

Основы права

Основы права

Учебник для неюридических вузов
и факультетов

*Под редакцией
заслуженного юриста РФ,
доктора юридических наук, профессора
В. Б. Исакова*



НОРМА
ИНФРА-М
Москва, 2014

Основы права : учебник для неюридических вузов и факультетов / под ред. В. Б. Исакова. — М. : Норма : ИНФРА-М, 2014. — 480 с.

ISBN 978-5-91768-532-8 (Норма)

ISBN 978-5-16-010182-8 (ИНФРА-М)

Учебник предназначен для преподавания курса «Основы права» (или аналогичного) в неюридических вузах и на неюридических факультетах. В соответствии с программой курса «Основы права» для неюридических факультетов НИУ ВШЭ в учебнике раскрыты базовые категории и понятия, лежащие в основе юриспруденции: «право», «нормы права», «системы права», «правоотношения» и др. Освоение курса «Основы права» — необходимое условие для формирования современного специалиста в любой области деятельности, важная ступень для получения знаний во всех отраслях права.

Трехэлементный учебный комплекс, разработанный авторским коллективом, включает настоящий учебник, методическое пособие «Игропрактикум: опыт преподавания основ права в ВШЭ» для преподавателей и электронную библиотеку.

Для студентов неюридических вузов и факультетов, изучающих курс «Основы права» (или аналогичный курс), а также для обучающихся на курсах повышения квалификации и в системе дополнительного образования.

УДК
ББК

ISBN 978-5-91768-532-8 (Норма)
ISBN 978-5-16-010182-8 (ИНФРА-М)

© Коллектив авторов, 2014

**Учебник подготовлен коллективом преподавателей
кафедры теории права и сравнительного правоведения
Национального исследовательского университета
«Высшая школа экономики» в следующем составе:**

Арзамасов Ю. Г., доктор юридических наук, профессор — темы 5—7;

Белькович Р. Ю., кандидат юридических наук, доцент — тема 1;

Голошапов А. М., кандидат юридических наук, доцент — тема 20;

Ерохина Ю. В., кандидат юридических наук, доцент — темы 4, 21 (совместно с **В. И. Ерохиным**);

Ефремова Н. Н., кандидат юридических наук, профессор — тема 15;

Исаков В. Б., доктор юридических наук, профессор — введение, темы 9—11, разд. II—IV;

Карпец В. И., кандидат юридических наук, доцент — тема 19;

Мазаев Д. В., кандидат юридических наук, доцент — тема 14;

Назмутдинов Б. В., кандидат юридических наук, доцент — темы 2, 3;

Полдников Д. Ю., кандидат юридических наук, доцент — тема 12;

Сафонов А. А., доктор юридических наук, профессор — тема 18;

Сердюков А. В., кандидат юридических наук, доцент — тема 8;

Скоробогатов В. Ю., кандидат юридических наук, старший преподаватель — тема 13;

Туманова А. С., доктор юридических наук, доктор исторических наук, профессор — тема 17;

Шаповалов И. А., кандидат юридических наук, доцент — тема 16.

Содержание

Введение	18
Несколько слов о праве	18
Лекции	19
Семинарские и практические занятия	20
Контрольные работы	21
Рефераты	21
Эссе	22
Творческие задания	22
Деловые игры	24
Курсовые работы	25
Самостоятельная работа	26
Использование системы LMS	27
Студенческая наука	27
Азы науки: урок первый. Правила цитирования источников ..	28
Азы науки: урок второй. Университетские электронные ресурсы	31
Литература по организации учебной работы и личной творческой деятельности студента	36
Интеллектуальные карты	36
Раздел I. ОСНОВНАЯ ЧАСТЬ КУРСА	34
Тема 1. Основные понятия о государстве	39
1. Основные понятия	39
2. Статистико-социологическое введение	39
3. Основное содержание темы	40
Вопросы для контроля (самоконтроля)	56
Вопросы для обсуждения на семинаре	56
Темы письменных работ, рефератов и докладов	56
Основная литература	57
Дополнительная литература	57
Интеллектуальные карты	57

Содержание

Тема 2. Основные понятия о праве	59
1. Основные понятия	59
2. Статистико-социологическое введение	59
3. Основной материал	60
Вопросы для контроля (самоконтроля)	68
Вопросы для обсуждения на семинаре	68
Темы письменных работ, рефератов и докладов	68
Основная литература	69
Дополнительная литература	69
Интеллектуальные карты	70
Тема 3. Правовые системы мира	71
1. Основные понятия	71
2. Статистико-социологическое введение	71
3. Основной материал	72
Вопросы для контроля (самоконтроля)	80
Вопросы для обсуждения на семинаре	80
Темы письменных работ, рефератов и докладов	81
Основная литература	82
Дополнительная литература	82
Интеллектуальные карты	83
Тема 4. Право в системе социальных норм	85
1. Основные понятия	85
2. Статистико-социологическое введение	86
3. Основной материал	88
Вопросы для контроля (самоконтроля)	98
Вопросы для обсуждения на семинаре	99
Темы письменных работ, рефератов и докладов	99
Основная литература	99
Дополнительная литература	99
Интеллектуальные карты	100
Тема 5. Формы (источники) права	101
1. Основные понятия	101
2. Статистико-социологическое введение	102
3. Основной материал	102
Вопросы для контроля (самоконтроля)	108

Вопросы для обсуждения на семинаре	108
Темы письменных работ, рефератов и докладов	108
Основная литература	109
Дополнительная литература	109
Интеллектуальная карта	109
Тема 6. Нормативные правовые акты	109
1. Основные понятия	109
2. Статистико-социологическое введение	110
3. Основной материал	110
Вопросы для контроля (самоконтроля)	120
Вопросы для обсуждения на семинаре	121
Темы письменных работ, рефератов и докладов	121
Основная литература	122
Дополнительная литература	122
Интеллектуальные карты	122
Тема 7. Нормотворчество	123
1. Основные понятия	123
2. Статистико-социологическое введение	126
3. Основной материал	131
Вопросы для контроля (самоконтроля)	141
Вопросы для обсуждения на семинаре	141
Темы письменных работ, рефератов и докладов	141
Основная литература	143
Дополнительная литература	143
Интеллектуальные карты	143
Тема 8. Система и структура права	143
1. Основные понятия	143
2. Статистико-социологическое введение	146
3. Основной материал	148
Вопросы для контроля (самоконтроля)	154
Вопросы для обсуждения на семинаре	154
Темы письменных работ, рефератов и докладов	154
Основная литература	155
Дополнительная литература	155
Интеллектуальные карты	155

Тема 9. Механизм правового регулирования	156
1. Основные понятия	156
2. Статистико-социологическое введение	158
3. Основной материал	159
Вопросы для контроля (самоконтроля)	167
Вопросы для обсуждения на семинаре	167
Темы письменных работ, рефератов и докладов	168
Основная литература	168
Дополнительная литература	168
Интеллектуальные карты	168
Тема 10. Нормы права	170
1. Основные понятия	170
2. Статистико-социологическое введение	172
3. Основной материал	174
Вопросы для контроля (самоконтроля)	182
Вопросы для обсуждения на семинаре	183
Темы письменных работ, рефератов и докладов	183
Основная литература	184
Дополнительная литература	184
Интеллектуальные карты	184
Тема 11. Правовые отношения	186
1. Основные понятия	186
2. Статистико-социологическое введение	187
3. Основной материал	188
Вопросы для контроля (самоконтроля)	211
Вопросы для обсуждения на семинаре	211
Темы письменных работ, рефератов и докладов	212
Основная литература	212
Дополнительная литература	213
Интеллектуальные карты	214
Тема 12. Реализация и применение права	219
1. Основные понятия	219
2. Историко-социологическое введение	219
3. Основной материал	220
Вопросы для контроля (самоконтроля)	231

Вопросы для обсуждения на семинаре	231
Темы письменных работ, рефератов и докладов	231
Обязательная литература	232
Дополнительная литература	232
Интеллектуальные карты	232
Тема 13. Правомерное поведение и правонарушение	234
1. Основные понятия	234
2. Статистико-социологическое введение	234
3. Основной материал	235
Вопросы для контроля (самоконтроля)	242
Вопросы для обсуждения на семинаре	243
Темы письменных работ, рефератов и докладов	243
Основная литература	244
Дополнительная литература	244
Интеллектуальные карты	244
Тема 14. Юридическая ответственность	247
1. Основные понятия	247
2. Статистико-социологическое введение	247
3. Основной материал	249
Вопросы для контроля (самоконтроля)	257
Вопросы для обсуждения на семинаре	258
Темы письменных работ, рефератов и докладов	258
Основная литература	259
Дополнительная литература	261
Интеллектуальные карты	261
Тема 15. Законность, правопорядок, дисциплина	262
1. Основные понятия	262
2. Статистико-социологическое введение	262
3. Основной материал	267
Вопросы для контроля (самоконтроля)	273
Вопросы для обсуждения на семинаре	274
Темы письменных работ, рефератов и докладов	274
Основная литература	275
Дополнительная литература	276
Интеллектуальные карты	276

Тема 16. Правосознание и правовая культура	278
1. Основные понятия	278
2. Статистико-социологическое введение	278
3. Основной материал	281
Вопросы для контроля (самоконтроля)	286
Вопросы для обсуждения на семинаре	286
Темы письменных работ, рефератов и докладов	287
Основная литература	287
Дополнительная литература	287
Интеллектуальные карты	288
Тема 17. Права человека	290
1. Основные понятия	290
2. Статистико-социологическое введение	290
3. Основной материал	292
Вопросы для контроля (самоконтроля)	307
Вопросы для обсуждения на семинаре	308
Темы письменных работ, рефератов и докладов	308
Основная литература	309
Дополнительная литература	309
Интеллектуальные карты	309
Тема 18. Правовое государство и гражданское общество	314
1. Основные понятия	314
2. Статистико-социологическое введение	314
3. Основной материал	316
Вопросы для контроля (самоконтроля)	330
Вопросы для обсуждения на семинаре	331
Темы письменных работ, рефератов и докладов	331
Основная литература	331
Дополнительная литература	332
Интеллектуальные карты	332
Тема 19. Социальное государство	334
1. Основное понятие	334
2. Статистико-социологическое введение	334
3. Основной материал	336
Вопросы для контроля (самоконтроля)	348

Вопросы для обсуждения на семинаре	349
Темы для письменных работ, рефератов и докладов	349
Основная литература	350
Дополнительная литература	350
Интеллектуальная карта	351
Тема 20. Государство, право, экономика	351
1. Основные понятия	351
2. Статистико-социологическое введение	352
3. Основной материал	353
Вопросы для контроля (самоконтроля)	358
Вопросы для обсуждения на семинаре	359
Темы для письменных работ, рефератов и докладов	359
Основная литература	360
Дополнительная литература	360
Интеллектуальная карта	361
Тема 21. Глобализация в сфере права.	
Национальное и международное право	361
1. Основное понятие	361
2. Статистико-социологическое введение	361
3. Основной материал	363
Вопросы для контроля (самоконтроля)	372
Вопросы для обсуждения на семинаре	372
Темы письменных работ, рефератов и докладов	373
Основная литература	373
Дополнительная литература	373
Интеллектуальная карта	374
Раздел II. СБОРНИК ЗАДАЧ	370
Раздел III. СБОРНИК СИТУАЦИЙ	380
Раздел IV. ПОДГОТОВКА К ЭКЗАМЕНУ (ЗАЧЕТУ)	470
Советы по подготовке к экзамену (зачету)	470
Ода шпаргалке	475
Список вопросов к экзамену (зачету) по основам права	475

Введение

Несколько слов о праве

В соответствии со ст. 1 Конституции РФ Россия является правовым государством. Что это значит?

Понятие «правовое государство» означает, что вся деятельность государства должна быть основана на законе и подчинена праву. Каждый собственный шаг, каждое свое решение государственные органы обязаны соотносить с действующим законодательством.

Понятие «правовое государство» предполагает, что в стране провозглашены и соблюдаются на практике ряд правовых принципов, в которых выражается суть правового государства: верховенство закона; разделение властей; независимость правосудия; равенство граждан перед законом; справедливость; возможность защитить свои права; неуклонное применение мер ответственности за совершенное правонарушение. Однако даже простое перечисление этих принципов позволяет понять, что сегодняшняя Россия — лишь на пути к правовому государству. Многое еще предстоит сделать, чтобы перечисленные принципы полностью утвердились в общественной и государственной жизни, в практике должностных лиц, в деятельности органов государственной власти. Но иного пути у нас нет. Россия или станет настоящим правовым государством, или окончательно скатится на обочину мировой цивилизации и, скорее всего, перестанет существовать как самостоятельное государство.

От кого и от чего зависит утверждение в России принципов правового государства? Прежде всего от нас, граждан. От того, насколько мы сами следуем закону в повседневной деятельности — в учебе, работе, бизнесе, общественной деятельности, бытовых и семейных делах. От того, насколько знаем свои права и умеем их защищать. По этой причине курс «Основы права» под разными наименованиями и в разном объеме включен во все программы среднего и высшего профессионального образования.

Предлагаемый вашему вниманию курс дает базовые представления о юридической действительности — праве, правовой системе, нормах права, правоотношениях, применении и толковании норм права и др. Тем, кто привык знакомиться с правом по комиксам и де-

тективным сериалам, это может показаться неинтересным, скучным. Но это действительно *основы* права. Без овладения основами невозможно понять современную, такую сложную и противоречивую правовую действительность.

Следует иметь в виду, что у курса «Основы права» есть и отраслевая составляющая (гражданское, уголовное, муниципальное, предпринимательское право, право интеллектуальной собственности и др.). Отраслевые юридические курсы готовятся отдельно с учетом пожеланий факультетов и читаются, как правило, профилирующими кафедрами факультета права.

Учебник «Основы права», который вы держите в руках, — издание нового типа, в котором мы постарались объединить достоинства печатного слова и электронного издания. Темы сравнительно небольшие и написаны максимально просто. Но к ним в виде электронной библиотеки дан обширный дополнительный и справочный аппарат. В конце каждой темы имеются вопросы для контроля (самоконтроля), по которым вы можете проверить уровень ее усвоения. Далее идет список вопросов, рекомендуемых для обсуждения на практическом или семинарском занятии. И наконец, список тем для письменной работы или реферата. (Более широкий перечень тем, вопросов и других методических материалов собран в методическом пособии «Игропрактикум: опыт преподавания основ права в ВШЭ». Оно издается отдельно и адресовано преподавателям «Основ права».) Каждая тема завершается краткими списками основной литературы и дополнительной литературы — в основном это учебные издания. В них вы сможете прочитать, как видят и излагают данную тему другие авторитетные ученые-юристы, воспользоваться схемами и интеллектуальными картами.

От общих слов — к делу. Бросим хотя бы беглый взгляд на существующие формы и методы преподавания «Основ права» и их роль в нашем курсе.

Лекции

Лекции — одна из традиционных форм учебной работы в вузе, известная с незапамятных времен. Студенты попадают на лекции в первую же неделю своего пребывания в вузе. Некоторые из них полагают, что в условиях изобилия учебной литературы, доступности Интернета и других источников лекции превратились в пережиток прошлого. Исходя из этого мнения, некоторые студенты прогуливают

лекции или, еще хуже, используют свое присутствие на лекции для отдыха, общения и развлечений.

Полагаем, что это глубокое заблуждение. Лекции, за редким исключением, содержат не простой пересказ учебного материала, а продуманную и аргументированную позицию преподавателя по предмету. Они почти всегда окрашены субъективным видением излагаемых вопросов, что не мешает, а помогает проникнуть вглубь материала в суть обсуждаемых проблем. На лекциях довольно часто обсуждаются спорные, дискуссионные вопросы,дается материал, который не затрагивается в учебниках. И вообще, живой и непосредственный язык лекции воспринимается и усваивается значительно лучше, чем сухой и официальный язык учебника. Вот почему лекция как форма учебной работы пережила века и сохраняет значение в эпоху бурного расцвета информационных технологий.

Не следует пытаться записывать лектора дословно — это невозможно да и не нужно: вполне достаточно сжатого, конкретного конспекта. Значительно важнее войти в творческую лабораторию преподавателя, вступить с ним в мысленный (а при возможности и открытый) диалог. Именно в этом случае лекция станет совместным творчеством преподавателя и студента, прочно отложится в памяти, принесет знания и чувство удовлетворения.

Наконец, нельзя не учитывать, что лекции обычно тесно сопоставлены с семинарскими и практическими занятиями. Студент, который пропускает лекции, не работает на них, рискует оказаться неготовым к семинарским, практическим занятиям.

Семинарские и практические занятия

Наряду с лекциями *семинарские и практические занятия* — одна из традиционных вузовских форм учебной работы. Семинары проводятся обычно для академической группы.

Любой семинар начинается со знакомства преподавателя со студентами. А дальше возможны варианты. В сильных, хорошо подготовленных группах решаются задачи, обсуждаются ситуации и проблемные вопросы, проводятся деловые игры, анализируются результаты выполнения творческих заданий. В слабых, плохо подготовленных группах студенты пишут контрольные работы и обсуждают вопросы плана семинарских занятий на уровне учебника. Как говорится, выбирайте сами.

Студент должен поинтересоваться планом семинарского, практического занятия (он есть на сайте вуза) и подготовиться к нему. В противном случае он будет выглядеть на занятии бледно, попадет в число «вечных молчунов» и может быть приглашен преподавателем для отработки темы на консультацию.

Контрольные работы

Учебным планом по основам права может быть предусмотрено выполнение *контрольной работы*. Ее цель — проверить уровень усвоения студентами разделов или ключевых тем курса. Контрольная работа может быть проведена в форме письменной работы или тестирования. Сроки проведения контрольной работы указываются в графике учебной работы по данному предмету.

Программой также могут быть предусмотрены темы контрольных работ, но это совсем не обязательно. Контрольная работа вполне может быть «приятной неожиданностью» для студента.

Рефераты

Реферат (от лат. *refero* — докладываю, сообщаю) — краткое изложение в письменном виде содержания книги, научной работы, результатов изучения научной проблемы; доклад на определенную тему, включающий обзор соответствующих литературных и других источников. Цели написания реферата: осмысленное систематическое изложение крупной научной проблемы, темы, приобретение навыка сжатия информации, выделения в ней главного, а также освоение приемов работы с научной и учебной литературой, практики правильного оформления текстов научно-информационного характера.

Рекомендуемый объем реферата — 10—12 страниц (за исключением библиографического списка литературы).

Культура оформления текста реферата — неотъемлемая часть учебной работы, поэтому следует обратить внимание на правильное оформление текста, ссылок, цитат, списка литературы и нормативных правовых актов.

Студент вправе выполнить вместо реферата творческую работу. Сданная преподавателю и принятая им творческая работа заменяет написание реферата.

Реферат или заменяющая его творческая работа должны быть представлены в сроки, предусмотренные учебным графиком. Их непредставление расценивается как невыполнение учебного плана и ведет к снижению итоговой оценки.

Эссе

Эссе (фр. *essai* — попытка, пробы, очерк, от лат. *exagium* — взвешивание) — творческая работа небольшого объема и свободной композиции, выражающая индивидуальные впечатления и соображения по конкретному поводу или вопросу и заведомо не претендующая на исчерпывающую трактовку предмета. Как правило, эссе предполагает новое, свежее, субъективно окрашенное мнение о чем-либо и может иметь научный, философский, историко-биографический, публицистический, литературно-критический или чисто беллетристический характер. Эссеистический стиль отличают образность, афористичность и установка на разговорную интонацию и лексику. Широкое использование эссе в учебном процессе — элемент «фирменного стиля» Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики» (НИУ ВШЭ).

Жанр эссе предполагает не только написание текста, но и устное выступление с ним на семинарском занятии. При этом оценивается как содержание эссе, так и стиль его преподнесения.

Если студенту по каким-то причинам не удалось выступить на семинаре, он должен сдать эссе в письменном виде преподавателю, ведущему семинарские занятия. Рекомендуемый объем эссе — пять-шесть страниц текста.

Темы эссе вам будут предложены преподавателем, читающим лекционный курс или ведущим семинарские занятия. Однако список тем не закрыт: студент вправе выбрать тему для эссе самостоятельно, согласовав ее с преподавателем. Непредставление эссе в установленный срок расценивается как невыполнение учебного плана и ведет к снижению итоговой оценки.

Творческие задания

Творческие задания — разнообразные работы научного, методического или учебно-практического характера, связанные с поиском, оформлением, систематизацией, современным необычным представлением знаний о государстве и праве. Творческие задания носят заведомо нестандартный характер и оцениваются в каждом случае инди-

видуально. Содержание творческого задания должно быть согласовано с преподавателем, читающим лекционный курс или ведущим семинарские занятия. По решению преподавателя выполненные творческие задания могут быть засчитаны взамен реферата или эссе. Назовем примеры творческих заданий.

1. Перевод в электронную форму (сканирование, форматирование, вычитка) монографической работы или сборника статей на правовую тему объемом не менее 150 страниц.

2. Представление пакета статистических данных правового характера (таблиц, графиков) по одной или нескольким темам.

3. Написание комментария (аналитического обзора) к пакету статистических таблиц, графиков по вопросам права.

4. Представление материалов в фонд социально-правовой статистики (например, сборника, статьи или презентации).

5. Представление материалов в фонд правовых социологических исследований (например, отчет о социологическом исследовании по социально-правовой проблематике).

6. Представление материалов в фонд сравнительных правовых исследований (например, отчет об отечественном или о зарубежном сравнительно-правовом исследовании).

7. Представление материалов в фонд правовых технологий (например, описание правовой информационной технологии, используемой в вашей отраслевой профессиональной деятельности).

8. Разработка web-страницы по одной из тем основ права.

9. Разработка web-страницы, посвященной актуальной правовой проблеме, волнующей общество.

10. Разработка доклада в форме электронной презентации Microsoft PowerPoint.

11. Разработка учебной, деловой или ролевой игры по основам права.

12. Создание графических иллюстраций (рисунков, картин, компьютерной графики) по основам права.

13. Подготовка серии задач или ситуаций (не менее 5) по основам права.

14. Подборка серии рисунков или карикатур (не менее 10) по основам права.

15. Подборка серии плакатов (не менее 10), иллюстрирующих основы правовых знаний, их значение, понимание, необходимость соблюдения правовых норм.

16. Подборка серии афоризмов (не менее 30) по основам правовых знаний.

17. Представление оригинального видеодокумента или видеосюжета по основам правовых знаний.

18. Представление оригинального аудиодокумента или аудиосюжета по основам правовых знаний.

19. Написание сценария по мотивам или проблемам основ правовых знаний.

20. Представление материала по основам правовых знаний в творческой литературной форме (стихотворение, поэма, песня, басня, рассказ, анекдот и т. п.).

21. Разработка творческого материала для целей правового обучения и правового воспитания (молодежный правовой вечер, устный журнал, правовая дискотека и т. д.).

22. Проведение микросоциологического исследования (анкетирование, интервьюирование, контент-анализ и др.) по основам правовых знаний — индивидуальное или коллективное творческое задание.

23. Подготовка телепередачи или радиопередачи по основам правовых знаний — индивидуальное или коллективное творческое задание.

24. Организация дискуссии (игры, диспута, полемики) по основам правовых знаний — коллективное творческое задание.

25. Проведение учебной, деловой или ролевой игры, молодежного правового вечера, правовой дискотеки, устного журнала по основам правовых знаний — коллективное творческое задание.

Результаты выполнения творческих заданий оцениваются преподавателем индивидуально в зависимости от объема и сложности проделанной работы.

Деловые игры

В курсе «Основы права» предусмотрено проведение ряда *деловых игр*. Смысл проведения игры не только в том, чтобы развлечь череду рабочих будней ярким игровым эпизодом (хотя в этом тоже). Игра позволяет погрузить участников в правовое пространство, понять, как оно устроено, сразиться с условным противником не картонными мечами, а настоящими юридическими аргументами.

Практика проведения деловых игр выявила несколько недостатков, о которых необходимо предупредить студентов.

Во-первых, часть студентов воспринимают игру как свободное, легкое времяпрожигание. Это не так. Игра — один из способов освоения сложного, противоречивого правового материала. Игры про-думываются и тщательно готовятся преподавателями. Соответствен-

но, это полновесная часть учебного процесса, в которой фигурируют вполне полновесные оценки. Веселое слово «игра» не должно никого дезориентировать: деловая игра — это серьезно.

Во-вторых, некоторые студенты не считают необходимым готовиться к играм, полагаясь на озарение, экспромт или свою способность «переговорить» в споре любого оппонента. Выдающиеся демографические способности, конечно, второе счастье, но полагаться только на них нельзя. Деловая игра предполагает активную работу с содержанием, и победа присуждается не тому, кто громче всех орет или наглее всех себя ведет, а тому, кто лучше других оперирует содержанием темы.

Третья типичная ошибка — чрезмерное увлечение формой игры в ущерб ее содержательной стороне. Например, избыточная театрализация, превращение деловой игры в капустник, шоу, скетч, а также «неспортивное» поведение во время игры. Игра — увлекательное занятие, пиша не только для ума, но и для эмоций, но в любом увлечении надо чувствовать меру.

В итоге выражим надежду на то, что, воспользовавшись приведенными выше советами и опираясь на указания преподавателя, вы успешно поучаствуете в деловых играх и получите от них не только заряд эмоций, но и интеллектуальное удовлетворение.

Курсовые работы

Курсовая работа — самостоятельная, довольно крупная учебная и научно-методическая работа, выполняемая под руководством преподавателя по общенаучным и специальным предметам учебного плана. Курсовая работа имеет целями развитие у студентов навыков самостоятельной творческой деятельности, овладение методами современных научных исследований, углубленное изучение каких-либо вопроса, темы, раздела учебной дисциплины (включая изучение литературы и источников).

Программой обучения на первом и втором курсах предусмотрена в ряде случаев возможность выполнения курсовых работ по выбору студента, в том числе по основам права.

Темы курсовых работ разработаны кафедрой и рекомендованы в программе по основам права (см. на сайте вуза). По согласованию с преподавателем студент может взять и другую тему, не предусмотренную в программе.

При подготовке курсовой работы студент вправе пользоваться советами и консультациями своего научного руководителя.

Рекомендуемый объем курсовой работы — один авторский лист (имеется в виду не машинописная страница, а типографский авторский лист — примерно 22 страницы машинописного текста или 40 тыс. знаков, включая пробелы).

Необходимо обратить внимание студентов на правильное оформление курсовой работы (см. методические рекомендации по написанию курсовых работ на сайте вуза).

При написании курсовой работы весьма желательно использование баз данных иностранной и отечественной литературы, имеющихся в информационном фонде вашего вуза (см. разд. III настоящего учебника).

Курсовая работа подлежит защите. Оценка за курсовую работу проставляется в ведомость и зачетную книжку (электронную зачетную книжку) студента.

Отсутствие выполненной и защищенной курсовой работы рассматривается как существенное невыполнение учебного плана, препятствующее переводу студента на следующий год обучения.

Самостоятельная работа

Программа по основам права отводит немалое количество часов для *самостоятельной работы* студента. И это не пустая формальность. Предполагается, что эти часы будут заполнены подготовкой к семинарским и практическим занятиям, посещением библиотек, чтением учебников, статей и монографий, просмотром материалов в электронных библиотеках, базах данных и Интернете.

Конкретное домашнее задание по каждой теме определяет преподаватель.

Для получения и отправки домашних заданий в последнее время используется электронная почта. Это удобно и для студента, и для преподавателя. Рекомендуем вам завести электронную почту специально для учебного и научного информационного обмена. Учет выполнения домашних заданий может осуществляться в системе LMS (Learning Management System).

По собственному опыту каждый знает, как трудно заставить себя систематически работать, когда нет контроля со стороны. Но надо. Студент, который откладывает самостоятельную работу «на потом», рискует оказаться в роли прораба, встречающего приемочную комиссию посреди строительной площадки, заваленной мусором. Пришла пора сдавать готовые объекты, а у тебя в одном месте — половина стены, в другом — нет даже фундамента. Судьба такого прораба печаль-

на, да и студента тоже. Поэтому нужно настроиться на систематическую самостоятельную работу, заранее четко распланировать свободное время, которое можно уделить каждой учебной дисциплине, и постараться выдерживать план.

Использование системы LMS

Одна из отличительных особенностей современного учебного процесса — использование современных информационных систем и технологий, в том числе систем *LMS*. Цель *LMS* — построение единой интегрированной образовательной интранет-среды.

Среда *LMS* позволяет *преподавателям*:

- размещать учебные материалы;
- собирать результаты выполнения домашних заданий (эссе, рефераты, курсовые работы);
- обсуждать со студентами изучаемые темы на форумах;
- проводить тестирование студентов;
- вести журнал оценок по группам студентов;
- информировать студентов по e-mail, направлять сообщения и размещать объявления, связанные с учебным процессом.

Среда *LMS* позволяет *студентам*:

- просматривать, копировать, распечатывать и комментировать учебные материалы;
 - выполнять и присыпать исправленные варианты домашних заданий в срок, определенный преподавателем;
 - задавать вопросы и обсуждать изучаемые темы с преподавателем и другими студентами;
 - получать сообщения от преподавателей по корпоративному адресу электронной почты;
 - знакомиться с информацией о полученных оценках.
- Получите адрес корпоративной почты, пароль доступа и приступайте к освоению информационной среды *LMS*!

Студенческая наука

Наука — одна из высших творческих сфер человеческой деятельности, связанная с выработкой и систематизацией знаний. Наука позволяет описать, объяснить, а в некоторых случаях и предсказать происходящие явления и процессы и таким образом сориентироваться в многообразной, сложной, постоянно меняющейся действительности.

На сайте вуза, на досках объявлений вы можете увидеть приглашения на множество конференций, семинаров, круглых столов, обсуждений, встреч и проч., которые проходят практически еженедельно. В стенах вуза выступают с лекциями и мастер-классами ученые и специалисты России и мировых научных центров. Регулярно организуются олимпиады, работают зимняя и летняя школы и т. д. Не стоит бояться, что конференция или научный семинар будут для вас слишком сложными и не все поначалу будет понятно. Ничего удивительного, все так начинали. Если научное мероприятие вас заинтересовало, идите смело, никто вас не выгонит.

При вузе, как правило, действует множество научно-исследовательских институтов и центров, которые ведут научные исследования по заказам правительства, министерств и ведомств, крупных корпораций и фирм. Примкнуть к научно-исследовательскому коллективу, сначала хотя бы в скромной роли технического сотрудника, лаборанта, обработчика данных и т. п., крайне полезно. Ведь это замечательная возможность познакомиться не с «книжными», а с реальными проблемами рыночной экономики и правового государства, а также пополнить личный бюджет (такие исследования проводятся, как правило, на договорных началах).

Азы науки: урок первый. Правила цитирования источников

Один из главных навыков, который необходимо усвоить с первого дня учебы в вузе, — умение правильно цитировать источники, оформлять библиографические сноски и списки литературы. В большинстве случаев для предварительной оценки письменной работы преподавателю достаточно взглянуть на то, как оформлен ее научно-вспомогательный аппарат. Небрежные цитаты, неточные сноски и списки литературы — все, саму работу можно дальше не смотреть: уровень научной и деловой культуры автора очевиден. Существуют примеры, когда не только курсовые, дипломные, но даже кандидатские и докторские диссертации «проваливались» по причине, казалось бы, мелкой технической небрежности: путаницы в инициалах, фамилиях, источниках, наименованиях научных работ и т. п. Поэтому необходимо изучить приведенные ниже простые правила и неукоснительно их соблюдать.

Текст письменной работы должен быть набран, отформатирован и напечатан одним шрифтом, предпочтительно — Times New Roman,

размер шрифта — 14 пунктов, межстрочный интервал — полуторный, абзацный отступ — 1,25 см.

В зависимости от цели работы сноски помещают внизу каждой страницы либо в конце всей работы (например, в конце статьи). Нумерация сносок (опять же в зависимости от типа работы) — постраничная или сквозная. Сноски набирают шрифтом Times New Roman, размер шрифта — 12 пунктов.

Все аббревиатуры и сокращения, за исключением общеизвестных, должны быть расшифрованы при первом упоминании в тексте. Возможен список используемых автором сокращений, который приводится в конце работы.

Цитата должна приводиться в кавычках и строго соответствовать тексту оригинала. Если по каким-то причинам в тексте цитаты пропускаются отдельные слова, то в этом месте (в начале, в конце или в середине предложения) должно быть поставлено отточие (...), указывающее, что цитата приведена с пропусками.

В принципе не рекомендуется заменять цитату пересказом текста. Если это все же приходится делать (например, вы ссылаетесь на крупную работу и вам по контексту требуется коротко передать ее основное содержание), такой пересказ должен быть объективным и точным, не содержать штампов и субъективных оценок.

В любом случае следует точно указывать источники приводимых в тексте цитат, цифровых и фактических данных. При этом точка, запятая ставятся после номера сноски, а другие знаки препинания (восклицательный, вопросительный знаки) — до номера сноски. Например:

Британия, напротив, по практически общепризнанному мнению, «восприняла лишь слабые зачатки римских искусств, ремесел и образованности»¹ и «сравнительно с Галлией и Испанией... оставалась слабо романизированной римской провинцией»².

При ссылке на правовой источник в сноске необходимо указать его полное официальное наименование и официальный источник, в котором он опубликован. Например:

Федеральный закон от 24 февраля 1995 г. № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» // Собрание законодательства РФ. 1995. № 14. Ст. 1212.

Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 6 декабря 2001 г. по делу Терешонка // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2003. № 1. С. 17—19.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2000 г. № 6 «О судебной практике по делам о взяточничестве и коммерческом подкупе» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 4. С. 5—9.

При использовании журнальных материалов следует указывать фамилию и инициалы автора статьи, ее название, наименование журнала, год издания, номер журнала, номер страницы.

Например:

Никифоров А. С. Уголовное право современной Англии (обзор английской литературы по уголовному праву) // Советское государство и право. 1954. № 6. С. 141, 142.

Прохоров В. С. К вопросу о субъективной стороне соучастия // Вестник Ленинградского университета. 1962. № 11. Сер. Экономика, философия и право. Вып. 2. С. 116, 117.

При ссылке на книгу указываются фамилия и инициалы автора (или авторов — через запятую), название книги, город, где книга издана, год издания, страница. Для коллективных монографий и сборников статей (если авторы не указаны перед заглавием книги) указывается редактор (ответственный редактор), а для сборников статей — также первые три автора. Например:

Рарог А. И. Субъективная сторона и квалификация преступлений. М., 2001. С. 27.

Савинов В. Н. О психическом отношении виновного к квалифицирующим обстоятельствам в умышленных преступлениях против личности // Гарантии прав личности и проблемы применения уголовного и уголовно-процессуального законодательства. Ярославль, 1989. С. 106.

Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права: в 2 т. Т. I. Основы. Пер. с нем. М., 2000. С. 275.

Все библиографические источники на иностранных языках следует указывать на языке оригинала, избегая аббревиатур и по возможности следя тем же правилам, что и при оформлении библиографии на русском языке. Например:

Noyes H. S. Felony-Murder Doctrine Through the Federal Looking Glass // Indiana Law Journal. 1994. Vol. 69. No. 2. P. 540, 541.

Pradel J. Droit pénal comparé. P., 1995. P. 4.

Pollock F., Maitland F. W. The History of English Law Before the Time of Edward I. 2nd ed. Vol. I. Cambridge, 1898. P. 1.

Список литературы в конце работы оформляется по приведенным выше правилам, при этом источники располагаются в порядке их

упоминания в тексте, по нарастанию года издания или (предпочтительно) в алфавитном порядке. Если список литературы составлен в алфавитном порядке, то цифровая нумерация в таком списке не ставится. Если в работе широко используются официальные материалы (выступления главы государства или главы правительства, акты законодательства или судебная практика), список такого рода источников целесообразно дать в начале работы отдельной рубрикой. Иностранные источники (на латинице) также даются отдельной рубрикой в начале или в конце списка источников.

Более детально с правилами оформления сносок и ссылок можно ознакомиться в ГОСТ Р 7.0.5—2008 «Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу».

Азы науки: урок второй. Университетские электронные ресурсы¹

Примета времени — широкое использование в научной и учебной работе *электронных источников* — Интернета, разнообразных баз данных, электронных носителей информации. Сегодня для того, чтобы подготовиться к семинару или практическому занятию, найти исходный материал для написания курсовой или дипломной работы, совсем не обязательно идти в библиотеку или книжный магазин — достаточно включить компьютер и войти в сеть: количество доступных источников информации поистине неисчерпаемо. Надо лишь знать, как на них выйти, и иметь к ним право доступа.

Библиотека вуза, как правило, подписана на десятки источников и баз данных, широко используемых университетами по всему миру. При этом электронные ресурсы можно открыть с любого компьютера, а для читателей электронной библиотеки имеется возможность получить логин и пароль для доступа с домашнего компьютера (с правилами получения логина и пароля можно ознакомиться на сайте библиотеки).

Рассмотрим, хотя бы кратко, основные источники и базы данных, наиболее полезные для студентов.

JSTOR — полнотекстовая база данных англоязычных научных журналов. В базу включаются профессиональные издания, имеющие авторитетную редакцию. Во внимание принимаются количество организаций, выписывающих данный журнал, его цитируемость и

¹ Подготовлено с участием В. В. Пислякова, заместителя директора библиотеки НИУ ВШЭ.

промежуток времени, в течение которого он существует. *JSTOR* состоит из нескольких коллекций журналов, каждая из которых охватывает несколько тем.

EBSCO — типичная база данных — агрегатор, концентрирующая на единой платформе данные из десятков информационных источников и сотен издательств. Содержит издания по экономике, бизнесу, менеджменту, социологии, праву, политологии, информатике и проч., всего более 14 тыс. журналов, документов бизнес-аналитики, отчетов по рынкам и компаниям и др. (все на английском языке). Ряд изданий содержит архивы от самого первого выпуска, часть материалов представляется с полугодовой-годовой задержкой текущих выпусков (эмбарго).

ProQuest — еще один популярный в университетских кругах англоязычный агрегатор. Содержит издания по экономике, менеджменту, социологии, политологии, праву, информатике и др., всего более 4 тыс. полнотекстовых журналов. Охват — с 1971 г. по настоящее время (варьируется от издания к изданию). Обратите внимание на отдельный специальный модуль в данном ресурсе, *Dissertations and Theses*. Он содержит более 1 млн полных текстов докторских и магистерских диссертаций, защищенных в основном в американских университетах.

InfoTrac — полitemатическая англоязычная база данных, содержит более 6 тыс. полнотекстовых журналов, в том числе по экономике, бизнесу, социологии, праву, информатике. Охват — с 1980—1990-х гг. по настоящее время (варьируется в зависимости от издания).

SpringerLink — содержит более 1,2 тыс. журналов издательства Springer и купленного им издательства Kluwer, в том числе более 200 изданий по экономике, социологии, праву. Издания представлены на языке оригинала в полном тексте, без эмбарго и с глубоким архивом (глубина варьируется от издания к изданию). Кроме того, *SpringerLink* включает полные тексты нескольких десятков тысяч книг, из которых около 600 — по праву.

Taylor & Francis — все журналы издательства Taylor & Francis, включая выходящие под принадлежащей ему маркой Routledge. Всего более 1 тыс. изданий, в том числе по экономике, бизнесу, социологии, образованию, праву, психологии, математике. Все издания представлены в полном тексте на языке оригинала, без эмбарго. Охват — с 1990-х гг. по настоящее время (варьируется в зависимости от издания).

Oxford Journals — содержит более 190 журналов издательства Oxford University Press по всему спектру дисциплин (90 изданий по социаль-

ным и гуманитарным наукам) на языке оригинала. Охват — с 1996 г. по настоящее время (глубина архива варьируется от издания к изданию; у 24 изданий по общественным и экономическим наукам имеются глубокие архивы, вплоть до самого первого номера).

Cambridge Journals Online — англоязычная база данных, которая содержит более 110 журналов издательства Cambridge University Press, практически все публикации CUP по общественным и гуманитарным наукам. Охват — с 1997 г. по настоящее время (глубина архива варьируется от издания к изданию).

DigiZeitschriften — пока единственный немецкоязычный ресурс в подписке, база данных архивов немецких журналов. Все издания доступны с самого первого номера, эмбарго на текущие выпуски составляет от двух до пяти лет. Всего около 170 изданий, из них 11 — по праву.

Ebrary — книжный агрегатор, предоставляющий доступ приблизительно к 70 тыс. книг в полных текстах (на английском языке). Возможны печать фрагментов книги, расстановка личных пометок и закладок, копирование фрагментов книги. Около 2 тыс. изданий посвящены различным отделам юриспруденции.

Oxford Scholarship Online — книги издательства Оксфордского университета. Всего доступны несколько тысяч полных текстов книг, модуль по праву содержит более 400 изданий.

PressDisplay — около 900 зарубежных газет из США, Великобритании, Канады, Австралии, Германии, Франции, Китая и других стран. В частности, представлены *Wall Street Journal* (европейское и азиатское издания), *Washington Post*, *The Independent*, *Daily Telegraph*, *Die Welt*, *Le Figaro*. Имеются также около 40 отечественных газет. Специальная программная среда позволяет читать газету в точности так, как она выглядит в печатном варианте. Доступ предоставляется исключительно к самым свежим номерам, архив изданий хранится в базе только 60 дней.

Web of Knowledge — пакет англоязычных информационных ресурсов компании Thomson Reuters (ранее — Институт научной информации, ISI). Ядром ресурса являются цитатные базы данных *Science/Social Sciences/Arts & Humanities Citation Index*. Эти ресурсы не содержат полных текстов статей, однако включают списки всех библиографических ссылок, встречающихся в каждой публикации, что позволяет в краткие сроки получить самую полную библиографию по интересующей теме.

Scopus — одна из крупнейших реферативных баз данных, одновременно являющаяся индексом научного цитирования. *Scopus* рефери-

рует более 15 тыс. наименований академических изданий из всех отраслей знания, из них более 2,8 тыс. — по экономике, общественным наукам и психологии. С 1996 г. для каждой статьи приводятся списки использованной литературы, что позволяет найти все работы, цитируемые в данной публикации, и все работы, цитирующие данную публикацию. Таким образом, появляется возможность с максимальной эффективностью восстановить всю библиографию по интересующему вопросу — от первых классических публикаций до самых последних исследований.

Перечень русскоязычных электронных ресурсов, к сожалению, значительно скромнее. В их числе следующие.

НЭБ — научная электронная библиотека — авторитетный электронный ресурс, предоставляющий доступ к англоязычным и русскоязычным изданиям. На платформе НЭБ доступны в полном тексте более 150 русскоязычных или издаваемых отечественными издательствами научных журналов. Часть из них находится в открытом доступе, часть доступна по подписке. Тематика — самая разнообразная, временной охват в среднем с 1999—2003 гг. по настоящее время. Среди изданий — 10 серий широко известного «Реферативного журнала» по социальным и гуманитарным наукам, издаваемого Институтом научной информации по общественным наукам (НИИОН).

East View — полнотекстовая база данных журнальных публикаций на языке оригинала. Содержит отечественные журналы по общественным и гуманитарным наукам в полном тексте, без эмбарго.

Интегрум — крупнейшая отечественная база данных газетной и журнальной периодики. Содержит российские центральные и региональные газеты, а также отечественные журналы. Всего в ресурсе около 500 российских журналов, более 250 центральных и более 1 тыс. региональных газет. Глубина архива колеблется от двух до девяти лет, все издания представлены полными текстами в неограниченном доступе.

Библиотека Альпина Паблишерз — полнотекстовые книги на русском языке известного отечественного издательства. Издания по менеджменту, маркетингу, финансам и др., в том числе 24 издания по праву.

Университетская библиотека — полнотекстовые книги отечественных издательств, в том числе около 90 изданий по праву (законы, учебная литература).

Рубрикон — популярный российский энциклопедический ресурс, основу которого составляют «Большая советская энциклопедия»,

«Российский энциклопедический словарь», «Энциклопедический словарь Брокгауза и Эфрона», «Толковый словарь Даля», «Философский энциклопедический словарь», толковые словари «Экономика предприятия», «Финансы и долги» и др. Всего в подписке имеется более 50 различных энциклопедий и справочников.

Znanium.com — учебники, учебные пособия и монографии, вышедшие в издательстве «Инфра-М». Преобладают издания по общественным наукам (право, социология, менеджмент, экономика) и гуманитарным дисциплинам. Ресурс позволяет просматривать полный текст книг в оригинальной верстке, а после дополнительной персональной регистрации — копировать ограниченные фрагменты произведений.

Студентам полезно напомнить, что значительный объем материалов научного и учебного характера содержат популярные юридические базы данных *КонсультантПлюс*, *Гарант*, *Кодекс*. Традиционно их именуют базами данных законодательства, хотя сегодня в них размещены также учебники и учебные пособия, научные и научно-практические статьи, комментарии, схемы, т. е. фактически они уже давно являются базами данных правовых знаний.

Ряд полезных источников содержит УИС «РОССИЯ» — многопрофильная университетская исследовательская база данных МГУ им. М. В. Ломоносова, в которую по заявке исследователя можно получить бесплатный доступ.

Стоит напомнить, что при использовании электронных ресурсов необходимо соблюдать определенные правила. Например, запрещено копирование баз данных целиком или их существенной части. Пользователь не вправе использовать программные средства скачивания («качалки»), пытаться повредить или изменить содержание базы данных. Не допускается использование баз данных в коммерческих целях (перепродажа, переиздание и т. п.). Пароли для удаленного доступа носят строго персональный характер и не могут быть переданы иному лицу.

Использование в реферате, курсовой или дипломной работе электронных источников предполагает соблюдение определенных правил цитирования. Ссылка на материалы, полученные из базы данных, оформляется с соблюдением общепринятых правил, при этом дополнительно указываются электронный источник, из которого получена информация, и дата обращения к источнику. Например:

Акулов В. Б. Финансовый менеджмент: учебник // Электронная библиотека экономической и деловой литературы. Петрозаводский

государственный университет. Петрозаводск, 2002. URL: <http://www.aup.ru/books/m148> (дата обращения: 14.05.2007).

Ссылки на зарубежные электронные ресурсы оформляются аналогичным образом. Например:

Culp C. L. The Risk Management Process: Business Strategy and Tactics. N. Y., 2001; Houston: Questia Media America (Questia Online Library), 2001. URL: <http://www.questia.com/PM.qs?a=o&d=108847651> (дата обращения: 18.09.2008).

Более подробно с правилами оформления ссылок на электронные ресурсы можно познакомиться в ГОСТ Р 7.0.5—2008 «Система стандартов по информации, библиотечному делу и издательскому делу».

Желаем вам успешной работы в библиотеке, сети Интернет, специальных и профессиональных базах данных — везде, где можно почерпнуть необходимые и полезные знания!

Литература по организации учебной работы и личной творческой деятельности студента

Широко известно крылатое выражение И. В. Мичурина: «Мы не можем ждать милостей от природы, взять их у нее — наша задача!» Так или примерно так обстоит дело с обучением в вузе. Существует обширная литература по организации учебной и научной деятельности студентов, которую можно рекомендовать читателям:

Браже Р. А. Синергетика и творчество: учеб. пособие. М.; Ульяновск, 2002.

Гольдман О. А. Справочник студента и абитуриента: как поступить и успешно учиться в российских вузах. М., 2007.

Гришин М. П., Косякин Ю. В. Организация самостоятельной работы студента: учеб.-метод. пособие. М., 2007.

Грязнов В. М. Методология научного творчества: учеб. пособие для студентов вузов. М., 2000.

Евдокимов Ю. М. Живая наука: учеб. пособие для студентов. М., 2006.

Евдокимов Ю. М. Этюды о творчестве и ученых: для студентов всех специальностей / под общ. ред. А. М. Волобаева. М., 1998.

Константиновский Д. Л. Российский студент сегодня: учеба плюс работа. М., 2002.

Кузнецов М. А. Философия творчества: учеб. пособие. М., 2003.

Лобайко Ю. А., Швалева Н. М., Оксанич С. И. Самодиагностика и развитие личности студента: учеб. пособие. М.; Ставрополь, 2004.

Основы научных исследований: учеб. пособие для студентов и аспирантов вузов. Новосибирск, 1995.

Макарова Л. Н. и др. Профессионализм преподавателя и студента: теории и технологии. Тамбов, 2005.

Постовит В. А. Наука, ученые, молодежь: учеб. пособие. СПб., 1992.

Фарбер И. Е. Очерки вузовской педагогики. Саратов, 1984.

А в заключение — конкретная интеллектуальная технология, которая, если вы ее освоите, существенно поможет в вашей работе.

Интеллектуальные карты

Студенту, приступающему к изучению основ права, можно рекомендовать несколько способов и приемов рациональной организации умственного труда, применяемых в том числе юристами. Один из них — разработка *интеллектуальных карт* по проблемам и темам права к предстоящим докладам и выступлениям.

Практика свидетельствует, что по сравнению с обычным «линейным» конспектом «лесенкой» интеллектуальная карта обладает рядом неоспоримых преимуществ.

1. Время тратится на распознавание и чтение только относящихся к данной теме слов.

2. Достигается высокая концентрация внимания на существенных вопросах.

3. Ключевые слова более заметны и воспринимаются с большей легкостью.

4. Ключевые слова сведены в единое поле зрения, способствуя высокой творческой отдаче и высокой степени усвоения материала.

5. Ключевые слова связаны между собой ясными и понятными ассоциациями.

6. Мозгу легче воспринимать и запечатлевать в памяти разноцветную многомерную интеллект-карту, чем монотонный, притупляющий внимание «линейный» конспект.

7. Метод интеллект-карт отвечает естественному стремлению мозга к законченному и целостному восприятию, к познанию нового.

8. В результате постоянного использования всех способностей мозга человек становится интеллектуально более активным и восприимчивым к новой информации, а равно уверенным в своих силах.

Теперь посмотрите на изложенный выше «линейный» текст и на него же в виде интеллектуальной карты (в идеале она должна быть цветной):



Авторы нарисовали интеллектуальную карту с использованием программы MS Visio.

В эффективности и полезности интеллектуальных карт можно убедиться, посмотрев конкретные примеры карт в конце каждой темы настоящего учебника¹.

Успеха вам в изучении курса «Основы права»!

¹ Более подробно с технологией интеллектуальных карт можно ознакомиться, например, в следующем источнике: Бьюзен Т., Бьюзен Б. Супермышление. 5-е изд. Минск, 2008.

Раздел I. Основная часть курса

Тема 1. Основные понятия о государстве

1. Основные понятия

Государство — организация публичной политической власти в рамках определенной территории, обладающая монопольным правом на создание общеобязательных норм и принуждение к их исполнению.

Суверенитет — политико-правовое свойство государственной власти, выражающее ее независимость от всякой иной власти внутри и вне границ государства и состоящее в праве государства самостоятельно и свободно решать свои дела.

Гражданство — устойчивая правовая связь человека и государства, выражаящаяся в совокупности взаимных прав, обязанностей и ответственности.

Функции государства — основные направления воздействия государства на социальные отношения.

Форма правления — структура высших органов власти государства и порядок их формирования.

Государственное (территориальное) устройство — форма территориальной организации государственной власти, взаимодействия между государством и его территориальными единицами.

Политический режим — совокупность методов осуществления государственной власти.

Аппарат государства — система государственных органов, реализующих функции государства.

Политическая система общества — совокупность государственных и негосударственных организаций, учреждений и норм, в рамках которых осуществляется политическая власть.

2. Статистико-социологическое введение

В настоящее время в мире насчитывается более 200 самостоятельных государств. Точное их количество назвать трудно в силу отсутствия нормативного определения понятия государства — все признаки

государства, о которых пойдет речь ниже, не всегда в полной мере отражают политическую реальность.

Членство в международных организациях (например, в Организации Объединенных Наций (ООН)) само по себе не может быть определяющим критерием отнесения политических образований к сообществу государств, так как в силу суверенитета государство вполне может отказаться от участия в любой международной организации.

На практике важную роль играет признание государства другими государствами, которое делает возможным нормальное функционирование политической системы общества и его экономики. Однако вопрос признания является совсем не теоретическим — в нем отражаются противоречия и конфликты, существующие в современном мире.

Большая часть обитаемой территории нашей планеты находится под юрисдикцией тех или иных государств либо государствоподобных образований, осуществляющих контроль над лицами, пребывающими в пределах соответствующих границ. Именно это делает вопрос о государстве столь важным — жизнь практически всех современных людей от рождения и до смерти проходит в рамках географического и нормативного пространства государства. Даже лица без гражданства (апатриды) в силу территориального характера действия правовых норм оказываются вовлечеными во взаимоотношения с государством.

Не все государства устроены одинаково — до сих пор примерно пятая часть современных государств управляет (более или менее формально) монархами; примерно седьмая часть обладает федеративным устройством (в том числе 7 из 10 самых крупных государств мира). Несмотря на то что многие вопросы применительно к государству являются крайне дискуссионными и во многом политизированными, мы рассмотрим некоторые устоявшиеся в науке характеристики современного государства.

3. Основное содержание темы

Государство в политической системе общества. Подавляющее большинство наших современников живет в условиях государственно организованного общества. Несмотря на то что в течение нескольких веков общество существует неразрывно с государством, между ними нельзя ставить знак равенства.

Общество представляет собой систему взаимоотношений между индивидами, в рамках которой возникают, трансформируются и исчезают самые разнообразные институты. Совокупность институтов и

субъектов, функционирующих в политической сфере жизни общества, составляет политическую систему общества. Государство выступает в качестве одного из таких институтов, занимающего в настоящее время доминирующую позицию в политической системе. Однако так было не всегда. В течение многих тысяч лет человечество существовало без государств. Более того, становление государства в том виде, в каком мы его знаем сейчас, современные исследователи связывают лишь с периодом XVI–XVIII вв.

Наряду с государством в качестве участников политической жизни выступают политические партии, религиозные организации, профсоюзы, индивиды и т. д. Доминирование государства в политической системе общества заключается в том, что только оно наделено политической властью — способностью издавать общеобязательные предписания, подкрепленные возможностью принуждения к их исполнению, т. е. способностью создавать то, что в юридической науке принято называть позитивным правом.

Происхождение государства. Вопрос о происхождении государства является таким же дискуссионным и важным, как и вопрос о его сущности. Дело в том, что ответ на него сопряжен с рядом известных трудностей как объективного, так и субъективного свойства. Прежде всего необходимо понимать, что государство в действительности существует как система взаимоотношений, поэтому невозможно точно определить момент его возникновения. Для того чтобы прийти к согласию о причинах и предпосылках возникновения того или иного явления, необходимо договориться о понятиях. Однако исследователи совершенно по-разному понимают феномен государства и дают ему зачастую взаимоисключающие определения. И наконец, совершенно очевидно, что возникновение государства — это результат одновременного действия целого ряда факторов, и его нельзя свести к простой схеме. Поэтому в науке не существует единственно верной теории происхождения государства, они отражают палитру взглядов на природу государственной власти (основные подходы показаны на интеллектуальной карте 01-03).

Теологическая теория. Теологическую теорию происхождения государства в обобщенном виде можно свести к тезису о том, что существование государственной власти продиктовано Божественной волей. В радикальных формах теория отождествляет личность носителя государственной власти с Божеством или наделяет правителя уникальными сверхчеловеческими свойствами. Государственная власть, таким образом, становится прямым продолжением власти Божественной, а правитель — средоточием сакрального (священного) в обществе.

В более современных вариантах (например, у Фомы Аквинского) теологическая теория связывает существование государства с Божественным пророчеством («всякая власть от Бога»), указывает на соответствие властных отношений в социуме общему порядку во Вселенной. Однако теологическая теория основана на вере и потому не является научной в собственном смысле слова.

Органическая теория. Она возникла во второй половине XIX в. в связи с новыми открытиями исследователей в области биологии и зоологии. Ее представителями были швейцарский юрист И. К. Блюнчили (1808–1881) (основная работа — «Современное международное право цивилизованных народов», 1868); французский социолог Р. Вормс (1869–1926) (важнейшая работа — «Организм и общество», 1896; в русском переводе — «Общественный организм», 1897). Один из основоположников органической школы — английский ученый Г. Спенсер (1820–1903), который еще за несколько лет до опубликования Ч. Дарвина (1809–1882) книги «Происхождение видов путем естественного отбора, или Сохранение благоприятствуемых пород в борьбе за жизнь» вывел «закон выживания наиболее приспособленных» — закон борьбы за существование.

Появление книги Ч. Дарвина способствовало тому, что некоторые юристы и социологи стали переносить законы естествознания на процессы, происходящие в обществе и государстве. Представители данной теории считали, что государство — это политический организм, возникающий в результате эволюции животного мира от низшего состояния к высшему, характерная черта которой — естественный отбор. Постоянная война и борьба племен — неотъемлемое условие развития политического организма, т. е. государства. В его частях постоянно происходят изменения, присущие живому существу. Как всякое живое тело, «политический агрегат» включает процессы становления, увеличения в размерах, усложнения строения, т. е. государство рождается, развивается и гибнет. Причем гибель происходит только с «завершением типа» государства, достижением зрелого возраста. «Политическому агрегату» присуща специализация, которая представляет собой объединение граждан в специальные органы, осуществляющие только им свойственные функции. Так создается система органов политического тела, аналогичная частям живого организма: правительственный аппарат — регулятивная система (он подобен нервно-мускульному аппарату в живом теле), господствующий класс осуществляет в основном функции обороны и нападения; класс рабов обеспечивает организм питанием и всем необходимым для полноценной жизни.

Классовая теория. В соответствии с этой теорией, основоположниками которой являлись К. Маркс (1818–1883) и Ф. Энгельс (1820–

1895), государство является следствием деления общества на два класса — эксплуататоров и эксплуатируемых. Различие между ними состоит в том, что первые владеют средствами производства (например, землей, заводами), и это позволяет им присваивать себе продукты труда вторых. В этом — основное экономическое противоречие классового общества: средства производства принадлежат одному классу, хотя производством занимается другой класс, и, следовательно, результат труда присваивает себе собственник средств производства.

Для того чтобы такая система отношений могла существовать, необходим механизм централизованного принуждения, защищающий право частной собственности класса эксплуататоров. Этим механизмом становится государство, которое сначала в грубой форме подавляет сопротивление угнетенных масс (например, рабов), затем постепенно маскирует свою основную функцию, предоставляя политические свободы трудящимся, но сохраняя при этом неизменной экономическую основу эксплуатации.

Таким образом, существование государства является признаком именно классового общества. Государства не было в первобытном обществе, где отсутствовала частная собственность, и оно должно вновь исчезнуть в обществе коммунистическом, где в результате революции средства производства будут возвращены в руки трудящихся.

Инcestная теория. В соответствии с данной теорией (ее автор — антрополог К. Леви-Стросс (1908—2009)) основной предпосылкой для возникновения государства стало осознание обществом на раннем этапе своего становления (а точнее — некоторыми его членами) неблагоприятных последствий, к которым приводят кровосмесительные связи. Для того чтобы предупредить процесс вырождения, необходимо установить запрет на инцест. Подобный запрет должен быть обоснован в категориях, понятных членам традиционного общества (т. е. прежде всего в категориях религии), и сформулирован как табу на браки внутри одного рода. Установление подобных запретов и контроль за их соблюдением членами общества предполагали выделение особой социальной группы, обладающей соответствующими полномочиями и правом на принуждение. Эта группа и приобрела форму первичного аппарата власти.

Запрет на внутриродовые браки, кроме того, создавал необходимость установления договорных отношений с другими племенами. Только приток людей из других племен мог обеспечить достаточное количество половых партнеров в условиях запрета на инцест. Организацией этих отношений также была вынуждена заниматься вышеупомянутая властная группа.

В более широком смысле эту теорию можно условно назвать теорией табуации, так как, помимо половых табу, в традиционных обществах существовали иные формы социально-религиозных запретов (например, пищевые, требовавшие воздержания от употребления в пищу определенных видов растений или животных). Такие запреты могли иметь вполне рациональный смысл — они сохраняли возможность воспроизведения окружающей среды, с сохранением которой было связано и сохранение жизни общества. Установление подобных запретов и принуждение к их соблюдению, а также организация и поддержание компенсаторных социальных механизмов, заменявших предмет табуации чем-то иным, привели к необходимости возникновения первичных властных структур, постепенно взявших на себя решение иных общесоциальных задач.

Иrrигационная теория. Автор этой теории К. Виттфогель (1896—1988) предположил, что возникновение государства имело место на неплодородных территориях, неспособных обеспечить население достаточным объемом продовольствия при обычном их возделывании. Для того чтобы получить достаточное количество продукта в Египте, Месопотамии и проч., необходимо было создать и поддерживать систему ирригационных сооружений, что невозможно было сделать в отсутствие централизованного аппарата власти и принуждения.

Именно необходимость выживания в неблагоприятных условиях подтолкнула людей к подчинению деспотической власти тех, кто обладал достаточными навыками и волей для решения поставленной перед обществом задачи.

Договорная теория. Представления о договорной природе государства можно обнаружить еще у древнекитайского мыслителя V в. до н. э. Мо-Цзы. Однако наибольшее распространение теория общественного договора получила в период раннего Нового времени, приобретя известность прежде всего благодаря работам Т. Гоббса (1588—1679), Дж. Локка (1632—1704) и Ж.-Ж. Руссо (1712—1778). Хотя все варианты теории общественного договора имеют специфические черты, они объединены представлением о том, что переход от естественного состояния общества к политическому (т. е. огосударствленному) произошел в результате заключения членами социума соглашения о создании верховной власти, наделенной правом на издание общеобязательных предписаний.

Авторы по-разному описывали причины, подтолкнувшие людей к принятию такого решения. Одни указывали на невыносимый страх за собственную жизнь, с которым сталкивался человек в естественном состоянии «войны всех против всех», другие — на невозможность эффективной защиты частной собственности в безгосударст-

венном обществе и т. д. По-разному они видели и пределы полномочий созданного государства, и цели его существования. Однако так или иначе именно представление о договорной природе государственной власти легло в основу большинства конституций современных государств. И хотя сами авторы договорных теорий не всегда претендовали на историческую достоверность факта заключения подобного договора, принципиальной является идея о том, что каждому человеку от рождения принадлежит право на самоуправление и никто не имеет права повелевать другими людьми без их согласия. Таким образом, концептуальное значение и революционный смысл данной теории состоит в указании на зависимый и обусловленный характер власти государства.

Теория внешнего насилия. В соответствии с этой теорией (ее представители — К. Каутский (1854—1938), Л. Гумплович (1838—1909)) государство возникает в результате военного столкновения двух племен и порабощения одного племени другим. Вместо того чтобы воспользоваться плодами победы и оставить побежденных, племя завоевателей организует систематическое принуждение. Из двух племен возникает одно, но разделенное на два класса. Низший класс, состоящий из побежденного этноса, вынужден постоянно выполнять повинности в пользу класса высшего и подчиняться его политической власти, подкрепленной насилием.

Такая система постоянной эксплуатации оказывается менее затратной для оккупантов, чем периодические набеги. С другой стороны, она предоставляет определенные преимущества и для побежденных, в отношении которых устанавливается покровительство их хозяев, защищающих их от посягательств извне. Постепенно историческая память о факте завоевания стирается и остается лишь устоявшаяся политически организованная классовая структура, а нормы права впоследствии замещают грубую физическую силу в качестве механизма управления.

Патриархальная теория. С точки зрения сторонников этой теории (наиболее известный ее представитель в Новое время — Р. Филмер (1588—1653)), государство возникло в результате разрастания патриархального семейства. Отношения в традиционном обществе строятся на принципе абсолютного подчинения всех членов семьи ее главе. Он имеет неограниченную власть над домочадцами, однако одновременно и заботится о них. Постепенное увеличение численности семьи, ее слияние с другими семьями в результате брачных союзов приводят к ситуации, когда при сохранении привычной структуры отношений члены такой новой, большой семьи уже не осознают наличие

кровнородственных связей с ее главой. В этот момент семья превращается в раннегосударственную структуру.

Вышеперечисленные теории не исчерпывают весь спектр воззрений на происхождение государства. В научной и учебной литературе вы можете найти и другие теории.

Понятие и признаки государства. В юридической науке отсутствует единое понимание термина «государство». Это связано с многообразием подходов к анализу государственно-правовых явлений. Одни авторы определяют государство через набор его внешних признаков, другие вводят сущностные критерии, разграничивая государство и иные формы политической власти. Кроме того, в российской науке понятие «государство» обычно используют применительно к политико-правовым образованиям разных исторических периодов и культур, тогда как в зарубежных работах принято использовать этот термин («nation state») в отношении особой формы политической организации общества, сложившейся к XVIII в. в Европе и Северной Америке.

Чтобы не углубляться в рассмотрение современных дискуссий, мы приведем формальное определение государства и перечислим его признаки, а затем затронем вопрос о сущности государственной власти.

Итак, *государство* — это организация публичной политической власти в рамках определенной территории, обладающая монопольным правом на создание общеобязательных норм и принуждение к их исполнению. Перечислим теперь основные признаки государства (интеллектуальная карта 01-01).

ТERRITORIALНЫЙ ХАРАКТЕР ВЛАСТИ. Специфика государственной власти состоит в том, что она распространяется по территориальному, а не по индивидуальному принципу. Например, если власть главы католической церкви воздействует на всех католиков независимо от их местонахождения, а власть отца в семье — на его детей, то государственная власть распространяется на всех лиц, находящихся в пределах территории государства (независимо от наличия у них гражданства). Поэтому применительно к государству важнейшее значение имеет проблема определения границ территории государства. Следует, однако, отметить, что имеют место и случаи распространения действия нормативных актов за пределы территории государства (экстерриториальное действие). Чаще всего это связано с наличием устойчивой правовой связи человека и государства, обозначаемой термином «гражданство».

СУВЕРЕНИТЕТ. Категория суверенитета включает две самостоятельные сферы — внутреннюю и внешнюю.

Внутренний суверенитет государства означает верховенство государства в политической системе общества и монопольное право государства на принятие общеобязательных норм. Общеобязательность создаваемых государством норм, в свою очередь, предполагает монополию государства на легитимное применение насилия в отношении нарушителей норм.

Внешний аспект суверенитета означает независимость государства на международной арене и недопустимость вмешательства иных субъектов в принятие решений по вопросам внешней и внутренней политики государства (за исключением случаев делегирования властных полномочий международным организациям и иным подобным образованиям).

Наличие аппарата власти. Любое государство предполагает наличие в нем обособленной группы людей, на профессиональной основе занимающихся управлением, политическим администрированием. В сфере их компетенции находятся издание нормативных правовых актов и организационно-распорядительная деятельность, связанная с воплощением требований этих актов в жизнь. Профессиональный характер деятельности данной группы означает, что она осуществляется на возмездной основе и является основным (в ряде случаев — единственным) источником доходов представителей данной группы.

Наличие аппарата принуждения. Особенностью власти, осуществляемой государством, является возможность принуждения людей к соблюдению требований, содержащихся во властных предписаниях. Это предполагает существование особых институтов — полиции, армии, спецслужб, наделенных государством полномочиями по применению насилия в отношении нарушителей.

Кроме того, эти структуры призваны обеспечить безопасную жизнедеятельность граждан, а также оградить государство от посягательств на его суверенитет извне. Аппарат принуждения также в большинстве случаев действует на профессиональной основе.

Система налогов и сборов. Профессиональный характер деятельности аппарата власти и принуждения предполагает необходимость изъятия части доходов населения в пользу государства в целях финансового обеспечения лиц, осуществляющих управление и принуждение. В большинстве случаев современные государства монополизируют ряд социальных функций и услуг, которые, с их точки зрения, не могут быть эффективно осуществлены на частном уровне или представление которых частными лицами ставит под угрозу суверенитет государства. В связи с этим государство изымает часть доходов населения, для того чтобы централизованно предоставлять образовательные, медицинские, транспортные и иные услуги. Помимо этого, на-

лоообложение имеет целью перераспределение денежных средств в пользу малоимущих, а также лиц, неспособных в силу тех или иных причин самостоятельно обеспечивать собственное существование. Таким образом государство стремится обеспечить своим гражданам минимальный стандарт жизни, снижая тем самым социальную напряженность.

Все перечисленное — обязательные признаки государства. Иногда также говорят о факультативных признаках, не столь необходимых для государства, но характерных для большинства современных стран. Это наличие собственных флага, герба, гимна, валюты и т. д.

Сущность государства. Описав ключевые внешние признаки государства, кратко затронем вопрос о сущности этого явления (см. интеллектуальную карту 01-02). В науке существуют самые разнообразные трактовки сущности государства, однако в целом все они могут быть отнесены к двум ключевым направлениям.

Первый подход. Государство трактуется как механизм осуществления принуждения одних лиц в отношении других. Этот подход можно назвать насильтвенным. Ярким примером может служить трактовка государственно-правовых явлений в марксизме: государство есть механизм, поддерживающий экономическое и политическое господство класса собственников.

В более широком смысле, с точки зрения представителей данного подхода, государство всегда выступало и будет выступать как институт, позволяющий принудительно воплощать в жизнь волю одних лиц независимо от желания других. Исторически государство расширяет спектр функций, которые оно осуществляет в пользу общества в целом, однако принципиально оно измениться не может — оно всегда будет выступать прежде всего как механизм реализации чьих-то групповых интересов.

Второй подход. Его можно назвать общесоциальным. Государство рассматривается как институт, функционирующий в интересах всего общества и позволяющий решать общие для всего населения задачи. Сторонники этого подхода указывают на то, что ситуация, при которой государство действует исключительно в интересах одной группы населения, является девиацией, искажением нормального хода вещей. Более того, государство, действующее на основании принуждения, не может рассматриваться как полноценное, но является иной формой политической организации, например деспотией. С точки зрения общесоциальной трактовки государства сущность государства проявляется в его функциях.

Функции государства. Это основные направления его деятельности. Система функций представляет собой своеобразную систему от-

ветов государства на вызовы, которые ставит перед ним общественное развитие. Система функций государства претерпевает изменения в исторической перспективе, поскольку меняется и само общество. Одни функции утрачивают значение, и на их место приходят иные, более актуальные. Все функции государства обычно делят на две большие группы: внутренние и внешние.

К внутренним функциям государства относят основные направления воздействия государства на общественные отношения на национальном уровне. Укажем на некоторые из них.

Функция поддержания общественного порядка. Государство стремится обеспечить единый, реально функционирующий правопорядок, в рамках которого общественные отношения обретут необходимую степень устойчивости. Эта функция предполагает закрепление в нормативных правовых актах основ общественного, политического, экономического устройства; перечня основных прав, свобод и обязанностей граждан; ответственности за нарушение правовых предписаний; структур (суда, полиции, органов безопасности и проч.), призванных поддерживать правопорядок, и т. д.

Экономическая функция. Любое государство так или иначе вмешивается в экономические отношения, хотя степень такого вмешательства может быть разной — от антимонопольных мер до полномасштабной плановой экономики. Посредством нормативно-правового регулирования государство определяет господствующий тип экономических отношений, признаваемые и защищаемые формы собственности, перечень субъектов экономической деятельности и предъявляемые к ним требования и т. д.

Социальная функция. Эта функция тесно связана с предыдущей, так как предполагает вмешательство государства в экономику и ограничение свободы рыночных отношений. Большинство современных государств позиционируют себя как государства социальные, т. е. стремящиеся гарантировать достойный уровень жизни для всего населения. Это предполагает необходимость перераспределения части доходов населения в пользу тех, кто по каким-то причинам не может обеспечить себя самостоятельно. Кроме того, государство вводит ряд ограничений в отношении свободы трудовых отношений, устанавливая минимальный размер оплаты труда, предписывая обязательный отпуск для работников и т. д. Та же политика распространяется на образование и здравоохранение, где государство вытесняет частных поставщиков услуг, вводя систему государственного образования и бесплатной медицины, компенсируя стоимость оказания этих услуг посредством налогообложения.

К внешним функциям относят основные направления воздействия государства на отношения, выходящие за пределы сферы интересов одного государства.

Функция обороны. Исторически это первая внешняя функция государства. Любое государство стремится сохранить свою независимость, что предполагает организацию обороны и защиту границ подвластной территории.

Функция поддержания мирового порядка. На современном этапе развития международных отношений основным принципом взаимодействия государств является строгое следование нормам международного права, что возможно только в условиях коллективной работы государств по поддержанию устойчивого правопорядка и взаимному контролю в части соблюдения требований международных соглашений.

Функция сотрудничества. В ситуации глобализации государство не может изолировать себя от внешнего мира — как между государствами в целом, так и между отдельными гражданами и организациями устанавливаются прочные социальные, экономические, культурные связи. Задача государства в данной ситуации — посредством заключения международных соглашений выстроить режим взаимодействия, наиболее благоприятный для развития подобных связей.

Экологическая функция. Эта функция может быть отнесена как к внутренним, так и к внешним функциям, однако очевидно, что проблемы, вызванные эксплуатацией окружающей среды, носят наднациональный характер и не могут быть окончательно решены на внутригосударственном уровне.

Аппарат и механизм государства. Под аппаратом государства понимают систему государственных органов, реализующих его функции. В юридической науке понятия «аппарат» и «механизм» государства часто используются как равнозначные. Иногда также говорят, что механизм является аппаратом государства в динамике, поскольку функционирование государства зависит именно от осуществления государственными органами возложенных на них полномочий.

Аппарат государства состоит из органов государства. Их можно классифицировать по различным основаниям: единоличные и коллегиальные; законодательные, исполнительные, судебные и контрольно-надзорные; федеральные органы и органы субъектов федерации и т. д. Все они призваны выполнять те или иные функции и наделены для этого определенными властными полномочиями, в круг которых могут входить принятие обязательных для определенных субъектов решений, контроль за их исполнением, принуждение к исполнению и т. д.

Форма государства. В российской юридической науке устоявшимся является понятие «форма государства», описывающее государство с трех сторон. Во-первых, каждое государство обладает специфической организацией высших органов власти. Во-вторых, каждое государство по-своему организует управление в рамках собственной территории. И в-третьих, в каждом государстве по-разному осуществляется взаимодействие политической власти и населения. Поэтому понятие формы государства включает три элемента: форму правления, государственное (территориальное) устройство и политический режим.

Форма правления. Данная категория описывает структуру высших органов власти государства и порядок их формирования. Все государства принято относить к одной из двух основных форм правления: монархии или республике.

Монархия — форма правления, при которой главой государства является в большинстве случаев одно лицо (монарх), получающее свои полномочия по наследству и правящее пожизненно (хотя существуют и периодически избираемые монархи, например в Малайзии). Кроме того, при монархической форме правления власть принадлежит монарху по его собственному праву (а не делегируется ему народом).

В зависимости от степени ограничения власти монарха принято выделять абсолютную, дуалистическую и парламентарную монархии.

Абсолютная монархия характеризуется неограниченной властью монарха, отсутствием разделения властей, конституции, независимых от монарха представительных органов. Монарх является высшей судебной инстанцией. Любые коллегиальные органы при абсолютном монархе играют лишь совещательную роль. В настоящее время абсолютные монархии в чистом виде уже не существуют, все они в той или иной мере приобрели некоторые черты ограниченной монархии, но наиболее близкими к чистой форме остаются такие государства, как Саудовская Аравия, Бахрейн, Катар.

Дуалистические монархии являются переходными формами, обладающими чертами как абсолютной, так и парламентарной монархии. В частности, в дуалистических монархиях существуют зачатки разделения властей. Например, может быть созван парламент, обладающий законодательными полномочиями. Однако монарх при этом сохраняет за собой право абсолютного вето или роспуска парламента. Сам парламент может в значительной части состоять из назначаемых монархом, а не избираемых народом лиц. Конституции в дуалистических монархиях носят октroiрованный характер (т. е. дарованы монархом) и их действие может быть монархом приостановлено.

Парламентарная монархия на практике приближается к республиканской форме правления. Хотя формально главой государства остается монарх, в политической жизни страны он практически не участвует, являясь не более чем символом единства нации. Фактически доминирующим органом власти в таких государствах чаще всего выступает избираемый населением парламент. Глава победившей на выборах в парламент партии обычно становится премьер-министром и формирует свой кабинет. Правительство при этом за собственные действия несет ответственность перед парламентом. Яркими примерами парламентарных монархий являются Великобритания и Испания.

Исторически монархиям свойственно трансформироваться в республики (зачастую в результате революции), однако имеют место и случаи обратной трансформации (например, восстановление монархии в Испании).

Республика является наиболее распространенной ныне формой правления. Она предполагает выборность и сменяемость высших органов государственной власти, разделение властей. Республикаанская идея основана на теории народного суверенитета. В соответствии с данной теорией источником любой политической власти является народ, который может ее делегировать тем или иным органам. Таким образом, ни один государственный орган не обладает своими полномочиями по собственному праву, но получает их непосредственно (в результате процедуры выборов) или опосредованно (если он формируется другим, избранным населением органом) от народа.

Республики принято делить на парламентарные и президентские.

Парламентарные республики по структуре высших органов власти напоминают парламентарные монархии, за тем исключением, что главой государства в них обычно является президент, обладающий сходными с конституционным монархом полномочиями. Чаще всего президента в парламентарной республике назначает парламент, который, в свою очередь, избирается населением. Глава победившей на выборах в парламент партии становится премьер-министром и формирует свой кабинет. Премьер-министр несет ответственность перед парламентом. К парламентарным республикам относят такие государства, как ФРГ, Италия и др.

Президентские республики отличаются наиболее полной реализацией принципа разделения властей. В отличие от парламентарных, где исполнительная власть в лице премьер-министра несет ответственность перед законодательной в лице парламента, в президентских республиках эти ветви власти независимы друг от друга. Главой государства является президент, избираемый населением и возглавляю-

щий одновременно исполнительную ветвь власти. Таким образом, избираемый населением парламент не принимает непосредственного участия в формировании правительства. Наиболее типичный пример президентской республики — США.

Значительную часть существующих в мире республик трудно отнести к одной из этих чистых форм. Они сочетают элементы как парламентарной, так и президентской республики. Такие республики называют смешанными. К ним относится и Российская Федерация, в которой главой государства является избираемый народом президент, не входящий ни в одну из ветвей власти. При этом он обладает полномочиями в рамках всех трех ветвей, в частности представляет кандидатуру председателя правительства, издает указы, принимает участие в законодательном процессе, назначает судей. Республики со столь широкими полномочиями президента иногда называют суперпрезидентскими.

Государственное (территориальное) устройство. Территория любого государства состоит из совокупности территориальных единиц — провинций, штатов, муниципалитетов, графств и т. д. Такое деление вызвано необходимостью оптимизации процессов управления. Однако принципы взаимодействия между этими территориальными единицами и высшими органами государственной власти в разных государствах отличаются. Данные особенности территориальной организации государства характеризуются понятием «территориальное (государственное) устройство». В науке принято выделять две основные формы территориального устройства государств: федеративную и унитарную.

Ключевое отличие между двумя этими формами состоит в степени политической самостоятельности территориальных единиц государства. *Федеративное государство* (федерация) характеризуется наличием у его территориальных единиц (которые в разных федерациях имеют по-разному — штаты, республики, кантони и проч.) некоторых признаков государственности. Прежде всего, это проявляется в наличии самостоятельных органов власти на региональном уровне, к ведению которых отнесена определенная сфера отношений. В рамках данной сферы региональные органы власти действуют относительно независимо. Например, наряду с законодательным органом федерального уровня — Федеральным Собранием РФ — в Российской Федерации действуют законодательные органы субъектов РФ. Соответственно в федеративных государствах существуют и две системы нормативных актов — федерального и регионального уровней. В большинстве случаев нормативные акты субъектов федерации не должны противоречить федеральному законодательству. Однако

принципы разграничения сфер ведения в федерациях могут существенно отличаться. Например, могут быть точно определены полномочия федеральных органов власти, а все остальное становится предметом регулирования региональных властей. Может иметь место и обратная ситуация. К федерациям относятся такие государства, как США, Бразилия, Индия и др.

Федерации чаще всего представляют собой государства с довольно разнообразной этнической составляющей, и потому в некоторых федерациях допускается существование нескольких государственных языков. Для федеративных государств также характерно наличие двухпалатного парламента: одна из палат состоит из представителей населения в целом, а другая — из представителей отдельных субъектов.

Поскольку все федерации отличаются друг от друга, в науке принято классифицировать их по различным основаниям.

В зависимости от того, обладают ли все субъекты федерации равным статусом, федерации делят на симметричные и асимметричные.

Кроме того, само деление федерации на субъекты может произвольиться по-разному. В основе деления может лежать национальный принцип. Например, в Российской Федерации существуют такие субъекты, как Республика Мордовия, Республика Коми. Альтернативой служит административно-территориальный принцип деления, когда территория субъекта не привязана к ареалу проживания той или иной этнической группы, например Красноярский край, Сахалинская область. В некоторых государствах, в частности в России, имеет место смешение этих принципов, когда существуют оба типа субъектов.

В зависимости от того, в какой степени субъекты федерации независимы от федеральных властей, насколько широк спектр вопросов, отнесенных к ведению региональных органов власти, какие существуют механизмы контроля федерального центра над регионами, федерации характеризуют как централизованные или децентрализованные. Несмотря на то что в децентрализованных федерациях степень политической самостоятельности территорий может быть весьма значительной, федерация все же остается целостным суверенным государством. Поэтому в современных федерациях за субъектами не признается право выхода из состава государства (сепарации).

С точки зрения правовой природы возникновения федерации относят к конституционным и договорным. Первые образуются в результате закрепления федеративного характера территориального устройства в основном законе (в том числе в случае, когда до принятия новой конституции государство являлось унитарным). Договорные

федерации создаются путем заключения соглашения между ранее независимыми государствами об объединении в новое единое федеративное государство.

В отличие от федераций *унитарные государства* характеризуются наличием одного уровня государственной власти и единством правовой системы. К унитарным относятся такие государства, как Польша, Норвегия, Украина, Италия и др. Деление территории унитарного государства на единицы носит сугубо административный характер. Власть на этих территориях осуществляется представителями федерального центра. Однако в рамках унитарного государства могут существовать и так называемые автономии — территории с особым правовым статусом. Такой статус может предполагать и наличие самостоятельных органов власти. Существование этих автономий чаще всего обусловлено культурно-историческими особенностями развития региона, компактным проживанием той или иной этнической либо языковой группы и т. д. Тем не менее такая автономия становится исключением из общего правила, не отменяющим унитарный характер государства в целом.

Многие государства вступают в разнообразные формы международного общения, что приводит к созданию различных типов союзов государств. Это, однако, не приводит к возникновению новых форм территориального устройства. Например, государства могут объединиться в конфедерацию для решения общих задач. Конфедерация может иметь самостоятельные органы управления, однако входящие в нее государства остаются суверенными. Поэтому конфедерация (как и другие типы союзов) не является особой формой государственного (территориального) устройства.

Политический режим. Категория «политический режим» описывает тип взаимоотношений между властью и обществом и считается наиболее проблемным элементом формы государства. Под политическим режимом обычно понимают совокупность методов осуществления власти. Наиболее распространенным является отнесение политических режимов к трем типам: демократическим, авторитарным и тоталитарным. Однако критерии такой классификации политических режимов в литературе остаются размытыми. Ведь в качестве таковых не могут выступать ни выборность и сменяемость высших органов власти (так как это относится к вопросу о форме правления), ни объем признаваемых государством прав и свобод (поскольку прямой связи между демократией, т. е. властью народа, и конкретным набором прав индивида нет), ни наличие рыночных отношений (например, плановая экономика вполне может являться результатом добровольного волеизъявления населения).

Наиболее приемлемым критерием, на наш взгляд, может быть степень реального влияния населения на принимаемые в государстве властные решения. Однако степень этого влияния определить затруднительно. В любом случае данный вопрос выходит за пределы проблематики теории основ права.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Какая существует связь между государством и правом?
2. Какие теории происхождения государства вы знаете?
3. Перечислите основные признаки государства.
4. Какие подходы к пониманию сущности государства вам известны?
5. Каковы внутренние и внешние функции государства?
6. Какие формы правления вы знаете?
7. Что такое государственное (территориальное) устройство?
8. Что понимают под термином «политический режим»?
9. Что входит в аппарат государства?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки государства.
2. Сущность государства.
3. Функции государства.
4. Механизм и аппарат государства.
5. Форма государства: форма правления, форма государственного (территориального) устройства, политический режим.
6. Теории происхождения государства.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Новейшие теории происхождения государства.
2. История возникновения теории суверенитета.
3. Марксистский взгляд на государство и право.
4. Либеральная модель воздействия государства на экономику.
5. Исторический обзор концепций федерализма.
6. Абсолютные и дуалистические монархии в современном мире.
7. Современные теории демократии.
8. Античные корни понятия «республика».
9. Правовой статус апатридов.
10. Современные теории гражданства.
11. Правовой статус Антарктики.
12. Правовой статус космического пространства.

Основная литература

Кулапов В. Л., Малько А. В. Теория государства и права: учебник. М.: Норма, 2013. Темы 2–7, 10. @Znaniум¹.

Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства: учебник для вузов. М.: Норма, 2012. Разд. IV. @Znaniум.

Теория государства и права: курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. 3-е изд. М.: Норма, 2013. Лекц. 2–7. @Znaniум.

Дополнительная литература

Ахинов Г. А., Камилов Д. А. Социальная функция государства в условиях рыночной экономики: вопросы теории и практики. М., 2006. @Znaniум.

Лексин И. В. Государственное устройство федераций в составе Европейского союза. М., 2011. @Znaniум.

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2013. Темы 4–8. @Znaniум.

Проблемы общей теории права и государства: учебник / под общ. ред. В. С. Нерсесянца. 2-е изд. М.: Норма, 2013. Разд. VII. @Znaniум.

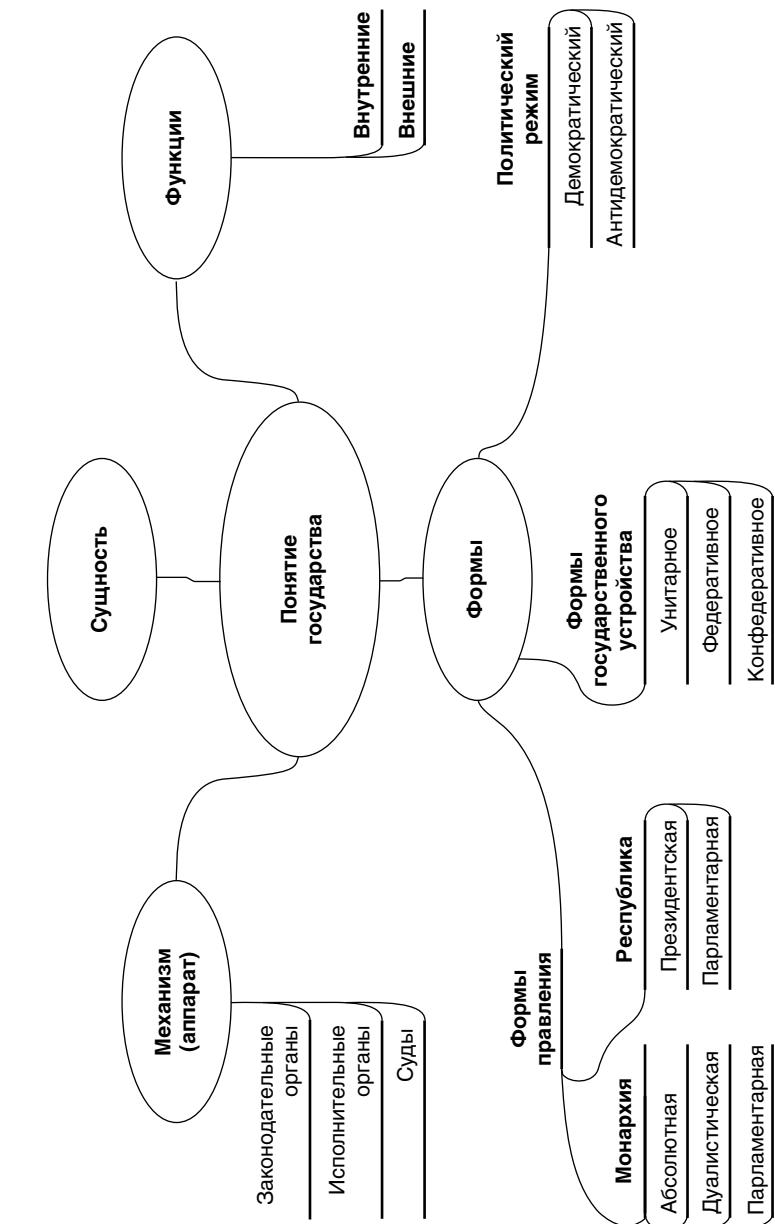
Чиркин В. Е. Сравнительное государство: учеб. пособие. М.: Норма, 2013. @Znaniум.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 01-01



¹ Здесь и далее @Znaniум означает ссылку к электронной библиотеке «Znaniум.com».





Тема 2. Основные понятия о праве

1. Основные понятия

Право — система общеобязательных, формально определенных норм, установленных и гарантированных государственной властью, регулирующих общественные отношения посредством установления прав и обязанностей субъектов.

Типы правопонимания — подходы к категории права, осмыслинию правовой реальности, поиску оснований права.

Признаки права — характерные черты, свойства права, подчеркивающие его сходство и отличие с иными социальными регуляторами (моралью, религией и т. д.).

Объективное (позитивное) право — совокупность установленных государством правовых норм.

Субъективное право (правомочие) — мера возможного поведения субъекта права.

Принципы права — основные, исходные, руководящие идеи, выражающие смысл, содержание и социальное назначение права.

Функции права — главные направления воздействия права на общественную жизнь.

Правовая система — совокупность основных правовых явлений общества в их единстве и взаимосвязи (правовые институты, нормы, правоотношения и правосознание).

2. Статистико-социологическое введение

Действующее законодательство, регулирующее общественные отношения, чрезвычайно объемно. Так, только в 2012 г. Государственная Дума Федерального Собрания РФ приняла свыше 400 законов. Кроме того, существуют множество законов субъектов РФ, сотни тысяч ведомственных нормативных правовых актов. Всего в «сухом остатке» — свыше 1 млн действующих на территории РФ правовых документов. А ведь есть еще и международные договоры и соглашения.

Спросим себя: и все это — право? Можно ли каждый отдельно взятый нормативный правовой акт, принятый компетентным государственным органом и действующий на территории государства, назвать высоким словом «право»?

Разные юристы дают различные ответы на этот вопрос. Одни (их называют легистами, нормативистами или позитивистами) полагают, что всякий законно установленный нормативный правовой акт должен быть отнесен к праву. Другие (сторонники теории естественного права) дают более сложный ответ. Они обращают внимание, что в истории права были случаи, когда государство устанавливали «драконовские» нормы, нарушавшие права человека (например, нацистские законы, действовавшие в Германии с 1933 по 1945 г.). С точки зрения этих авторов, далеко не все, что установлено государством, может именоваться правом. Из-под пера законодателя могут выходить противоправные, правонарушающие законы и постановления.

Так что же следует называть правом? Каковы отличительные черты и признаки этого явления? Ответам на эти вопросы и будет посвящена настоящая тема.

3. Основной материал

Происхождение термина «право». Корни понятия «право» уходят в историю. В древнерусских источниках этот термин впервые появился в конце 1-го тысячелетия н. э. В зависимости от контекста употребления «право» (как существительное) могло подразумевать «установление, закон», «юрисдикцию», «свободу действий, власть», «обязательство», «присягу». Русскому слову «правый» соответствуют римские термины *«rectus»* и *«justus»* (*jus* — право), древнегреческое *«dikaios»* (*dike* — право, справедливость). По мнению Э. Бенвениста, римское *«jus»* обозначало формулу указания на правильный порядок вещей¹.

¹ См.: Бенвенист Э. Словарь индоевропейских социальных терминов. М., 1995. С. 308.

В юридической теории и практике термин «право» используется в двух разных значениях — объективном и субъективном.

Под *объективным правом* понимается система действующих правовых норм, установленных государством. Это законы, указы, постановления правительства и другие нормативные правовые акты, принятые компетентными органами государства. Термин «объективное право» означает, что право в данном случае рассматривается как система норм, внешняя по отношению к человеку и в каждый отдельно взятый момент времени независимая от него.

Субъективное право, напротив, обозначает правовые возможности, принадлежащие субъекту права, например гражданину. Права собственности на вещи, машину, квартиру, семейные права, права автора, право избираться и быть избранным и многие другие — все это субъективные права гражданина. Как будет показано ниже, в теме 11 «Правовые отношения», субъективные права имеют определенную структуру, могут подразделяться на части — *правомочия*.

Несмотря на видимые различия, между объективным правом и субъективными правами существует глубокая внутренняя связь. Они имеют сходные признаки, которые будут рассматриваться ниже. Если объективное право — это фундамент свободы общества, в основе которой лежат законность, порядок и дисциплина, то субъективное право — маленький «кусочек» свободы, принадлежащий конкретному гражданину. Свобода общества и свобода личности, как известно, тесно связаны между собой: если нет объективной основанной на законе свободы в обществе, не будет и субъективных, прав и свобод, принадлежащих гражданам. Верно и обратное: свобода в обществе складывается из маленьких субъективных прав и свобод, принадлежащих каждому из нас.

Право регулирует лишь поведение, т. е. внешние отношения между людьми. Право не может предписать испытывать определенное нравственное отношение к другим людям. Например, норма «должно любить своих родителей», будучи закрепленной в законодательном акте, не станет правовой, оставшись моральной.

Исходя из того, что право регулирует лишь поведение между людьми, оно не может изменить законы природы, например создать техническую норму получения серной кислоты. Действительность технических норм не зависит от закрепления их в нормативных текстах. Право лишь может зафиксировать социально-технические нормы — нормативы изготовления пищевой или иной продукции. Однако это технические нормы, обеспеченные принудительной силой государства, но не правовые по сути.

Право есть совокупность правомочий и обязанностей. В отличие от морали, говорящей прежде всего об идее долга (обязанности), право состоит из двух противоположных начал — правомочий (мер возможного поведения) и обязанностей (мер должного поведения). «Правомочие» и «обязанность» — два не выводимых друг из друга понятия: из того, что субъект может сделать, нельзя заключить, что он должен. Наиболее ярко такое соотношение иллюстрирует частное право. В публичном же праве правомочие и обязанность сливаются в понятии властного полномочия, становятся *правообязанностями*.

Признаки права. Под правом мы понимаем систему общеобязательных, формально определенных норм, установленных и гарантированных государственной властью, регулирующих общественные отношения посредством установления прав и обязанностей субъектов (см. интеллектуальную карту 02-01). Рассмотрим более детально основные признаки права, отраженные в этом определении.

Системность проявляется в разграничении функций норм, институтов, отраслей права и их внутренней согласованности между собой. Системный подход — детище ХХ в. С точки зрения системного подхода общество представляет собой сложную, полиструктурную самоорганизующуюся систему. Согласованное функционирование этих систем обеспечивается в том числе с помощью права, юридических норм.

Но для того чтобы поддерживать системность общественных отношений, право само должно быть системой, причем более высокого порядка, иначе оно может не повысить, а только понизить уровень системности.

В ходе законотворчества (в силу спешки, политической конъюнктуры, низкой квалификации законодателей) системность права может утрачиваться. Это очень плохо, так как право теряет одно из важнейших свойств: вместо того, чтобы восстанавливать и поддерживать системность, оно начинает вносить элементы дезорганизации в общественную жизнь.

Общеобязательность — обязательность норм права для всех — включает два элемента. Во-первых, общий характер норм права, адресованных не кому-то конкретно, а неопределенному кругу лиц. Этот признак отличает нормы права от индивидуальных актов (приказов, распоряжений, приговоров, решений), адресованных персонально определенным лицам. Во-вторых, та особенность, что норма права обязательна для исполнения независимо от намерений и желания субъекта.

Общеобязательность права не означает императивности каждой без исключения юридической нормы. Право — сложная система норм. Наряду с нормами императивными оно содержит нормы диспозитивные (допускающие выбор модели поведения), управомочивающие, нормы-принципы, нормы-декларации и даже нормы-рекомендации. О них пойдет речь в теме 10 «Нормы права».

Формальная определенность — точность, конкретность, формализованность правовых предписаний: если кому-то предоставляются права, должно быть ясно, кому и в каком объеме; если на кого-то возлагается обязанность, должно быть понятно, какая и в чем именно она заключается.

Формальная определенность подразделяется на два связанных между собой признака — формальность и определенность.

Формальность — текстуальная закрепленность юридических норм, наличие ясных и точных источников, в которых можно получить сведения и удостовериться в существовании юридической нормы. Свойство формальности права возникло в древности: свиток, особая бумага или пергамент, восковая или сургучная печать. Казалось бы, зачем эта «театральщина»? Для чего это? Для красоты? Нет, исходя из сугубо практических потребностей: чтобы отсечь самозванцев, объявлявших ложные указы и подбивавших людей на бунты. Из истории известно: таких хватали и казнили как злейших врагов. Сегодня исторические корни формальности права подзабылись, но на первый план вышло другое обстоятельство: появились официальные источники информации о действующем праве: «Собрание законодательства Российской Федерации», «Российская газета», «Парламентская газета», официальные ведомственные издания. Существует и официальный электронный источник правовой информации: интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>.

Определенность — это точность, конкретность нормативных предписаний. В обыденной речи люди довольно часто допускают неконкретные выражения. Право не может быть неопределенным. Норма, не обладающая качеством определенности, не может выполнять функции права.

Гарантированность государственным принуждением — еще одно важнейшее качество права, отличающее его от религиозных норм, норм морали, нравственности, норм общественных организаций и др. Оно предполагает наличие санкций — мер государственно-правового воздействия за совершенное правонарушение и наличие особого правового механизма, который обеспечивает применение санкций за нарушение норм права.

Гарантированность государственным принуждением не следует обязательно понимать как принуждение и наказание. Наказание правонарушителей — важная, но единственная функция права. Не менее значимые функции — правовосстановительная, предупредительная и воспитательная. Подробнее об этом см. ниже.

Таковы основные признаки права. Они описывают наиболее существенные особенности социального явления, которое мы называем правом. Признаки права составляют содержание понятия права как научной категории. От понятия права надо отличать определение права. Определение — лаконичная, сжатая, емкая формулировка, раскрывающая содержание понятия «право». Понятие «право» — одно, а его определений может быть много.

Принципы права. Под принципами права понимаются основные, исходные, руководящие идеи, выражающие смысл, содержание и социальное назначение права. Развитие права можно в каком-то смысле сравнить со строительством небоскреба: сначала возводится стальной или железобетонный каркас, затем пустоты заполняются более легким стекловым материалом. Принципы — это «стальной каркас» права, руководящие идеи, которые пронизывают все содержание права. Иногда принципы прямо закрепляются в нормах права (равенство граждан перед законом и судом, гласность судебного разбирательства), иногда они прямо не закрепляются, а выводятся из норм права логическим путем (неразрывная связь прав и обязанностей), но в любом случае они присутствуют в праве и играют в нем очень важную роль.

Значение принципов права в том, что они являются ориентирами:

для законодателя: разрабатывая новые нормы права, законодатель должен соблюдать принципы права;

правоприменителя: при отсутствии норм права (пробеле) дело может решаться, исходя из принципов права;

каждого человека: граждане не всегда знают конкретные нормы, но неплохо ориентируются в принципах права (например, при перерасчете пенсии ее размер уменьшился: такого не должно быть, поскольку ст. 55 Конституции РФ не допускает отмену или уменьшение прав граждан — это принцип права).

Рассмотрим некоторые наиболее важные принципы права.

Формальное равенство считается одним из важнейших признаков права, отличающих его от норм морали. В силу той формальности, что право регулирует лишь внешние отношения между людьми, оно

чаще всего (особенно в частном праве) относится к субъектам права безлично, полагая их равными.

Во многих сферах, где мораль дифференцирует людей в силу их имущественного положения, физических и интеллектуальных способностей, вероисповедания, пола, право стремится сгладить эти различия. Иногда говорят, что право устанавливает равенство возможностей, однако это не совсем верно, поскольку право не устанавливает, а лишь провозглашает равенство возможностей. Посредством закрепления формального равенства право нивелирует фактическое неравенство между людьми и в связи с этим препятствует подавлению слабых более сильными.

Принцип формального равенства, распространяющийся на всех граждан вне зависимости от их происхождения, пола, имущественного положения, стал общепризнанным благодаря историческому развитию общества, становлению таких доктрин, как либерализм, социализм и т. д. Всеобщность данного принципа, его распространимость на всех субъектов права носит исторический, а не вневременной характер. Существовали правовые системы, отрицавшие всеобщность формального равенства. Например, в средневековой Европе члены различных сословий были неравны между собой, даже внутри сословий существовали различные по своему правовому статусу группы. В исторической перспективе не исключено появление идеологий, отрицающих всеобщность принципа формального равенства.

Справедливость — один из базовых принципов права. Справедливость в общем и целом обозначает «воздаяние равным за равное», т. е. равное возмездие к субъектам, чья тяжесть деяний сходна между собой, а также равную награду за равную доблесть, одинаковую цену за одинаковые по стоимости товары и т. д. Развивая взгляды Аристотеля, можно сказать, что справедливость может быть уравнивающей («равное для равных»), т. е. как соразмерность обмениваемых благ в частном праве, либо распределяющей («неравное для неравных»), т. е. как справедливость награды для отличившихся.

Многозначность данного термина делает затруднительным квалификацию справедливости в качестве правовой категории. Хотя справедливость в правовой сфере рассматривается преимущественно как равенство, в сфере морали она обозначает не только равенство, но и милосердие. Требования социальной справедливости означают во многом требования социального милосердия, а не только правового, формально равного отношения ко всем людям.

Таким образом, можно определить право как систему общеобязательных, формально определенных норм, обеспеченных принудительной силой со стороны государства и в настоящее время регулирующих отношения между людьми по принципу формального равенства. Право устанавливает правомочия и обязанности субъектов права.

Типы правопонимания. На основе рассмотрения понятия, признаков и принципов права можно вернуться к вопросу о том, какое содержание вкладывает юридическая наука и практика в понятие «право». И вновь приходится констатировать многообразие типов понимания права (см. интеллектуальную карту 02-02).

По мнению юридических позитивистов, внутреннюю последовательность праву придают формальная непротиворечивость его норм, соответствующих друг другу, последовательность их принудительного применения властным аппаратом. Сторонники доктрины естественного права видят в праве логическое развертывание изначальной, разумной, справедливой идеи. Социологическая юриспруденция связывает право с наглядностью и убедительностью юридического опыта. Историческая школа права видит универсальное оправдание права в его соответствии духу народа. Среди современных правовых доктрин выделяются те, что в противовес рационализаторским стремлениям упомянутых выше теорий исследуют право как неравновесную систему. К таковым можно отнести школу экономического анализа права, школу критических правовых исследований, феминистскую юриспруденцию, правовую синергетику и др.

Становится все более очевидным, что единого, универсального для всех понимания права не существует. В сфере законотворчества, правоприменения и государственного управления под правом понимаются главным образом юридические нормы. Юридическая наука (в том числе социология права) анализирует связь права с жизнью, стремится охватить, помимо норм, реальные правовые отношения. В сфере юридического образования естественно считать правом не только нормы, но и правосознание — обыденное и профессиональное. Для правозащитной деятельности неизбежна адресация к гуманистическим идеалам и ценностям, лежащим в основе норм права, представленным в том числе в форме естественных прав и свобод человека и гражданина. Унифицировать все эти подходы в единую, всеохватывающую, обязательную для всех дефиницию права невозможно, да и, пожалуй, не нужно.

Функции права. Под функциями права принято понимать основные направления воздействия права на общественную жизнь. В юридической науке функции права рассматриваются в различных аспектах, в том числе с точки зрения их юридического содержания. В этом разрезе разграничиваются три функции права (см. интеллектуальную карту 02-03).

Статическая функция заключается в закреплении общественных отношений. Назначение права в этом аспекте — обеспечить стабильность, незыблемость общественных отношений (власти, собственности, правосудия и др.).

Динамическая функция подразумевает развитие общественных отношений. Если бы право осуществляло только статическую функцию, то оно «законсервировало» бы общественную жизнь. Но в жизни постоянно происходят позитивные изменения, которым право помогает: совершенствуется государственное управление, появляются новые виды экономической и социально-культурной деятельности, инновационные материалы и технологии и т. д.

Охранительная функция заключается в том, что право активно борется с правонарушениями, противоправным поведением, дезорганизующим общественную жизнь, защищает правовые ценности граждан, коллективов, общества и государства в целом.

Право и правовая система. С практической и теоретической точек зрения важно отличать право от более широкой категории правовой системы, под которой понимается совокупность всех правовых явлений того или иного общества в их единстве и взаимосвязи.

«Правовая система» — предельно широкое понятие, перечислить все без исключения ее элементы вряд ли возможно. Тем не менее можно указать основные элементы правовой системы (см. интеллектуальную карту 02-04). К их числу относятся следующие.

Юридические нормы. Это нормативный элемент правовой системы (законы, указы, правовые обычаи, традиции, прецеденты). Более подробно они будут рассматриваться ниже, в темах 5 «Формы (источники) права» и 10 «Нормы права».

Правовые институты (учреждения). Нормы создаются и реализуются не сами по себе, а посредством деятельности правовых институтов (в широком смысле слова — учреждений) — законотворчества, правосудия, третейского суда, надзора и контроля, исправительно-трудовой системы, поручительства и т. д. Институциональная часть правовой системы будет рассматриваться ниже, в темах 7 «Нормотворчество», 12 «Реализация и применение права», 14 «Юридическая ответственность» и др.

Правоотношения. Право живет лишь постольку, поскольку реализуется в правовых отношениях — деятельности государственных органов и должностных лиц, правовой практике судебных, арбитражных, прокурорских и административных органов, правовых процедурах и ритуалах, выборах, голосованиях, самозащите, необходимой обороне и проч. Этот аспект правовой системы будет рассмотрен ниже, в теме 11 «Правовые отношения».

Правосознание. Правовое поведение носит сознательный характер, а право является одним из элементов духовной жизни общества. Соответственно, в правовую систему включается правосознание — правовая идеология, правовая психология, обыденное правосознание, правосознание чиновников и служащих, профессиональное правосознание, правовая культура в целом, правовые легенды, мифы, литература, искусство, кинематограф и т. п.

Все перечисленные и многие другие элементы, взятые в совокупности, образуют правовую ткань общества, которую мы называем правовой системой. Изучением и сравнением различных правовых систем занимается особая юридическая наука — сравнительное правоведение, или юридическая компаративистика.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Понятие права. Типы правопонимания.
2. Отличие права от иных регуляторов поведения в классовом обществе.
3. Признаки права.
4. Системность права.
5. Общеобязательность права.
6. Формальная определенность права.
7. Гарантированность государственным принуждением.
8. Социальное назначение права. Функции права.
9. Принципы права.
10. Понятие правовой системы, ее основные элементы.
11. Нормы права — регулятивно-нормативный компонент правовой системы.
12. Правовые институты — структурно-организационный компонент правовой системы.
13. Правовые отношения — реальные отношения участников общественной жизни, регулируемые правом и складывающиеся под воздействием права.
14. Правовое сознание — духовный компонент правовой системы.

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие права. Типы правопонимания.
2. Соотношение объективного и субъективного права.
3. Признаки права.
4. Принципы права.
5. Функции права.
6. Правовая система.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Понятие и сущность права.
2. Происхождение права.
3. Социальная ценность права.
4. Понятие правовой системы.
5. Право в системе соционормативного регулирования.
6. Юридический позитивизм, его современные интерпретации.
7. Социологическая юриспруденция.
8. Историческая школа права.
9. Право как термин и как понятие. Этимология термина «право».
10. Основные черты психологических теорий права.

Основная литература

Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права: учебник для вузов. 4-е изд. М., 2010.

Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Дополнительная литература

Зорькин В. Д. Позитивистская теория права в России. М., 1978.

Мальцев Г. В. Социальные основания права. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства: учебник для вузов. М.: Норма, 2012. @Znanium.

Поляков А. В., Тимошина Е. В. Общая теория права: учебник. СПб., 2005.

Честнов И. Л. Постклассическое правопонимание. Краснодар, 2010.

Четвернин В. А. Введение в курс общей теории права и государства: учеб. пособие. М., 2003.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 02-01



Интеллектуальная карта 02-02



Интеллектуальная карта 02-03



Интеллектуальная карта 02-04



Тема 3. Правовые системы мира

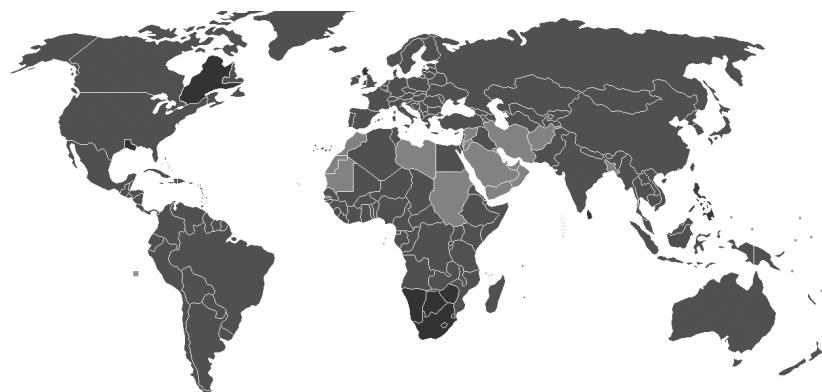
1. Основные понятия

Национальная правовая система — система правовых явлений в отдельном государстве.

Правовая семья — совокупность национальных правовых систем, объединенных общностью источников права, основных правовых понятий, методов и способов юридической деятельности.

2. Статистико-социологическое введение

Человек, которые родился и вырос в России, впитывает особенности и традиции национальной правовой системы, в том числе познает такие понятия, как «право», «закон», «кодекс», «указ», «суд» и т. д. Иногда кажется, что столь знакомая правовая реальность должна быть такой же везде. Но на самом деле это не так. Приехав, например, в США, иностранец из России с удивлением обнаруживает, что законы там иные и называются по-другому, основным источником права является судебный прецедент, а столь любимые нами кодексы почти не имеют практического употребления.



- Континентальная правовая семья
- Англосаксонская правовая семья
- Семья обычного права
- Семья религиозного права
- Англосаксонское континентальное право
- Неизвестно

*Рис. 3.1. Правовые семьи на карте**

* Источник: URL: <http://upload.wikimedia.org/wikipedia/commons/0/05/LegalSystemsOfTheWorldMapRus.png?uselang=ru>.

Посмотрите на карту из интернет-ресурса «Википедия» (рис. 3.1), которым пользуются большинство студентов. На ней (разумеется, с известной долей условности) обозначены различные правовые семьи, существующие на планете Земля. Романо-германская правовая семья, к которой принадлежит и Россия, не единственная. Существуют не менее важная семья общего права, а также семьи исламского, религиозного и традиционного права.

Более внимательно присмотревшись к карте, можно заметить удивительные детали. Например, в территоию США вклинивается «кусочек» более темного цвета. Это штат Луизиана. Его основали в свое время выходцы из Франции, которые привезли с собой свою культуру и традиции, в том числе романо-германскую правовую систему. Она сохранилась и существует до сих пор внутри другой, иной по своим традициям правовой семьи.

Сходную картину мы видим в Канаде — стране, принадлежащей по своей правовой традиции к семье общего права. Но и внутри ее выделяется заметный фрагмент другого цвета — провинция Квебек, сохранившая французский язык и романо-германскую правовую культуру.

Много удивительного может рассказать эта карта о правовой культуре и традициях других стран.

3. Основной материал

Национальные правовые системы и юридическая компаративистика. Под правовыми системами в данной теме понимаются прежде всего национальные правовые системы, правопорядки различных государств. Науку, сравнивающую правовые системы, называют юридической компаративистикой или сравнительным правоведением. Она начала формироваться в XIX в.: именно в это время появились кафедры, занимавшиеся сравнением правовых институтов, журналы сравнительного законодательства и т. д. В 1900 г. в Париже был проведен первый съезд правоведов-компаративистов. Его инициаторами стали известные французские юристы Р. Салейль и Э. Ламбер. Своей миссией французские компаративисты считали создание такого права, основным свойством которого была бы не обеспеченность принудительной силой со стороны государства, а применимость для данной правовой системы. Сравнение права могло помочь выбрать ту норму, которая в наибольшей степени уместна в конкретном случае, а не ту, что навязывается законодателем. Тем самым сравнительное правоведение должно было способствовать объединению европейских право-

вых систем, а затем и сплочению всей Европы, разобщенной правовым национализмом ведущих европейских держав¹.

Помимо подобной миссии, актуальной и для сегодняшнего момента, сравнительное правоведение ныне имеет иные, вполне научные цели. Оно позволяет не только установить сходство и различия между различными системами, но и лучше понять собственную правовую систему. Масштаб и этапы развития социального явления лучше распознаются в сравнении с чем-либо сходным.

Стремление устанавливать сходство, выявлять общий корень систем правовая компаративистика заимствовала у сравнительного языкоznания. Подобно филологии, сравнительное правоведение стремится объединить системы в более крупные общности — семьи. Одним из первых понятие правовой семьи предложил французский юрист Р. Давид.

Критерии выделения правовых семей. В правовой семье связь между системами — генетическая, «семейственная». Семья должна иметь в качестве своего «прапородителя» устойчивую правовую систему, например английское право в рамках семьи общего права.

Р. Давид предложил несколько оснований различия правовых семей. Среди них — идеологический критерий, т. е. философская база, концепции правосудия, и юридический критерий, учитывающий значение различных источников права, наличие специфических правовых институтов, особенности юридической техники и т. д. Посредством данных критериев автор выявил романо-германскую правовую семью, семью общего права и социалистическую правовую семью. В посмертном переиздании труда Р. Давида, а также К. Жоффре-Спинози «Основные правовые системы современности» глава о социалистической семье была заменена анализом правовой системы России².

Немецкие компаративисты К. Цвайгерт и Х. Кётц в качестве критерия выделения правовых семей предложили синтетическое понятие правового стиля, включающее: «1) историческое происхождение и развитие правовой системы; 2) господствующую доктрину юридической мысли и ее специфику; 3) выделяющиеся своеобразием правовые институты; 4) правовые источники и методы их толкования; 5) идеологические факторы»³. На основании этих критериев авторы

¹ См.: Дождев Д. В. Сравнительное право: состояние и перспективы // Российский ежегодник сравнительного права. 2007. СПб., 2008. С. 7–28.

² См.: Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 2009. С. 31.

³ Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права: в 2 т. Т. 1. М., 2000. С. 108.

выделили большее количество семей: романскую, германскую, англо-американскую, северную (скандинавскую) и др. Стоит отметить, что эти ученые исследовали прежде всего частное право.

Объединяющие признаки правовой семьи показаны на интеллектуальной карте 03-01.

Помимо понятия «правовая семья», в сравнительном правоведении используется понятие «правовая традиция»: выделяют традиции общего права, исламскую, конфуцианскую, талмудическую традиции и др.¹

В рамках данной темы мы, развивая типологию Р. Давида, выделяем романо-германскую правовую семью, семью общего права, исламскую правовую семью (см. интеллектуальную карту 03-02). Остальные правовые системы в целом не относятся к какой-либо семье: пока не создана методология, позволяющая выделять дальневосточные, евразийские, традиционные правовые семьи. Тем не менее нужно упомянуть о смешанных правовых системах, а также уникальных правопорядках Индии, Китая и Японии.

Романо-германская правовая семья. «Правовая семья» как понятие генетическое есть группа национальных правовых систем, объединенных общим «ядром», единством происхождения. При этом основания правовых семей могут качественно отличаться друг от друга. «Ядро» может возникнуть в силу единства культуры или политической власти, религии, образа жизни и т. д.

«Ядром» романо-германской правовой семьи стала рецептированная (усвоенная) и переработанная система римского права, развивавшаяся во взаимодействии с обычным правом германских и романских народов. Наряду с христианским вероучением римское право стало основой канонического права, одной из первых целостных правовых систем средневековой Европы. При этом у данной семьи изначально не было какого-либо единого политического центра. В отличие от Англии, где единство правовой системы основывалось на сильной политической власти, в странах континентальной Европы подобного «суверена» не существовало. Правовая система сформировалась благодаря единому религиозному, культурному, образовательному пространству. Активную роль в формировании романо-германского права сыграли университеты Болоньи, Парижа, Орлеана, Саламанки и др.

Поскольку римское право различало частное и публичное право, правопорядки романо-германской семьи также состоят из частного и публичного права, которые, в свою очередь, делятся на отрасли пра-

¹ См.: Glenn H. P. Legal Traditions of the World. Oxford, 2010. P. IX.

ва. Поскольку заимствовалось римское частное право, фундаментом романо-германской правовой семьи стало гражданское право. Англоязычные компаративисты называют эту правовую традицию «civil law» («гражданское право»). Отрасли уголовного, конституционного и тем более административного и трудового права сформировались гораздо позже.

Вплоть до конца XVIII в. основным источником права в странах континентальной Европы был правовой обычай. Лишь начиная с Великой французской революции нормативный правовой акт стал утверждаться в качестве основного источника права. Судебная же практика начала признаваться вторичным источником права: суды конкретизируют нормы, принятые законодателем. Таким образом, первичными источниками права в этой семье являются нормативный правовой акт, правовой обычай и принципы права, вторичными — судебная практика, правовая доктрина¹.

Юридическая техника в данной семье характеризуется стремлением выразить правовую норму кратко, абстрактно. Норма представляет собой общее требование к поступку или указание на ответственность, наступающую в случае правонарушения.

На сегодняшний день в романо-германскую правовую семью входят страны континентальной Европы, Латинской Америки. Существенное влияние романо-германская правовая семья оказала на право Канады, Шотландии, ЮАР и Японии (см. интеллектуальную карту 03-03).

Семья общего права (common law). Иногда эту правовую семью имеют англосаксонской, что не совсем верно, поскольку англосаксонским английские юристы называют период истории Англии до нормандского вторжения в Британию в 1066 г.

Само по себе общее право в Англии возникало именно благодаря нормандскому господству. Особенностями общего права на данном этапе было то, что оно, во-первых, в определенном смысле стало правом оккупационных властей, а во-вторых, было построено не на основе единого, первоначального замысла, а в силу доступных средств и возможностей.

Общее право изначально было чрезвычайно прагматично. В Средние века грамотных судей было немного, поэтому сложилась система разъездных, а не постоянных судов. Не все судьи разбирались в местных обычаях, в связи с чем задачу решать дело по существу оставляли

¹ См.: Марченко М. Н. Особенности судебного precedента в системе романо-германского права // Государство и право. 2006. № 8. С. 24.

для присяжных, знакомых с местными правилами. Тем не менее подобное право стало общим для Англии благодаря деятельности судей. После выездных сессий они, собираясь в Вестминстере, вырабатывали общие нормы, сложившиеся на основании применения местных обычаев.

В основу общего права был положен принцип «Средства судебной защиты предшествуют праву». Для суды было важно не столько добиться справедливости, сколько соблюсти процедуру. Возможно, это было связано с тем, что нормандцам — чужим, пришлым людям — при рассмотрении спора легче было оценивать формальные, а не содержательные моменты. Свое право истец мог защитить лишь в рамках строго ограниченных форм исков: в XIII в. таких форм было всего 56, в начале XIX в. — 76.

Общее право приобрело значимость благодаря важному обстоятельству: решения королевских судов принудительно исполнялись, что выгодно отличало эти суды от сеньориальных, церковных, торговых. Чтобы защитить свои права, подданные все чаще обращались к королю. Исключительная юрисдикция королевских судов расширялась. Именно в это время начала складываться доктрина обязательности судебного precedента: решение высокого королевского суда должно являться моделью рассмотрения аналогичных дел для той же инстанции и нижестоящих судов. Предедент становился основным источником права.

Со второй половины XV в. с судами общего права начали соперничать суды лорда-канцлера, провозгласившие основой решения не соблюдение строгой процедуры, а достижение справедливости. Конкуренция общего права и права справедливости постепенно начала сглаживаться с XVII в., а затем и вовсе сошла на нет — после судебных реформ XIX в. Сейчас английские суды могут применять как precedents общего права, так и права справедливости.

Таким образом, в основе структуры английского права лежат общее право и право справедливости. В силу того, что римское право весьма незначительно повлияло на английское право, оно не знает деления на публичное и частное право, а также привычной нам отраслевой структуры. Хотя в английском праве также существуют отрасли права, они отличаются от отраслей романо-германского права: наличествуют отрасли договорного права, права собственности, деликтного и уголовного права. Специфически английскими по происхождению считают такие институты права справедливости, как траст, эстоппель, своеобразные формы исков (trespass, assumpsit) и т. д.

Первичными источниками права в Великобритании ныне считаются судебный прецедент и статутное (писаное) право. Роль нормативного правового акта постепенно возрастает. Ко вторичным источникам относят обычай и правовую доктрину.

Юридическая техника этой правовой семьи характеризуется казуистичностью, намерением выразить норму более подробно, чем в странах романо-германской правовой семьи. Данную особенность можно объяснить влиянием юридической техники написания судебных решений, долгое время являвшихся основными источниками права.

Нужно отметить, что данное право стало общим прежде всего для Англии, а затем и Уэльса. Общее право не есть право Великобритании, оно, например, не применяется по умолчанию в Шотландии, где произошло смешение систем прецедентного и континентального права.

После основания колоний «общее право» начало использоваться в Северной Америке. Важную роль здесь сыграло дело Кальвина (1608), одним из последствий которого стало признание того, что «во всех колониях, образованных путем оккупации (т. е. прямого захвата), в полной мере действует английское общее право с учетом специфических особенностей данной колонии»¹. Постепенно общее право распространилось на Канаду, Австралию, Новую Зеландию и др. Правовые системы этих стран на сегодняшний день образуют правовую семью общего права (common law) (см. интеллектуальную карту 03-04).

Семья исламского права. «Ядро» данной правовой семьи внеправовое по своей сути. Оно образовалось благодаря развитию ислама, его влиянию на регулирование общественных отношений.

Термин «исламское право» в мусульманской традиции не используется, существуют понятия «шариат» и «фикх».

Шариат (дословно «правильный путь») — система требований к правоверному мусульманину, затрагивающая вопросы религиозной догматики, исламской этики и внешне выраженного поведения человека. Науку, извлекающую из шариата правила поведения, именуют практическим правоведением, фикхом. Термином «усуль аль-фикх» называют исламскую правовую доктрину, теоретическое правоведение, занимающееся поиском оснований правовых норм.

Усуль аль-фикх сыграл очень важную роль в формировании мусульманского права. Долгое время исламское право существовало

¹ Романов А. К. Право и правовая система Великобритании. М., 2010. С. 60.

именно как правовая доктрина. Государственная власть не считалась источником правовых предписаний. Право развивалось благодаря деятельности исламских богословов-правоведов (факихов). На сегодняшний день сформировалось несколько правовых школ (толков) исламского права.

Исламское право не знает деления на публичное и частное, хотя в целом это разграничение ему не совсем чуждо, учитывая деление субъективных прав на «права Аллаха» и «права людей». Специфическими исламскими правовыми институтами являются вакф — «собственность Бога», институты отдельных видов преступлений (преступления против Бога, или худуд, преступления против личности, или кисас, и др.).

Религиозные источники исламского права — Коран и Сунна. В узком (формально-юридическом) смысле источниками права являются правовая доктрина, нормативный правовой акт и правовой обычай. Источниками права (как логическими методами извлечения правовых норм) выступают кыяс (суждение по аналогии) и масалих мурсала («исключенные интересы») — конструкция, «согласно которой основанием введения нормы могут признаваться реальные общие интересы людей, не противоречащие точно установленным Аллахом запретам и дозволениям»¹.

Юридическая техника в странах исламского права имеет ряд особенностей. Они вызваны тем, что доктрина исламского права изначально предпочитала заниматься отдельным вопросами, а не построением единой, стройной системы права. Единство правовой терминологии было невозможно ввиду существования различных правовых школ и отсутствия иерархии между ними. Лишь позже мусульманские правоведы начали вырабатывать общие для правовых толков нормы-принципы. Современная тенденция усиления нормативного правового акта как источника права также способствует созданию единообразных правил поведения.

Важно заметить, что ни в одном из существующих государств исламское право не является единственной действующей правовой системой, оно везде сочетается с неисламскими правовыми регуляторами. Наибольшую роль исламское право играет в Саудовской Аравии и Иране, меньшую — в Катаре, Омане, Кувейте, Пакистане, странах Северной Африки. В некоторых государствах исламское право имеет локальное значение. Так, в северных областях Ниге-

¹ Сюккийнен Л. Р. Общие принципы фикха как юридическое выражение этических ценностей Ислама // Ишрак. Ежегодник исламской философии. 2010. № 1. С. 225.

рии, где проживают народности хауса-фулани, существуют шариатские суды.

Правовые системы многих мусульманских стран испытали влияние романо-германского и общего права (например, в Тунисе и Марокко — исламского и французского права), что привело к сочетанию правовых институтов различных семей. На правовые системы Судана и Ирака оказывало воздействие общее право (см. интеллектуальную карту 03-05).

Смешанные правовые системы. Наряду с основными правовыми семьями компартиативисты выделяют так называемые смешанные правовые системы (mixed legal systems). К ним относится право ЮАР, Квебека, Израиля, Шотландии и др.

Важную роль в развитии права ЮАР и Квебека сыграли соответственно староголландское и французское право. Существенное влияние также имело английское право. В этих землях действовало правило: если колония была образована путем не оккупации (захвата), а добровольной уступки территории, то оставалось в силе ранее действовавшее право. При этом, однако, имелось в виду частное право. Публичное, процессуальное и, как правило, уголовное право перестраивалось по английской модели¹.

Правовая система Шотландии сложилась в условиях сочетания институтов романо-германского и общего права. Основа некоторых правовых институтов (займа, поклажи) была создана в рамках рецепции римского права. Иные институты (купли-продажи, найма) сформировались благодаря влиянию английского права.

Израиль как единое государство возник лишь после Второй мировой войны. До того его земли были владением Османской империи, где действовало исламское право, затем — подмандатной территории Великобритании, где важную роль играло общее право. Различные элементы этих правовых систем вместе с иудейским правом образовали основу правовой системы Израиля.

Правопорядки Индии, Японии и Китая. Большое значение в этих странах всегда имели внеправовые нормы. Правовая система Индии, основанная на индусском праве, т. е. праве индусской общины, испытала в колониальный период влияние общего права.

В Японии и Китае серьезное влияние на правовую систему оказали неформальные правила поведения (гири — в Японии, ли — в Китае). Кроме того, Япония испытала сильное влияние германского и французского права (в период с 1868 г. до начала XX в.), после Второй ми-

¹ См.: Романов А. К. Указ. соч. С. 61.

ровой войны — американского права. На правовую систему Китая сильное воздействие оказала конфуцианская традиция. В XX в. в Китае ощущалось влияние советского права и права континентальной Европы. Так, у советской правовой доктрины китайцами была заимствована четырехэлементная конструкция состава преступления.

Наибольшим своеобразием в правопорядках Индии и стран Дальнего Востока отличаются нормы, касающиеся статуса личности, наследования, семейного права. Это нельзя считать исключением: данная область отношений, как правило, и в других правопорядках обладает наибольшей уникальностью.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Что понимается в юриспруденции под правовой системой? Каковы основные элементы правовой системы?
2. В чем состоит предмет сравнительного правоведения (юридической компартиативистики)?
3. Каковы цели и задачи сравнительного правоведения?
4. Каковы отличительные признаки правовой семьи?
5. Назовите известные вам правовые семьи?
6. Каковы отличительные особенности романо-германской правовой семьи?
7. Назовите отличительные особенности семьи общего права.
8. Перечислите отличительные характеристики семьи исламского права.
9. Каковы отличительные особенности семей религиозного и традиционного права?
10. К какой правовой семье принадлежит российское право и в силу каких причин?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и значение сравнительного правоведения для развития юридической теории и практики.
2. Понятие правовой семьи. Отличительные признаки правовой семьи.
3. Отличительные черты и особенности романо-германской правовой семьи.
4. Отличительные черты и особенности семьи общего права.
5. Отличительные черты и особенности семьи исламского права.
6. Место российского права на правовой карте мира.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Роль римского права в формировании романо-германской правовой семьи.
2. Роль доктрины в романо-германской и англо-американской правовых семьях.
3. Значение прецедентного права в семье общего права и судебной практики в романо-германской правовой семье.
4. Становление романо-германской правовой семьи: от обычного к писаному праву.
5. Исламские и европейские правовые культуры: противостояние и взаимодействие.
6. Современные исламские концепции прав человека.
7. Особенности аргументационных моделей судов России и Германии: краткость и развернутость изложения.
8. Степень влияния на право США английского права, континентальных правовых систем.
9. Правопорядки — источники правовой системы Квебека.
10. Сочетание правовых институтов исламского права, общего права, континентального права в современных мусульманских странах.
11. Уникальность права Китая, Японии, Индии.
12. Особенности юридической техники в странах общего и континентального права.
13. Возникновение и развитие права Англии.
14. Роль прецедента в правовой системе Англии.
15. Роль английского права в формировании общего права.
16. Особенности юридической техники в Англии.
17. Соотношение права Великобритании и права Европейского Союза.
18. Юридическое образование в Англии: истоки, развитие, своеобразие.
19. Избирательная система Великобритании.
20. Общая характеристика права США.
21. Американский федерализм.
22. Конгресс, избирательная система и партийная система США.
23. Институт президента в США. Процедура импичмента.
24. Верховный суд США и его основные решения («Мэрбери против Мэдисона», «Миранда против штата Аризона», «Миссисипи против Джонсона», судебные дела интернированных американцев японского происхождения и проч.).

25. Гражданское общество в США. Неправительственные (некоммерческие) организации.
26. Юридическое образование в США и Великобритании: истоки, развитие, своеобразие.
27. Право Австралии, право Новой Зеландии.
28. Гражданское право Франции: общая характеристика.
29. Правовая аргументация судебных решений во Франции, в Германии и США.
30. Соотношение федерального права Канады и правовой системы провинции Квебек.
31. Правопорядки ЮАР и Израиля как «смешанные правовые системы»
32. Право Индии и «индусское право».
33. Конституция Индии 1950 г.
34. Избирательная система Индии.
35. Индийский федерализм.
36. Конституционный механизм федерального вмешательства в дела субъектов федерации (президентское правление) и практика его применения в Индии и иных странах.
37. Общая характеристика права Японии.
38. Общая характеристика права КНР.
39. Соотношение шариата и фикха.
40. Общие принципы фикха и их значение для исламского права.
41. Становление правовой системы Франции: от обычного к писаному праву.
42. Сравнение форм правления в Марокко и Иордании.
43. Современные исламские концепции демократии.
44. Современные исламские концепции прав человека.

Основная литература

- Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности. М., 2009.
- Леже Р. Великие правовые системы современности. М., 2011.

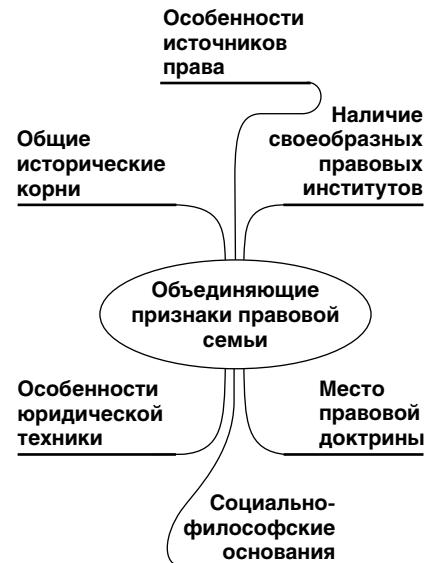
Дополнительная литература

- Берман Г. Дж. Западная традиция права: эпоха формирования. М., 1998.
- Бернам У. Правовая система Соединенных Штатов Америки. М., 2006.

- Вайсс Б. Дж. Дух мусульманского права. М.; СПб., 2008.
- Дождев Д. В. Сравнительное право: состояние и перспективы // Российский ежегодник сравнительного права. 2007. СПб., 2008.
- Осакве К. Сравнительное право в схемах: общая и особенная части. М., 2008.
- Очерки сравнительного права. М., 1981.
- Рабель Э. Задачи и необходимость сравнительного правоведения. Екатеринбург, 2008.
- Сайдов А. Х. Сравнительное правоведение. М., 2007. @Znanius.
- Сравнительное правоведение в условиях интеграции государств: матер. II Междунар. конгресса сравнительного правоведения (Москва, 3 декабря 2012 г.). М., 2013. @Znanius.
- Сюккайнен Л. Р. Шариат и мусульманская правовая культура. М., 1997.
- Цвайгерт К., Кётц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права: в 2 т. М., 2011.
- Чиркин В. Е. Сравнительное государство: учеб. пособие. М.: Норма, 2013. @Znanius.

Интеллектуальные карты

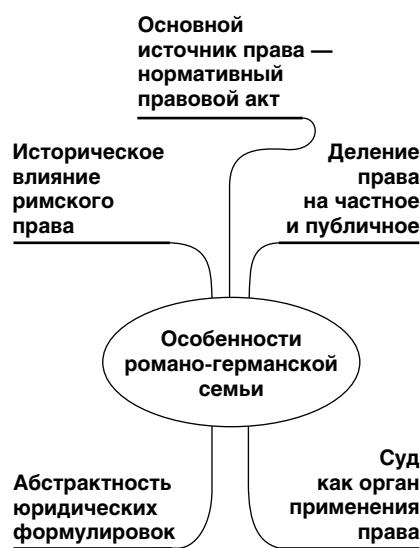
Интеллектуальная карта 03-01



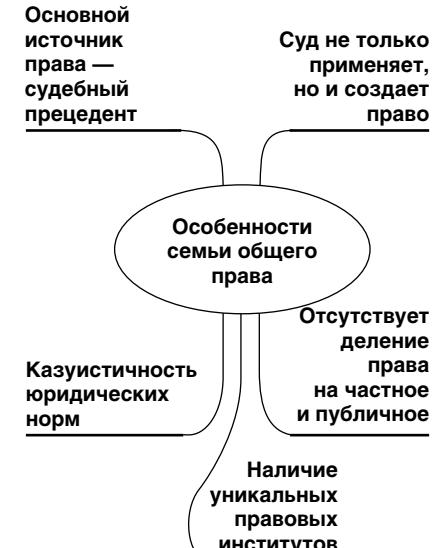
Интеллектуальная карта 03-02



Интеллектуальная карта 03-03



Интеллектуальная карта 03-04





Тема 4. Право в системе социальных норм

1. Основные понятия

Социальное (нормативное) регулирование — особая форма социальной деятельности, направленная на создание, реализацию и обеспечение разного рода общих правил (норм) поведения людей в целях упорядочения их отношений и достижения стабильности в обществе.

Социальные нормы — официально установленные или исторически сложившиеся правила поведения человека, обеспечивающие функционирование и развитие общества.

Нормы морали — правила поведения, выработанные обществом в форме представлений о добре и зле, достоинстве и бесчестии, справедливости и несправедливости.

Обычаи — правила поведения, исторически сложившиеся на протяжении жизни нескольких поколений, ставшие всеобщими в результате многократного повторения и соблюдаемые главным образом в силу привычки.

Религиозные нормы — правила поведения, установленные церковными конфессиями и обязательные для верующих, регламентирующие отправление обрядов, проведение церковных служб и т. п.

Нормы организаций (корпоративные нормы) — правила поведения, установленные или сложившиеся внутри некоторой организации и распространяющиеся, как правило, только на ее членов.

Политические нормы — правила поведения, регулирующие отношения, связанные с разработкой и реализацией политики, а также с осуществлением государственной власти.

Эстетические нормы — правила поведения, регулирующие отношение к прекрасному и безобразному в обществе и человеке.

Нормы этикета — исторически сложившиеся детально разработанные правила поведения людей в ситуациях традиционного для данного общества межличностного общения.

Технические нормы — правила обращения с объектами предметного, материально-вещественного мира.

2. Статистико-социологическое введение

В последнее время много говорят и пишут о вреде взяточничества, коррупции. Судя по газетам, радио, телевидению, люди осуждают коррупционеров, требуют применять к ним самые строгие меры ответственности. Казалось бы, в российском обществе сложилось твердое и определенное отношение граждан к взяточничеству. Но не будем торопиться. В 2005 г. организацией «Ромир Мониторинг» по заказу фонда «Индем» было проведено обширное социологическое исследование, посвященное диагностике взяточничества и коррупции в России (3,2 тыс. опрошенных). Среди прочих был задан следующий вопрос: «Предположим, вам рассказали про одного человека, который, узнав, что его начальник берет взятки, написал про него в прокуратуру. Выберите одно из слов, которое, с вашей точки зрения, наиболее точно характеризует этого человека». Полученные результаты указаны в табл. 4.1.

Как видим из таблицы, количество положительных оценок данного поступка не дотянуло и до 50%.

Далее исследователи спросили напрямую: «Случалось ли так, что в сложной ситуации обстоятельства заставили вас дать взятку, или вы решили не делать этого?» Распределение ответов показано в табл. 4.2.

Неплохим комментарием к результатам социологического исследования могут сложить результаты интернет-опроса, проведенного порталом mail.ru. Вопрос был таким: «Ваше отношение к взяткам? Что лучше: брать их или давать?» На вопрос было получено 6327 ответов. Наиболее интересными признаны следующие.

1. Обожаю взятки: жалко, что мне никто их не дает.
2. Лучше и то и другое, но в разумных пределах, и чтоб тихо!!!
3. Смотря с какой вы стороны стола.
4. А лучше ни то ни другое, если возможно.
5. Отвечать обом.

Таблица 4.1

Ответы респондентов на вопрос о взятках

Вариант ответа	Процент выбравших данный вариант ответа
Затрудняюсь ответить	10,1
Герой	6,2
Честный человек	43,6
Чудак	15,4
Завистник	8,8
Мстительный человек	4,7
Предатель	4,4
Другое	6,8
Всего	100,0

Таблица 4.2

Ответы респондентов на вопрос о даче взятки

Вариант ответа	Процент выбравших данный вариант ответа
Ответили	54,9
Из них:	
Да, все-таки пришлось дать	29,2
Нет, обошлось без взятки	25,7
Не ответили	45,1
Всего	100

6. Негативное, но без этого часто сложно, особенно в университете.
7. Думаю, лучше брать, а безопаснее — давать.
8. Если не берешь взяток, то и дать трудно! По себе знаю.
9. Давать куда приятнее. Во-первых, не так сильно рискуешь, а во-вторых, это значит, что у тебя бабло водится в отличие от того поби-рушки.
10. Брать выгоднее, чем давать. Дайте мне взяточку, ну хоть ма-ленькую!

11. Лучше соблюдать правила и быть ответственным!
12. Смотри за что даешь. Если вымогательство, то мерзко, а когда с чувством благодарности, то от души.
13. Ни то ни другое. Это порочный круг: когда кто-то дает кому-то, а тот дает далее. На взятки уходят миллиарды рублей, и сколько бы дорожка ни вилась, но в один день этому придет конец, со всеми вытекающими отсюда последствиями.
14. Проклят, кто берет подкуп, чтобы убить душу невинную.
15. Лучше как в Австрии: всем до одного подчиняться законам, уважать законы страны и себя! Взятки потеряют смысл, легко и просто!
- Да, пожалуй, мы несколько поторопились, посчитав негативное отношение к взяточничеству сложившейся нормой жизни в нашем обществе. В лучшем случае, эта норма находится в процессе становления.

3. Основной материал

Социальное регулирование: индивидуальное и нормативное. Всякое общество нуждается в механизмах регулирования поведения индивидов, т. е. в социальных регуляторах. Термин «регулирование» употребляется как в научной, так и в обыденной жизни.

Социальные регуляторы принято делить на индивидуальные (ненормативные) и нормативные (см. интеллектуальную карту 04-01). К числу индивидуальных (ненормативных) относятся личные предписания, стереотипы поведения, ценностные предпочтения и т. д. Нормативные — это разного рода социальные нормы, регулирующие самые разнообразные общественные отношения (например, семейные, межгосударственные). К методам, которые используются в процессе регулирования поведения, можно отнести убеждение (форма воздействия, основанного на осмысленном принятии человеком каких-либо сведений или идей, на их анализе и оценке), принуждение (форма влияния, характеризующаяся высоким уровнем оказываемого психического или физического давления на субъекта), стимулирование (форма воздействия на поведение индивида через его мотивацию).

Следует подчеркнуть, что социальное регулирование малоэффективно или вообще невозможно, если нельзя обеспечить контроль за поведением людей.

Признаки социальных норм. Необходимым элементом социального нормативного регулирования являются социальные нормы. Всем со-

циальными нормами присущи общие черты (см. интеллектуальную карту 04-02).

1. Социальные нормы регулируют отношения между людьми. Сказанное означает, что социальные нормы устанавливают правила поведения в обществе, т. е. определяют, каким может или должно быть поведение субъектов с точки зрения интересов общества.

2. Социальные нормы создаются в результате сознательно-волевой деятельности людей, однако соотносятся с волей и сознанием людей по-разному. Одни нормы создаются в процессе целевой деятельности человека, другие возникают в многократно повторяющихся актах поведения, не отделяются от самого поведения и выступают как его образцы, третьи формируются в виде основополагающих начал, закрепляющихся в общественном сознании, и т. д.

3. Социальные нормы действуют как типовые регуляторы поведения, имеют предписывающий характер. Их обязательность проявляется в неоднократности действия. В качестве общей модели поведения социальные нормы всегда по содержанию определены.

4. Социальные нормы выступают мерой свободы индивида, устанавливающей пределы его активного поведения, способы удовлетворения интересов и потребностей.

5. Социальные нормы обусловлены уровнем развития общества. Они соответствуют типу культуры и характеру социальной организации общества. С этой точки зрения нетрудно заметить различия социальных норм в обществах, принадлежащих разным культурным традициям, например континентальной Европы и Ближнего Востока.

Таким образом, социальные нормы представляют собой связанные с волей и сознанием людей общие правила поведения, возникающие в процессе исторического развития и функционирования общества.

Виды социальных норм. Необходимо обратить внимание на разнообразие социальных норм, которое сложилось исторически. Система социально-нормативных регуляторов в юридической литературе получила достаточное освещение. Поэтому, не вдаваясь в анализ существующих классификаций, дадим характеристику основным видам социальных норм (см. интеллектуальную карту 04-03).

Обычаи — это правила поведения, сложившиеся исторически, на протяжении жизни нескольких поколений, ставшие всеобщими в результате многократного повторения¹.

С обычаем начинается история человеческой культуры. Вот почему обычай имеет очень широкий спектр действия и влияют почти на

¹ См.: Свечникова Л. Г. Понятие обычая в современной науке: подходы, традиции, проблемы (на материалах юридической и этнологической наук) // Государство и право. 1998. № 9. С. 98–102.

все сферы общества. Об этом свидетельствуют не только различные африканские системы¹, но и практика европейских правовых семей. В частности, в Великобритании социальные обычаи могут служить непосредственным источником правотворчества — конституционный обычай, торговый и местный обычай².

Обычаям как социальным регуляторам присущи некоторые признаки.

1. Обычаями выступают сложившиеся на протяжении длительного периода времени единообразно применяемые на практике правила поведения. В качестве примера рассмотрим казахский обычай аменгерлик.

Аменгерлик — акт наследственного права казахов, согласно которому по отношению к вдове родственник мужа считался аменгером — наследником. Вдова выходила замуж по собственному выбору за одного из родственников умершего мужа. В этом древнем обычай выражалось отношение казахов к браку как явлению незыблемому, охраняющему. Развод считался недопустимым. Брак оберегался, во-первых, для того, чтобы не прервался род, во-вторых, уход вдовы считался позором. В случае выхода вдовы не за аменгера, а за другого, она не имела права на владение имуществом покойного мужа и уходила только с имуществом из своего приданого. Это называлось «иргеден шыгару», т. е. «выселение»³.

2. Обычаи становятся всеобщими в силу неоднократного их применения людьми, проживающими в разные исторические эпохи. В связи с этим обычай становится привычками, иначе говоря, стереотипами поведения.

В качестве примера можно привести свадебный обычай у всех групп ненцев⁴.

Приобретение жены у ненцев во второй половине XVIII — начале XIX в. имело форму выкупа ее первоначально у рода, затем у ближайших родственников, наконец, у ее отца. Позднее указанная традиция приняла форму взаимных подарков⁵.

¹ См.: Синицина И. Е. В мире обычая. М., 1997.

² См.: Ллойд Д. Идея права / пер. с англ. М. А. Юмашева. М., 2002.

³ См.: Традиции и обычаи казахов. URL: <http://www.sherkesh.jimdo.com> (дата обращения: 25.11.2013).

⁴ Ненцы — коренной, самый многочисленный народ Крайнего Севера.

⁵ См.: Антонов И. Ю. Социальные нормы народов Крайнего Севера. М., 2008. С. 56–66.

3. Обычаи выражают жизненную закономерность, воспринимаемую в качестве обязательных для регулирования определенных групп отношений. Обычаи в отличие от ритуалов непосредственно затрагивают содержание общественных отношений и поэтому включаются в систему практической деятельности людей. В качестве иллюстрации возьмем казахский обычай ат майын сурау.

Обычаями казахского народа учтены все моменты жизни людей, каждого члена общества. Особенно обращается внимание на социально незащищенные слои. Например, сиротам, вдовам, малообеспеченным постоянно оказывается та или иная помощь. Одна из них называется «ат майын». Человек, который не имеет собственной лошади, может нанять лошадь у состоятельных людей или соседей, родственников, т. е. ат майын сурайды. Это означает, что человек просит лошадь на время. Ат — лошадь, май — жир. Просящий намекает, что лошадь после использования теряет упитанность, но, несмотря на намек, просьбу всегда удовлетворяют. Это один из показателей благотворительности казахского народа¹.

Особенности соотношения права с обычаями зависят от их содержания.

Первую группу составляют обычай, к которым право относится нейтрально. Здесь речь идет о привычной для членов общества форме социальной регуляции (свадьба, день рождения, похороны и т. д.). Соблюдаются соответствующие обычай или нет — для права безразлично.

Вторая группа представлена обычаями, которые могут быть санкционированы государством. Такие обычай называются правовыми. Подробнее о правовых обычаях см. ниже, в теме 5 «Формы (источники) права». Примером одобрения обычай в российском законодательстве могут служить ст. 130—132 Кодекса торгового мореплавания РФ.

Религиозные нормы — это правила поведения, установленные различными церковными конфессиями и обязательные для верующих, которые регламентируют отправление обрядов, церковных служб, соблюдение постов и т. п.

В качестве примера можно привести религиозную норму, содержащуюся в священной книге мусульман, закрепляющую воздержание от употребления некоторых продуктов питания.

¹ См.: Традиции и обычай казахов.

«Запрещена вам мертвечина, и кровь, и мясо свиньи, и то, что заколото с призыванием не Аллаха, и удавленная, и убитая ударом, и убитая при падении, и забоданная, и то, что ел дикий зверь, — кроме того, что убьете по обряду, — и то, что заколото на жертвенныхниках, и чтобы вы делили по стрелам...»¹.

Религиозные нормы имеют ряд характерных признаков.

1. Религиозная норма выступает как образец поведения верующих в той или иной ситуации, как модель отношений в многообразных обрядах, ритуалах, молитвах и т. д.

2. Действие религиозной нормы распространяется не на конкретного человека, а на группу индивидов, последователей этой религии.

3. Религиозные нормы предусматривают ответственность за нарушение установленных религиозных правил. Например, в гл. 6 Евангелия от Матфея примечательно следующее положение: «...иначе не будет вам награды от Отца вашего Небесного».

4. Любая религия, следовательно, и ее нормы ссылаются на волю сверхъестественных сил.

Степень и характер взаимодействия права и религии на различных этапах развития общества и в разных правовых системах были неодинаковы. В настоящее время религиозные нормы выступают источником права в ряде государств, относящихся к системам религиозного и традиционного права. Посредством этих норм регулируются, например, брачно-семейные отношения. Однако в современных светских государствах религиозные нормы составляют особый вид социальных норм и регулируют отношения между представителями той или иной религии.

Корпоративные нормы — это правила поведения, устанавливаемые внутри корпорации, обязательные для ее участников и охраняемые силой корпоративного принуждения, а в ряде случаев, при ее недостаточности, — силой государственного принуждения.

Основные признаки корпоративных норм следующие.

1. Они обязательны для участников корпорации (учредителей, акционеров, менеджеров, наемных работников).

2. Корпоративные нормы имеют письменное закрепление в корпоративных актах (акты общих собраний, акты советов директоров, правлений, советов предприятий, акты руководителей структурных подразделений и т. д.).

3. Корпоративные нормы издаются органами управления корпорации и выражают волю ее коллектива как определенного автономного образования.

¹ Коран / пер. И. Ю. Крачковского. М., 1990. С. 59.

4. Корпоративные нормы обеспечиваются принуждением в случае их нарушения. Прежде всего на нарушителя воздействует сама организация, используя санкции, предусмотренные в корпоративных актах. При недостаточности средств воздействия возможно обращение за защитой к судебным органам.

Сейчас, как справедливо отмечает Т. В. Кашанина, корпоративное право начало быстро развиваться, а все, что ранее считалось сферой общих интересов (сферой публичного права) и регулировалось с помощью законодательных норм, постепенно сужается. Корпоративными нормами в определенной мере уже регулируются такие сферы, как использование предприятиями финансов, их управленческие и организационные отношения, применение наемного труда, движение принадлежащего им имущества и т. д.¹ И конечно, усложняется система корпоративных норм (учредительные, финансовые, регулирующие все, что связано с ценными корпоративными бумагами; административные (управленческие); трудовые; обеспечивающие социальную работу в корпорации; регулирующие заключение и исполнение договоров).

В последнее время все активнее формируется блок корпоративных норм, регулирующих информационные отношения на предприятиях (например, нормативные положения, касающиеся обеспечения конфиденциальности информации, коммерческой тайны). Наметились и контуры блока корпоративных норм процессуального характера².

Нормы общественных объединений — правила поведения, создаваемые в общественных объединениях и регулирующие отношения между их членами.

Нормы общественных объединений закрепляют права и обязанности членов общественных организаций, общественных движений, общественных фондов, органов общественной самодеятельности, общественных учреждений, порядок их создания и функционирования, а также отношения таких объединений с государственными органами и иными объединениями. Это преимущественно правила организационного характера.

Политические нормы — это правила поведения, регулирующие отношения между классами, социальными группами, связанные с осуществлением государственной власти. Эти нормы регулируют отношения участников политического процесса: социальных общностей

¹ См.: Кашанина Т. В. Корпоративное право: учебник. М., 2006.

² Там же. С. 66.

(наций, классов, слоев и др.); политической элиты; отдельных граждан, в том числе политических лидеров.

Политические нормы различны по содержанию, сфере действия, предмету регулирования. Эти правила поведения могут быть закреплены в политических декларациях, манифестах, программных документах политических партий, конституциях государств.

Политические нормы, которые находят выражение в государственных юридических актах, приобретают значение политico-правовых норм (или становятся правовой нормой политического содержания).

Следует различать политическую норму и политическую оценку социальной правовой нормы. Политическая норма может быть закреплена как в нормативном правовом акте государства, так и в политических документах непосредственно.

Эстетические нормы — правила поведения, регулирующие отношение к прекрасному и безобразному в обществе и человеке. Например, считается признаком хорошего тона украшать жилище. Однако не все эстетические нормы столь конкретны. Чаще они не содержат определенные модели поведения в той или иной ситуации. Кроме того, эстетические нормы весьма субъективны. Тем не менее в обществе все же существует идеал красоты, составляющий основу социальной нормы. Отклонение от такого идеала бросает тень на человека хотя бы тем, что свидетельствует об отсутствии у него вкуса, о неполном развитии личности. Общепринято, например, что аксессуары женщины должны быть правильно подобраны к одежде. И задача женских украшений — не столько привлекать к себе внимание, сколько подчеркивать внешность. Например, не принято надевать одновременно золотые и серебряные украшения.

То, что эстетические нормы различаются в зависимости от образа жизни и изменяются под воздействием моды и даже являются частью самого механизма моды, не подлежит сомнению. Мода же есть движение эстетической ценности во времени. Образ жизни влияет на здоровье, через образ жизни влияет и мода (например, мода на курение, разного типа отклоняющееся поведение или, напротив, на здоровый образ жизни, на спортивные занятия, увлечение боевыми искусствами).

Таким образом, умение видеть и создавать красоту в труде, в отношениях между людьми, способность глубоко чувствовать и понимать искусство — все это усиливает жизнеспособность человека, освобождая его от многих ненужных отрицательных эмоций и переживаний. Развитые эстетические потребности делают более высокой

общую культуру чувств, повышая тем самым и правовую культуру индивида.

Нормы этикета — правила, касающиеся внешнего поведения людей в их традиционных межличностных отношениях. Основное значение соблюдения норм этикета состоит в выявлении и закреплении социальных статусов общающихся друг с другом индивидов. От правильной оценки статуса зависит выбор варианта поведения, соответствующего данной ситуации. В качестве критериев могут выступать такие признаки, как пол, возраст, общественное положение, национальная и (или) конфессиональная принадлежность, степень знакомства и некоторые другие.

Указанные признаки имеют разное значение и символическое воплощение в различных этнических и культурных традициях. Они базируются на общечеловеческих ценностях, но имеют некоторые особенности. Например, почитание старших у одних народов реализуется в действиях, подчеркивающих возраст, у других выражается в том, что возраст пожилого человека якобы не замечают.

Согласимся с мнением Е. М. Богучарского, что каждый гражданин РФ — участник международного политического, экономического, научного и культурного сотрудничества — представляет не только себя, собственную организацию, фирму и компанию, но и свою страну. С кем бы он ни вел бизнес или вступал в переговоры — всюду он рассматривается как российский бизнесмен, и все его промахи и оплошности, в том числе в вопросах этикета, оставляют черное пятно не только на нем, но и на репутации всего российского делового мира, России в целом. Правил делового этикета должны придерживаться все участники международного бизнеса, что и составляет основу международного экономического сотрудничества. Поэтому хорошее знание норм этикета — не прихоть, а объективная реальность¹.

Таким образом, наличие политических, социальных и экономических связей между государствами предполагает признание всеми субъектами международных деловых отношений критериев деловой этики, этики международного политического и экономического сотрудничества.

Соотношение норм права и морали. Право и мораль всегда выступают в тесном взаимодействии, характер которого определяется конкретно-историческими условиями и социально-классовой структурой общества. Такое взаимодействие обусловлено тем, что право и

¹ См.: Богучарский Е. М. Мусульманский этикет. М., 2010.

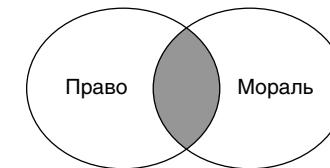


Рис. 4.1. Соотношение права и морали

мораль являются социальными регуляторами единых сфер общественных отношений.

По вопросу о соотношении права и морали, их взаимодействии в научной литературе изложены различные концепции, взгляды, мнения и т. д.¹

Соотношение норм права и морали необходимо начать с рассмотрения аспектов возможного совпадения права и морали, а также причин, которые заставляют на современном этапе развития общества отвергать идею полного тождества между этими двумя явлениями.

Как справедливо отмечает Д. Ллойд, отношение права к морали иногда описывается в виде двух окружностей, частично наложенных друг на друга (рис. 4.1), причем именно общая часть внутри обеих окружностей и составляет сферу полного совпадения права и морали, являясь их единым фундаментом, а внешние части окружностей представляют собой четко разграниченные области, в которых безраздельно царствует каждая из этих категорий. Но такая картина тем не менее обманчива, так как предполагает, что, поскольку имеется сфера совпадения обеих понятий, существует и некое тождество между ними. А это не всегда так².

Этой же точки зрения придерживается О. Э. Лейст. При обосновании своей позиции по этому вопросу он отмечает: о совпадении части права и морали (пересекающиеся окружности) трудно говорить по той причине, что в содержании права слишком много того, к чему мораль безразлична. Почти все отрасли права содержат нормы, которые не оцениваются моралью³.

¹ См.: Алексеев С. С. Право и мораль // Право: азбука — теория — философия: опыт комплексного исследования. М., 1999. С. 333–344; Головкин Р. Б. Правовое и моральное регулирование частной жизни: свойства, стороны и защита. Владимир, 2005; Лейст О. Э. Право и мораль // Сущность права. Проблемы теории и философии права. М., 2002. С. 166–195; Ллойд Д. Право и мораль // Идея права / пер. с англ. М. А. Юмашева, Ю. М. Юмашева. М., 2002. С. 50–79; Харт Г. Л. А. Право и мораль // Понятие права. Пер. с англ. / под общ. ред. Е. В. Афонасина, С. В. Мусеева. СПб., 2007. С. 187–201.

² См.: Ллойд Д. Указ. соч. С. 63.

³ См.: Лейст О. Э. Право и мораль. С. 168.

Мораль, как и право (в цивилизованном обществе), не вторгается в нравственное сознание общества и индивида, оставляя без юридических оценок почти все области моральных отношений. Там, где действительно необходима юридическая регламентация каких-либо нравственных отношений, мораль воздействует на право через категорию правосознание. Следовательно, моральные нормы не тождественны правовым ни по содержанию, ни по логической структуре. Главное отличие их состоит в критериях оценки действий, поведения людей и их отношений. Праву свойственны оценки: «правомерно», «неправомерно», «имеет юридическое значение», «юридического значения не имеет», «влечет юридические последствия», «не влечет юридические последствия» и т. п. Иные критерии оценок свойственны моральным нормам: «хорошо», «плохо», «добро», «зло».

Таким образом, различие права и морали проявляется в том, что: нормы права устанавливаются государством, а нормы морали формируются в сознании людей;

нормы права регулируют отношения, нуждающиеся в правовом регулировании, нормы морали регулируют поведение, которому можно дать моральную оценку;

нормы права представляют собой более или менее точно детализированные правила поведения, тогда как нормы морали не содержат точных детализированных правил;

нормы права закреплены в специальных государственных актах, нормы морали «живут» в сознании людей;

право обеспечивается принудительной силой государства, мораль опирается на силу общественного мнения;

право представляет собой систему норм, мораль же таковой не является.

Такова в целом характеристика системы нормативного регулирования современного российского общества и места права в системе этого регулирования.

Технико-юридические нормы, их особенности. Технические нормы регулируют отношения между людьми и внешним миром — природой, техникой. Они не имеют социального содержания, но их соблюдение важно для функционирования и гармоничного развития общества.

К техническим нормам относятся санитарно-гигиенические, технологические, экологические и др.

Особенности технических норм состоят в том, что их содержание определяется законами природы и техники; они регламентируют поведение человека, связанное с объектами природы и техники.

Интересна позиция В. Н. Протасова по этому вопросу. Он считает, что технические нормы следует считать разновидностью (хотя и весьма специфической) социальных норм, так как главным объектом регулирования всех социальных норм является поведение людей. На тот же объект направлены технические нормы. Они имеют социальное значение, возрастающее с развитием технической сферы, искусственной среды обитания человека¹.

Наиболее значимые технические нормы обеспечиваются санкцией государства, закрепляются в нормативных правовых актах, приобретают название «технико-юридические нормы». За их нарушение устанавливается юридическая ответственность. Примером технико-юридических норм могут служить правила дорожного движения, правила ведения строительных работ, различные стандарты и т. д.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Социальное регулирование, его виды.
2. Нормативное и индивидуальное регулирование.
3. Понятие социальной нормы.
4. Множественность и разнообразие социальных норм.
5. Общее и особенное в социальных нормах.
6. Право и мораль.
7. Моральные основы права.
8. Правовые и моральные регуляторы: их единство и специфика.
9. Формы и средства воздействия права на моральное состояние общества.
10. Право и политические регуляторы.
11. Специфика политических норм, их отличие от норм права.
12. Сочетание средств правового и политического регулирования.
13. Право и религия.
14. Исторические связи религии и права.
15. Специфические свойства и особенности религиозной регуляции поведения.
16. Регулятивный потенциал религии.
17. Понятие этикета.
18. Право и этикет.
19. Правовое значение соблюдения и нарушения норм этикета.
20. Технические нормы.
21. Значение технического регулирования в современном обществе, его взаимодействие с правовым регулированием.

¹ См.: Протасов В. Н., Протасова Н. В. Право в системе нормативного регулирования поведения // Лекции по общей теории права и теории государства. М., 2010. С. 263.

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие социального регулирования. Регулирование нормативное и индивидуальное.
2. Понятие социальной нормы. Виды социальных норм.
3. Соотношение права и морали.
4. Право и технические нормы.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Понятие социального нормативного регулирования.
2. Соотношение права и морали.
3. Соотношение права и религиозных норм.
4. Соотношение права и обычаев.
5. Соотношение права и норм этикета.
6. Соотношение права и корпоративных норм.
7. Соотношение права и политических норм.
8. Особенности социального нормативного регулирования в сфере экономики, финансов, в менеджменте, бизнесе, информатике, политике и т. д. (Тема привязывается к будущей специальности обучающегося.)

Основная литература

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znaniум.

Рассолов М. М. Теория государства и права: учебник для вузов / под ред. М. М. Рассолова, В. О. Лучина, Б. С. Эбзеева. М., 2012. @Znaniум.

Теория государства и права: курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. 3-е изд. М.: Норма, 2013. @Znaniум.

Теория государства и права: учебник / под ред. А. Г. Хабибулина, В. В. Лазарева. 3-е изд. М., 2011. @Znaniум.

Дополнительная литература

Жоль К. К. Философия и социология права: учеб. пособие для вузов. 2-е изд. М., 2012. @Znaniум.

Кочеткова Л. Н. Социальное государство: русский взгляд // Социально-гуманитарные знания. 2010. № 3. @Znaniум.

Мальцев Г. В. Социальные основания права. М.: Норма, 2013. @Znaniум.

Морозова Л. А. Право в системе регулирования общественных отношений // Теория государства и права. М., 2010.

Назмутдинов Б. В. Понятие технической нормы // Политико-правовые воззрения евразийцев в российском государствоведении XX в. М., 2012.

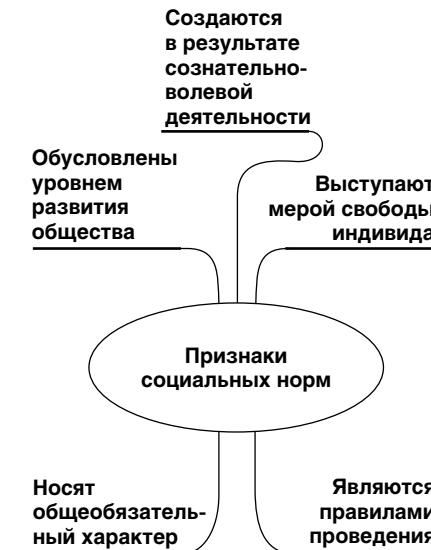
Протасов В. Н., Протасова Н. В. Право в системе нормативного регулирования поведения // Лекции по общей теории права и теории государства. М., 2010.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 04-01



Интеллектуальная карта 04-02





Тема 5. Формы (источники) права

1. Основные понятия

Источники права — способы выражения и закрепления юридических норм, придавая им общеобязательного значения.

Правовой обычай — правило поведения, сложившееся в результате его длительного применения во времени и признаваемое государством в качестве общеобязательного.

Юридический прецедент — решение компетентного государственного органа по конкретному делу, которое является образцом при принятии аналогичных решений.

Судебный прецедент — судебное решение, фактически используемое в качестве эталона (образца) при аналогичных обстоятельствах.

Нормативный правовой акт — юридический документ, устанавливающий, изменяющий или отменяющий нормы права, направленные на регулирование общественных отношений.

Договор нормативного содержания — соглашение двух субъектов или более, содержащее правовые нормы.

Правовая доктрина — система взглядов и представлений авторитетных ученых на фундаментальные категории юридической науки, действующее право и его реализацию.

2. Статистико-социологическое введение

Обратимся еще раз к карте существующих на планете правовых систем, приведенной выше, в теме 3 «Правовые системы мира». На ней отчетливо видны страны, которые входят в романо-германскую правовую семью. В них основным источником права является нормативный правовой акт. Например, в Бразилии действуют такие нормативные правовые акты, как Конституция, дополнительные законы, обычные законы, делегирующие законы, законодательные декреты, резолюции Конгресса, декреты и иные нормативные правовые акты Президента, различные инструкции министров. Однако во многих странах, которые формально относят к романо-германской правовой семье, имеются признаки ангlosаксонской правовой семьи. Так, в Израиле существуют следующие виды нормативных правовых актов: законы (их принимает Кнессет — парламент страны), указы (как правило, они приняты предшествующим законодательным органом), акты органов исполнительной власти (правила, установления, распоряжения и т. д.). Одновременно суды Израиля принимают прецедентные решения по различным правовым вопросам.

Другая группа стран входит в ангlosаксонскую правовую семью. В них наряду с нормативными правовыми актами широкое распространение имеет такой источник права, как судебный прецедент.

Как уже отмечалось выше, существуют страны, относящиеся к традиционным и религиозным правовым системам. В них наряду с нормативными правовыми актами источником права являются религиозные обычай.

Карта существующих правовых систем, помимо прочего, позволяет увидеть большое разнообразие источников права и их специфику в различных странах.

3. Основной материал

Понятие источника права. В юридической науке под источниками права понимаются определенные формы (закон, подзаконный акт, судебный прецедент и т. д.), в которых закрепляются и существуют нормы права, используемые для разрешения юридических дел. Образно говоря, это суды, резервуары, из которых субъекты правоотношений черпают сведения о нормах права, необходимых для решения их юридических дел.

Науке известны и другие подходы к пониманию источников права. Согласно одному из них, источником права в *материальном смысле*

ле являются социальные, экономические и другие отношения в обществе, по поводу которых складываются юридические нормы.

Некоторые ученые считают источниками права в *идеологическом смысле* теории, концепции, воззрения, служащие идеологическими основаниями для разработки и принятия юридических норм.

Историки права под источниками права часто понимают правила поведения, которые исторически легли в основу той или иной отрасли законодательства. Например, римское право считается источником создания Германского гражданского уложения.

Наконец, источники права следует отличать от источников познания права. В этом смысле к источникам права относят памятники археологии (русские берестяные грамоты, египетские свитки из папируса, базальтовые столбы с начертанными законами царя Хаммурапи и т. п.), этнографии (оружие, приспособления для пыток, предметы быта и искусства и т. д.), нормативные правовые акты, нормативные договоры, судебные precedents, сборники речей известных адвокатов, судей, государственных деятелей, научные труды юристов, религиозные тексты и др.

Виды источников права. Первой исторической формой (источником) права называют *правовой (санкционированный) обычай* — правило поведения, сложившееся в результате его длительного применения и признаваемое государством в качестве общеобязательного.

Историки утверждают, что обычаи произошли из мононорм, т. е. из нерасчлененных на части правил поведения, закрепляющих запреты, обязанности, но не содержащих гипотезы и четкие санкции. Так, в первобытном обществе были распространены мононормы-табу на инцест (кровосмешение), воровство, систематическую ложь и т. д.

В современных условиях правила поведения, содержащиеся в обычаях, становятся правовыми лишь в случаях, когда законодатель их санкционирует, т. е. признает и закрепляет в каком-либо нормативном документе (в нормативном правовом акте, конвенции и т. п.). Санкционированные обычай действуют в основном как «дополнение к закону».

Статья 130 Кодекса торгового мореплавания РФ гласит, что срок, в течение которого перевозчик предоставляет судно для погрузки груза и держит его под погрузкой без дополнительных к фрахту платежей (сталийное время), определяется либо соглашением сторон, либо «сроками, обычно принятыми в порту погрузки».

В настоящее время обычаи как источники российского права имеют место в конституционном, гражданском, предпринимательском, жилищном, уголовном и международном праве. Например, в конституционном праве России наряду с нормами существуют парламентские обычаи. Последние представляют собой как писанные, так и неписанные правила поведения, утвержденные путем многократного применения, адресованные участникам парламентской деятельности, регулирующие отношения, которые связаны с осуществлением органом законодательной власти своих задач и функций.

Примером писаного парламентского обычая может служить правило, согласно которому первое заседание Государственной Думы Федерального Собрания РФ открывается старейшим по возрасту депутатом (ч. 3 ст. 99 Конституции РФ).

В Совете Федерации Федерального Собрания РФ в конце каждого заседания председательствующий от имени всех членов палаты поздравляет поименно с днем рождения членов Совета Федерации, у которых он был в период между предыдущим и текущим заседанием палаты. Последнее — пример неписаного парламентского обычая.

До недавнего времени в ст. 5 Гражданского кодекса РФ было закреплено понятие «обычай делового оборота». В редакции Кодекса от 30 декабря 2012 г. использован термин «обычай», более понятный гражданам РФ. Под обычаем законодатель предложил понимать «сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе».

Согласно законодательству регистрации и свидетельствованием торговых и портовых обычай занимается Торгово-промышленная палата РФ, которая выдает об этом соответствующие документы.

На Юге Европы в странах, входящих в романо-германскую правовую семью, обычай действуют не только как «дополнение к закону», но иногда и «против закона». Так, в навигационном праве Италии морской обычай имеет приоритет над нормой Гражданского кодекса.

В некоторых странах Азии и Африки сегодня широкое распространение имеет обычное право, которое представляет собой определенную систему неписанных обычай, санкционированных верховной властью, сложившихся в результате их длительного и постоянного применения и одобряемых большинством членов общества.

Другим источником и одновременно формой права является *юридический прецедент*, имеющий широкое распространение в странах, входящих в англосаксонскую правовую семью. Под ним понимают решение по конкретному делу, которое является образцом при принятии аналогичных решений.

Юридический прецедент подразделяется на два вида — административный и судебный.

Административный прецедент — это решение органа власти либо должностного лица, которое может служить образцом (эталоном) при аналогичных обстоятельствах. Административный прецедент как источник права широко распространен в США. В России он официально источником права не считается, однако на практике используется.

Под *судебным прецедентом* понимают судебное решение, используемое в качестве эталона (образца) при решении других аналогичных дел. В данном случае судебное решение выступает определенным способом закрепления норм права. Судебный прецедент имеет широкое распространение не только в странах англосаксонской правовой семьи, но и на Юге Европы — в Португалии, Испании, Италии.

Официально источником права судебный прецедент в России не признается. Тем не менее данная проблема около 30 лет обсуждается научной общественностью. Некоторые ученые выдвигают предположение, что постановления Пленума Верховного Суда РФ являются судебными прецедентами, содержащими нормы права. Однако данные правовые акты направлены в первую очередь на разъяснение норм законов, поэтому их не следует путать с нормативными правовыми актами. Кроме того, постановления Пленума Верховного Суда РФ на сегодняшний день носят не обязательный, а рекомендательный характер.

Актуальной проблемой сегодняшнего дня является вопрос: считать ли решения Конституционного Суда РФ судебными прецедентами, т. е. источниками права? Тем более что согласно ст. 6 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» его решения обязательны для всех представительных, исполнительных и судебных органов власти, органов местного самоуправления, предприятий, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений. Одним из подтверждений этого положения является то, что данные решения публикуются в официальном сборнике — «Собрании законодательства Российской Федерации». На наш взгляд, Конституци-

онный Суд РФ не осуществляет никаких нормотворческих функций, поскольку даже не отменяет статьи нормативных правовых актов и сами нормативные правовые акты, а только признает их не соответствующими международным принципам и нормам либо Конституции РФ.

Судебный прецедент подразделяют на два основных вида — *жесткий и мягкий*.

В Великобритании как стране, свято хранящей обычаи и традиции предков, действуют жесткие правила судебного прецедента, для которых характерно строгое соблюдение правил поведения, закрепленных в форме прецедента.

В США судебный прецедент не действует так жестко. Верховный суд США и верховные суды штатов могут менять свою практику. Американцы считают, что «право по данному вопросу молчит», если имеется закон, который направлен на регулирование данных отношений, но на основе которого не приняты несколько судебных решений (прецедентов). Американские суды, принимая судебные решения, выполняют не только судебные, но и нормотворческие функции, поскольку данные судебные решения выступают в качестве эталонов (образцов) для принятия судами аналогичных решений и фактически содержат нормы права.

Главным источником права в России, как и во многих европейских странах, являются *нормативные правовые акты* — юридические акты, устанавливающие, изменяющие или отменяющие нормы права, которые направлены на регулирование общественных отношений.

В качестве источников права нормативным правовым актам свойствен ряд признаков, которые уже рассматривались выше: неперсонифицированность, неоднократность применения, формальная определенность, гарантированность государственным принуждением.

Сегодня назрела необходимость законодательного закрепления как порядка подготовки и принятия нормативных правовых актов, так и различных их видов в федеральном законе «О нормативных актах в Российской Федерации».

Самой распространенной классификацией нормативных правовых актов является их подразделение по юридической силе на законы и подзаконные акты. Данная классификация будет подробно рассмотрена ниже, в теме 6 «Нормативные правовые акты».

В последнее время широкое распространение в странах романо-германской правовой семьи получил такой источник права, как *нор-*

мативный правовой договор — соглашение двух сторон или более, устанавливающее, изменяющее или отменяющее нормы права в пределах полномочий договаривающихся сторон. Из этого следует, что стороны, заключающие договоры, принимают определенные правила поведения, которые обусловлены рамками договора. Следовательно, они выступают субъектами нормотворчества, а договоры — не чем иным, как результатом нормотворчества.

Нормативные договоры подразделяются на внутригосударственные и международные (межгосударственные, межправительственные и международные межведомственные соглашения).

В странах с федеративной формой государственного устройства нередко заключаются договоры между федерацией и ее субъектами.

В связи с принятием Трудового кодекса РФ получили распространение локальные нормативные акты — коллективные договоры между работодателями и работниками, на основе которых возникают различные трудовые отношения.

С древнейших времен известен такой источник права, как *правовая доктрина* — теории, идеи, суждения о праве, имеющие обязательную силу либо выступающие теоретической основой для подготовки юридических документов. В 426 г. н. э. в Риме приняли закон, который гласил, что суждения известных юристов — Папиниана, Гая, Павла, Ульпиана и Модестина — обязательны для судей. Таким образом, судьи стали выносить свои решения не только на основе норм законов, но и со ссылкой на высказывания указанных юристов.

Правовая доктрина в качестве источника права известна и современным правовым системам. Так, в Великобритании при рассмотрении дела в суде можно сослаться на официально опубликованное мнение ученого-юриста (комментарий к закону, монографию и т. п.).

Гражданский кодекс Швейцарии разрешает в случаях пробела в законодательстве решать рассматриваемый спор, основываясь на положениях работ наиболее известных ученых в сфере гражданского права.

В мусульманских и индусских правовых системах широкое влияние имеет *религиозная доктрина*. На основе мусульманской доктрины выдающимися мусульманскими учеными-юристами — муджахидами принимаются фетвы, имеющие общепризнанный авторитет в мусульманском мире. При этом фетва должна быть основана на принципах шариата. Таким образом, фетва выступает как производный источник права от мусульманской доктрины.

Мусульманское право довольно тесно переплетено с религией, оно основывается на Коране (священной книге ислама, где содержатся высказывания Аллаха, адресованные пророку Магомеду), Сунне (сборнике традиций), киясе (суждении по аналогии) и иджме (едином соглашении мусульманского общества).

В российской правовой системе доктрина официально не признается источником права, однако, аргументируя свою позицию в суде, стороны нередко ссылаются не только на законы, но и на мнение известных ученых. Одновременно доктрина оказывает сильнейшее воздействие на законодателя, прежде всего на его правовое сознание. На этом примере видно, что использование в законодательстве прошлых временем научных доктрин способствует прогрессивному развитию права, его гуманизации и демократизации.

Виды источников права показаны на интеллектуальной карте 05-01.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Что понимается под источниками права?
2. Каково отличие источников права от источников познания права?
3. Что такое правовой обычай?
4. Назовите виды правовых обычаем.
5. Дайте понятие юридического precedента.
6. Что такое административный precedент?
7. Что такое судебный precedент?
8. Перечислите виды судебных precedентов.
9. Дайте понятие нормативного правового акта.
10. Дайте понятие подзаконного нормативного правового акта.
11. Дайте понятие нормативного договора.
12. Что понимается под научной доктриной?
13. Является ли научная доктрина источником права?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и виды источников права.
2. Обычай как источник права.
3. Правовой precedент как источник права.
4. Нормативный правовой акт как источник права.
5. Нормативный договор как источник права.
6. Доктрина как источник права.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Источники права в англосаксонской правовой семье.
2. Источники права в романо-германской правовой семье.
3. Источники права в религиозных и традиционных правовых системах.
4. Виды правовых обычая.
5. Парламентские обычаи.
6. Соотношение обычая и закона.
7. История возникновения судебного прецедента.
8. Особенности судебных прецедентов в Англии.
9. Особенности судебных прецедентов в США.
10. Судебный прецедент как источник права в России.
11. Шариат как источник права.
12. Прецедент как источник права в России.
13. Доктрина как источник права в России.

Основная литература

Малько А. В., Саломатин А. Ю. Теория государства и права: учеб. пособие. 2-е изд. М., 2014. @Znanium.

Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Дополнительная литература

Арзамасов Ю. Г., Певцова Е. А. Новое «указное» нормотворчество: общая характеристика результатов; тенденции развития // Государство и право. 2010. № 10.

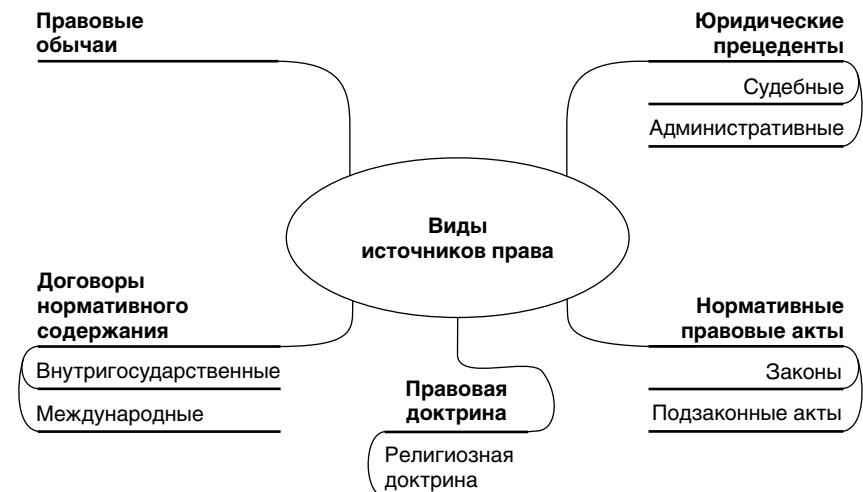
Воронцова О. В., Ахметьянова З. А., Вотчель Н. Р. Основы права: учебник / под ред. А. Ю. Епихина, И. А. Тарханова. 2-е изд. М., 2014. @Znanium.

Надвикова В. В., Сытinskaya M. B., Шкатулла В. И. Практикум по основам права: для неюр. вузов и ссузов. 2-е изд. М., 2010. @Znanium.

Сюккайнен Л. Р. Шариат как источник законодательства. Конституционная теория и практика арабских стран // Парламентаризм: проблемы теории, истории, практики. М., 2010.

Интеллектуальная карта

Интеллектуальная карта 05-01



Тема 6. Нормативные правовые акты

1. Основные понятия

Нормативный правовой акт — юридический документ, устанавливающий, изменяющий или отменяющий нормы права.

Закон — вид нормативного правового акта, принимаемый в особом порядке, обладающий высшей юридической силой, направленный на регулирование наиболее важных общественных отношений.

Подзаконный нормативный правовой акт — юридический документ, принимаемый в соответствии с законом и ему не противоречащий, содержащий нормы права, конкретизирующие, детализирующие и обеспечивающие действие закона.

2. Статистико-социологическое введение

Жизнь современного общества сложна и многообразна и регулируется множеством нормативных правовых актов. «Множество нормативных правовых актов» — это сколько? Тысяча? Сто тысяч? Миллион?

На 1 декабря 2013 г. на официальном интернет-портале правовой информации было зарегистрировано 5954 федеральных закона, 26 067 указов Президента РФ, 22 839 постановлений Правительства РФ и 105 341 нормативный правовой акт федеральных органов исполнительной власти — министерств и ведомств.

Не следует забывать, что Российской Федерации — федеративное государство. Поэтому к нормативным правовым актам федерального уровня надо добавить 803 135 нормативных правовых актов, принятых на уровне субъектов РФ — республик, краев и областей.

Но наибольшее количество нормативных правовых актов было принято органами местного самоуправления районов, городов, поселков и т. д. На 1 декабря 2013 г. их насчитывалось 2 803 281.

Сложим все числа вместе: 3 766 617! Таково на конец 2013 г. число действовавших в России нормативных правовых актов. И их количество продолжает увеличиваться.

3. Основной материал

Понятие и признаки нормативного правового акта. Как было показано в предыдущих темах, нормативные правовые акты являются основным источником права в романо-германской правовой семье, к которой принадлежит, в частности, российское право.

Нормативному правовому акту как источнику права свойственны следующие отличительные черты (см. интеллектуальную карту 06-01).

Существует в форме письменного акта-документа, содержащего ряд официальных реквизитов (наименование органа, заголовок, указывающий на его содержание, подразделение на главы, параграфы, статьи, место и время принятия, подпись и печать должностного лица и др.). Все эти признаки позволяют идентифицировать нормативный правовой акт как источник права, подчеркивают его значение как официального акта власти, обязательного для исполнения.

Принимается компетентным органом государства в рамках его правотворческой компетенции. Далеко не всякий государственный орган вправе принимать нормативные правовые акты. А те из них, которые наделены соответствующей компетенцией, обязаны строго соблюдать ее рамки. На практике определенной правотворческой компетенцией могут быть наделены и негосударственные органы (общественные ор-

ганизации, корпорации, муниципальные органы), но лишь в случаях и объеме, допускаемых государством.

Издается в особом порядке, именуемом нормотворческой процедурой. О нормотворческой процедуре речь пойдет в следующей теме, но уже сейчас следует отметить, что эта правовая процедура — одно из важнейших достижений правовой культуры общества. По мнению юристов, нормотворческая процедура — порядок законов и других нормативных правовых актов — вторая по значимости и развитости правовая процедура после судебного процесса — порядка принятия решений судами.

Устанавливает, изменяет или отменяет правовые нормы. В качестве источника права нормативные правовые акты устанавливают правовые нормы. Однако правовые нормы, регулируя общественные отношения, живут собственной жизнью — меняются вместе с обществом, устаревают, прекращают свое действие. Изменение и отмена норм права осуществляется также путем принятия нормативных правовых актов.

Выше уже отмечалось, что нормативные правовые акты не следует путать с индивидуальными. В отличие от нормативного индивидуальный правовой акт — властное правовое предписание, обращенное к конкретному лицу или определенному кругу лиц. «Индивидуальный правовой акт» — обобщенное наименование для самых разнообразных актов индивидуального, персонального характера: судебного решения, административного акта и т. д. Индивидуальный акт обладает всеми признаками правового акта, за исключением одного — он содержит не нормы права, а решения индивидуального характера, т. е. предписание, обращенное к конкретному лицу (или конкретно определенному кругу лиц) по какому-то конкретному случаю. Если нормативный акт включает нормы, применяемые многократно, то индивидуальный акт — решения, которые исчерпываются однократным исполнением.

В целях лучшего понимания их различий общие черты и особенности нормативных и индивидуальных правовых актов можно свести в таблицу (табл. 6.1).

По сфере компетенции все нормативные правовые акты могут быть разделены на четыре большие группы: федеральные, субъектов РФ, муниципальные (местные) и локальные.

Федеральные нормативные правовые акты. Федеральные нормативные правовые акты принимаются федеральными органами государственной власти (Государственной Думой, Президентом РФ, Прави-

Таблица 6.1

Сравнение нормативных правовых и индивидуальных правовых актов

Нормативный правовой акт	Индивидуальный правовой акт
<i>Общие черты</i>	
Исходит от государства	
Существует в форме акта-документа	
Обладает формальной определенностью	
Издается в соответствии с компетенцией государственного органа	
Издается в особом процедурном порядке	
Исполнение гарантируется государственным принуждением	
<i>Особенности</i>	
Распространяется на неопределенный круг лиц	Распространяется на конкретное лицо или точно определенный круг лиц
Действует длительное время	Действует краткосрочно
Действует на всей территории страны или ее части	Действует на ограниченной территории
Реализуется неоднократно	Исчерпывается однократным исполнением

тельством РФ, федеральными министерствами и ведомствами) в рамках их компетенции, определенной в ст. 70 и 71 Конституции РФ, и распространяются, как правило, на территорию всей страны.

По юридической силе федеральные нормативные правовые акты подразделяются на два основных вида — законы и подзаконные нормативные правовые акты (иерархия федеральных нормативных правовых актов отражена на интеллектуальной карте 06-02).

По юридической силе федеральные законы подразделяются на конституционные и обычные. К первым относятся законы, о которых прямо говорится в тексте Конституции РФ. Вторые — все остальные федеральные законы.

Примеры федеральных конституционных законов:

- от 30 мая 2001 г. № 3-ФКЗ «О чрезвычайном положении» (ч. 1 и 2 ст. 56, ст. 88 Конституции РФ);
- от 17 декабря 2001 г. № 6-ФКЗ «О порядке принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Российской Федерации» (ч. 2 ст. 65 Конституции РФ);
- от 25 декабря 2000 г. № 1-ФКЗ «О Государственном флаге Российской Федерации» (ч. 1 ст. 70 Конституции РФ);
- от 25 декабря 2000 г. № 2-ФКЗ «О Государственном гербе Российской Федерации» (ч. 1 ст. 70 Конституции РФ);
- от 25 декабря 2000 г. № 3-ФКЗ «О Государственном гимне Российской Федерации» (ч. 1 ст. 70 Конституции РФ).

Такие законы в Испании, Мексике и ряде других стран часто называют органическими.

Примеры федеральных законов:

- от 23 ноября 1995 г. № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе»;
- от 21 декабря 1994 г. № 69-ФЗ «О пожарной безопасности».

Согласно ч. 3 ст. 76 Конституции РФ федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам, из чего следует, что юридическая сила федеральных конституционных законов выше.

К числу федеральных законов относятся и нормативные правовые акты, которые носят наименование «кодекс»: Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ и др.

Как уже отмечалось выше, в Интернете имеется официальный портал правовой информации (<http://www.pravo.gov.ru>), на котором круглосуточно и бесплатно можно ознакомиться с законодательством Российской Федерации.

Подзаконные нормативные правовые акты — собирательный термин, включающий разнообразные по органу принятия, юридической силе, объекту регулирования и другим признакам нормативные правовые акты; юридический документ, принимаемый в соответствии с законом и ему не противоречащий, содержащий нормы права, которые конкретизируют, детализируют и организационно обеспечивают действие закона.

Спектр подзаконных актов весьма широк, он содержит нормативные документы от актов высших органов государственной власти (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ) до местных и локальных правовых актов, действующих на определенной, как правило небольшой, территории.

Важное место среди источников российского права занимают нормативные правовые акты Президента РФ — *указы и распоряжения*. Акты Президента РФ принимаются по широкому спектру вопросов в соответствии с полномочиями, предусмотренными нормами Конституции РФ. Акты Президента РФ обязательны для исполнения на всей территории РФ и не должны противоречить Конституции РФ.

Указы Президента РФ не всегда бывают чисто нормативными, большинство из них носит смешанный характер. Смешанные указы отличаются от нормативных тем, что содержат, кроме правил поведения общего характера, индивидуальные предписания. Такие предписания могут быть адресованы федеральному министру, директору федеральной службы и т. п.

Согласно ч. 1 ст. 115 Конституции РФ Правительство РФ издает *постановления и распоряжения*. Однако Основной закон прямо не устанавливает круг вопросов, по каким Правительство принимает постановления, а по каким — распоряжения. Не сказано также, какой акт следует считать нормативным правовым, а какой нет. В Конституции только указано, что данные акты издаются на основании и во исполнение Конституции, федеральных законов, указов Президента, что определяет место постановлений и распоряжений Правительства в иерархии федеральных нормативных правовых актов.

Постановления Правительства РФ регулируют общие вопросы в той или иной сфере жизни и деятельности людей. А распоряжения принимаются, как правило, по конкретным вопросам и носят в большинстве своем разовый характер. Акты Правительства обязательны к исполнению на всей территории РФ. На их основе органы исполнительной власти субъектов РФ принимают свои подзаконные акты. Подписывает постановления Председатель Правительства РФ, после чего они подлежат опубликованию в «Российской газете» и сборнике нормативных правовых актов «Собрание законодательства Российской Федерации».

Согласно ст. 115 Конституции РФ постановления и распоряжения Правительства РФ в случае их противоречия Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента РФ могут быть отменены Президентом РФ.

Важное значение в правовом регулировании общественных отношений играют *нормативные правовые акты министерств и ведомств*. Это источники права, являющиеся результатом нормотворчества компетентных лиц министерств и ведомств, принимаемые на основе

и во исполнение законов и других актов высших органов государственной власти, содержащие нормы права, конкретизирующие, детализирующие и организационно обеспечивающие действие этих актов.

Обобщая социальный, юридический, региональный, исторический и т. п. опыт, эти источники не только конкретизируют, детализируют и организационно обеспечивают предписания федеральных законов, указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ, но и в соответствии с принципами гуманизма и демократии выражают согласованную волю субъектов правовых отношений, выступают средством социального компромисса. Например, в целях детализации ст. 9 Федерального закона от 29 июля 1998 г. № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг» Министерством финансов РФ 15 июня 2001 г. был принят приказ № 45н «Об утверждении Условий эмиссии и обращения облигаций государственного сберегательного займа Российской Федерации».

В сфере правового регулирования ведомственные нормативные правовые акты регулируют в основном порядок реализации гражданами, предприятиями, организациями, учреждениями прав и исполнения обязанностей в определенных сферах жизни и деятельности. Однако в отдельных случаях ведомственные нормативные акты осуществляют так называемое опережающее нормотворчество, когда федеральный законодатель еще не обозначил свое отношение к упорядочиванию данных общественных отношений.

Ведомственные акты нормативного характера далеко не однородны, поэтому на сегодняшний день целесообразно классифицировать их по *формам (видам), сфере действия и функциям*. В настоящее время существует большое многообразие форм (видов) ведомственных нормативных актов.

Нормотворческая деятельность министерств и ведомств регламентирована Правилами подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г. № 1009. Кроме того, данные Правила содержат перечень основных видов нормативных актов, принимаемых федеральными министерствами и ведомствами: постановления, приказы, распоряжения, правила, инструкции и положения. Фактически в данном нормативном документе впервые была предпринята попытка унификации ведомственных нормативных правовых актов. Однако серьез-

ным недостатком Правил является то, что в них отсутствуют дефинитивные нормы, раскрывающие содержание таких понятий, как «приказ», «инструкция», «положение» и т. п.

По сфере действия, т. е. по предмету правового регулирования, ведомственные нормативные акты можно подразделить на акты внутреннего (ведомственного) и внешнего (внедомственного) действия.

Нормативные правовые акты внутреннего действия могут быть разграничены по степени открытости содержащихся в них сведений. По этому критерию ведомственные нормативные правовые акты можно подразделить на совершенно секретные, секретные, для служебного пользования и несекретные.

Иерархия федеральных нормативных правовых актов показана на интеллектуальной карте 06-02.

Нормативные правовые акты субъектов РФ. С утверждением принципов федерализма связано региональное нормотворчество и его результаты — *нормативные правовые акты субъектов РФ*. Согласно Конституции РФ республики в составе Российской Федерации имеют свои конституцию и законодательство; край, область, город федерального значения, автономный округ — устав и законодательство (см. интеллектуальную карту 06-03).

Региональные законы, т. е. законы субъекта РФ, — это нормативные правовые акты, принятые высшими законодательными (представительными) органами субъекта РФ, либо акты, принятые в ходе всенародного голосования населением субъекта РФ. Широкое участие в подготовке законов субъектов РФ принимают органы исполнительной власти.

Законы субъектов РФ могут быть выражены в форме кодексов, т. е. систематизированных, подробных нормативных актов, самостоятельно регламентирующих в пределах своей компетенции общественные отношения или детализирующих нормы федеральных законов. Так, в ряде субъектов РФ приняты бюджетные, административные, градостроительные кодексы.

Во избежание появления юридических коллизий все нормативные акты субъектов РФ должны соответствовать международным актам в области прав и свобод человека и гражданина, Конституции РФ и федеральному законодательству. Однако в связи с низкой культурой законотворчества на практике региональные нормативные правовые акты нередко противоречат федеральному законодательству. Проку-

ратура РФ и Министерство юстиции РФ систематически выявляют подобные нарушения и добиваются их устранения.

Согласно нормам конституций и уставов субъектов РФ законодательные органы, главы республик и администраций субъектов РФ принимают нормативные правовые акты в форме *указов, постановлений и распоряжений*. Спектр регулируемых ими общественных отношений довольно широк. Чаще всего эти правовые акты являются не чисто нормативными, а, подобно указам Президента РФ, носят смешанный характер.

Правительства субъектов РФ оформляют свои решения в форме *постановлений и распоряжений*. Как видим, на региональном уровне поддерживается определенная преемственность как в наименовании, так и в содержании нормативных правовых актов.

Исполнительные органы субъектов РФ (министерства, департаменты и др.) принимают нормативные правовые акты преимущественно в форме *приказов*.

Нормативные правовые акты органов местного самоуправления. Определенной законодательной компетенцией в Российской Федерации наделены органы местного самоуправления. Согласно Конституции РФ они самостоятельны и не входят в систему органов государственной власти (см. ст. 7 Федерального закона от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации»).

Муниципальными правовыми актами могут решаться вопросы местного значения: формирование, утверждение, исполнение бюджета и контроль за исполнением бюджета; установление, изменение и отмена местных налогов и сборов; порядок владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности; содержание и строительство автомобильных дорог, мостов и иных транспортных инженерных сооружений; социальная поддержка малоимущих граждан, организация строительства и содержания муниципального жилищного фонда; организация библиотечного обслуживания населения; охрана и сохранение объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) местного (муниципального) значения; организация сбора и вывоза бытовых отходов и мусора; организация благоустройства и озеленения территории, использования и охраны городских лесов; организация освещения улиц; организация ритуальных услуг и содержание мест захоронения и др.

Субъектами муниципального нормотворчества являются представительные органы и должностные лица местного самоуправления. Законодательством предусмотрена возможность принятия муниципальных нормативных правовых актов на местном референдуме, местном сходе, собрании жителей муниципального образования. Система муниципальных правовых актов показана на интеллектуальной карте 06-04.

Локальные нормативные правовые акты. Большой блок в системе нормативного правового регулирования в России составляют *локальные нормативные правовые акты*, действующие в определенной организации (учреждении), которые распространяют свое действие только на сотрудников данного учреждения (организации). К локальным можно отнести и некоторые ведомственные нормативные акты, которые принимаются в территориальном подразделении органа государственной власти. При этом они могут быть приняты единолично руководителем структурного подразделения либо коллегиальным органом, в отдельных случаях такие акты могут утверждаться руководителем вышестоящего федерального органа исполнительной власти.

Разновидностью локальных нормативных актов являются *корпоративные нормативные акты*, принимаемые в негосударственных организациях, на предприятиях, фирмах. К их числу относятся уставы и положения, документы по направлениям деятельности указанных организаций и др. Российское законодательство в ряде случаев устанавливает обязательные требования о принятии локальных нормативных актов (штатное расписание, правила внутреннего трудового распорядка и др.) (см. интеллектуальную карту 06-05).

Модельные и рекомендательные нормативные правовые акты. Широкое распространение в практике последних лет получили *модельные нормативные правовые акты*, которые устанавливают общие принципы регулирования, содержат модели и образцы регулируемых отношений, служат эталоном для иных субъектов нормотворчества. Например, Гражданский кодекс был первоначально принят Межпарламентской Ассамблеей СНГ как модельный правовой акт. Этот модельный акт помог разработать и принять современные гражданские кодексы в ряде государств СНГ.

Модельные нормативные правовые акты иногда называют рамочными, поскольку законодатель предлагает субъектам действовать на свое усмотрение, но в определенных законом рамках. Характерной особенностью, отличающей модельные акты от обычных, является то, что они представляют собой правовые акты не с обязатель-

ным, а с рекомендательным статусом, т. е. законодатель заведомо предполагает, что участники нормотворчества будут использовать такой акт как модель, образец.

Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц. Для того чтобы понимать и правильно применять нормативные правовые акты, необходимо знать принципы их действия во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Скажем о *действии актов во времени*. Начало действия нормативного правового акта связано со *вступлением его в силу*. Существует несколько способов вступления в силу нормативных правовых актов.

1. Нормативный правовой акт может вступать в силу с момента его принятия. Такая практика характерна для нормативных правовых актов с грифом секретности, а также для решений органов местного самоуправления.

2. Нормативный правовой акт может вступать в силу со дня его опубликования (точнее, со дня, следующего за днем опубликования).

3. Нормативный правовой акт может вступать в силу с определенной даты или по истечении определенного срока со дня его опубликования (в Российской Федерации — через 10 дней).

4. Вступление в силу нормативного акта или его части может быть связано с каким-либо событием (например, вступление в силу гл. 17 Гражданского кодекса РФ было «привязано» законодателем к введению в действие Земельного кодекса РФ).

Нормативный правовой акт прекращает свое действие в связи с *утратой им юридической силы*. Нормативные правовые акты утрачивают юридическую силу несколькими способами.

1. Путем прямой отмены законодателем нормативного правового акта.

2. В случае истечения срока, на который был принят нормативный правовой акт (если он был принят на определенный срок).

3. В случае принятия тем же государственным органом либо вышестоящим нового нормативного акта по тому же вопросу.

4. В результате фактической утраты юридической силы по причине существенного изменения обстоятельств. Например, после исчезновения колхозов акты колхозного законодательства фактически перестали применяться без их прямой отмены.

Существует два сложных случая действия нормативных правовых актов во времени — обратная сила и переживание закона. *Обратная сила* имеет место, когда закон применяется к фактам и обстоятельст-

вам, имевшим место до его вступления в силу (например, это предусмотрено в самом законе). *Переживание закона* — прямо противоположная ситуация: к фактам и обстоятельствам применяется закон, уже утративший юридическую силу (например, в соглашении о разделе продукции имеется соответствующее положение — «дедушкина оговорка»).

Действие нормативных правовых актов в пространстве связано с точным определением пространственных границ территории, где распространяется действие национальных законов. Например, под территорией страны, на которую распространяется действие законов, понимается не только привычная всем поверхность суши, но и воздушное и подземное пространство, внутренние реки и водоемы, морской шельф, воздушные и морские суда, кабины космических аппаратов и территория посольств. Определенные сложности существуют в связи с определением пределов действия национальных законов в Интернете, в котором национальные границы весьма условны.

Действие нормативных правовых актов по кругу лиц предполагает точное определение круга субъектов, на кого распространяется действие данного нормативного правового акта. Например, должностное лицо негосударственной коммерческой организации не может быть субъектом ответственности за взяточничество (ст. 290 Уголовного кодекса РФ), однако несет ответственность за коммерческий подкуп (ст. 204 Уголовного кодекса РФ). Существуют категории лиц, на которых не распространяется законодательство государства, где они пребывают (главы государств и правительства, члены королевских семей, сотрудники дипломатических и консульских представительств). Указанная особенность действия законов по кругу лиц называется *дипломатическим иммунитетом*.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Каковы отличительные признаки нормативных правовых актов?
2. Общие черты и отличия нормативных и индивидуальный правовых актов.
3. Каковы отличительные черты законов?
4. Какие виды законов вам известны?
5. Каковы отличительные черты подзаконных нормативных правовых актов?
6. Какие нормативные правовые акты относятся к подзаконным?

7. Какие нормативные правовые акты принимаются субъектами РФ? В чем их назначение?
8. Какие нормативные правовые акты принимаются органами местного самоуправления? В чем их назначение?
9. Какие нормативные правовые акты относят к локальным? В чем их назначение?
10. Что представляют собой корпоративные нормативные правовые акты?
11. Что представляют собой ведомственные нормативные правовые акты?
12. Каковы особенности модельных нормативных правовых актов?
13. Каковы способы вступления в силу нормативных правовых актов?
14. Каковы способы утраты силы нормативными правовыми актами?
15. Как действуют нормативные акты в пространстве?
16. Как действуют нормативные правовые акты по кругу лиц?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки нормативных правовых актов.
2. Соотношение нормативных и индивидуальных правовых актов.
3. Иерархия федеральных нормативных правовых актов.
4. Нормативные правовые акты субъектов РФ и органов местного самоуправления.
5. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Понятие и признаки нормативного правового акта.
2. Классификация нормативных правовых актов Российской Федерации.
3. Кодексы как источники права.
4. Нормативные указы Президента РФ: понятие, сферы правового регулирования, виды.
5. Нормативные правовые акты Правительства РФ.
6. Нормативные правовые акты федеральных министерств и ведомств.

7. Учет и регистрация ведомственных нормативных правовых актов.
8. Ведомственные кодифицированные акты: ценность, виды, дефекты.
9. Классификация ведомственных нормативных правовых актов.
10. Требования, предъявляемые к ведомственным нормативным правовыми актам.
11. Муниципальные нормативные правовые акты.
12. Корпоративные нормативные акты.
13. Ведомственные нормативные правовые акты.
14. Модельные нормативные правовые акты.

Основная литература

Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Дополнительная литература

Нормография: теория и методология нормотворчества / под ред. Ю. Г. Арзамасова. М., 2007.

Правоведение: учебник / отв. ред. В. Д. Перевалова. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 06-01

Письменный акт — документ

Принимается компетентным органом государства в рамках своей нормотворческой компетенции

Устанавливает, изменяет или отменяет юридические нормы

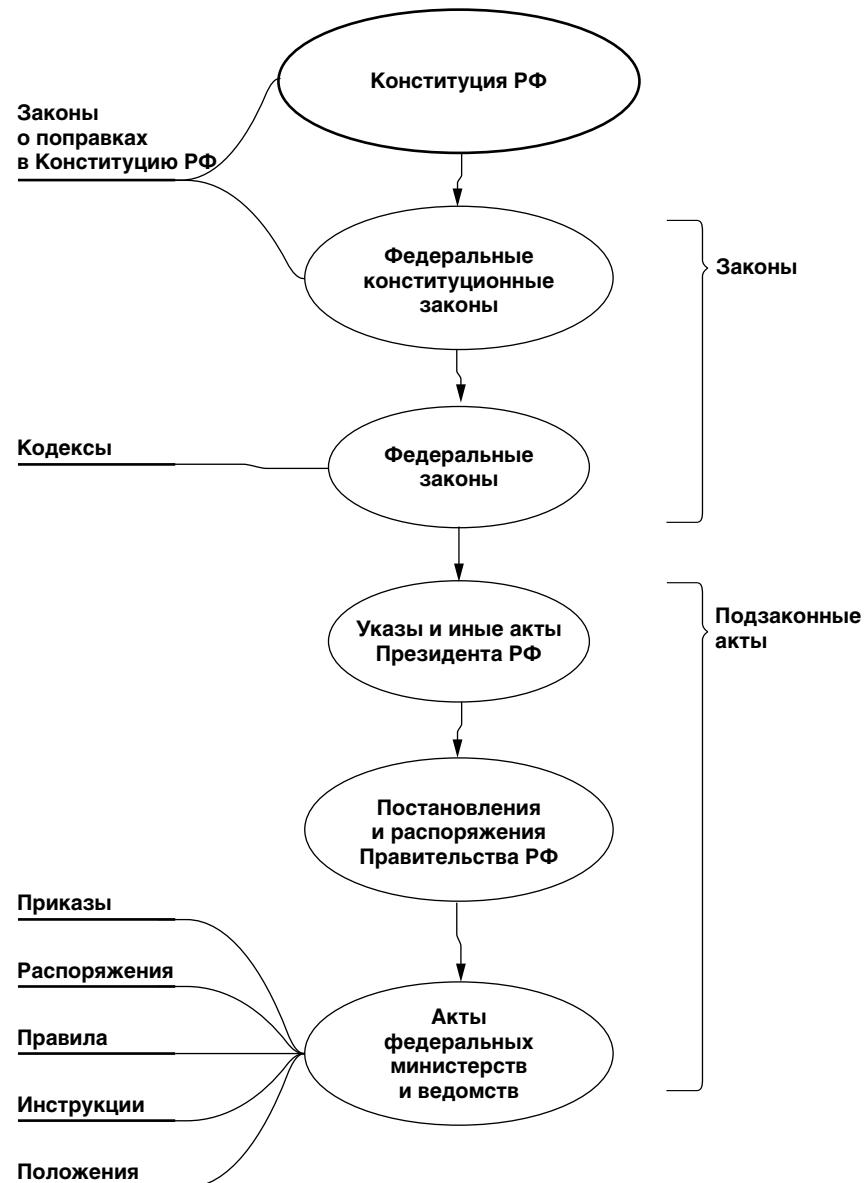
Признаки нормативного правового акта

Принимается в особом порядке, именуемом нормотворческой процедурой

Законотворческая процедура (порядок принятия законов)

Интеллектуальная карта 06-02

Иерархия федеральных нормативных правовых актов



Интеллектуальная карта 06-03

Нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации

**Интеллектуальная карта 06-04**

Муниципальные нормативные правовые акты



Интеллектуальная карта 06-05**Локальные нормативные правовые акты****Тема 7. Нормотворчество****1. Основные понятия**

Правообразование — взятый во всем многообразии процесс формирования в обществе правовых норм.

Нормотворчество — деятельность компетентных органов государства по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Принципы нормотворчества — идеи, лежащие в основе деятельности по созданию юридических норм.

Законодательный процесс — система правовых действий по внесению, рассмотрению, принятию и опубликованию актов высшей юридической силы — законов.

Юридическая техника — совокупность способов, средств и приемов разработки, оформления, публикации и систематизации нормативных и индивидуальных правовых актов.

Коллизия — противоречие между юридическими нормами, регулирующими одни и те же отношения.

Систематизация законодательства — деятельность по упорядочению действующего законодательства.

Кодификация — форма систематизации, предполагающая создание единого, логически стройного нормативного акта, объединяющего значительный нормативный материал.

2. Статистико-социологическое введение¹

В 2014 г. Государственная Дума Федерального Собрания РФ отметила 20-летие со дня начала своей работы. За этот период субъектами права законодательной инициативы на рассмотрение Государственной Думы было внесено около 21 тыс. законопроектов. Из их числа примерно 4,9 тыс. (23,3%) проектов законов прошли рассмотрение Государственной Думой, одобрены Советом Федерации, подписаны Президентом РФ, опубликованы и вступили в законную силу. Более 14 тыс. законопроектов были отклонены, отозваны инициаторами или возвращены авторам (табл. 7.1, рис. 7.1).

В среднем на рассмотрение Государственной Думы субъектами права законодательной инициативы в год вносится более 1 тыс. проектов законов. Динамика их рассмотрения в рамках созыва, в котором они были инициированы, различна. Так, во II созыве Государствен-

Таблица 7.1

Количество внесенных законопроектов и принятых законов за 20 лет работы Федерального Собрания РФ (включая прогноз до 2016 г.)

Показатель	I созыв	II созыв	III созыв	IV созыв	V созыв	VI созыв	VI созыв (прогноз)
Количество законопроектов, внесенных за созыв	596	4034	4284	4792	4339	2454	5962
Из них принято и официально опубликовано законов:							
в абсолютных числах	367	697	663	1119	1565	484	1759
в процентах	61,6	17,3	15,5	23,4	36,0	19,7	29,5

¹ Во введении использован статистический обзор, подготовленный аналитическим управлением Аппарата Государственной Думы РФ.

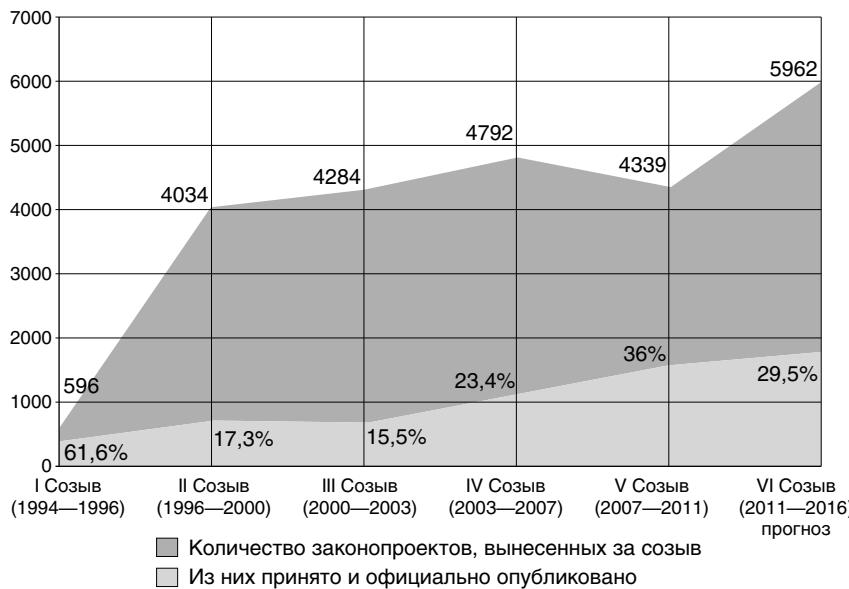


Рис. 7.1. Количество внесенных законопроектов и принятых законов за 20 лет работы Федерального Собрания РФ

ной Думы только по 1971 закону и законопроекту работа была завершена, что составляет 49% числа внесенных за созыв, соответственно 51% внесенных законопроектов перешел на рассмотрение в последующие созывы Государственной Думы. Перешли на рассмотрение Государственной Думы последующих созывов более 30% проектов законов, внесенных в III и IV созывах, и 24% — в V созыве. Таким образом, в портфеле Государственной Думы действующего созыва присутствуют законодательные инициативы, поступившие в Государственную Думу из всех предыдущих созывов.

Наибольшее число (35%) законопроектов за пять созывов внесено в Государственную Думу по тематическому блоку «Государственное строительство и конституционные права граждан». Доля принятых и опубликованных законов в данной сфере составляет более четверти от общего числа (29%).

Второй показатель по числу (19%) внесенных законодательных инициатив — у тематического блока «Экономическая политика».

На отрасли «Бюджетное, налоговое и финансовое законодательство» и «Социальная политика» приходится по 17% вносимых проектов законов. Законодательные акты в сфере обороны и безопасности со-

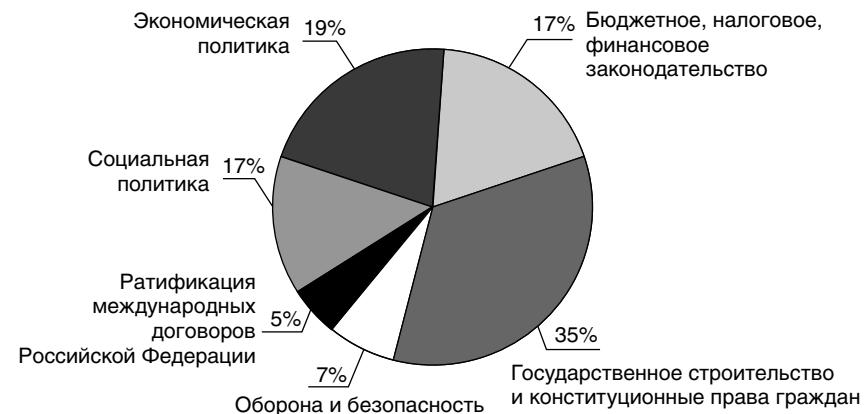


Рис. 7.2. Тематика законопроектов, внесенных в Государственную Думу (II—VI созывов)

ставляют 7% от общего числа внесенных инициатив. Наконец, 5% законопроектов связаны с ратификацией международных договоров Российской Федерации.

Как среди внесенных проектов, так и среди принятых законов численно доминирует сфера государственного строительства.

На вторую позицию по доле среди принятых законов выходят решения о ратификации международных договоров.

По 15% от общего числа принятых законов приходится на сферы экономической политики и бюджетного законодательства. Доля законов, регулирующих социальную политику, на четыре процентных пункта меньше по сравнению с объемом внесенных законодательных инициатив. Законы в сфере обороны и безопасности составляют 9% от общего числа принятых (рис. 7.2 и 7.3).

Наиболее заметным является рост числа законопроектов, принятых в сфере государственного строительства. Для Государственной Думы VI созыва прогнозируется сохранение данного тренда. При этом видно, что доля принятых законов в данной области также возрастает и в V—VI созывах составляет около 30% числа внесенных по этому тематическому блоку.

В III—V созывах возраст показатель принятых актов в области ратификации международных договоров. Однако доля принятых законов в данной сфере от числа внесенных (90%) не характерна для других сфер.

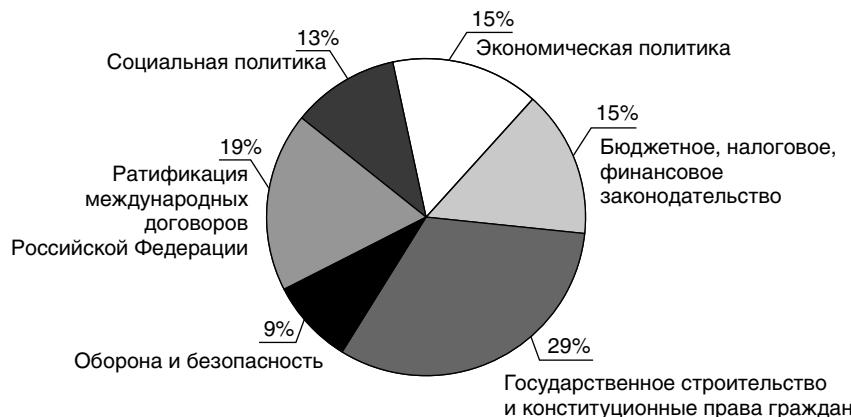


Рис. 7.3. Тематика законов, принятых Государственной Думой (II–VI созывы)

Наиболее динамичный рост доли принятых законов по созывам наблюдается в сфере обороны и безопасности. Среди остальных тематических блоков эта сфера является единственной, где отмечается превышение доли принятых законов над долей оставшихся в архиве созыва.

Возрастает внимание к отрасли права, регулирующей экономическую политику. За 12 лет число принятых законодательных инициатив в этой сфере возросло более чем в три раза — с 69 законов в III созыве до 240 — в V. Рост доли принятых законов соответствует данному тренду и составляет до 25% в V созыве.

В сфере социальной политики доля принятых законов возросла в V созыве на 13% по сравнению с предыдущим созывом. В целом по данному тематическому блоку также прогнозируется сохранение положительного тренда.

Доля принятых законов в области законодательства о бюджете и налогах в V созыве превысила 40%, что характеризует количественные изменения: во II созыве были приняты 23 закона по данной тематике, а в V созыве — 234 закона.

В целом из представленных данных видно, что российское законодательство находится в процессе стабильного динамичного развития, при этом все отрасли права развиваются относительно равномерно.

3. Основной материал

Понятие нормотворчества. Нормы права, закрепляющие правила поведения, определяющие субъективные права и закрепляющие юридические обязанности, устанавливающие запреты, правовые режимы,

стимулы и ограничения в праве, а также раскрывающие содержание юридических терминов, создаются в процессе нормотворчества.

Нормотворчество можно рассматривать как составную часть механизма правового регулирования (см. ниже, тема 9 «Механизм правового регулирования»), без которой не появятся на свет нормы права, направленные на регулирование различных общественных отношений. С этой точки зрения нормотворчество является первичным элементом механизма правового регулирования, так как способствует воплощению правовых замыслов в современную реальность посредством принятия нормативных документов. Для реализации данной цели разрабатываются и принимаются законы и подзаконные нормативные правовые акты. Законодательствование выступает ведущим, а создание подзаконных нормативных правовых актов — подчиненным элементом нормотворческого процесса.

Но нормотворчество может сыграть и негативную роль в работе механизма правового регулирования, когда не нуждающиеся в правовом регулировании отношения в социуме оказываются урегулированными нормами права. Чрезмерная регламентация общественных отношений посредством норм права является одним из признаков полицейского государства. Результаты нормотворчества (нормативные правовые акты и нормативные договоры) могут в реальной ситуации не усилить, а ослабить правовое воздействие на общественные отношения, когда министерства и ведомства без делегирования полномочий принимают нормы, подменяющие нормы законов и актов высших органов государственной власти.

Ослабление действия механизма правового регулирования влечет также несоблюдение правил нормотворческой юридической техники, которое происходит либо по незнанию, либо из-за пренебрежительного отношения к этим правилам.

Нормотворчество — один из основных признаков государства, поскольку среди множества политических организаций только государство в лице своих компетентных органов и должностных лиц принимает веления, имеющие обязательную силу для всего населения страны. Кроме того, нормотворчество можно рассматривать как одну из важнейших функций государства, которая способствует реализации других его функций (экономической, социальной, экологической и т. д.).

Нормотворчество включает разные способы создания правовых норм: принятие нормативных правовых актов уполномоченными государственными органами или должностными лицами, а также принятие их путем всенародного голосования (референдума). Особым способом правотворчества является заключение нормативных согла-

шений (договоров), причем такие соглашения могут быть заключены между различными субъектами права (государствами, субъектами Федерации, правоохранительными органами стран СНГ и др.).

Наконец, нормотворчество можно рассматривать как последнюю стадию в процессе формирования права в обществе (правообразования).

Отличительные признаки нормотворчества показаны на интеллектуальной карте 07-01.

Принципы нормотворчества. Под таковыми понимаются основополагающие начала, главные идеи, на которые опирается нормотворческая деятельность. Результатом последней является создание правовых норм, выраженных, как правило, в нормативных правовых актах. К принципам относятся начала, идеи, которые отражают ведущие, объективные стороны и проявления правотворчества и характеризуют устойчивые, закономерно существующие отношения и связи в процессе правотворчества.

К основным принципам нормотворчества относятся: законность, демократизм, научность, профессионализм, техническое совершенство, гуманизм, гласность (см. интеллектуальную карту 07-02).

Одним из главных принципов нормотворчества является **законность**. Она выражается прежде всего в том, что нормативные правовые акты должны приниматься только в пределах компетенции, предоставленной субъектам нормотворчества. При этом нормативные правовые акты должны соответствовать международно-правовым стандартам в области прав и свобод человека и гражданина, Конституции РФ, законам и нормативным указам Президента РФ.

Законы как юридические документы, нормативные правовые акты, обладающие высшей юридической силой, должны конкретизировать положения, записанные в конституционных законах, а нормы подзаконных актов — детализировать законы, помогая тем самым созданию условий для реализации предписаний законов.

Принцип законности означает также, что при подготовке любого нормативного правового акта (федерального закона, постановления правительства, инструкции федерального министерства и т. п.) следует убедиться, что решаемый с помощью нормативного правового акта вопрос относится к компетенции субъекта нормотворчества.

Из принципа законности следует, что в законе должна быть предусмотрена система контроля и надзора за соблюдением законности принимаемых нормативных правовых актов. Ряд контрольных полномочий за соблюдением законности нормативных правовых актов осуществляют судебные органы.

Следующий принцип нормотворчества — **демократизм**. Слово «демократия» в переводе с греческого означает «власть народа». Русский философ и юрист И. А. Ильин, как бы предчувствуя хаос надвигающихся революций 1917 г., писал, что каждый правовой строй должен непременно открывать людям возможность совершенствовать законы по закону, т. е. улучшать правовой порядок, не нарушая правовой порядок; правовой строй, который закрывает эту возможность для всех или для широких кругов народа, лишая их доступа к законодательству, готовит себе неизбежную революцию¹.

Строительство правового государства и гражданского общества предполагает, что в подготовке и обсуждении проектов нормативных правовых актов должны участвовать различные слои общества. Принцип демократизма в нормотворческой деятельности выражается в следующем. Проекты актов публикуются в печатных изданиях, обсуждаются на научных конференциях, коллегиях, на заседаниях экспертных комиссий и советов по вопросам нормотворческой работы, за круглыми столами, в научно-исследовательских, высших учебных заведениях. В последнее время наметилась тенденция активного обсуждения проектов нормативных документов не только научно-педагогическими кадрами и специалистами-практиками, которые в своей деятельности будут исполнять данные акты, но и общественностью, что является признаком становления в России гражданского общества.

Одним из основных принципов нормотворчества является **научность**. Принцип научности нормотворчества имеет огромное значение в период модернизации российского законодательства. Субъекты нормотворчества и субъекты, участвующие в нормотворческом процессе (сотрудники правовых управлений и департаментов, аналитики, эксперты и т. п.), руководствуясь этим принципом, обязаны учитывать разные научные взгляды и теории, которые, несомненно, могут оказать существенную помощь в правовом регулировании общественных отношений. Здесь и теория естественного права, идеи которой вошли в Конституцию РФ 1993 г.; и социологическая юриспруденция (не секрет, что право в нашей стране иной раз рождается из реальных общественных отношений); и нормативизм, давший понятие юридической силы и разделивший нормативные правовые акты на законы и подзаконные акты; и историческая школа права (нормодатель должен учитывать настроения народных масс); и психологическая теория права (свойства человеческой психики оказывают серьезное влияние на поведение и деятельность людей, в том числе

¹ См.: Ильин И. А. Порядок или беспорядок? М., 1917. С. 4.

нормодателей); и теологическая теория права (в нашей стране много верующих, которые исповедуют различные религии).

Принцип научности заключается также в том, что субъекты нормотворчества и субъекты, участвующие в нормотворческом процессе, должны умело использовать практику применения права, делая на ее основе правильные выводы, обобщения и рекомендации. В связи с этим перед подготовкой нормативных правовых актов необходимо осуществить наблюдение за объектом предстоящего регулирования, а также сбор и изучение информации, относящейся к регулируемому вопросу, т. е. провести правовой мониторинг правоприменительной деятельности и действующего законодательства. Интересующая информация может содержаться в данных криминологических и социологических исследований, статистических и иных сведениях, материалах коллегий и различных совещаний руководителей органов власти, справках о результатах выездов в служебные командировки и т. д.

Другим немаловажным принципом нормотворчества является принцип *профессионализма*. Он означает, что созданием норм права должны заниматься компетентные люди. В нормотворческом процессе необходимо использовать знания не только опытных юристов, но и политологов, социологов, экономистов, философов, психологов, т. е. ученых различных специальностей. Нормодатель должен знать, как воспримут ту или иную норму разные слои населения, поэтому, кроме ученых-юристов, к нормотворческому процессу необходимо привлекать юристов-практиков, которые в рамках правоприменительной деятельности будут работать с этими нормами, обеспечивая конституционные права, свободы и законные интересы граждан.

На первый взгляд может показаться, что различий между принципом научности и принципом *технического совершенства* не существует. Действительно, все принципы нормотворческого процесса тесно взаимосвязаны, а принцип технического совершенства принимаемых нормативных правовых актов прямо вытекает из принципа научности. Но его можно выделить и как самостоятельное начало. О важности принципа технического совершенства писал еще в 1906 г. Р. Иеринг. Он отмечал, что техническое несовершенство в праве представляет собой несовершенство всего права, недостаток, тормозящий право и вредящий ему во всех его целях¹.

Особое внимание принципу технического совершенства необходимо уделять для того, чтобы избежать таких характерных недостат-

¹ См.: Иеринг Р. Юридическая техника. СПб., 1906. С. 24.

ков, как неполнота, неточность, неясность, противоречивость нормативных правовых актов.

Актуальным вопросом в современных условиях является сосредоточение в рамках отдельной науки системы научно обоснованных знаний не только о правилах, средствах и приемах нормотворческой юридической техники, но и о подготовке и принятии нормативных правовых актов, методах и принципах нормотворчества, которые составляют предмет самостоятельной науки нормографии (буквальный перевод — «пишу норму»)¹.

Важное значение в нормотворчестве играет принцип *гуманизма*, иными словами, человеколюбия. Гуманизм нормотворчества виден в том, что нормы законов и подзаконных актов должны основываться на принципах свободы и справедливости. В общей теории прав человека традиционно считается, что нормы права должны не только декларировать права и свободы человека и гражданина, но и содержать условия их реализации. Современный этап развития общества не умаляет проблему регулирования процессов обеспечения и охраны прав, свобод и обязанностей человека и гражданина с помощью нормативных документов. Если в нормотворческом процессе не будет соблюдать данный принцип, то иные принципы нормотворчества потеряют значение.

Следующий принцип нормотворчества — *гласность*. Это один из признаков правового государства и гражданского общества. И если названные ценности становятся целью государственного строительства, то все нормативные правовые акты, особенно нормативные правовые акты силовых ведомств, не должны оставаться за семью печатями. Исключением являются нормативные правовые акты или отдельные их положения, которые содержат сведения, составляющие государственную тайну или сведения конфиденциального характера. Остальные нормативные правовые акты подлежат официальному опубликованию. Так, законы, указы Президента и постановления Правительства публикуются в «Российской газете» и официальном сборнике нормативных правовых актов «Собрание законодательства Российской Федерации». Акты парламента, Федерального Собрания РФ, публикуются в «Российской газете», «Парламентской газете» и «Собрании законодательства Российской Федерации». Нормативные акты федеральных органов исполнительной власти публикуются в «Бюллетеи нормативных актов федеральных органов исполнительной власти». При этом в законодательстве установлены конкретные

¹ См.: Нормография: теория и методология нормотворчества / под ред. Ю. Г. Арзамасова. М., 2007.

сроки, в течение которых нормативные правовые акты подлежат официальному опубликованию. Например, нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти подлежат официальному опубликованию в течение 10 дней после их государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ.

Выполнение принципа гласности, который является неотъемлемым признаком правового, демократического государства, способствует реализации права человека и гражданина, записанного в ст. 29 Конституции РФ, получать информацию законным путем.

Все перечисленные выше принципы нормотворчества взаимосвязаны, потому что работать они могут только во взаимодействии. Их можно назвать общими, так как они действительны для всех без исключения способов нормотворчества, в том числе для разработки и принятия нормативных правовых актов.

Подводя итоги анализа принципов нормотворчества, следует отметить, что в различные периоды истории по разным причинам они нарушались и это неотвратимо приводило к существенным негативным последствиям, в том числе к установлению авторитарных, тоталитарных и фашистских режимов. Соблюдение общих принципов нормотворчества имеет огромное теоретическое и практическое значение, поскольку способствует установлению надлежащего правового порядка в обществе.

Стадии нормотворческого процесса. Законность нормотворчества заключается также в соблюдении стадий нормотворческого процесса (см. интеллектуальную карту 07-03). Нормотворческий процесс внешне выступает как процедура создания норм права, т. е. упорядоченная система стадий (этапов) деятельности по установлению, принятию, изменению и отмене правовых норм. Стадия нормотворческого процесса является самостоятельным этапом формирования государственной воли, организационно обособленным комплексом тесно связанных между собой действий, направленных на создание нормативных документов.

В обобщенном виде применительно для всех видов нормотворческого процесса можно выделить следующие стадии.

Первая стадия — *принятие решения о разработке проекта нормативного правового акта*. Решение о необходимости принятия нормативного правового акта может быть принято высшими органами государственной власти (Президентом РФ, Правительством РФ). В ведомственном нормотворческом процессе такое решение принимает федеральный министр, директор федеральной службы, их первые заместители, на которых в установленном порядке возложено руководство отраслевыми службами.

Вторая стадия — *подготовка проекта*. Организация работы над проектом нормативного правового акта предусматривает определение органа, ответственного за подготовку проекта, и круга лиц, привлекаемых к участию в работе над ним. Например, проекты федеральных законов разрабатывают комитеты палат Федерального Собрания РФ, депутаты и их группы, Правительство РФ, федеральные органы исполнительной власти. Широкое распространение имеет создание рабочих комиссий и рабочих групп по подготовке законопроектов по поручению палат Федерального Собрания РФ. Нередко представители научной общественности готовят инициативные законопроекты.

В демократических государствах отдельным самостоятельным элементом подготовки проекта нормативного правового акта может быть *обсуждение проекта*. Проекты нормативных правовых актов первоначально обсуждаются в рабочих комиссиях и рабочих группах, затем на экспертных советах в палатах парламента, на круглых столах и т. п. Такие обсуждения нужны для выявления как всех положительных моментов, связанных со вступлением в юридическую силу акта, так и его недостатков — нормотворческих ошибок (ущемление прав отдельных граждан, коллизии, пробелы, несоответствие правилам нормотворческой юридической техники и т. п.).

Проекты ведомственных нормативных правовых актов заблаговременно публикуются для обсуждения на едином портале информации о разработке федеральными органами исполнительной власти проектов нормативных правовых актов и результатов их общественного обсуждения (<http://www.regulation.gov.ru>).

Третья стадия — *нормотворческая инициатива*. Она заключается в официальном внесении проекта нормативного правового акта на рассмотрение органа, полномочного его принять. Так, согласно ст. 104 Конституции РФ право законодательной инициативы принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ, а также верховным судам, Верховному Суду РФ по вопросам их ведения. Право законодательной инициативы должно быть выражено в форме готового законопроекта.

На муниципальном уровне право на нормотворческую инициативу может быть реализовано в форме предложений о необходимости принятия каких-либо нормативных документов, выдвижения предложений о внесении изменений и дополнений в нормативные правовые акты, об отмене нормативных правовых актов.

Четвертая стадия — *принятие нормативного правового акта*. Принятие может осуществляться различными способами:

путем депутатского голосования;

всенародного голосования на референдуме;

подписания (указы Президента РФ, нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти);

утверждения нормативного правового акта вышестоящим органом;

подписания сторонами нормативного договора.

Пятая стадия — *опубликование нормативного правового акта*. Данная стадия завершает процесс нормотворчества. Ее содержание заключается в том, что информация о принятом нормативном правовом акте доводится до сведения органов и должностных лиц, к которым имеет отношение, либо до всеобщего сведения.

На наших глазах рождается еще одна (шестая) стадия нормотворческого процесса — *правовой мониторинг*, под которым следует понимать научно и методологически обоснованную систему комплексной оценки правовых актов и правоприменительной практики, осуществляющую посредством получения различных видов информации, наблюдения, анализа, контроля и прогноза в целях создания эффективных правовых документов¹. Сегодня без проведения правового мониторинга невозможна подготовка ни одного законопроекта. Это объясняется тем, что подготовка законопроектов должна основываться на достоверной статистической, социологической, криминологической и иной информации.

Систематизация законодательства. Как уже отмечалось выше, количество нормативных правовых актов непрерывно увеличивается. Они принимаются разными государственными органами, в разных обстоятельствах и по разным поводам. Нет ничего удивительного в том, что со временем между этими актами накапливаются противоречия. Все это требует проведения периодической систематизации законодательства.

Под систематизацией законодательства понимается деятельность компетентных органов и организаций по выявлению и устраниению противоречий в законодательстве, обобщению и укрупнению нормативных правовых актов, повышению уровня системности действующего законодательства.

Существует несколько форм систематизации (см. интеллектуальную карту 07-04).

¹ О мониторинге нормативных правовых актов см.: Арзамасов Ю. Г., Наконечный Я. Е. Концепция мониторинга нормативных правовых актов. М., 2011.

Наиболее простая и очевидная — *расчистка* законодательства от устаревших, потерявших значение юридических норм и нормативных правовых актов (ее иногда называют *ревизией*). Периодическое проведение ревизий позволяет освободить действующее законодательство от загромождающих его устаревших норм.

Более высокая форма систематизации — *инкорпорация* (или *консолидация*). Она заключается в объединении нормативных актов, распыленных по разным источникам, в одной книге. Инкорпорация делает корпус законодательных актов обозримым, позволяет увидеть системную взаимосвязь действующих нормативных актов, что, в свою очередь, обеспечивает их правильное применение. Инкорпорация может быть *официальной*, когда ее проводят уполномоченные государственные органы, и *неофициальной*, когда ее осуществляют в инициативном порядке организации и даже отдельные лица для научных или учебных целей. В последнее время получила распространение *электронная инкорпорация* — выпуск сборников нормативных правовых актов на электронных носителях.

Следующая форма систематизации, еще более высокая, называется *кодификацией*. В отличие от инкорпорации в ней происходит «переплавка» нормативного материала, создаются новые нормы и нормативные правовые акты. В ходе кодификации совершенствуется терминология законодательства, удаляются устаревшие термины, более четко определяются ключевые понятия. Итогом кодификации могут быть уменьшение общего количества действующих нормативных правовых актов и появление новых обобщающих законов — кодексов.

Высшей формой систематизации законодательства принято считать *создание сводов законодательства*. Формирование свода законодательства предполагает одновременное использование всех трех форм систематизации — расчистки, инкорпорации и кодификации, а также реализацию масштабной программы разработки и принятия нового законодательства. Попытки создания сводов законодательства — наиболее глубинного и дорогого вида систематизации — со пряжены обычно с политическими процессами в социуме, со стремлением власти к обновлению общественной и государственной жизни.

Систематизация законодательства предполагает наличие системы учета и регистрации нормативных правовых актов, а также ведение учета всех изменений и дополнений действующего законодательства. Осуществление этой деятельности в бумажной форме — огромный и кропотливый труд, включающий внесение вклеек, дописывание и вычеркивание, ведение картотек, контрольных экземпляров норма-

тивных правовых актов и др. Службы кодификации в федеральных органах государственной власти — это настоящие крупные юридические библиотеки. Использование компьютерной техники существенно облегчило труд систематизаторов законодательства. Современные правовые базы данных — это, по существу, высокотехнологичные электронные своды законодательства, включающие миллионы правовых документов.

Юридическая техника. Под юридической техникой понимается совокупность способов, средств и приемов разработки, оформления, публикации и систематизации нормативных и индивидуальных правовых актов (см. интеллектуальную карту 07-05). Другими словами, юридическая техника — это технический аспект законотворческой и правоприменительной деятельности.

К средствам *разработки* нормативных правовых актов можно отнести шаблоны, образцы и прототипы юридических документов, словари законодательной лексики, в последнее время — разнообразные поисковые, справочные, экспертные и моделирующие компьютерные системы.

Чрезвычайно разнообразны средства *оформления* нормативных актов. В их составе можно назвать юридическую терминологию, юридические конструкции, реквизиты и стандартные формы юридических документов и др. Учитывая, что правовые документы оформляются не только на бумаге, но и в электронной форме, к средствам оформления следует отнести специализированные компьютерные программы, средства хранения и передачи информации. Опубликованы Методические рекомендации по технико-юридическому оформлению нормативных правовых актов, которые должны соблюдаться при внесении законопроектов в Государственную Думу, а также при окончательном оформлении принятых Думой законов¹.

Технические средства *публикации* нормативных правовых актов включают средства опубликования нормативных правовых актов на бумаге («Собрание законодательства Российской Федерации», газеты, отдельные официальные издания), источники обнародования актов в СМИ (радио, телевидение), средства опубликования в электронном виде. К числу последних можно отнести официальный интернет-портал правовой информации, а также межведомственную систему электронного документооборота, используемую для официальной рассылки правовых документов в электронном виде.

¹ См.: Комментарии к Методическим рекомендациям по технико-юридическому оформлению законопроектов. 4-е изд. М., 2013.

Технические средства *систематизации* нормативных правовых актов упоминались выше — это правовые архивы, библиотеки, картотеки, контрольные тексты нормативных правовых актов, электронные правовые базы данных и др.

Юридическая техника, как и другие области техники, находится в постоянном развитии. По мере движения общества и технологий, в ней появляются новые технические формы, способы, приемы и элементы.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Что понимается под нормотворчеством? Назовите признаки нормотворчества
2. Перечислите и раскройте способы (формы) нормотворчества.
3. Что такое принципы нормотворчества?
4. Что означает принцип научности нормотворчества?
5. Охарактеризуйте принцип технического совершенства нормотворчества.
6. Рассмотрите принцип законности нормотворчества.
7. Раскройте принцип гуманизма нормотворчества.
8. Что означает принцип гласности нормотворчества?
9. Перечислите и раскройте стадии нормотворческого процесса.
10. Что понимается под систематизацией законодательства?
11. Какие формы систематизации законодательства вам известны?
12. Что понимается под юридической техникой?
13. Какие способы, средства, приемы юридической техники вам известны?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки нормотворчества.
2. Принципы нормотворчества.
3. Стадии нормотворческого процесса.
4. Понятие и формы систематизации законодательства.
5. Юридическая техника.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Правотворчество и процесс правообразования.
2. Объективные и субъективные факторы формирования права.
3. Правотворчество и законодательная деятельность государства.
4. Субъекты правотворчества.

5. Граждане и народ как субъекты правотворчества.
6. Законодательный процесс, его этапы.
7. Право законодательной инициативы.
8. Подготовка законопроекта к рассмотрению.
9. Порядок принятия решения в законодательном органе.
10. Взаимодействие федеральных органов государственной власти, субъектов РФ и органов местного самоуправления в законодательном процессе.
11. Участие в правотворчестве корпораций и саморегулируемых организаций.
12. Проблема лоббирования.
13. Участие органов исполнительной и судебной власти в законодательном процессе.
14. Опубликование и вступление в силу законодательных актов.
15. Значение систематизации нормативных правовых актов.
16. Понятие и формы систематизации нормативных правовых актов.
17. Расчистка (ревизия) законодательства.
18. Инкорпорация: понятие и виды.
19. Консолидация как вид инкорпорации.
20. Кодификация законодательства как форма систематизации.
21. Технология непрерывной кодификации.
22. Электронные правовые базы данных как средство учета и систематизации законодательства.
23. Понятие и средства юридической техники.
24. Юридическая техника разработки, оформления, публикации и систематизации нормативных и индивидуальных правовых актов.
25. Требования к содержанию и форме нормативного и индивидуального правового акта.
26. Логика и структура закона.
27. Язык законов и иных нормативных актов.
28. Юридическая терминология.
29. Юридическая конструкция: понятие, виды.
30. Понятие, значение и виды правовых презумпций.
31. Правовые фикции: понятие, значение и виды.
32. Нормография как наука о нормотворчестве и юридической технике.

Основная литература

Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Нормография: теория и методология нормотворчества / под ред. Ю. Г. Арзамасова. М., 2007.

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Дополнительная литература

Арзамасов Ю. Г. Теория и практика ведомственного нормотворчества в России. М., 2013.

Власенко Н. А. Теория государства и права: учеб. пособие. 2-е изд. М., 2011.

Марченко М. Н. Теория государства и права. Элементарный курс: учеб. пособие. 2-е изд. М., 2013. @Znanium.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 07-01



Интеллектуальная карта 07-02





Тема 8. Система и структура права

1. Основные понятия

Система права — объективно обусловленное разделение законодательства на части (институты, отрасли), связанные между собой.

Отрасль права — совокупность юридических норм, составляющих самостоятельную часть системы права и с помощью специфических методов регулирующих качественно однородную область общественных отношений.

Институт права — система взаимосвязанных норм, обеспечивающих регулирование некоторой целостной группы общественных отношений.

Предмет правового регулирования — общественные отношения, регулируемые правом, а также объективно требующие правового регулирования.

Таблица 8.1

Количество действующих актов федерального законодательства в общеправовом классификаторе правовых актов

Рубрика классификатора	Ко-личе-ство актов
010.000.000 Конституционный строй	5482
020.000.000 Основы государственного управления	5568
030.000.000 Гражданское право	3200
040.000.000 Семья	187
050.000.000 Жилище	552
060.000.000 Труд и занятость населения	1543
070.000.000 Социальное обеспечение и социальное страхование	1472
080.000.000 Финансы	4845
090.000.000 Хозяйственная деятельность	4212
100.000.000 Внешнеэкономическая деятельность. Таможенное дело	1555
110.000.000 Природные ресурсы и охрана окружающей природной среды	1291
120.000.000 Информация и информатизация	587
130.000.000 Образование. Наука. Культура	1717
140.000.000 Здравоохранение. Физическая культура и спорт. Туризм	852
150.000.000 Оборона	1326
160.000.000 Безопасность и охрана правопорядка	1359
170.000.000 Уголовное право. Исполнение наказаний	573
180.000.000 Правосудие	1234
190.000.000 Прокуратура. Органы юстиции. Адвокатура. Нотариат	286
200.000.000 Международные отношения. Международное право	6411

Метод правового регулирования — совокупность способов и средств правового воздействия на определенную область общественных отношений.

2. Статистико-социологическое введение

Любой комплекс нормативных правовых актов нуждается в системе, классификации и систематизации, в противном случае в этом комплексе было бы невозможно что-либо найти. Поэтому отнюдь не случайно одним из первых правовых документов, подписанных Президентом РФ В. В. Путиным, был Указ, посвященный общеправовому классификатору нормативных правовых актов¹. Федеральным органам государственной власти, органам государственной власти субъектов РФ, органам прокуратуры РФ и органам местного самоуправления было предписано использовать данный классификатор при обработке нормативных правовых актов, формировании банков данных правовой информации и автоматизированном обмене правовой информацией.

Общеправовой классификатор правовых актов содержит 21 рубрику, из них 20 соответствуют основным отраслям российского законодательства, а 21-я рубрика — индивидуальные акты по кадровым вопросам, вопросам гражданства, награждения.

В соответствии с данными Регистра нормативных правовых актов, ведение которого осуществляется Министерство юстиции РФ на интернет-портале по адресу: URL: <http://zakon.scli.ru>, по состоянию на 1 декабря 2013 г. количество действующих актов федерального законодательства по рубрикам представлено в табл. 8.1.

3. Основной материал

Понятие и основные уровни системы права. Системность называется в числе основных признаков права, характеризующих его сущность. Принято считать, что право представляет собой *систему* (в переводе с греческого — «целое, составленное из частей», «соединение»), т. е. совокупность элементов, находящихся в определенных отношениях и связях друг с другом, которая отличается целостностью, единством.

Из опыта средней и высшей школы вам известно множество примеров самых различных систем: социальных, математических, физи-

¹ См. Указ Президента РФ от 15 марта 2000 г. № 511 «О классификаторе правовых актов».

ческих, биологических и др. К настоящему моменту сложилась *теория систем* — междисциплинарная область науки, изучающая объекты, которые являются системами. Система права — одна из таких систем.

В первом, самом общем приближении система предполагает наличие *элементов* — частей системы, ее «кирпичиков» и *структур* — отношений и связей между элементами. Первичными элементами системы права являются *отрасли, институты и нормы права*. Как и в любой системе, разветвленные отношения между первичными элементами приводят к образованию вторичных элементов — *подотраслей, комплексных отраслей, субинститутов* и др. (см. интеллектуальную карту 08-01).

Хотя право — творение рук человеческих, его система носит объективный характер, связанный с характером существующих в обществе отношений, регулируемых правом. Очевидна широта и неоднородность этих отношений, обуславливающая широту и неоднородность системы права.

Вместе с тем система права представлена в научной литературе весьма субъективно, зависит от взглядов правоведов, исследующих и классифицирующих правовые нормы. От субъективных взглядов ученых зависит и количество отраслей и институтов права, и местоположение границ, отделяющих элементы системы права друг от друга. Поэтому излагаемые в литературе представления о количестве и наименовании отраслей российского права — не более чем определенные традиции, сложившиеся в отечественной правовой науке.

Основным элементом структуры права является *отрасль права* — совокупность юридических норм, составляющих самостоятельную часть системы права и регулирующих специфическим методом качественно однородную область общественных отношений.

Традиционно критериями отнесения норм права к отраслям являются предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования — общественные отношения, регулируемые правом, а также объективно требующие правового регулирования. Поскольку право по своей основной сущностной характеристике является регулятором отношений в обществе, предмет правового регулирования — ключевой критерий дифференциации юридических норм по отраслям.

Различные общественные отношения неодинаковы по своему составу, т. е. по объектам, участникам (субъектам), их действиям, иным

юридически значимым социальным фактам (событиям, обстоятельствам, состояниям), поэтому объективно требуют различных средств правового регулирования. Иначе говоря, одни и те же средства правового регулирования не могут быть применимы, например, к отношениям по воспитанию детей и к отношениям по перевоспитанию лиц, отбывающих наказание за совершение уголовно наказуемых деяний, к браку и купле-продаже.

«Поскольку в военном поселении все делалось по обязанности, то и браки также были делом обязательным. Заключались браки следующим образом. Время от времени составлялись списки тех, кому пришла пора жениться и выходить замуж.

В назначенный день собирали тех и других. Свернутые билетики с именами женихов и невест кидали в две капральские шапки и производили розыгрыш, кому кто достанется. К парам, не желавшим вступать в брак таким путем, принимались сначала мягкие меры. Когда же мирные увещания не помогали, в ход пускались угрозы. После «вразумления», которое всегда имело успех, парочки являлись к венцу и представляли священнику удостоверение, заготовленное начальством, о своем «обоюдном согласии» сочетаться браком. Молодые вступали в брак...»¹.

Приведенный исторический сюжет может служить иллюстрацией применения к семейным отношениям средств правового регулирования, предназначенных для совсем иных — административных отношений.

Второй критерий для выделения отрасли права — своеобразие метода правового регулирования. *Метод правового регулирования* — совокупность способов правового воздействия на определенную область общественных отношений (т. е. на предмет регулирования). Критерий метода правового регулирования был назван отечественными учеными-юристами в числе основных, используемых для дифференциации юридических норм по отраслям права, в середине XX в. Однако до сих пор является дискуссионным наличие особых отраслевых методов у многих отраслей права, само существование которых при этом никем под сомнение не ставится.

Отрасли права. Первоначальным делением системы права, разработанным еще древнеримскими юристами, была дихотомия всей правовой сферы на *частное и публичное право* (см. интеллектуальную

¹ Николай I и его эпоха. Военные поселения // *Флисфиши* Э. Кантонисты. Тель-Авив, 1981.

карту 08-02). Как писал Ульпиан, «публичное право относится к положению... государства, частное — к пользе отдельных лиц». Помимо несовпадения интересов, современная юридическая наука видит отличия публичного и частного права в характере регулируемых отношений (вертикальные — в публичном праве, горизонтальные — в частном), а также в преимущественно используемых методах (императивный — в публичном праве, диспозитивный — в частном).

Отрасли права, содержащие нормы права, распространяющие свое действие на всех субъектов права, именуются *базовыми*, или *профилирующими*. Такие отрасли составляют основу системы права, без них невозможно ее существование и функционирование. К числу базовых отраслей российского права, как правило, относят конституционное, гражданское, уголовное, административное, а также процессуальное право. В свою очередь, отрасли права, нормы которых действуют в конкретных сферах общественной жизни и применительно к специфическим субъектам, именуются *специальными*: в отечественной системе права это трудовое, семейное, уголовно-исполнительное, финансовое, природоресурсное право.

Конституционное право — отрасль права, нормы которой закрепляют основы взаимоотношения личности и государства, базовые характеристики государства, регламентируют организацию государственной власти. Конституционное право является фундаментом всей системы права, базовой отраслью применительно как к публичному, так и к частному праву, закладывает их основы. Вместе с тем в силу характера используемых правовых установлений и метода правового регулирования конституционное право — отрасль публичного права.

В условиях современного правового государства крайне важно осознание конституционной основы всей правовой сферы, а также высшей ценности человека, его прав и свобод. В связи с этим некорректным является использование устаревшего наименования рассматриваемой отрасли «государственное право». Как отмечено выше, наряду с базовыми характеристиками государства и организации государственной власти нормы конституционного права закрепляют правовой статус человека и гражданина, причем именно статус личности служит первоосновой конституционного строя и структурно предваряет положения Конституции РФ, посвященные государственному устройству.

Гражданское право — базовая отрасль частного права. Нормы гражданского права регулируют имущественные, а также связанные и

не связанные с ними личные неимущественные отношения, основанных на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон.

В ходе исторического развития системы права из гражданского права, некогда тождественного всей сфере частного права, выделились трудовое и семейное право. Обоснование *трудового права* связано с необходимостью обеспечения гарантий и защиты интересов работников, семейного права — детей и других незащищенных членов семьи.

К базовым отраслям публичного права относятся уголовное и административное право, а также процессуальное право.

Уголовное право — отрасль права, регулирующая общественные отношения, связанные с совершением преступных деяний, назначением наказания и применением иных мер уголовно-правового характера, устанавливающая основания привлечения к уголовной ответственности либо освобождения от уголовной ответственности и наказания. Уголовное право — единственная отрасль российского права, нормы которого сосредоточены в одном источнике: в соответствии с ч. 1 ст. 1 Уголовного кодекса РФ новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в Кодекс.

На уголовном праве основывается *уголовно-исполнительное право* — совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в процессе и по поводу исполнения всех видов уголовных наказаний и применения иных мер уголовно-правового воздействия. Данную отрасль права не следует именовать устаревшим термином «исправительно-трудовое», поскольку в отличие от советского периода современное российское законодательство не связывает исправление осужденных преступников с обязательным привлечением к труду.

Административное право — отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере управленческой деятельности государственных и муниципальных органов и должностных лиц, а также отношения указанных органов и должностных лиц с гражданами и организациями. Для административного права характерна низкая степень кодификации: административно-правовые нормы содержатся в десятках законов, сотнях и даже тысячах подзаконных нормативных актов. Административного кодекса не существует, а кодексы об административных правонарушениях систематизируют лишь небольшую часть нормативного массива отрасли.

На административном праве основываются *финансовое право* — отрасль, предметом которой являются общественные отношения, связанные с образованием и расходованием публичных (государственных и муниципальных) финансов, и *природоресурсное право* — отрасль, регулирующая общественные отношения, связанные с использованием земельных, водных, лесных и иных природных ресурсов как основы жизнедеятельности человечества. Главным природным ресурсом является земля, поэтому многие авторы сужают предмет природоресурсного права и говорят о *земельном праве*.

Процессуальное право в отличие от *материального*, к которому относятся иные рассматриваемые нами отрасли права, не осуществляет прямое правовое регулирование, а определяет порядок, процедуру рассмотрения судебных и административных дел.

Наряду с приведенными выше так называемыми *основными* отраслями права юристы выделяют отрасли *комплексные* — группировки правовых норм, регулирующих отношения в каких-либо определенных сферах деятельности, относящихся к разным основным отраслям права. В числе комплексных отраслей права называются предпринимательское (хозяйственное), транспортное, жилищное, сельскохозяйственное, медицинское, военное, спортивное право.

Отдельные общности правовых норм иногда относят к отраслям права ошибочно. Здесь следует особо отметить международное публичное право, которое является самостоятельной системой норм, регулирующих отношения между особыми субъектами (государствами, нациями, международными организациями), имеет собственные отрасли (например, международное гуманитарное, международное космическое право) и не может быть отнесено к элементам внутригосударственных (национальных) систем права.

Если предмет правового регулирования отрасли права достаточно широк, то в его пределах можно провести внутренние границы и обособить предмет правового регулирования *подотраслей*, существующих в рамках данной отрасли. Так, внутри гражданского права выделяется вещное, обязательственное, наследственное, авторское, банковское право, внутри процессуального — гражданское процессуальное и уголовно-процессуальное, внутри финансового — бюджетное и налоговое.

Институты права. Правовой институт, в свою очередь, является первичной правовой общностью, объединяющей юридические нормы, группой норм, объективно сложившихся внутри отрасли права. Правовые институты обладают однородностью, составляют недели-

мое целое — составляющие их нормы не могут, например, быть перенесены в рамки иного правового института. А при изъятии из механизма правового регулирования отдельного правового института становится невозможной регламентация определенного вида общественных отношений. Также важным отличительным признаком правового института, водоразделом между подотраслью и правовым институтом, служит признак автономности регулирования общественных отношений: если правовой институт не может охватить все стороны регулируемого вида общественных отношений, то подотрасль с этой задачей справляется¹.

Если нормы, входящие в правовой институт, находятся в границах одной отрасли права, такой институт именуют *отраслевым* (например, институт купли-продажи в гражданском праве, институт брака в семейном праве, институт должностного лица в административном праве, институт крайней необходимости в уголовном праве). Если же нормы права, составляющие правовой институт, регулируют общественные отношения, относящиеся к нескольким отраслям права, которые находятся на стыке отраслей, такой институт именуют *межотраслевым, комплексным или смешанным* (например, институт договора в конституционном, гражданском, трудовом и других отраслях права, институт юридической ответственности в конституционном, гражданском, уголовном, административном, процессуальном, трудовом, финансовом праве).

Деление права на институты не лишено проблем: если институтами права считать широкие совокупности правовых норм, то внутри таких институтов можно выделить более мелкие структурные образования — *субинституты* (например, субинститут дисциплинарной ответственности внутри института юридической ответственности или субинститут купли-продажи недвижимого имущества внутри института купли-продажи). Одновременно дисциплинарная ответственность, равно как и купля-продажа недвижимости, могут быть рассмотрены в качестве самостоятельных правовых институтов.

Нормы права. Первичными элементами системы законодательства принято считать правовые нормы. Именно юридические нормы, закрепляемые в статьях, частях и пунктах нормативных правовых актов, являются первичной «клеточкой», из которой складываются правовые институты и отрасли права.

¹ См.: Киримова Е. А. Правовой институт: понятие и виды. Саратов, 2000. С. 10–14.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Понятие системы права.
2. Структура системы права.
3. Основания деления права на частное и публичное.
4. Понятие и признаки отрасли права.
5. Предмет и метод правового регулирования как основание деления права на отрасли.
6. Виды отраслей права.
7. Базовые (профилирующие) отрасли права.
8. Комплексные отрасли права.
9. Институты права.
10. Материальное и процессуальное право.

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие системы права. Деление права на частное и публичное.
2. Отрасли права. Основания деления права на отрасли.
3. Институты права.
4. Нормы права — первичные «клеточки» системы права.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Основания построения системы права.
2. Система частного права.
3. Система публичного права.
4. Тенденции развития системы права.
5. Правовой институт: понятие и виды.
6. Функции системы права.
7. Методы правового регулирования.
8. Соотношение частного и публичного права.
9. Соотношение материального и процессуального права.
10. Подходы к определению понятия «законодательство».

Основная литература

Баранов В. М., Поленина С. В. Система права, система законодательства и правовая система: учеб. пособие. Н. Новгород, 2000.

Кириллова Е. А. Правовой институт: понятие и виды. Саратов, 2000.

Петров Д. Е. Отрасль права. Саратов, 2004.

Дополнительная литература

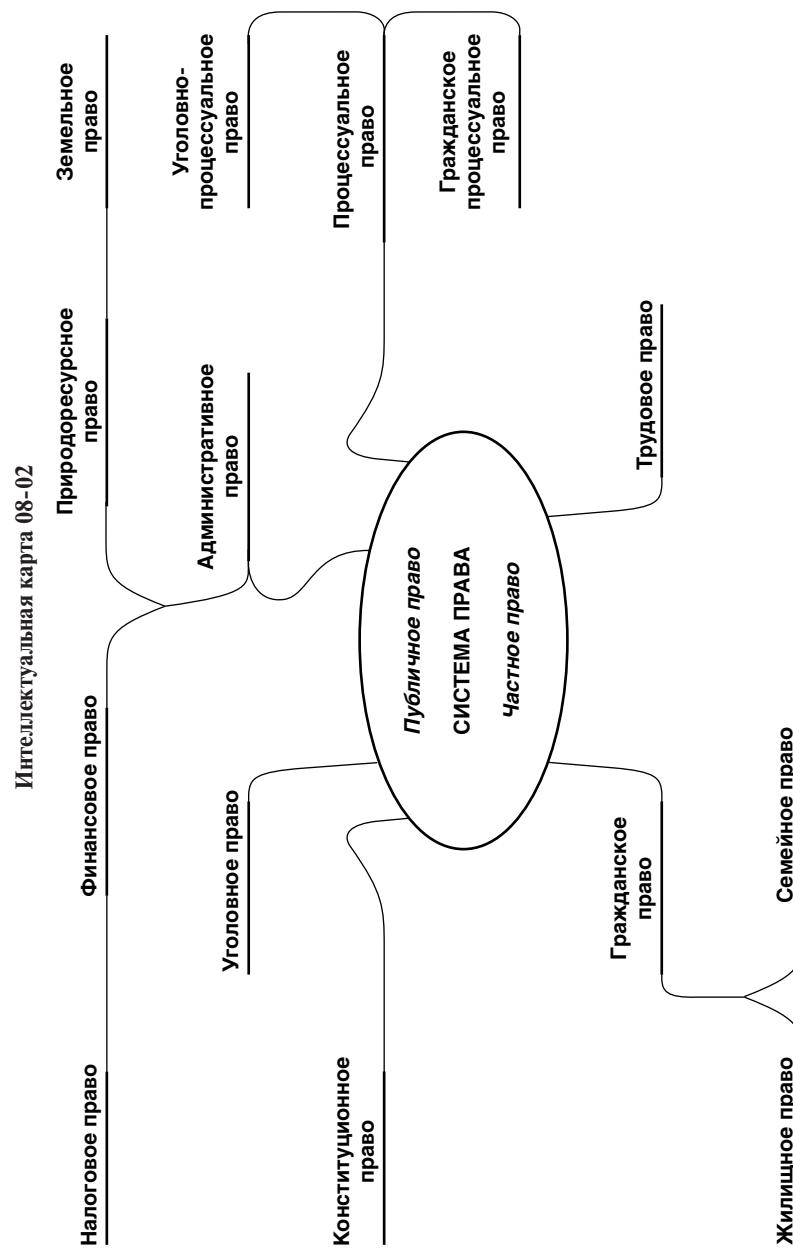
Головина А. А. К вопросу о понятии критериев отраслеобразования в системе российского права, их теоретическом и практическом значении // Право и государство: теория и практика. 2011. № 6.

Кориунов Н. М. Конвергенция частного и публичного права: проблемы теории и практики. М., 2011. @Znanium.

Синюков В. Н. Российская правовая система: введение в общую теорию. М., 2010.

Шминке А. Д. Эволюция понятия системы права // Вестник Саратовской государственной академии права. 2010. № 1.

Интеллектуальные карты**Интеллектуальная карта 08-01****Основные уровни системы права**



Тема 9. Механизм правового регулирования

1. Основные понятия

Правовое воздействие — взятый в единстве и многообразии процесс влияния права на общественную жизнь, сознание и поведение людей.

Правовое регулирование — воздействие права на общественные отношения через систему юридических средств.

Механизм правового регулирования — совокупность юридических средств (нормы права, юридические факты, акты применения права, правоотношения, акты реализации прав и обязанностей), с помощью которых осуществляется правовое регулирование общественных отношений.

2. Статистико-социологическое введение

1 марта 2011 г. вступил в силу Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции». Принятию данного Закона предшествовала продолжительная общественная дискуссия, а после его принятия развернулась реформа органов внутренних дел. 24—27 февраля 2012 г. центром изучения общественного мнения «Левада-Центр» по репрезентативной всероссийской выборке был проведен опрос городского и сельского населения среди 1,6 тыс. человек в возрасте 18 лет и старше в 130 населенных пунктах 45 регионов страны. Результаты ответов приводятся в процентах от общего числа опрошенных вместе с данными предыдущих опросов. Статистическая погрешность данных этих исследований не превышает 3,4% (табл. 9.1 и 9.2).

Таблица 9.1

Как вы считаете, дала ли какой-либо положительный эффект прошедшая в прошлом году реформа полиции (преобразование милиции в полицию)?

Вариант ответа	Февраль 2012, %
Определенно да	3
Скорее, да	15
Скорее, нет	43
Определенно нет	29
Ничего не знаю об этом / затрудняюсь ответить	10

Таблица 9.2

Как вам кажется, за последние год-полтора милиция (сейчас — полиция) в России стала работать лучше, хуже или не лучше, не хуже, чем раньше?

Вариант ответа	Октябрь 2011, %	Февраль 2012, %
Лучше	6	7
Не лучше и не хуже	75	72
Хуже	14	15
Затрудняюсь ответить	5	6

Общий вывод однозначен: по довольно единодушной оценке населения (72%) реформа органов внутренних дел не привела к позитивным результатам. Почему так получилось? Почему принятый федеральный закон, в котором, казалось бы, все хорошо и правильно прописано, не оказал должного воздействия? Для того чтобы в этом разобраться, надо понять, какой смысл вкладывается в понятия «правовое воздействие» и «правовое регулирование», какие элементы содержит механизм правового регулирования и по каким причинам в его работе подчас случаются сбои.

3. Основной материал

Любое общество нуждается в социальном управлении. Как было отмечено в одной из предыдущих тем, социальное управление осуществляется с помощью норм различных типов — экономических, политических, норм морали, норм права, обычаев, технических норм и т. д. В настоящей теме будет показано, каким образом действуют и оказывают влияние на общество нормы права.

Понятие правового воздействия и правового регулирования. Влияние права на общество чрезвычайно многообразно. Ведь право — это не только инструмент государственного руководства обществом, но и моральный авторитет, образец для подражания, образ литературы и искусства, мощный психологический фактор, средство воспитания человека и т. д. Поэтому на первом этапе важно разграничить несколько каналов влияния права на общество, жизнь, социальные отношения: юридический (его называют правовым регулированием) и неюридические — механизм социальных интересов, информационный, идеологический, психологический и др. (см. интеллектуальную карту 09-01).

Механизм правового регулирования мы рассмотрим ниже, а сейчас скажем несколько слов об иных, неюридических механизмах воздействия права.

Механизм социальных интересов. Он складывается в результате взаимодействия людей, их включения в экономическую, политическую, образовательную, семейную и иную практику. В этой практике человек занимает определенную позицию и у него появляются интересы (не всегда, впрочем, правильно осознаваемые), на их основе формируются мотивы и цели поведения, которыми он руководствуется в своих поступках. С одними интересами (например, антиобщественными, противоправными, криминальными) право жестко конфликтует. Другие интересы (повышение культурного и образовательного уровня, укрепление здоровья, забота о детях и др.) — поддерживает и поощряет. Но в любом случае право должно учитывать объективно сложившийся в обществе механизм социальных интересов, в противном случае оно не сможет эффективно влиять на поведение людей.

В истории законодательства России и других стран можно найти немало примеров, когда государство пыталось с помощью законов необоснованно ограничивать нормальные, социально оправданные интересы людей. Например, пытались ограничивать свободу слова, свободу вероисповедания, свободу выезда из страны, право граждан заниматься художественным и научным творчеством; в интересах ложно понятой социальной справедливости ограничивало право заниматься предпринимательской деятельностью, иметь от этой деятельности доходы и т. д. Законодатель в данном случае вступил в конфликт с естественными, жизненно оправданными интересами людей. Чем закончился этот конфликт? Увы, не в пользу государства и права: необоснованно введенные запреты в конце концов рухнули под напором требующих выхода социальных интересов.

Информационный механизм. Нормы права, законодательство — разновидность социальной информации и в этом смысле подчиняются общим закономерностям распространения информации. К правовой информации предъявляются те же требования, что и к информации вообще: объективность, актуальность, достоверность, полнота. Для того чтобы право могло воздействовать на людей, каждый гражданин в любой момент деятельности должен располагать всем необходимым объемом правовой информации. Информационный механизм есть тот «транспорт», который доводит правовую информацию до любого заинтересованного лица.

Современный информационный механизм воздействия права чрезвычайно многообразен. Он включает не только традиционные СМИ (печать, радио, телевидение), но и Интернет, справочные правовые базы данных, разнообразные информационные сервисы (поиск юридических норм, комментарии законодательства и судебной практики, советы юристов, образцы юридических документов и т. д.). В 2011 г. открыт государственный официальный интернет-портал правовой информации (URL: <http://www.pravo.gov.ru>), на котором каждый может получить круглосуточно и бесплатно исчерпывающие сведения о действующем законодательстве.

Идеологический механизм. Идеология — это особая форма общественного сознания, смысл которой — дать оценку окружающей действительности (в том числе обществу, государству и праву), помочь человеку сориентироваться в ней, правильно выстроить свои личные цели. Право и идеология тесно связаны между собой. Право влияет на поведение людей не только угрозой государственного принуждения, но и (может быть, даже в первую очередь) убеждением в правильности, справедливости, обоснованности юридических норм.

В качестве конкретного примера идеологического влияния права на сознание и поведение людей приведем преамбулу Конституции РФ:

«Мы, многонациональный народ Российской Федерации, соединенные общей судьбой на своей земле, утверждая права и свободы человека, гражданский мир и согласие, сохраняя исторически сложившееся государственное единство, исходя из общепризнанных принципов равноправия и самоопределения народов, чтя память предков, передавших нам любовь и уважение к Отечеству, веру в добро и справедливость, возрождая суверенную государственность России и утверждая незыблемость ее демократической основы, стремясь обеспечить благополучие и процветание России, исходя из ответственности за свою Родину перед нынешним и будущими поколениями, сознавая себя частью мирового сообщества, принимаем Конституцию Российской Федерации».

Вряд ли можно сомневаться, что основное содержание этой части Конституции — идеологическое. Преамбула нацелена на то, чтобы убедить в обоснованности и справедливости положений Конституции, подчеркнуть необходимость ее добровольного исполнения. В этом смысле она действует не столько как юридический, сколько как идеологический документ.

Вместе с тем взаимодействие права и идеологии имеет разумные рамки. Попытки «нагрузить» юридические нормы идеологией или,

что еще хуже, оформить в виде законов чисто идеологические поступаты (примеры такого рода встречались как в советской, так и в современной российской законодательной практике) ни к чему хорошему не привели. Прежде всего потому, что механизм правового регулирования и механизм идеологического воздействия права принципиально различны, каждый выполняет в обществе свои особые функции.

Механизм воспитания. Побывав в детском саду, вы можете увидеть, что его дорожки расчерчены разделяльными полосами, кое-где нарисована «зебра» и установлены дорожные знаки. Отправляясь на прогулку, дети знакомятся с правилами дорожного движения.

Общепризнано, что право регулирует отношения не только посредством прав и обязанностей, но и через механизмы воспитания личности. Это воспитание начинается с малых лет и заканчивается в глубокой старости.

Психологический механизм. Почему брак заключается в торжественной обстановке? Почему дипломы и аттестаты об образовании вручаются публично? Почему воинская присяга приносится перед строем и скрепляется подписью? Почему судья выносит решение в мантии, а все присутствующие слушают его стоя? Эти и многие другие примеры говорят о том, что право опирается на психологию людей, старается воздействовать не только содержанием юридических предписаний, но и созданием соответствующей обстановки, особой униформой участников, ритуалом, эмоциональным фоном юридически значимого действия. Психологический механизм — один из важных каналов влияния права на сознание и поведение людей.

Вся совокупность правовых и иных средств воздействия на общественные отношения называется *правовым воздействием*. В отличие от него *правовое регулирование* — это воздействие права на общество через систему юридических средств. К рассмотрению этой системы мы и переходим.

Механизм правового регулирования, его элементы. Правовое регулирование, как было показано выше, лишь один из каналов воздействия права на общественную жизнь, однако он наиболее формализованный и организованный. Как же он организован? Из каких элементов складывается механизм правового регулирования? См. интеллектуальную карту 09-02.

Механизм правового регулирования включает нормы права, юридические факты, акты применения права, правоотношения, акты реализации прав и обязанностей, правосознание. Каждый элемент механизма правового регулирования выполняет в нем свои задачи и функции. Рассмотрим их более детально.

Нормы права — начальное звено механизма правового регулирования. Их задача заключается в том, чтобы установить от имени государства общее правило (модель, образец), которому должны следовать субъекты. Нормы права, как было показано в предыдущих темах, сами по себе большая и сложная система. Они различаются по месту в иерархии норм, по степени абстрактности, способам изложения, функциональному назначению, отраслевой принадлежности и т. д. Но в одном все нормы сходны: они закрепляют общие, рассчитанные на неограниченный круг лиц и неоднократное применение, правила поведения. В этом качестве нормы права выступают отправным элементом механизма правового регулирования.

Юридические факты — это конкретные жизненные обстоятельства, которые как бы включают нормы права, приводят «спящие» нормы в действие. Юридическими фактами могут быть поступки человека (правомерные, противоправные), действия государственных органов и должностных лиц, наконец, юридическое значение могут иметь и не зависящие от воли человека природные обстоятельства (наводнение, землетрясение, тайфун, ливень, засуха, заморозки). Некоторые юридические факты имеют сложную природу, включают как объективные, так и субъективные признаки (например, участие человека в чрезвычайных ситуациях и военных действиях).

Акты применения норм права требуются для того, чтобы «включить» норму права, когда действий самих субъектов недостаточно — требуется властно-волевое решение государственного органа или должностного лица. Например, для возникновения юридической ответственности самого факта совершения правонарушения недостаточно: нужно, чтобы компетентный государственный орган (например, суд) возложил эту ответственность; для поступления на государственную службу также в отношении гражданина следует издать соответствующий приказ; для возникновения права на пенсию необходимо, чтобы эту пенсию назначили, и т. д. Во всех перечисленных случаях акт применения права завершает состав юридических фактов и служит обязательным условием для возникновения следующего элемента механизма правового регулирования — правоотношения.

Правоотношения — это своеобразные общественные отношения, возникающие на основе норм права и юридических фактов. Своеобразие их заключается в том, что стороны — участники правоотношения наделены юридическими правами и обязанностями.

По сравнению с нормой права правоотношение на шаг ближе к жизни, к практике, к реальному поведению субъектов. Если нормы

права образно можно сравнить с костюмами, выставленными в витрине магазина, то правоотношения — это «костюмы», купленные и надетые на участников отношений, причем «костюмы» активные, побуждающие субъектов действовать определенным образом.

Акты реализации прав и обязанностей — завершающее звено механизма правового регулирования. В случае, когда участники правоотношения используют свои права, а противостоящие им субъекты исполняют свои обязанности, правовое регулирование доходит до логического конца, поскольку достигается цель, ради которой принималась юридическая норма и работал весь механизм правового регулирования. Акты реализации прав и обязанностей с точки зрения своего социального содержания есть сами общественные отношения: механизм правового регулирования лишь помог этим общественным отношениям проявиться, сформироваться в направлении, желательном для общества и государства.

Если субъективные права по каким-то причинам не могут быть использованы, обязанности не исполняются, а запреты не соблюдаются, может еще раз потребоваться акт применения права, чтобы привести их в действие.

Правосознание дает оценку работе механизма правового регулирования и выполняет в нем функцию обратной связи: если цели правового регулирования не достигнуты, норма права не реализована, правосознание сигнализирует, что в правовом регулировании допущен сбой, а механизм правового регулирования работает в целом неэффективно.

Рассмотрим действие механизма правового регулирования на нескольких конкретных примерах.

Допустим, гражданин принял решение о покупке автомобиля. В автомобильном салоне он выбрал подходящую модель и убедился, что она отвечает всем его требованиям. После этого он уплатил в кассу стоимость автомобиля, а салон, в свою очередь, оформил гражданину документы о праве собственности на автомобиль.

Схема регулирования: нормы права → юридические факты (договор купли продажи) → правоотношения (права и обязанности покупателя и продавца) → акты реализации.

Автомобиль — дорогое имущество, к тому же источник повышенной опасности, поэтому законодательством предусмотрена государственная регистрация автомобилей. С документами на право собственности гражданин отправляется в Государственную

инспекцию безопасности дорожного движения (ГИБДД), платит соответствующие сборы и, отстояв длинную очередь (здесь механизм правового регулирования допускает явный сбой), получает свидетельство о регистрации автомобиля и государственный номер.

Схема регулирования: нормы права → юридические факты (право собственности на автомобиль, заявление о регистрации) → акты применения норм права (решение уполномоченного должностного лица) → правоотношения → акты реализации прав и обязанностей (выдача регистрационных документов и государственного номера).

Обрадованный владелец автомобиля по дороге домой несколько превысил скорость и был остановлен инспектором ГИБДД, который наложил на него штраф. Будучи законопослушным гражданином, владелец автомобиля отправился в банк и немедленно оплатил сумму штрафа.

Схема регулирования: норма права → юридический факт (правонарушение) → акт применения права (наложение штрафа) → правоотношение → акт исполнения обязанности (уплата штрафа).

Мы рассмотрели три разных случая: покупку автомобиля (граждано-правовое отношение), его регистрацию (административное правоотношение), ответственность за нарушение (правоотношение юридической ответственности). Обратите внимание: все случаи различны по содержанию, но механизм правового регулирования во всех трех ситуациях оказался одинаков (исключая акт применения права, которого в первом случае нет).

Ценность категории «механизм правового регулирования» заключается в том, что она выявляет основные, типичные звенья процесса правового регулирования. Это позволяет, в частности, научно подойти к вопросу совершенствования механизма правового регулирования, поиску путей повышения его эффективности.

Пути повышения эффективности механизмов правового регулирования. Люди, прямо не связанные с правом и юридической практикой, иногда полагают, что правовое регулирование сводится к принятию законов, установлению нужных юридических норм, а дальше «получается все само собой». Это глубокое заблуждение. В праве, как и в жизни, ничего само собой не происходит. Для того чтобы правовое регулирование осуществилось, необходимо, чтобы четко сработал весь механизм правового регулирования, все его взаимосвязанные элементы.

В случаях, когда правовое регулирование не достигает цели (граждане не могут реализовать свои права, чиновники — не исполняют свои обязанности, правонарушители — уходят от ответственности), шквал общественной критики обрушивается чаще всего на законодателя: он «не предусмотрел», «не урегулировал», «не принял необходимые нормы». Зачастую такая критика справедлива, но далеко не всегда. Рассмотренная выше схема механизма правового регулирования позволяет взглянуть на проблему шире: сбой может наступить не только в первом звене — норме права, но и в других звеньях механизма правового регулирования — юридическом факте, акте применения права, правоотношении, акте реализации прав и обязанностей. На практике такое случается довольно часто. Вот конкретный пример на эту тему.

24 декабря 1993 г. Президентом РФ был подписан Указ «О единовременных компенсациях вкладчикам Сберегательного банка Российской Федерации, имевшим вклады на 1 января 1992 года». Данным Указом решалась важная социальная задача — частичная компенсация гражданам вкладов, «сгоревших» в ходе экономической реформы. На данную задачу государство выделило значительную сумму — около 400 млрд руб., еще 200 млрд руб. предполагалось добавить из прибыли Сберегательного банка РФ. Указ широко комментировался в СМИ как мера, направленная на снижение социальной напряженности в обществе и на поддержку слабозащищенных слоев населения. Однако после подписания Указ в печати не появился. Он был опубликован всего за три дня до окончания срока, предоставленного гражданам для открытия беспроцентных депозитных счетов, на которые должна была перечисляться компенсация, причем один из двух оставшихся дней был субботой, другой — воскресеньем. В результате льготой, предоставленной гражданам государством, практически никто не сумел воспользоваться. История с данным Указом — типичный пример того, как замечательная по содержанию юридическая норма может быть заблокирована на исполнительском уровне. Хотя скандальная история с задержкой опубликования президентского Указа была опубликована на страницах печати, никто из участников этой возмутительной акции, насколько нам известно, так и не был наказан.

Приведенный пример позволяет понять, что пути совершенствования правового регулирования, повышения его эффективности не сводятся к принятию новых юридических норм и изменению дейст-

вующих. Самую замечательную норму можно свести на нет действиями чиновников: необоснованными требованиями к юридическим фактам, бюрократической практикой реализации нормы, бесконтрольностью в процессе реализации прав и обязанностей, отсутствием или неприменением мер ответственности. Неэффективность юридической нормы может иметь также организационные или материально-технические причины: непринятие необходимого пакета подзаконных актов, отсутствие взаимодействия между участниками процесса реализации нормы, невыделение необходимого объема финансирования и т. п.

Пути совершенствования механизмов правового регулирования чрезвычайно разнообразны и зависят от состояния общества, государства, экономики, политики, общественного сознания. В одном случае ключевое значение может иметь выделение государством на эти цели необходимых бюджетно-финансовых средств; в другом случае (например, в административных отношениях) — образование, воспитание, создание продуманной системы льгот и стимулов; в третьем (например, в таможенной службе) — повышение дисциплины и ответственности, создание надежной системы контроля и ответственности и т. д.

Многообразие направлений и форм совершенствования механизмов правового регулирования показано на интеллектуальной карте 09-03.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Что понимается под правовым воздействием?
2. В чем различие правовых и неправовых каналов правового воздействия?
3. Какие механизмы воздействия права на общественные отношения вам известны?
4. В чем суть механизма социальных интересов, а также информационного, идеологического, психологического механизмов воздействия права?
5. Что понимается под правовым регулированием и чем оно отличается от правового воздействия?
6. Что понимается под механизмом правового регулирования и каковы его основные элементы?
7. Каково место норм права в механизме правового регулирования?

8. Какую роль играют юридические факты в механизме правового регулирования?
9. Какое значение имеют акты применения права в механизме правового регулирования?
10. Каково место правоотношений в механизме правового регулирования?
11. Какую роль играют акты реализации прав и обязанностей в механизме правового регулирования?
12. Каково место правосознания и правовой культуры в механизме правового регулирования?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие правового воздействия и правового регулирования.
2. Отличие механизма правового регулирования от иных социальных механизмов.
3. Элементы механизма правового регулирования.
4. Пути повышения эффективности механизмов правового регулирования.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Понятие правового регулирования.
2. Понятие правового воздействия.
3. Понятие и элементы механизма правового регулирования.
4. Взаимосвязь элементов механизма правового регулирования.
5. Механизм социальных интересов в праве.
6. Информационный механизм правового воздействия.
7. Идеологический механизм правового воздействия.
8. Психологический механизм социального воздействия.
9. Особенности механизма правового регулирования в экономике, финансах, бизнесе, менеджменте, информатике и т. д.
10. Особенности механизма правового регулирования экономических, транспортных, валютно-финансовых, образовательных и иных отношений.

Основная литература

- Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. Гл. 24. @Znanium.
Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2013. Гл. 33. @Znanium.

Дополнительная литература

Теория государства и права: учебник / отв. ред. *В. Д. Перевалов*. 4-е изд. М.: Норма, 2013. Гл. 14. @Znanium.

Теория государства и права: учебник / под ред. *А. Г. Хабибулина, В. В. Лазарева*. 3-е изд. М., 2011. @Znanium.

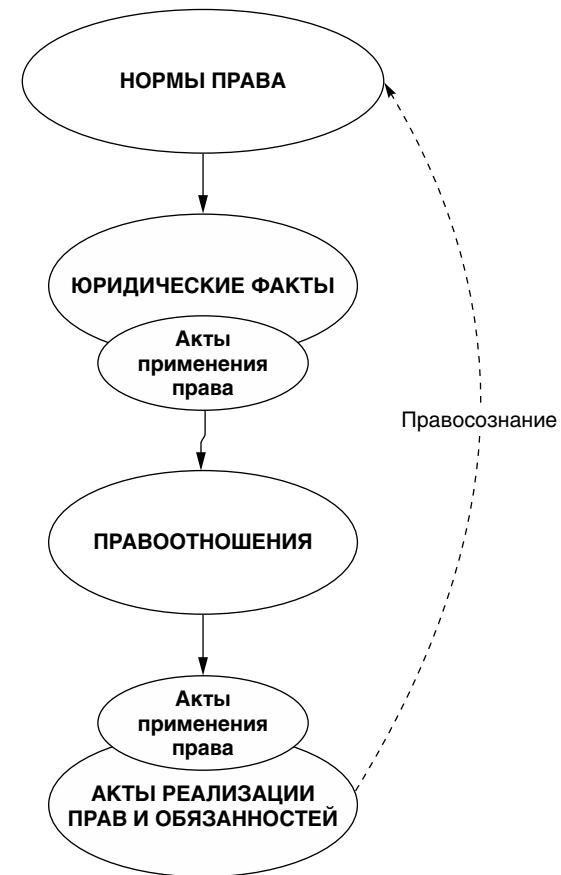
Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 09-01



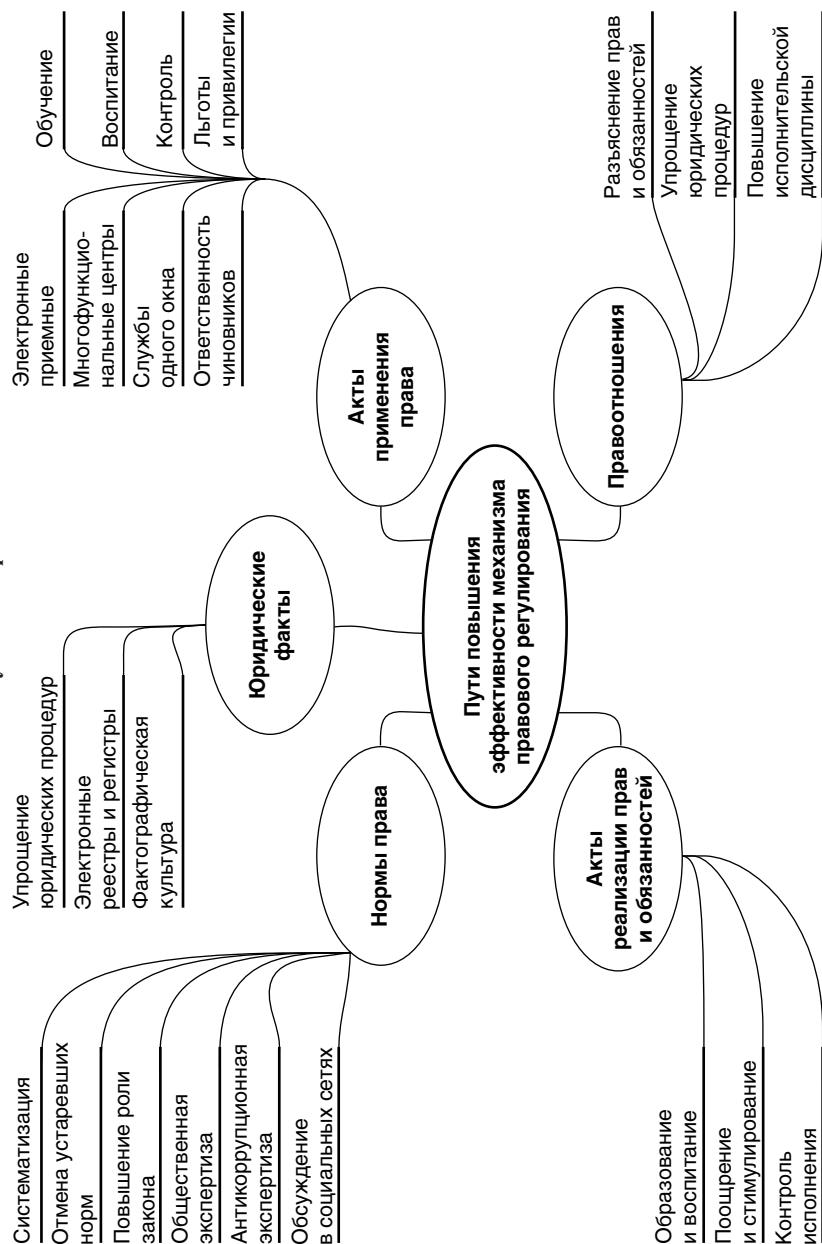
Интеллектуальная карта 09-02

Механизм правового регулирования



Правосознание

Интеллектуальная карта 09-03



Тема 10. Нормы права

1. Основные понятия

Норма права (правовая норма, юридическая норма) — общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и гарантированное государством, направленное на регулированное определенного вида общественных отношений.

Гипотеза нормы права — элемент юридической нормы, указывающий на условия ее действия.

Диспозиция нормы права — элемент юридической нормы, указывающий на правовые последствия, наступающие при наличии указанных в гипотезе юридических фактов. В охранительных нормах — описание состава правонарушения.

Санкция нормы права — элемент юридической нормы, формирующий меры правового воздействия за нарушение нормы права.

Дозволение (управомочие) — предоставление субъекту права на совершение определенных положительных действий (действовать самому, требовать действий от обязанного лица, обратиться за защитой к государству).

Обязывание — возложение на субъекта юридически подкрепленного долга совершение определенные действия.

Запрет — обязанность субъектов права воздерживаться от действий определенного рода.

2. Статистико-социологическое введение

Каково количество норм, действующих в государстве? Современные базы данных дают возможность произвести такие подсчеты. Ниже (табл. 10.1) приведена статистика принятия федеральных конституционных и федеральных законов за период после вступления в силу Конституции РФ (посчитано по данным официального интернет-портала правовой информации).

Цифры статистики значительно лучше воспринимаются, если их показать на графике (рис. 10.1). Полученные данные свидетельствуют об устойчивой тенденции роста числа принимаемых федеральных законов. Всего за период 1994—2011 гг. принято 4405 федеральных законов, что составляет 3,5% от общего числа зарегистрированных в базе данных нормативных правовых актов.

Другая тенденция менее устойчива и выражается в росте числа принимаемых федеральных конституционных законов. В 2010 и

Таблица 10.1

Динамика принятия федеральных конституционных и федеральных законов за период 1994—2011 гг.

1994 г.	1995 г.	1996 г.	1997 г.	1998 г.	1999 г.
1/78	2/225	1/161	3/156	0/190	1/228
<hr/>					
2000 г.	2001 г.	2002 г.	2003 г.	2004 г.	2005 г.
3/168	6/192	5/198	4/186	6/218	7/211
<hr/>					
2006 г.	2007 г.	2008 г.	2009 г.	2010 г.	2011 г.
7/281	6/335	6/324	9/385	8/442	4/427

2011 гг. эта тенденция не наблюдалась (рис. 10.2). Всего за период 1994—2011 гг. принято 79 федеральных конституционных законов, что составляет 1,8% от общего числа принятых федеральных законов (рис. 10.3).

Всего за 1994—2011 гг. в базе данных на официальном интернет-портале правовой информации зарегистрировано 125 568 документов.

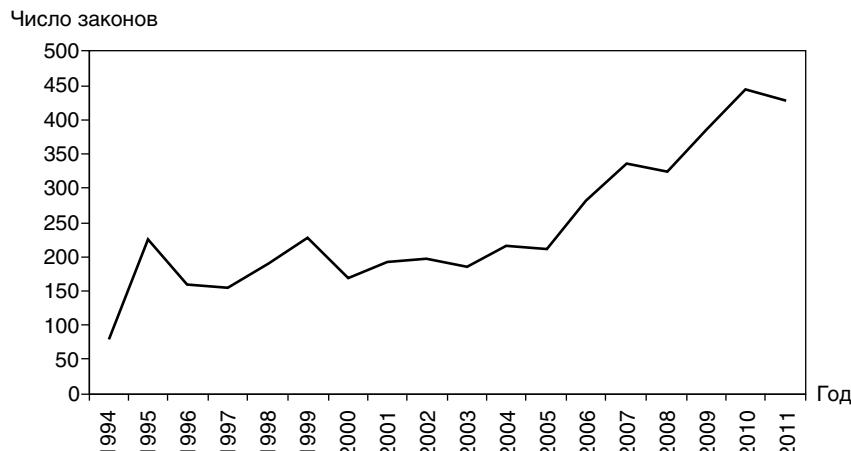


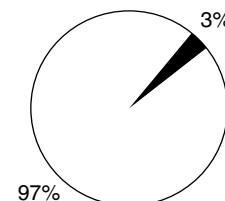
Рис. 10.1. Динамика принятия федеральных законов по годам за период 1994—2011 гг.

Число законов



Рис. 10.2. Динамика принятия федеральных конституционных законов по годам за период 1994—2011 гг. (ед.)

Доля федеральных законов в общем числе зарегистрированных документов



Доля федеральных конституционных законов общем числе федеральных законов

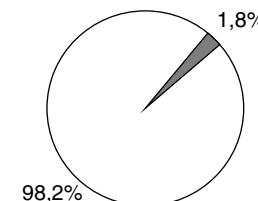


Рис. 10.3. Доля федеральных и федеральных конституционных законов в общем числе зарегистрированных документов

3. Основной материал

Понятие нормы права. Норма права (правовая норма, юридическая норма), как было показано в теме 9 «Механизм правового регулирования», — начальный, отправной элемент механизма правового регулирования. Именно с норм правовое регулирование и начинается.

Что представляет собой норма права? Каковы ее отличительные признаки?

Согласно приведенному выше определению норма права — это общеобязательное, формально определенное правило поведения, ус-

тановленное и гарантированное государством, направленное на регулирование определенного вида общественных отношений. В данном определении отражены основные признаки юридической нормы, отличающие ее от других правовых актов и иных социальных норм:

нормативность (общий характер) — этот признак отличает нормы права от индивидуальных актов, адресованных конкретным гражданам и юридическим лицам. В одном из приведенных выше примеров (в теме 9 «Механизм правового регулирования») была показана взаимосвязь нормативных и индивидуальных актов: штраф, наложенный на водителя за превышение скорости, — индивидуальный акт, он адресован конкретному лицу; пункт правил дорожного движения, который нарушил водитель, — юридическая норма, правило общего характера, адресованное не конкретному лицу, а неопределенному кругу лиц;

общеобязательность — другой признак юридической нормы, отличающий ее, в частности, от норм общественных организаций и корпоративных норм. Если нормы общественных организаций и корпоративные нормы распространяются только на членов соответствующих организаций и корпораций, то нормы права распространяются на всех, кто вступит в круг их действия, подпадет под их *гипотезу* (о гипотезе см. ниже);

формальная определенность отличает нормы права от норм морали, обычаев, религиозных норм, которые могут существовать и действовать и без формального закрепления. Нормы права в отличие от последних имеют обязательный «юридический мундир» — изданы уполномоченным государственным органом, выражены в строго определенном источнике — законе, подзаконном акте, имеют дату вступления в силу, могут быть в установленном порядке изменены и отменены и т. д.

Признак формальной определенности норм права легче понять и запомнить, если разделить его на две части: формальность (наличие у норм права строгой юридической формы) и определенность (ясность, точность, конкретность правовых норм по содержанию).

Формальная определенность юридических норм, как и всякое социальное качество, противоречива: с одной стороны, она «засушивает» нормы права, делает их подчас негибкими, недостаточно «социально чуткими»; с другой стороны, именно формальная определенность норм позволяет государству уйти от «двойных стандартов», применять нормы права как единую меру к различным людям и организациям, ссылаясь на них в судебной и правоприменительной практике и т. д.;

системность — еще одно важное качество юридических норм. Некоторые виды социальных норм, например нормы морали, обычаи,

не являются сознательно созданной системой норм (они наделены лишь определенной «естественной» системностью). В отличие от них нормы права разрабатываются законодателем и действуют как единая система норм. Законодатель стремится поддерживать системность правовых норм, устранивать противоречия, возникающие между нормами в силу различных причин (в том числе и по недосмотру самого законодателя). Признак системности юридических норм можно проиллюстрировать, обратившись еще раз к примеру с водителем, нарушившим правила дорожного движения. Последние закрепляют лишь скоростной режим — устанавливают нормы скорости для различных видов дорог. Нормы об ответственности за нарушение скоростного режима содержатся в другом документе — Кодексе РФ об административных правонарушениях (что было бы, например, если бы между этими нормами не было системной связи?);

гарантированность государственным принуждением — важнейшее качество, отличающее юридические нормы от других социальных норм. Гарантированность государственным принуждением означает, что общеобязательность юридической нормы подкреплена возможностью ее принудительного исполнения, а также *санкцией* — наказанием за нарушение данной юридической нормы. Поэтому юридическую норму субъект права может любить или не любить, уважать или не уважать — в любом случае она должна быть исполнена. Гарантированность государственным принуждением обеспечивает высокую социальную эффективность юридических норм, их реальный авторитет.

Признаки юридической нормы показаны на интеллектуальной карте 10-01.

Внимательный читатель, наверное, заметил, что перечисленные признаки юридической нормы в основном совпадают с отличительными признаками права, рассмотренными в теме 2 «Основные понятия о праве». И это не случайно: как по капле воды можно определить основные свойства океана, так и по отдельной юридической норме можно выявить основные свойства и признаки всей совокупности юридических норм.

В современной научной литературе получила распространение идея о возможности и необходимости трактовать норму права как *модель поведения субъектов*. С этим можно согласиться, но с оговоркой: норма — это модель, выполненная из особого материала (абстрактных юридических понятий), наделенная особыми качествами (общеобязательностью, формальной определенностью, системностью, гарантированностью), модель поведения субъектов, которая способна активно воздействовать на общественные отношения, направлять их развитие.



Рис. 10.4. Структура юридической нормы (трехчленная модель)

Структура юридической нормы. Для того чтобы искать и изучать нормы права, необходимо не только правильно понимать взаимосвязь юридических норм, но и разобраться в структуре юридической нормы, выяснить, из каких элементов она состоит. Норма права — первичный «кирпич» правовой материи, но она, в свою очередь, имеет определенную структуру, которая изображена на рис. 10.4.

Представленная трехчленная модель юридической нормы (есть и другие) включает три элемента, каждый из которых имеет определенное назначение, выполняет в ее составе определенные функции:

1) **гипотеза** является условием вступления в действие юридической нормы. Она определяет круг отношений (ситуаций), к которым применяется данная юридическая норма. В тексте нормативных правовых актов гипотезы юридических норм обычно начинаются со слова «если»;

2) **диспозиция** — часть юридической нормы, определяющая правовые последствия, которые наступают при наличии фактов, описанных в гипотезе юридической нормы. Этими последствиями может быть возникновение, изменение или прекращение правоотношения, появление у субъектов прав, возложение на них обязанностей и т. д. Диспозиция юридической нормы побуждает субъектов — участников правоотношения совершить (или, напротив, не совершать) определенные действия. В тексте юридической нормы гипотеза обычно начинается со слова «то»;

3) **санкция** — третий, завершающий элемент структуры юридической нормы. Санкция проявляется себя, если участники правоотношения не выполнили юридическую норму, например не исполнили свои обязанности или нарушили содержащийся в норме запрет. В этом случае в зависимости от характера и тяжести совершенного правонарушения к участникам могут быть применены предусмотренные в санкции меры ответственности.

Рассмотрим структуру нормы права на конкретном примере — ст. 15 Гражданского кодекса РФ. Абзац 2 ч. 2 указанной статьи ус-

танавливает: «Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы».

Первая часть фразы — «Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы» — определяет ситуацию, к которой применяется данная норма, поэтому является ее гипотезой.

Фраза «лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы» определяет правовые последствия, наступающие в данной ситуации (дает право требовать упущенную выгоду), и потому является диспозицией данной нормы.

Санкция у данной нормы имеется, но она (это характерно для других норм гражданского законодательства) закреплена в другой статье Гражданского кодекса РФ.

В заключение необходимо подчеркнуть важность четкого определения гипотез, диспозиций и санкций юридических норм в ходе законодательного процесса. Неточно определенную гипотезу можно сравнить с работником, вооруженным мощным молотом, но бьющим неточно: что ни удар — осечка, промашка. И хорошо еще, если по пустому месту: «промашки» законодателя иногда ведут к тому, что «неточные удары» приходятся по иным общественным отношениям, наносят вред обществу и авторитету права.

Неточно определенная диспозиция похожа на человека с нарушенной координацией движений: глазами он все видит, но никак не может осуществить нужное действие, выбрать для решения задачи правильные инструменты.

Неточно определенная санкция похожа на начальника, который впустую «задергал» своих подчиненных — наказывает их, не вникая в суть дела, и в итоге не организует, а дезорганизует порученную работу.

Виды юридических норм. Для того чтобы не запутаться в системе правовых норм и правильно оценить значение каждой из них, необходимо хотя бы кратко ознакомиться с основными видами юридических норм. Современное законодательство складывается из миллионов юридических норм. Понятно, что этот громадный массив надо как-то классифицировать. Иначе невозможно осмыслить нормы, увидеть тенденции их развития, целенаправленно работать над их совершенствованием.

В науке существует несколько классификаций юридических норм: *по отраслевому признаку* нормы права подразделяются на нормы конституционного, гражданского, уголовного, трудового, земельного и других отраслей права — в соответствии с их системой, которая была рассмотрена в теме 8 «Система и структура права». Это очень важная в практическом плане классификация, поскольку для решения юридического дела всегда нужны конкретные нормы определенной отрасли права;

по роли в регулировании общественных отношений нормы права подразделяются на регулятивные и охранительные. Регулятивные закрепляют права и обязанности субъектов, служат осуществлению регулятивной функции права; охранительные устанавливают ответственность за совершенные правонарушения, закрепляют меры государственного принуждения.

Регулятивные правовые нормы также неоднородны и, в свою очередь, подразделяются на упрашивывающие (закрепляют права субъектов), обязывающие (закрепляют возлагаемые на субъектов обязанности); запрещающие (закрепляют правовые запреты).

Рассмотрим классификацию норм права на конкретном примере.

Часть 3 ст. 35 Конституции РФ устанавливает: «Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения».

Первая фраза в этой статье должна быть классифицирована как запрещающая норма права. Хотя в ней нет слова «запрещается», ее логический эквивалент выглядит следующим образом: запрещается лишение имущества иначе как по решению суда.

Вторая фраза в этой статье адресована государственным органам, в том числе судам, и должна быть отнесена к регулятивным обязывающим нормам права, так как устанавливает для них обязанность предварительной и равноценной компенсации в случае принудительного отчуждения имущества для государственных нужд.

Регулятивные нормы права по их связи с отраслями права подразделяются на *материальные* и *процессуальные*. Первые носят базовый характер, закрепляют права и обязанности субъектов по поводу материальных социальных благ. Вторые имеют обеспечивающий характер, определяют порядок действий субъектов в гражданском, уголовном и административном процессе.

Наконец, еще одна классификация регулятивных норм права связана с характером содержащихся в них предписаний. По этому признаку регулятивные нормы права подразделяются на *императивные* (нормы категорические, не допускающие какого-либо отступления от изложенного в ней предписания) и *диспозитивные* (которые допускают такое отступление по усмотрению субъектов).

Классификация юридических норм позволяет увидеть глубокую, многоплановую, многоуровневую связь элементов правовой системы. В теме 4 «Право в системе социальных норм» отмечалось, что нормы права — лишь один из элементов системы социальных норм, связанных между собой. В свою очередь, сами нормы права разделены по институтам и отраслям права, образующим систему права (см. тему 8 «Система и структура права»). Юридические нормы внутри нормативных правовых актов также образуют между собой системные связи: нормы процессуальные «обслуживают» нормы материального права, нормы охранительные обеспечивают действие регулятивных норм и т. д. Наконец, каждая норма права представляет собой микросистему из трех элементов — гипотезы, диспозиции, санкции.

Классификации юридических норм отражены на интеллектуальной карте 10-02.

Соотношение нормы права и статьи нормативного правового акта. Закрепляя нормы права в статьях нормативных правовых актов, законодатель старается избежать повторений, придать тексту нормативного правового акта стройность, выдержать официальный стиль изложения и т. д. В силу этого реальный вид статей нормативного правового акта порой весьма сильно отличается от приведенной выше трехчленной модели юридической нормы. Трехчленная модель может рассматриваться лишь как обобщенная логическая модель нормы, ее идеальный образец. Но законодательная практика порой весьма далека от этой модели. Как же найти и распознать норму права в статье нормативного правового акта?

С точки зрения *объема* возможны три варианта соотношения нормы права и статьи нормативного правового акта:

1) норма и статья совпадают: это реальный, но достаточно редко встречающийся на практике вариант, когда в одной статье закреплены все три элемента «логической» модели юридической нормы;

2) содержание нормы «разбросано» между разными статьями одного или даже нескольких нормативных правовых актов: примеры такого рода были приведены выше. Для восстановления содержания нормы права в данном случае приходится проводить весьма кропотливую работу по «розыску» всех составляющих ее элементов;

3) в одной статье может быть несколько норм: подобным образом сконструирован, например, Уголовный кодекс РФ, где во многих статьях, кроме части первой, есть части вторая и третья, содержащие тот же состав преступления, но с отягчающими ответственность признаками.

Сложная юридическая техника закрепления норм права в статьях современных нормативных правовых актов привела к тому, что в отдельных статьях могут быть закреплены положения, как бы выведенные за скобки конкретных норм, — принципы, декларации, дефиниции и т. д. Юристы называют такие нормы *специальными* или *специализированными*, поскольку они не содержат указание на конкретные права и обязанности, а закрепляют некоторые общие положения.

По степени абстрактности используемых понятий различают три способа изложения норм в статьях нормативных правовых актов:

1) абстрактное — изложение с использованием общих, абстрактных понятий, обобщенно отражающих явления действий. Абстрактная норма, как правило, выглядит как сжатая, «сконденсированная» формулировка;

2) казуальное — изложение правила путем конкретного перечисления однородных явлений. В силу содержащихся в них перечней такие статьи, как правило, довольно велики по объему;

3) смешанное — изложение, сочетающее абстрактные формулировки и конкретные перечни.

В качестве примера казуальных юридических норм приведем несколько статей из Русской Правды (XI в.):

«34. А кто украдет ладью, то за ладью платить 30 резан (владельцу) и 60 резан продажи.

35. А за голубя и курицу 9 кун.

36. А за утку, гуся, журавля и за лебедя платить 30 резан, а 60 резан продажи.

37. А если украдут чужого пса, или ястреба, или сокола, то за обиду 3 гривны.

39. Если украдут сено, то платить 9 кун, а за дрова 9 кун.

40. Если украдут овцу, или козу, или свинью, а 10 воров одну овцу укради, пусть каждый уплатит по 60 резан продажи».

Примеры казуальных по форме изложения юридических норм можно найти и в современном российском законодательстве. Так, ст. 11 Основ законодательства о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 устанавливает: «Нотариус имеет личную печать с изображением Государственного герба Российской Федерации, указанием фамилии, инициалов, должности нотариуса и места его

нахождения или наименования государственной нотариальной конторы, штампы удостоверительных надписей, личные бланки или бланки государственной нотариальной конторы».

Исторически правовые нормы возникли именно как конкретные, казуальные предписания и лишь впоследствии обрели более емкую абстрактную форму. Почему же казуальные нормы не исчезли из законодательства совсем? Дело в том, что казуальная форма изложения обладает многими достоинствами: она конкретна, наглядна, ее легче применить в конкретном деле. Но казуальные нормы имеют и существенный недостаток: при малейшем развитии общественных отношений они создают пробелы (например, в приведенном выше перечне отсутствует электронная подпись, которая сегодня появилась в распоряжении нотариусов). Абстрактные нормы с этой точки зрения более гибки, динамичны. В развитии законодательства важно правильно сочетать абстрактную и казуальную формы изложения.

Наконец, с точки зрения способа закрепления различают три способа изложения нормы права в статье нормативного правового акта:

1) прямой — норма права непосредственно (текстуально) закрепляется в статье нормативного правового акта;

2) ссылочный — статья, не излагая вопроса по существу, отсылает к другой конкретной статье, в которой содержится необходимый правовой материал. Достоинство ссылочного метода в том, что он позволяет избежать большого числа повторений, связать, скоординировать нормы между собой;

3) бланкетный — норма права отсылает не к конкретной норме, а к законодательству вообще. Достоинство бланкетного изложения — свободная связь между статьями. Бланкетная норма может оставаться неизменной довольно долгое время, тогда как само законодательство, к которому она отсылает, может меняться. Но у бланкетного изложения есть и свой недостаток: этот способ рассчитан на специалистов, он предполагает знание системы законодательства и наличие информированности о взаимосвязи нормативных правовых актов.

Способы изложения юридических норм показаны на интеллект-карте 10-03.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Что понимается под нормой права, каковы признаки норм права?
2. В чем заключается общеобязательность норм права?
3. В чем заключается формальная определенность норм права?

4. Каковы отличия норм права от индивидуальных правовых актов?
5. Какие виды норм права вам известны?
6. В чем существо классификации норм права по отраслям права?
7. Какова структура юридической нормы?
8. Каково назначение гипотезы юридической нормы?
9. Раскройте назначение диспозиции юридической нормы.
10. Рассмотрите назначение санкций юридической нормы.
11. Каковы функции регулятивных юридических норм?
12. Назовите функции охранительных юридических норм.
13. Перечислите функции материальных норм права.
14. Каковы функции процессуальных норм права?
15. В чем своеобразие императивных норм права?
16. В чем своеобразие диспозитивных норм права?
17. Каково назначение специальных (специализированных) норм права?
18. В чем своеобразие абстрактного способа изложения норм права?
19. Определите своеобразие казуального способа изложения норм права.
20. Рассмотрите особенности смешанного способа изложения норм права.
21. Раскройте специфику прямого способа изложения норм права.
22. В чем своеобразие ссылочного способа изложения норм права?
23. В чем своеобразие бланкетного способа изложения норм права?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки норм права.
2. Отличие норм права от индивидуальных правовых актов.
3. Виды норм права.
4. Способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Общеобязательность норм права.
2. Формальная определенность норм права.
3. Системность норм права.
4. Представительно-обязывающий характер норм права.
5. Гарантированность государственным принуждением — обязательный признак нормы права.
6. Взаимосвязь норм права и индивидуальных правовых актов.

7. Функции регулятивных норм права.
8. Функции охранительных норм права.
9. Функции материальных норм права.
10. Функции процессуальных норм права.
11. Императивность норм права.
12. Диспозитивность норм права.
13. Декларативные юридические нормы.
14. Рекомендательные нормы права.

Основная литература

Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Российское право: учебник для вузов. 2-е изд. М.: Норма, 2013. § 3 гл. 2. @Znanium.

Правоведение: учебник / отв. ред. В. Д. Перевалов. М.: Норма, 2010. Гл. 4, § 2. @Znanium.

Правоведение: учебник / под ред. И. В. Рукавишниковой, И. Г. Напалковой. 2-е изд. М.: Норма, 2013. Гл. 2, § 5. @Znanium.

Дополнительная литература

Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. Гл. 13. @Znanium.

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2010. Тема 13. @Znanium.

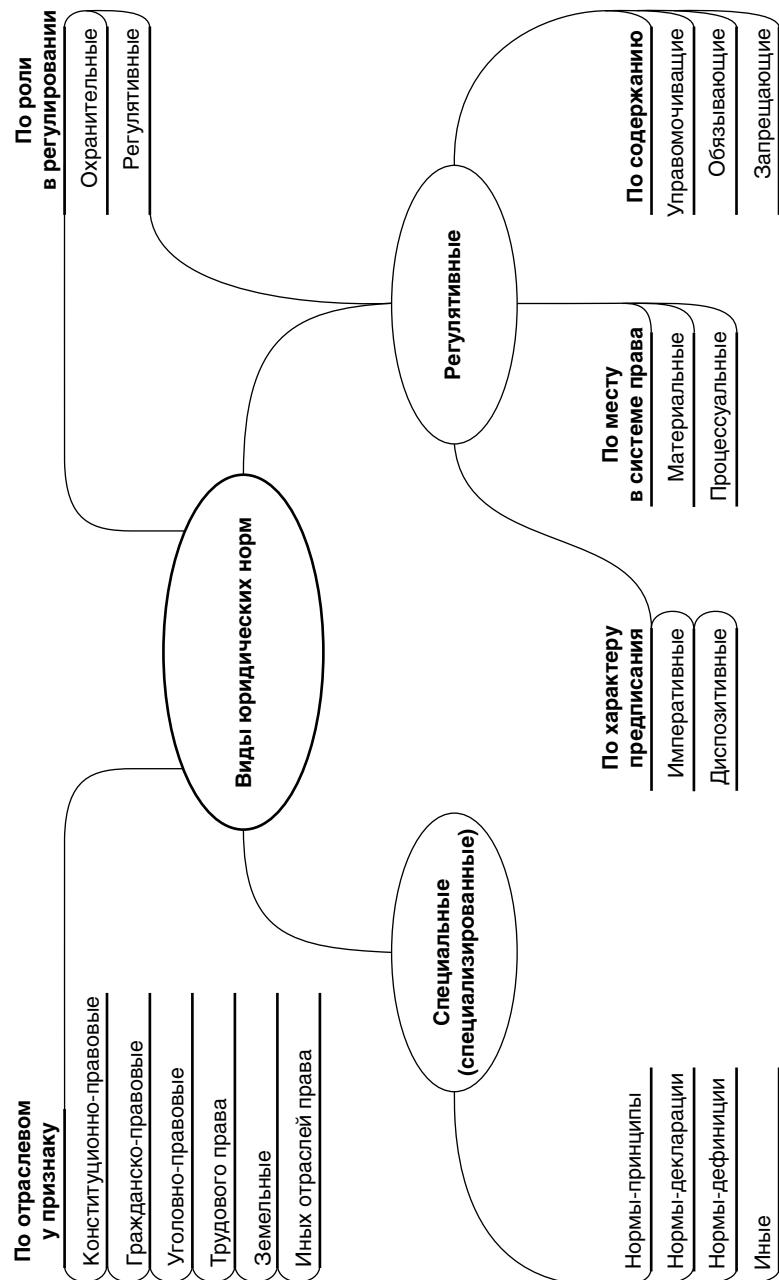
Теория государства и права: учебник / под ред. А. Г. Хабибулина, В. В. Лазарева. 3-е изд. М., 2011. Гл. 18. @Znanium.

Интеллектуальные карты

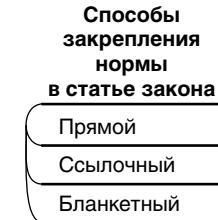
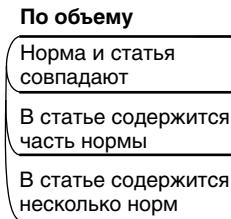
Интеллектуальная карта 10-01



Интеллектуальная карта 10-02



Интеллектуальная карта 10-03



Тема 11. Правовые отношения

1. Основные понятия

Правоотношение — возникающее на основе норм права и в соответствии с юридическими фактами общественное отношение, участники которого наделены субъективными правами и несут юридические обязанности.

Субъективное право — мера возможного (дозволенного) поведения управомоченного лица.

Юридическая обязанность — мера должного (необходимого) поведения участника правоотношения, обеспеченная государственным принуждением.

Субъекты права — индивиды или организации, которые на основании юридических норм могут быть участниками правовых отношений, иметь права и нести юридические обязанности.

Правосубъектность — признаваемая государством способность лица или организации быть субъектом правовых отношений.

Правовой статус — юридическое положение лица или организации (объединения) в обществе и государстве.

Объект правоотношения — материальные или нематериальные блага, на которые направлены субъективные права и юридические обязанности.

Юридические факты — конкретные социальные обстоятельства (события, действия), вызывающие в соответствии с нормами права наступление определенных правовых последствий — возникновение, изменение или прекращение правовых отношений.

2. Статистико-социологическое введение

Правоотношения — это общественные отношения, существующие в правовой форме. Какова количественная распространенность правоотношений? Насколько важны они для общества, государства и граждан? Попытаемся ответить на эти вопросы на нескольких конкретных примерах.

Правомерная деятельность. В Российской Федерации ежегодно: рождается около 1,8 млн и умирает около 2 млн человек;

1,7 млн женщин обращаются за пособием по случаю рождения ребенка;

в органах загс регистрируется около 1,2 млн браков и 650 тыс. разводов;

Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии регистрируется около 26 млн прав на недвижимое имущество, в том числе почти 3 млн на объекты капитального строительства;

в сдаче Единого государственного экзамена участвуют порядка 725 тыс. человек;

на действительную военную службу призывается около 350 тыс. юношей;

около 1 тыс. человек проходят альтернативную гражданскую службу;

в органах государственной власти разных уровней числятся около 1,5 млн чиновников;

приобретается около 2,5 млн легковых и легких коммерческих автомобилей;

совершается около 5,5 млрд операций через платежные терминалы;

около 4,5 млн человек регистрируются в качестве безработных.

Деятельность судов и прокуратуры. В Российской Федерации ежегодно:

рассматривается в судах около 1 млн уголовных дел;

5,5 млн дел об административных правонарушениях;

12,5 млн гражданских дел;

2 млн арбитражных дел;

органами прокуратуры выявляется свыше 5,5 млн нарушений прав граждан;

около 900 тыс. человек отбывают наказание в местах лишения свободы по приговору суда.

Неправомерная деятельность. В Российской Федерации ежегодно:

происходит около 200 тыс. дорожно-транспортных происшествий, в которых погибает около 30 тыс. человек;

происходит около 20 тыс. убийств и 60 тыс. самоубийств;

около 20 тыс. человек погибает от злоупотребления алкогольными напитками;

около 130 тыс. человек погибает от злоупотребления наркотиками;

происходит около 230 тыс. пожаров, на которых погибает около 20 тыс. человек;

в незаконном владении находится около 0,5 млн единиц стрелкового оружия;

около 235 тыс. юношей уклоняются от призыва в армию.

Все перечисленные выше ситуации порождают юридически значимые права и обязанности субъектов и, таким образом, представляют собой правоотношения.

3. Основной материал

Понятие правоотношения. В течение своей жизни человек участвует в огромном количестве общественных отношений — личных, трудовых, семейных, жилищных, наследственных, политических, административных и др. Некоторые из них регулируются правом. Именно эти общественные отношения и называются правоотношениями (рис. 11.1).

Итак, под *правоотношениями* в юридической науке и практике понимаются возникающие на основе норм права и в соответствии с юридическими фактами общественные отношения, участники которых наделены субъективными правами и несут юридические обязанности. В этом определении в сконцентрированном виде отражены основные признаки правовых отношений, отличающие их от иных общественных отношений.

Во-первых, это *волевые общественные отношения*. Современное общество пронизано огромным количеством отношений, и далеко не

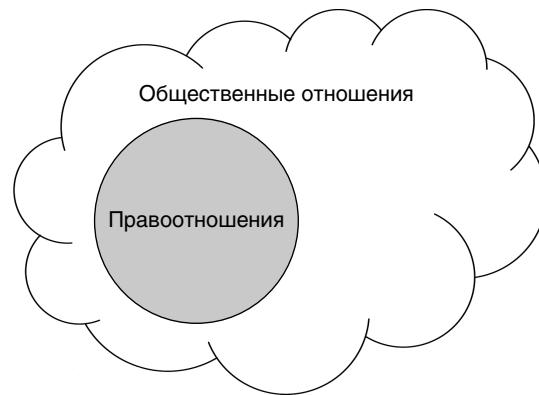


Рис. 11.1. Соотношение общественных отношений и правоотношений

все из них являются волевыми. Например, развитие производительных сил, миграционные процессы, распространение инфекций и эпидемий (если они не являются результатом умышленного заражения) носят объективный характер, от воли и сознания отдельного человека не зависит. Соответственно, правоотношениями эти процессы не являются. Правоотношения — это общественные отношения, которые носят сознательный и волевой характер. Именно поэтому они могут быть предметом правового регулирования.

Во-вторых, это *отношения, возникающие на основе норм права*. Данный признак отграничивает правоотношения от общественных отношений, возникающих на основе иных социальных норм — обычав, норм морали, норм общественных организаций, религиозных норм.

Указанный признак правоотношений кажется очевидным, но на самом деле он не так прост. Существуют общественные отношения (например, экономические, семейные, жилищные), которые теоретически могут возникать и без права, поскольку общество без них просто не может существовать. Право лишь санкционирует данные отношения, стабилизирует их развитие, но не должно препятствовать их возникновению¹. Другие правоотношения (например, процессуальные, экологические, пенсионные, страховые) в принципе не могут возникнуть без норм права, поскольку представляют собой продукты

¹ Мы оставляем за рамками рассмотрения попытки грубого административного вмешательства в экономическую деятельность, жилищные, семейные отношения, воспитание детей, имевшие место в различных странах, в том числе в СССР. Подобное вмешательство несомненно с правом и является «перегибом» в правовой политике.

высокоразвитой правовой цивилизации. В итоге и те и другие отношения связаны с правом, но по-разному.

В-третьих, *правоотношения возникают в связи с особыми социальными обстоятельствами, называемыми юридическими фактами*. Например, рождение или смерть человека, бесспорно, юридические факты, а прогулка по лесу и купание в реке (опять же, если эти действия не нарушают норм права) юридическими фактами не являются. Юридические факты — это социальные обстоятельства, которые (поодиноке или в совокупности) вызывают возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей субъектов правоотношений. Более подробно они будут рассмотрены в заключительной части настоящей темы.

В четвертых, это *отношения, содержанием которых являются права и обязанности участников*. Другими словами, правоотношения — общественные отношения с формализованным, четко определенным содержанием, выраженным в правах и обязанностях участников. Это отличает правоотношения, например, от любви, дружбы, симпатий, антипатий и других общественных отношений, в которых нет формализованных, закрепленных документально прав и обязанностей.

Указанный признак правоотношений требует пояснения, необходимого для понимания дальнейшего изложения. В любом явлении (правоотношение — не исключение) можно разграничить форму и содержание. Но что в правоотношении — форма и что — содержание? Социологи и юристы дают разные ответы на данные вопросы.

С точки зрения психологов, социологов, экономистов, представителей других общественных наук, содержанием правоотношений является сама социальная деятельность — экономическая, трудовая, семейная, служебная и т. д., ну а право, юридические и иные нормы образуют «внешнюю оболочку», т. е. форму данной деятельности.

Не отрицая правомерность такого подхода, юристы видят проблему по-своему. Если, например, в трудовом правоотношении социолога заинтересуют мотивы выбора профессии, психолога — потребность самореализации личности, экономиста — колебания стоимости рабочей силы на рынке, то юриста — возраст, квалификация, подтвержденная дипломом, соблюдение других юридически значимых условий трудового договора. В итоге каждый видит в правоотношении свое содержание. Для юристов содержанием правоотношения являются именно права и обязанности участников, при этом особенности и детали социального содержания отношений не являются пред-

метом юридического анализа и нередко вообще выводятся за рамки рассмотрения.

В-пятых, это *отношения, которые поддерживаются и обеспечиваются государственным принуждением*. Данный признак общий для всех правовых явлений — права, юридических норм, правоотношений. Другими словами, в случае «сбоя» в нормальном развитии правоотношений, реализации прав и обязанностей к ним подключается дополнительная «гарантирующая система» охранительных правоотношений, обеспечивающая достижение целей правового регулирования.

Отличительные признаки правоотношений в обобщенном виде представлены на интеллектуальной карте 11-01.

Виды (классификация) правоотношений. Жизнь общества и жизнь любого человека в этом обществе представляет собой переплетение огромного количества правоотношений — семейных, трудовых, экономических, политических и иных.

Рассмотрим в качестве примера обычный рабочий день обычного человека.

Предположим, вы встали с постели, умылись и позавтракали. Тем самым вы, даже не думая об этом, вступили в несколько правовых связей: воспользовались отоплением, освещением, холодной и горячей водой, водопроводом, канализацией, электрической или газовой плитой, возможно, мусоропроводом. Все это — платные услуги, которые оказываются соответствующими сервисными организациями. Очень хорошо, если все перечисленные услуги предоставляются вам вовремя и необходимого качества. А если нет? Мы тут же вспоминаем о своих правах и об обязанностях тех, кто обязан оказать нам эти услуги, ибо все они оказываются в рамках правоотношений и оплачиваются.

Допустим, далее вы отправились на работу или службу и воспользовались для этого общественным транспортом — трамваем, троллейбусом, автобусом, метро или электричкой. Это — транспортная услуга, которая предоставляется в соответствии со стандартами качества и безопасности (это правоотношения) и подлежит оплате. Предположим, вы воспользовались транспортной услугой, но не оплатили ее. В данном случае вы допустили правонарушение — административный проступок, который является основанием для возложения на вас мер ответственности (тоже правоотношения).

Ваша трудовая или служебная деятельность — система правоотношений, которые регулируются соответственно законодательством о труде или о государственной службе. В течение рабочего дня вы вступаете в десятки правоотношений — с начальником, коллегами, партнерами, контрагентами, клиентами. Ну и, возможно, вас ждет самая приятная часть этих правоотношений — получение заработной платы, премии, вознаграждения.

Предположим, после трудового дня вы решили отдохнуть и направились в кинотеатр, концертный зал, на дискотеку, в салон красоты или тренажерный зал. Тем самым вы вступили в правоотношения с организациями, которые обязаны оказать вам соответствующие услуги.

Вам позвонили по мобильному телефону и вы сами сделали несколько звонков, отправили смс. Все это — платные услуги. Реально вы вступили в правоотношения с компанией, предоставляющей мобильную связь.

После содержательно проведенного вечера у вас осталось время побродить по Интернету, пообщаться с друзьями и знакомыми в чате. В этом случае вы вступили в правоотношения с провайдером, предоставившим вам доступ в Интернет, и с некоторыми организациями — владельцами сервисов. Раньше можно было выставлять в Сети все, что вздумается, сегодня — уже нет. Размещение в Интернете материалов экстремистского, клеветнического, оскорбительного содержания, детской порнографии, руководств по изготовлению ядов и взрывчатых веществ, призывов к насилию и терроризму и т. п. повлечет юридическую ответственность.

Подведем итог. В течение обычного трудового дня обычный человек вступает (подчас даже не думая об этом) в десятки правоотношений, реализуя в них свои права и исполняя обязанности. Правомерное поведение в правоотношениях приветствуется и может повлечь меры поощрения (например, премию, бонус от провайдера или телефонной компании). За правонарушения, которые допускаются гражданами и организациями, могут быть применены меры юридической ответственности.

Для того чтобы разобраться в содержании правоотношений и правильно определить их юридическую сущность, необходимо ознакомиться с некоторыми основными классификациями правоотношений (см. интеллектуальную карту 11-02). Как и нормы права,

правоотношения могут классифицироваться по различным основаниям:

по отраслям права правовые отношения делятся на *конституционные, гражданские, уголовные, трудовые* и др. Эта традиционная, достаточно очевидная классификация неоднократно использовалась нами в предыдущих главах. Как и юридические нормы, правоотношения тяготеют к определенной отрасли права, имеют очевидный «отраслевой окрас», проявляющийся и в объектах, и в составе субъектов, и в содержании прав и обязанностей. Вступая в правоотношения, следует понимать их отраслевую специфику, так как от этого зависят основания наступления прав и обязанностей, способы их осуществления и защиты, применяемые меры ответственности;

по связи с функциями права правоотношения делятся на *регулятивные и охранительные*. Одни правоотношения складываются в связи с нормальным осуществлением прав и обязанностей, другие — в связи с правонарушениями. Естественно, правоотношения в обычной и в правоохранительной сферах существенно различаются. Эта классификация правоотношений также соответствует аналогичной классификации юридических норм;

по составу субъектов правоотношения делятся на три вида: *относительные, абсолютные, общерегулятивные*. Это новая и в практическом отношении весьма интересная классификация, которую имеет смысл рассмотреть более подробно.

Относительными называются правоотношения, где обе стороны предельно конкретизированы — поименно, исчерпывающе определены (рис. 11.2).

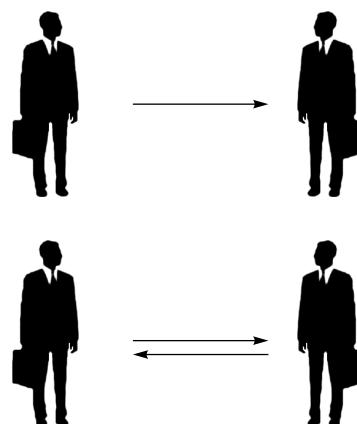


Рис. 11.2. Относительные правоотношения

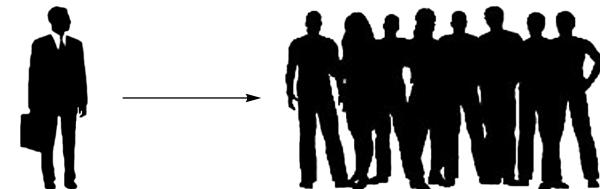


Рис. 11.3. Абсолютные правоотношения

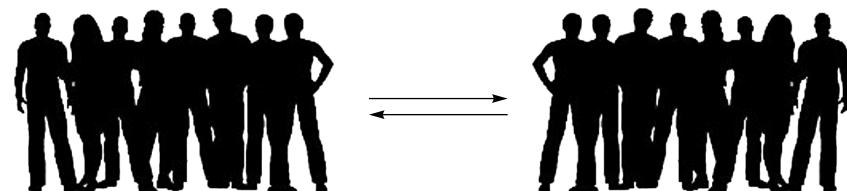


Рис. 11.4. Общерегулятивные правоотношения

Например, отношения купли-продажи, трудовые, семейные принадлежат к числу относительных, так как их участники конкретно, поименно определены.

Схематически относительные правоотношения могут быть изображены как телеграфная связь, где каждый участник связан с другим «телефрафным проводом» — взаимными правами и обязанностями.

Абсолютные правоотношения — другой тип правовой связи, в которой индивидуализирована лишь одна, управомоченная сторона. Круг обязанных лиц может быть неопределенно широк — в принципе, «всякий и каждый» (рис. 11.3).

К абсолютным правоотношениям принадлежат, например, отношения собственности, отношения по поводу авторских, изобретательских прав. Их особенность заключается в том, что управомоченный субъект является активной стороной, имеет широкий круг прав, а обязанные субъекты не должны ему мешать, препятствовать в их осуществлении.

Схематически абсолютные правоотношения могут быть представлены как радиосвязь: правовая энергия этих отношений распространяется из одной точки «во все стороны».

Общерегулятивные правоотношения — это связи, в которых ни управомоченная, ни обязанная сторона поименно не определены (рис. 11.4).

Оказывается, что подобные юридические связи тоже существуют. Общерегулятивные правоотношения складываются, например, на ос-

нове конституционных прав и обязанностей субъектов, норм уголовного законодательства (публично-правовых запретов) и некоторых других. Круг и управомоченных, и обязанных лиц в этих правоотношениях предельно широк и персонально не определен.

Схематически общерегулятивные правоотношения можно сравнить с сотовой связью или Интернетом, где каждый может быть как передающей, так и принимающей стороной.

Различие правоотношений с точки зрения состава субъектов — не абстрактная теоретическая мудрость. От состава субъектов зависят и содержание, и интенсивность правовых связей, и, следовательно, механизм реализации правовых норм.

Состав правоотношения. Как и любое общественное отношение, правоотношение — структурно сложное явление. Правоотношения

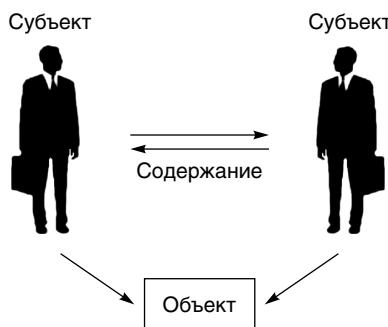


Рис. 11.5. Состав правоотношения

На рис. 11.5 *субъекты* — это стороны, участники правового отношения (для простоты мы взяли для этого примера относительное правоотношение). Квадратиком внизу схемы обозначен *объект* — социальное благо, по поводу которого складывается данная правовая связь. Стрелочками обозначено содержание — права и обязанности субъектов в данном правовом отношении. Далее мы с вами последовательно рассмотрим все три элемента состава правоотношения.

Содержание правоотношения. Как уже отмечалось, с точки зрения юристов, юридическое содержание правоотношения — это субъективные права и юридические обязанности сторон (юридические возможности, которые они имеют, и возложенный на них долг).

Важнейшим элементом юридического содержания правоотношения является *субъективное право* — юридическая возможность, принадлежащая субъекту права. С этой категорией мы уже ознакомились,

когда говорили о разграничении субъективного и объективного права, о дозволении, об обязывании, о запрете как элементах метода правового регулирования, наконец, об управомочивающих нормах как особой разновидности юридических норм. Настало время рассмотреть данную категорию.

Субъективное право определяется юристами как мера возможного (дозволенного) поведения управомоченного лица, обеспеченная государством. В этом определении необходимо отметить три момента.

Во-первых, субъективное право — это юридическая возможность (дозволенность) определенного поведения. Субъект права сам решает, использовать ему такую возможность или нет (рис. 11.6).

Следует понимать, что юридические возможности, предоставляемые правом, всегда базируются на социальных возможностях, реально существующих в обществе. Очень плохо, когда законодательство (по идеологическим или политическим мотивам) провозглашает права, которые еще не созрели в обществе, например «свободу продуктов от ГМО». Подобные права носят виртуальный характер и, как правило, не имеют четкого юридического механизма реализации. Но еще хуже, когда законодатель пытается «зажимать» и ограничивать социальные возможности, которые вполне созрели и которые люди считают своим естественным достоянием (например, свободу выборов, право на участие в государственном управлении).

По мере развития социальных возможностей права граждан могут наполняться новым содержанием, приобретать новые грани (новые виды деятельности, формы отдыха, продукты питания и т. д.), но может происходить и обратный процесс — деградация социальных возможностей, сокращение социальных условий для реализации прав и свобод.

Во-вторых, если считать субъективное право территорией свободы, вполне естественно, что эта территория не безгранична. Пример: продавцы в магазине имеют право на обеденный перерыв, но и покупатели имеют право на обслуживание в этом магазине. Расширение рамок перерыва ущемляет права покупателей, сужение этих рамок нарушает права продавцов. И так везде: субъективное право — это всегда рамки или, как говорят юристы, *мера дозволенного поведения*.



Рис. 11.6. Субъективное право — «кусочек» свободы

Удивительно точный образ меры дала в одном из своих стихотворений М. Цветаева:

Мера! Священный клич!
Пересмеялся — хныч!
Перегордился — в грязь!
Да соразмерит князь

Милость свою и гнев.
Переовечил — хлев,
Перемонашил — бунт:
Zuviel ist ungesund¹.

В меру! Сочти и взвесь!
Переобедал — резь,
(Лысина — перескреб),
Перепостился — гроб,

Перелечил — чума!
Даже сходи с ума
В меру: щелчок на фунт:
Zuviel ist ungesund.

В меру и мочь и сметь:
Перезлословил — плеть,
Но и не перегладь!
— Только не передать! —

Не пере-через-край!
Даже и в мере знай —
Меру: вопрос секунд.
Zuviel ist ungesund².

В-третьих, субъективное право — это возможность, обеспеченная, гарантированная государством. Каким образом? Прежде всего путем возложения обязанностей (активных и пассивных) на другую сторону, а также применения разнообразных мер воздействия: принудительного исполнения, взыскания штрафов, неустоек и т. д.

Социальная функция субъективных прав заключается в том, чтобы обеспечивать свободу, инициативу и самостоятельность субъектов права, удовлетворение ими своих потребностей и законных интересов. Каждый субъект — носитель субъективного права лучше других знает и понимает, как ему удовлетворять свои законные интересы,

¹ Сверх меры — вредно (нем.).

² Цветаева М. Крыслов // Собр. соч.: в 7 т. Т. 3. М., 1997. С. 51.

как использовать предоставляемые обществом возможности. Но именно поэтому предоставление субъективных прав имеет не только личное, но и большое общественное значение: «Свободное развитие каждого есть условие свободного развития всех» (К. Маркс).

Юридическая обязанность — мера должного поведения обязанного лица, гарантированная государством. Обратим внимание на несколько моментов.

Во-первых, юридическая обязанность, как и субъективное право, — мера, рамка. Если не может быть «безразмерных» субъективных прав, то тем более не может быть и «безразмерных» юридических обязанностей.

Во-вторых, юридическая обязанность противостоит (юристы говорят — корреспондирует) субъективному праву. Противостоит в том смысле, что реализация субъективного обеспечивается наличием юридических обязанностей у лица или даже некоторой группы лиц (например, право избирать и быть избранным обеспечивается обязанностями членов избирательных комиссий).

В-третьих, юридическая обязанность — это долг, должное поведение. Если долг не исполняется добровольно, включаются меры государственно-правового воздействия, которые обеспечивают его принудительное исполнение.

Если социальная функция субъективных прав — обеспечение свободы, инициативы и самостоятельности субъектов правоотношений, то социальная функция юридических обязанностей — обеспечение общественного порядка и дисциплины. Право в данном случае зеркально отражает железную логику социальной жизни: свобода в обществе существует лишь благодаря порядку и дисциплине (недисциплинированность, анархия и произвол убивают порядок, а вместе с ним и свободу).

Неразрывная связь прав и обязанностей — одна из наиболее важных закономерностей в сфере права. Иногда их образно сравнивают с полюсами магнита, поскольку один полюс без другого также не существует. В случаях, когда законодатель устанавливает право, но забывает подкрепить его обязанностью, такое право, скорее всего, останется «виртуальным» — его невозможно практически реализовать. И наоборот? обязанность, которой не противостоит субъективное право, скорее всего останется никем не востребованной.

Субъекты правоотношения. Обратимся теперь к анализу другого элемента состава правоотношения — субъектов права.

Субъектами права называются индивиды или организации, которые на основании юридических норм могут быть участниками правоотношений, иметь права и нести юридические обязанности. Точ-

ное определение круга субъектов правоотношений — чрезвычайно важно как с теоретической, так и с практической точки зрения.

Воспользовавшись небрежностью водителя, который ушел к диспетчеру и не выключил двигатель автобуса, девятилетний подросток залез в кабину и угнал машину со стоянки. В результате своей «шалости» он не справился с управлением и столкнулся с другой машиной. К счастью, обошлось без жертв, но обе машины оказались разбиты, был причинен существенный материальный вред. Какие правоотношения здесь возникли и главное — с кем? Может ли девятилетний подросток быть субъектом юридической ответственности? Ответим на эти вопросы ниже.

Правосубъектность. Юридическое качество лица или организации, которое позволяет им участвовать в правоотношениях, именуется правосубъектностью. Другими словами, правосубъектность — это признаваемая государством способность лица или организации быть субъектом правовых отношений.

Различают несколько видов правосубъектности. В зависимости от объема и содержания предусмотренных ею прав и обязанностей она может быть общей, отраслевой или специальной.

Общая правосубъектность — способность лица или организации быть субъектом права вообще. Это наиболее широкий вид правосубъектности. Если гражданин или организация не обладает общей правосубъектностью, значит, у них «нулевой статус» — они не могут иметь никаких прав и нести никаких обязанностей. Примерами объединений с «нулевой» правосубъектностью являются банда преступников, шайка подростков-правонарушителей. Право не признает за такими объединениями никакой правосубъектности.

Отраслевая правосубъектность — способность лица или организации быть субъектом правоотношений в определенной отрасли права. В зависимости от отрасли права различаются государственно-правовая, гражданская, трудовая, семейная, процессуальная правосубъектность и т. д.

Специальная правосубъектность — способность лица или организации быть участником более узкого круга правоотношений внутри отрасли права. Например, специальной правосубъектностью наделены государственные служащие, работники органов внутренних дел, следователи, прокуроры. Специальной правосубъектностью наделены в имущественных отношениях государственные органы и общественные объединения и т. п.

Правоспособность, дееспособность, деликтоспособность. Правосубъектность — сложное по структуре явление (см. интеллектуальную карту 11-03). Внутри ее различают три вида возможностей: 1) обладать определенными правами и обязанностями (правоспособность); 2) лично их осуществлять (дееспособность); 3) лично отвечать за содеянное (деликтоспособность).

Очень выразительно раскрыл понятие дееспособности дореволюционный русский юрист Е. В. Васьковский: «Физическое и духовное развитие человека идет параллельно его возрасту. Полной зрелости нормальный человек достигает между двадцатым и тридцатым годами. С этого времени ему должна быть предоставлена полная дееспособность. Но так как для практических целей очень важно точное определение того момента, с которого лицо получает право лично отправлять юридическую деятельность, то законодательство должно означить этот момент. Он повсюду носит название совершеннолетия, но не везде приурочивается к одному моменту. Римское право установило для него 25-летний возраст... Большинство современных (того времени. — В. И.) законодательств и в том числе наш Х т. (Свода законов. — В. И.) уменьшили возраст совершеннолетия до 21 года. Только австрийское остановилось на 24 года... а испанское на 23...»

С наступлением совершеннолетия человек приобретает полную дееспособность. Но было бы нецелесообразно, если бы до наступления этого момента он был совершенно лишен ее. Тогда оказалось бы, что годовалый ребенок находится в одинаковом юридическом положении с двадцатилетним юношем. Поэтому, несравненно разумнее предоставлять человеку дееспособность не сразу, а мало помалу, по мере его развития, расширяя постепенно ее объем. С этой целью римское право, а за ним прусское... и австрийское... разделили период несовершеннолетия на три части (от рождения до 7 лет, от 7 лет до 14, от 14 до совершеннолетия) и связали с каждым из этих сроков увеличение дееспособности»¹.

Итак, разграничение правоспособности, дееспособности и деликтоспособности отражает уровень «социальной зрелости» человека, степень готовности к участию в правоотношениях и связано с его возрастом. В некоторых отраслях права правоспособность, дееспособность и деликтоспособность выступают вместе, нераздельно, слитно. В других отраслях — расщепляются.

¹ Васьковский Е. В. Учебник гражданского права. Вып. 1. Введение и общая часть. СПб., 1894. С. 100—101.

Например, в *гражданском праве* правоспособность гражданина возникает в полном объеме в момент рождения и прекращается смертью. Гражданская дееспособность, напротив, возникает у гражданина «ступенчато»: несовершеннолетние, не достигшие 14 лет (малолетние), могут совершать мелкие бытовые и некоторые другие сделки. Ответственность по сделкам малолетнего несут родители, усыновители и опекуны, в том числе они отвечают за вред, причиненный малолетним, если не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 28 Гражданского кодекса РФ). Несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать мелкие бытовые сделки, распоряжаться своими заработком, стипендией, иными доходами, вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. Иные сделки несовершеннолетнего совершаются с письменного согласия его законных представителей — родителей, усыновителей или попечителя. Несовершеннолетний, не достигший 18 лет, может быть признан полностью дееспособным, если он вступил в брак, работает по контракту или трудовому договору или занимается предпринимательской деятельностью (ст. 26, 27 Гражданского кодекса РФ).

Вернемся на минуту к приведенному выше примеру. Подросток девяти лет, угнавший автобус, не обладает гражданской дееспособностью и не может лично отвечать за причиненный им вред. За него ответят родители и, возможно, учебное заведение, оставившие подростка без надзора, если не докажут в суде, что вред возник не по их вине.

Правосубъектность гражданина по *трудовому праву* в качестве работника возникает с 16 лет, при этом правоспособность, дееспособность и деликтоспособность возникают одновременно (ваши трудовые права и обязанности за вас никто не будет осуществлять). Выступать в качестве работодателей имеют право граждане, достигшие 18 лет, а также лица, не достигшие 18 лет, — со дня приобретения ими полной гражданской дееспособности (ст. 20 Трудового кодекса РФ).

Правосубъектность в *семейном праве* возникает по общему правилу с 18 лет либо, при наличии уважительных причин, с 16 лет (ст. 13 Семейного кодекса РФ). При этом правоспособность, дееспособность и деликтоспособность возникают одновременно.

Правоспособность и дееспособность граждан в определенных случаях может быть ограничена.

Например, *административное право* запрещает государственному служащему заниматься некоторыми видами деятельности (в том числе предпринимательством).

Гражданин, который вследствие психического расстройства не понимает значение своих действий или не может руководить ими, может быть признан в судебном порядке недееспособным (ст. 29 Гражданского кодекса РФ). Дееспособность граждан может быть ограничена в судебном порядке, если гражданин злоупотребляет алкоголем, наркотиками и ставит семью в тяжелое материальное положение (ст. 30 Гражданского кодекса РФ).

В *уголовном праве* предусматривается за некоторые виды преступлений наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 47 Уголовного кодекса РФ). Это — ограничение правоспособности гражданина.

Надо хорошо себе представлять, что ограничение правоспособности и дееспособности — исключительное явление, поскольку в этом случае ограничиваются не конкретные права и обязанности гражданина, а сама способность их иметь. Такие ограничения, безусловно, существенно ущемляют свободу личности, поэтому допускаются в исключительных случаях и лишь в судебном порядке.

Может ли гражданин сам отказаться от своей правоспособности? Иногда такие попытки делаются (например, юноша подписывает обязательство родителям жениться в течение года, получить определенную профессию, уехать на жительство в определенный город). Это самоограничения своей правоспособности, к ним можно относиться по-разному, однако юридического значения подобные обязательства не имеют (ст. 22 Гражданского кодекса РФ).

Виды (классификация) субъектов права. В российском праве разграничиваются три категории субъектов: физические лица (индивидуи); организации (объединения); государство и его органы (классификация субъектов права представлена на интеллектуальной карте 11-04). Рассмотрим каждую категорию более подробно.

Физические лица. Эту категорию составляют граждане, иностранные граждане и лица без гражданства.

Граждане — наиболее крупная, преобладающая группа индивидуальных субъектов. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» понимает под гражданством устойчивую правовую связь лица с Российской Федерацией, выражющуюся в совокупности их взаимных прав и обязанностей (ст. 3). Граждане РФ обладают всем комплексом закрепленных в Конституции РФ прав и свобод, несут перед государством определенные обязанности и находятся под покровительством Российской Федерации.

Согласно Федеральному закону от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» *иностранным* признается физическое лицо, не являющееся гражданином РФ и имеющее доказательства наличия гражданства (в монархиях — подданства) иностранного государства (ст. 2).

Иностранные граждане пользуются в Российской Федерации установленными законом правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Иностранные граждане не имеют права:

избирать и быть избранными в федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов РФ, а также участвовать в референдумах Российской Федерации и субъектов РФ;

находиться на муниципальной службе;

замещать должности в составе экипажа судна, плавающего под Государственным флагом РФ, быть членами экипажа военного корабля Российской Федерации или другого эксплуатируемого в некоммерческих целях судна, а также летательного аппарата государственной или экспериментальной авиации, быть командирами воздушного судна гражданской авиации;

быть принятыми на работу на объекты и в организации, деятельность которых связана с обеспечением безопасности Российской Федерации;

призываться на военную службу, однако могут поступить на военную службу по контракту и быть приняты на работу в Вооруженные Силы РФ, другие войска и воинские формирования в качестве лица гражданского персонала.

Лицом без гражданства закон считает физическое лицо, не являющееся гражданином РФ и не имеющее доказательств наличия гражданства (подданства) иностранного государства. Правовой статус лиц без гражданства, за отдельными исключениями, приравнен к статусу иностранных граждан.

Организации. Рассмотрим следующую категорию субъектов права — коллективных субъектов, организации (объединения).

Правосубъектность организаций (объединений) носит специализированный характер, т. е. они наделяются правами и обязанностями, которые необходимы для выполнения ими своих задач и функций (киностудия не вправе делать рыбные консервы, а рыбзавод — снимать кинофильмы).

Существует множество классификаций организаций (объединений), разработанных для конкретных научных или образовательных целей. В настоящей теме мы предлагаем общую обзорную классификацию

организаций (объединений) как субъектов правоотношений (см. интеллектуальную карту 11-04).

Российским законодательством общественные организации (объединения) подразделяются на две больших группы — коммерческие и некоммерческие.

Коммерческими закон считает организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Коммерческие организации могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий (ст. 50 Гражданского кодекса РФ). Правовой статус коммерческих организаций определен в этом Кодексе (гл. 4).

К некоммерческим закон относит организации (объединения), не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленических целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ (ст. 2 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»).

Некоммерческие организации по российскому законодательству могут создаваться в формах общественных или религиозных организаций (объединений), общин коренных малочисленных народов Российской Федерации, казачьих обществ, некоммерческих партнерств, государственных компаний и корпораций, частных учреждений, саморегулируемых организаций, автономных некоммерческих организаций, торгово-промышленных палат, социальных, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов, потребительских кооперативов, а также в других формах, предусмотренных федеральными законами (см. интеллектуальную карту 11-04).

В научной, учебной литературе да и в массовой печати довольно часто можно встретить термин «юридическое лицо». Что же понимается в законодательстве под юридическим лицом?

Главное (запомните это) состоит в том, что юридические лица — это всегда организации, коллективные субъекты, граждане юридическими лицами не являются.

Для юридических лиц характерны следующие отличительные признаки (ст. 48 Гражданского кодекса РФ):

- имеют самостоятельный баланс или смету;
- имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечают по своим обязательствам этим имуществом;
- могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности;
- в качестве самостоятельных организаций могут быть истцами и (или) ответчиками в суде.

Организация или объединение наряду со своей специальной компетенцией может наделяться правами юридического лица, а может и не иметь их (например, филиал, представительство).

По ходу изложения настоящей темы мы неоднократно употребляли понятие «правовой статус». Что понимается под ним?

Латинское слово *«status»* переводится как «положение» или «состояние». Соответственно, в законодательстве под *правовым статусом* понимается юридическое положение лица либо организации (объединения) в обществе и государстве. Образно говоря, статус — это положение субъекта права на «юридической карте», его место в «координатах права». Правовой статус позволяет отличить одного субъекта права от другого. Он всегда носит исторически обусловленный характер и отражает социальные возможности, которые предоставляет общество своим членам.

Применительно к гражданам разграничиваются три разновидности правового статуса: общий, специальный (родовой) и индивидуальный.

Общий правовой статус граждан образуют элементы правосубъектности, которые одинаковы у всех граждан: гражданство, конституционные свободы, права и обязанности, основы отраслевой правосубъектности (например, гражданская правоспособность), гарантии прав и свобод (например, гражданская, административная и уголовная ответственность).

Специальный (родовой) правовой статус возникает на основе специальной и отраслевой правосубъектности. Это, например, статус иностранного гражданина, государственного служащего, военнослужащего, прокурора, студента.

Индивидуальный правовой статус составляет совокупность прав и обязанностей конкретного человека. Этот статус складывается на протяжении всей жизни человека, он всегда индивидуален и неповто-

рим. Образно можно сказать, что это юридический папиллярный узор, который у каждого человека носит индивидуальный характер.

Правовой статус организаций (объединений) составляют их права, обязанности и ответственность (правовой статус государственных органов называется их *компетенцией*). Он определяется законами, подзаконными актами, а также распорядительными и учредительными документами. Как и в правовом статусе индивидов, в правовом статусе организаций (объединений) можно разграничить общую, специальную (родовую) и индивидуальную составляющие.

Структура и содержание правового статуса показаны на интеллектуальной карте 11-05.

Государство и его органы. Государство — довольно специфический коллективный субъект правовых отношений. В отличие от других субъектов оно обладает таким свойством, как суверенитет (политико-правовая независимость), может устанавливать, изменять и отменять нормы, на основе которых возникают правоотношения.

Государство участвует в качестве субъекта как в публично-правовых, так и в частноправовых отношениях.

Как публичная организация государство определяет правовую политику (например, пенсионную, налоговую, бюджетную); выступает на международной арене (заключение и денонсация международных договоров, признание других государств, установление и прекращение дипломатических отношений, участие в международных санкциях и т. д.); решает вопросы войны и мира; участвует в отношениях Федерации; осуществляет через судебную систему правосудие; участвует в отношениях гражданства, при этом, как уже отмечалось выше, оказывает защиту и покровительство своим гражданам; является хранителем золотого запаса страны и проч.

Участие государства в *частноправовых* отношениях не является для него специфическим и потому носит ограниченный характер: оно является субъектом государственной собственности; владеет в том числе пакетами акций и ценных бумаг коммерческих организаций; управляет ограниченным числом государственных казенных предприятий; выпускает государственные займы, лотереи, иные ценные бумаги и отвечает по ним; предоставляет кредиты; принимает поручительство по договорам и сделкам и т. п. Статья 124 Гражданского кодекса РФ подчеркивает, что в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, государство выступает на равных началах с другими участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами.

Государственные органы создаются в установленном законом порядке для осуществления задач и функций государства и наделяются для этого соответствующей компетенцией (правами, обязанностями, ответственностью), а также необходимыми материально-техническими средствами (зданиями, сооружениями, средствами связи, транспорта, в необходимых случаях — оружием, специальными средствами и т. д.). Государственные органы являются участниками правоотношений, в которых они могут выступать как от имени государства, так и от собственного имени.

Государственные органы в зависимости от их компетенции подразделяются на законодательные, исполнительные, судебные, контрольно-надзорные и иные. В федеративном государстве различают федеральные государственные органы и государственные органы субъектов федерации. По характеру компетенции различают органы общей и органы специальной компетенции. Более детально система органов государства и их полномочия будут рассмотрены в соответствующих темах настоящего учебника.

Объекты правоотношения. Это материальные или нематериальные блага, на которые направлены субъективные права и юридические обязанности. Значение объекта заключается в том, что он определяет смысл правоотношения — цель, ради которой оно устанавливается.

Точное установление объекта правоотношения имеет не только теоретическое, но и сугубо практическое значение. Например, если стороны заключают сделку по поводу одного объекта с целью прикрыть другую сделку с иным объектом (притворную сделку), такая сделка согласно законодательству ничтожна (ст. 170 Гражданского кодекса РФ). Юридическая квалификация преступления зависит от того, какому конкретно объекту (личности, имущественным правам, государственной власти, общественной безопасности и общественно-му порядку) виновный стремился причинить вред.

Существует множество классификаций объектов правоотношений, выберем из их числа наиболее очевидную. Среди объектов правоотношений принято различать:

природные объекты: земля, воды, воздух, леса, недра;

вещи: объекты производственного (станки, оборудование, транспорт, заводские цеха и сооружения) и потребительского назначения (дом, мебель, автомобиль, одежда, обувь, компьютер, мобильный телефон); деньги и ценные бумаги (пластиковая карточка, сберкнижка, чек, аккредитив) и т. д.;

продукты духовного творчества (результаты интеллектуальной деятельности): произведения науки, литературы и искусства; программы и базы данных; изобретения; полезные модели; промышлен-

ные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хай); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; коммерческие обозначения и проч.;

работы и услуги: строительные, транспортные, погрузочные, экспедиционные, сантехнические, коммунальные, авторемонтные, банковские, бухгалтерские, маркетинговые, ресторанные, общественно-го питания, банно-прачечные, хозяйственно-бытовые, парикмахерские, лечебные, рекреационно-оздоровительные, туристические, гостиничные, культурно-развлекательные, компьютерные, печатные, информационные, образовательные, справочные, библиотечные, юридические, аналитические;

живые объекты: домашние животные, птицы, рыбки, рабочий и продуктивный скот и т. п. К живым объектам применяются общие правила об имуществе, однако законом установлено, что при осуществлении прав не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности (ст. 137 Гражданского кодекса РФ);

сложные социальные объекты: порядок управления, общественный порядок, государственная власть, безопасность личности, общества, государства;

объекты, изъятые из гражданского оборота: оружие, наркотики, взрывчатые, ядовитые и радиоактивные вещества;

нематериальные блага: жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и добре имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага.

Гражданский кодекс РФ подразделяет вещи на *движимые и недвижимые*, для которых устанавливается различный правовой режим (ст. 130 Гражданского кодекса РФ).

В римском праве объектом правоотношений являлся также человек — раб, который мог быть объектом купли-продажи, дарения, мены, залога и других имущественных правоотношений. В современном законодательстве человек *никогда и ни при каких обстоятельствах* не выступает объектом правоотношений: даже малолетнего ребенка, лицо, лишенное дееспособности, законодатель не рассматривает как вещи. Они обязательно — субъекты, участники правоотношений (хотя, конечно, их правовые возможности могут быть ограничены). Поэтому выражения, иногда встречающиеся в печати: «футбольный клуб продал футболиста», «волейбольная команда сдала в аренду иг-

рока», — юридически неграмотны и не отражают подлинного содержания возникающих правоотношений.

В сводном виде классификация объектов правоотношений представлена на интеллектуальной карте 11-06.

Юридические факты. Для возникновения, изменения и прекращения правоотношения необходимо, чтобы в жизни для этого возник повод, импульс — появилось обстоятельство или их совокупность, которые «включают» юридическую норму, заставляют ее действовать. Именно эти обстоятельства называют юридическими фактами. Таким образом, под юридическими фактами понимаются конкретные социальные обстоятельства (события, действия), вызывающие в соответствии с нормами права наступление определенных правовых последствий — возникновение, изменение или прекращение правовых отношений.

Обращаясь к юридическим фактам, граждане исходят из того, что эти факты представляют собой явления объективной действительности, события или действия. Это — верное представление, но оно фиксирует лишь одну из сторон понятия «юридический факт». Другая сторона заключается в том, что в качестве юридических фактов выступают не любые, а лишь предусмотренные в законодательстве фактические обстоятельства.

Довольно часто для наступления правовых последствий недостаточно одного юридического факта, необходима их совокупность, которую называют фактическим (иногда юридическим) составом.

Виды (классификация) юридических фактов. Классификация юридических фактов — один из хорошо разработанных в юридической науке аспектов темы. В самых ранних работах по проблемам юридических фактов мы видим попытку их обобщить, систематизировать, ввести в определенные рамки. Выработанная в результате классификация юридических фактов — крупное достижение правовой мысли своего времени, оказавшее заметное влияние на развитие юридической теории. Не случайно эта классификация сохранилась и в настоящее время (см. интеллектуальную карту 11-07).

В основу классификации юридических фактов положены несколько взаимосвязанных признаков.

Во-первых, согласно волевому критерию все юридические факты подразделяются на события и действия. *События* — явления природы, возникновение и развитие которых не зависит от воли и сознания человека. *Действия* — это поступки человека, акты государственных органов и т. д.

Во-вторых, события принято подразделять на абсолютные и относительные. *Абсолютные события* — это явления природы, которые не

зависят от воли и сознания человека: наводнения, землетрясения, извержения вулканов, смерчи, цунами и т. п. Их юридическое значение заключается в том, что они могут повлиять на реализацию прав и обязанностей, например в качестве непреодолимой силы. *Относительные* события порождаются взаимодействием объективных сил природы и деятельности человека. Таковы, например, рождение человека, аварии, катастрофы, автодорожные происшествия и т. п. В результате расширения возможностей влияния человека на природу некоторые ранее абсолютные события могут перейти в категорию относительных (землетрясения).

В-третьих, действия по их юридическому значению подразделяются на правомерные и неправомерные. *Правомерные* действия соответствуют предписаниям юридических норм, в них выражается правомерное (с точки зрения действующего законодательства) поведение. *Неправомерные* действия противоречат правовым предписаниям, причиняют вред интересам общества и государства.

Значение этой классификации заключается в том, что она охватывает две в известной мере противоположных сферы правовой действительности: с одной стороны, договоры, сделки, административный акты, связанные с позитивными правовыми отношениями, с другой стороны, проступки, преступления, вызывающие возникновение охранительных правоотношений. Даже при скептическом отношении к юридическим классификациям нельзя не видеть здесь достижение абстрагирующей юридической мысли, охватившей единой классификаций юридические факты с противоположным социальным знаком.

В-четвертых, правомерные действия делятся на юридические акты и юридические поступки. *Юридические акты* — это действия, прямо направленные на достижение правового результата (договоры, сделки, заявления, решения и т. д.). Совершая юридические акты, граждане, государственные органы и другие субъекты целенаправленно создают, изменяют, прекращают правовые отношения для себя или других субъектов. *Поступки* вызывают правовые последствия независимо от того, сознавал или не сознавал субъект их правовое значение, желал или не желал наступления правовых последствий. Разновидность правомерных поступков — результативные действия, связанные с материально-преобразующей деятельностью людей (производством и потреблением материальных благ, созданием произведений литературы и искусства, открытий и изобретений и т. п.).

Юридические факты не следует смешивать с другим видом фактов, имеющих правовое значение, — *юридическими доказательствами*.

Доказательства — это фактические обстоятельства, носители информации, с помощью которых доказывается наличие или отсутствие юридических фактов в судебном, административном или другом правоприменительном процессе. Например, если для решения дела (скажем, для назначения пенсии) гражданину необходимо доказать свой возраст, это можно сделать различными средствами: предъявлением паспорта, свидетельства о рождении, выписки из книги регистрации загс, наконец, если письменных документов не существует (такое случается на практике по причине гибели архивов), — показаниями свидетелей. Возраст в данном примере — это юридический факт, все иные факты и обстоятельства — доказательства необходимого для назначения пенсии возраста.

Классификация юридических фактов — одно из средств изучения правовых отношений, особенностей правового регулирования. Выявляя юридические факты, мы устанавливаем, какого рода правоотношение из него возникло, какие юридические нормы должны быть в данном случае применены. С этой целью данная классификация широко используется в юридической практике, науке, правовом образовании.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Раскройте понятие и признаки правоотношения.
2. Каковы виды (классификации) правоотношений?
3. Раскройте состав правоотношения, назовите его основные элементы.
4. Каковы субъекты правоотношений? Какие виды (классификации) субъектов права вам известны?
5. Раскройте понятие правосубъектности, покажите ее структуру.
6. Раскройте понятие и содержание правоспособности.
7. Дайте определение понятия дееспособности.
8. Раскройте понятие деликтоспособности.
9. Раскройте понятие правового статуса.
10. Покажите значение физических лиц как субъектов права.
11. Покажите значение организаций (объединений) как субъектов права.
12. Покажите значение государства как субъекта правоотношений.
13. Каково содержание правоотношений? Раскройте состав правоотношения.
14. Каковы содержание и социальные функции субъективного права?

15. Каковы содержание и социальные функции юридической обязанности?
16. Раскройте понятие объекта правоотношения. Каковы виды (классификации) объектов правоотношений?
17. Раскройте понятие юридического факта и фактического (юридического) состава.
18. Каковы виды (классификации) юридических фактов?
19. Назовите виды юридических фактов-действий.
20. Назовите виды юридических фактов-событий.
21. Каково соотношение юридических фактов и фактов-доказательств?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки правоотношения.
2. Виды правоотношений.
3. Состав правоотношения.
4. Субъекты права. Правосубъектность.
5. Юридические факты.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Понятие и признаки правоотношения.
2. Виды (классификации) правоотношений.
3. Состав правоотношения, его основные элементы.
4. Субъекты правоотношений. Виды (классификации) субъектов права.
5. Понятие правосубъектности, ее структура.
6. Понятие и содержание правоспособности.
7. Понятие дееспособности.
8. Понятие деликтоспособности.
9. Понятие правового статуса.
10. Физические лица как субъекты права.
11. Организации (объединения) как субъекты права.
12. Государство как субъект правоотношений.
13. Содержание правоотношений. Состав правоотношения.
14. Содержание и социальные функции субъективного права.
15. Содержание и социальные функции юридической обязанности.
16. Понятие объекта правоотношения. Виды (классификации) объектов правоотношений.
17. Понятие юридического факта и фактического (юридического) состава.

18. Виды (классификации) юридических фактов.
19. Виды юридических фактов-действий.
20. Виды юридических фактов-событий.

Основная литература

Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Российское право: учебник. 2-е изд. М.: Норма, 2013. § 8 гл. 2. @Znaniум.

Правоведение: учебник / отв. ред. В. Д. Перевалов. М.: Норма, 2010. § 2 гл. 6. @Znaniум.

Правоведение: учебник / под ред. И. В. Рукавишниковой, И. Г. Напалковой. 2-е изд. М.: Норма, 2013. § 6 гл. 2. @Znaniум.

Дополнительная литература

Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. Гл. 18. @Znaniум.

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2010. Темы 3 (3.7), 21. @Znaniум.

Теория государства и права: учебник / отв. ред. В. Д. Перевалов. 4-е изд. М.: Норма, 2013. Гл. 18. @Znaniум.

Теория государства и права: учебник / под ред. А. Г. Хабибулина, В. В. Лазарева. 3-е изд. М., 2011. Гл. 22. @Znaniум.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 11-01

Признаки правоотношений



Интеллектуальная карта 11-02

Виды (классификации) правоотношений

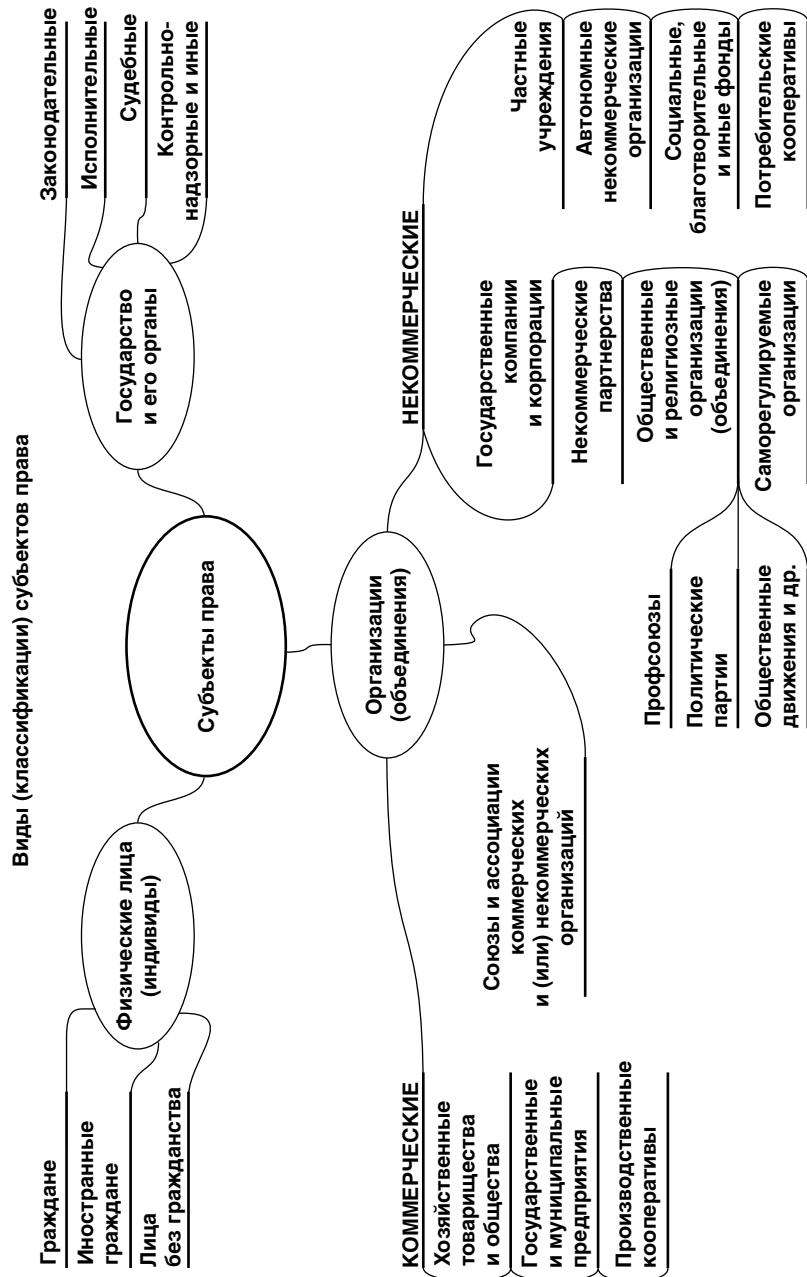
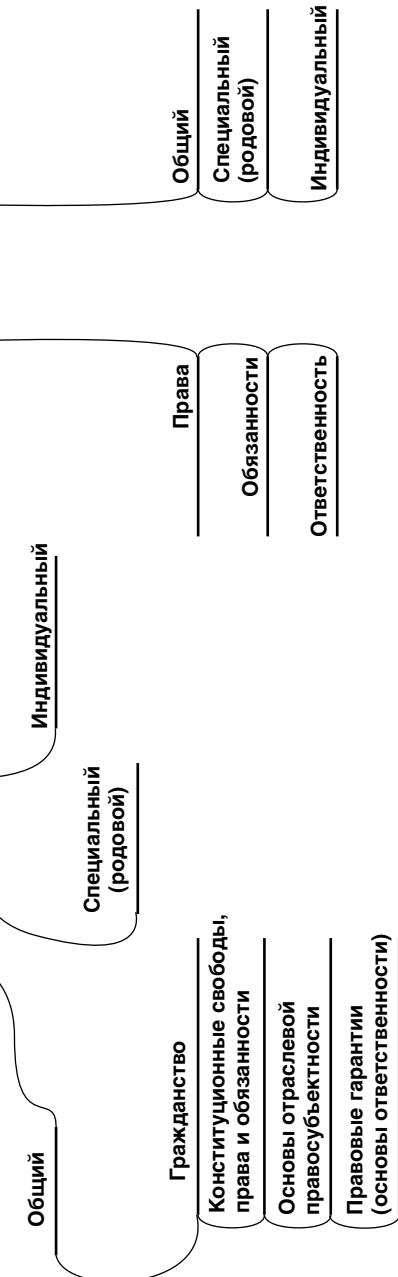


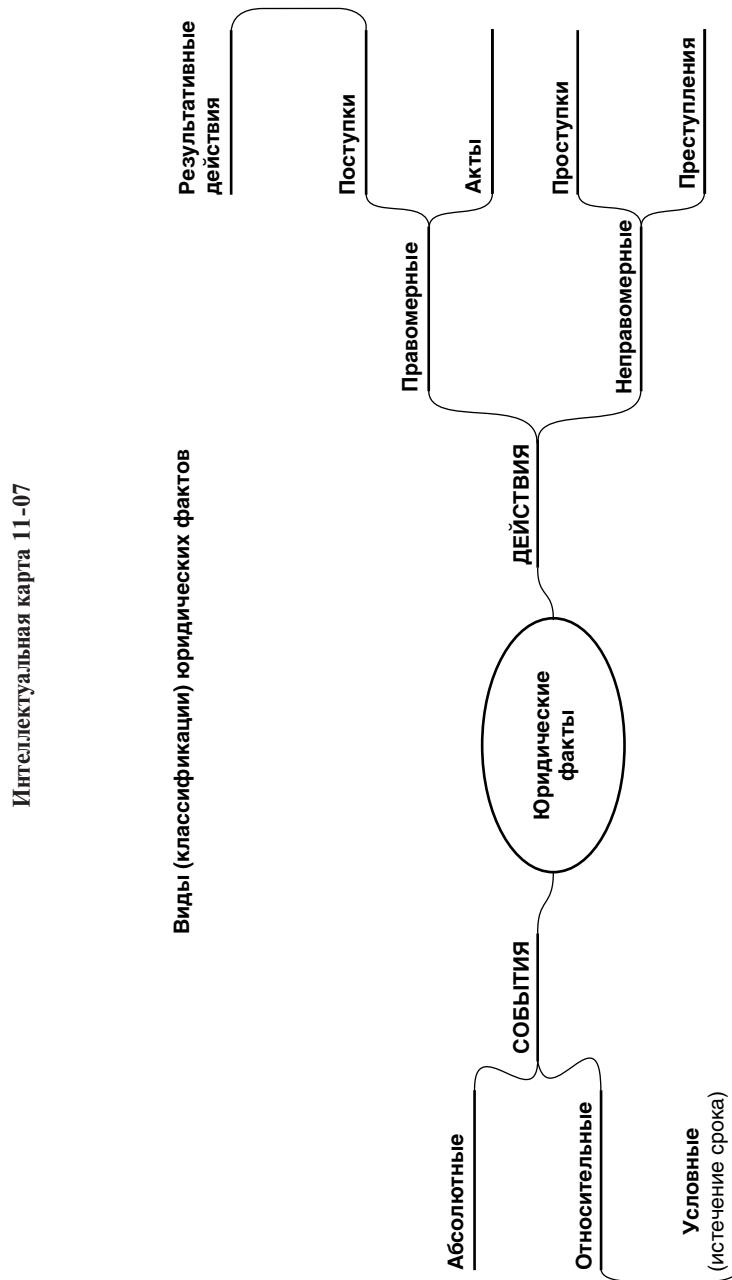
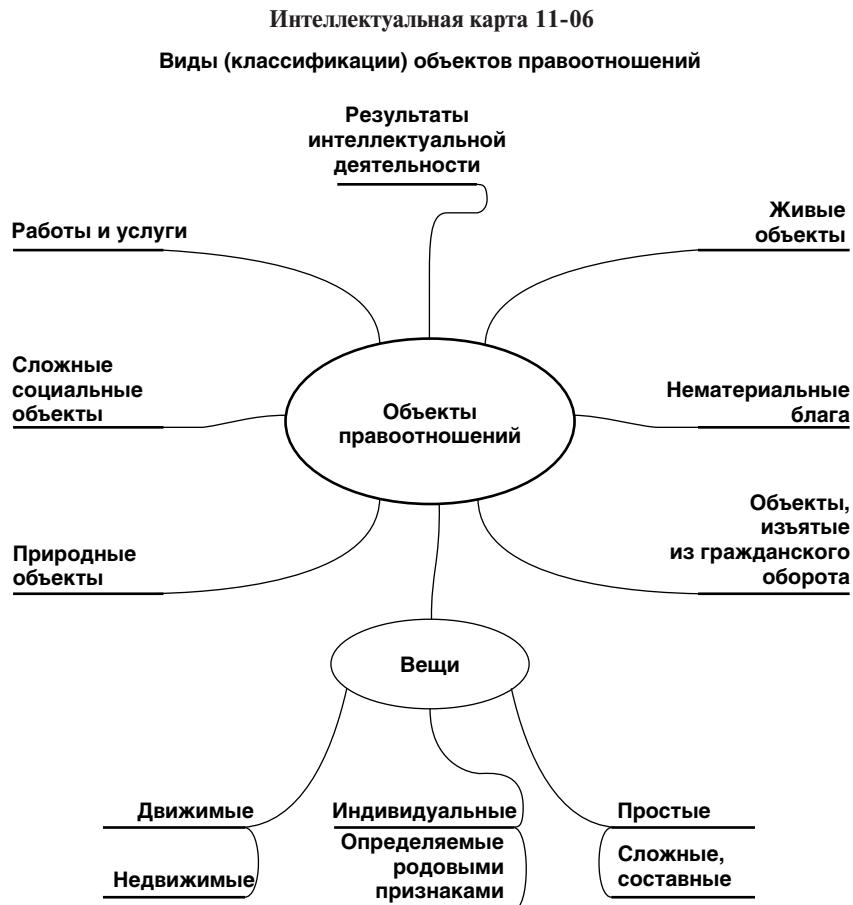
Интеллектуальная карта 11-03

Структура правосубъектности



Интеллектуальная карта 11-04

Интеллектуальная карта 11-05
Структура и содержание правового статуса



Тема 12. Реализация и применение права

1. Основные понятия

Реализация права — претворение предписаний юридических норм в жизнь, в деятельность субъектов права.

Использование права — возможное поведение субъекта в рамках предоставленной ему диспозицией правовой нормы свободы действовать по своему усмотрению и в собственном интересе.

Исполнение обязанности — необходимые действия субъекта, предписанные ему диспозицией правовой нормы под угрозой применения санкций.

Соблюдение запрета — необходимое поведение субъекта, выраженное в воздержании от совершения действий, которые ему не дозволены диспозицией правовой нормы.

Применение права — властная деятельность государственных органов, должностных лиц и иных компетентных субъектов, способствующая реализации права в других формах иными субъектами или контролирующая ее.

Акт применения права — властное решение компетентного субъекта по определенному случаю в отношении конкретного лица для содействия реализации его прав или привлечения его к юридической ответственности.

Пробел в праве — созданное законодателем или выявленное компетентным органом отсутствие правовой нормы для регулирования правовой ситуации в источниках действующего права.

Аналогия закона — решение юридического дела по существу в условиях пробела в праве на основании нормы, регулирующей сходные отношения.

Аналогия права — решение юридического дела по существу в условиях пробела и отсутствия нормы, регулирующей сходные отношения, на основании общего духа, целей, задач и принципов действующего законодательства.

2. Историко-социологическое введение

«Когда я приезжаю в чужую страну, я никогда не спрашиваю, хорошие там законы или плохие. Я спрашиваю только, исполняются ли они». Такой вопрос герой «Града обреченного» братьев Стругацких мог бы задать и в современной России. Сейчас в нашей стране действует более 5 тыс. федеральных законов и в десятки раз больше подзаконных актов. Однако в жизни действие законов не всегда оказывается таким, как предполагает законодатель.

Например, с 1 июня 2013 г. на всей территории РФ вступил в силу закон, запрещающий курение в общественных местах под угрозой штрафа. Между тем до сих пор не редкость встретить дымящего соседа в подъезде или пассажира в пригородной электричке. Многие курильщики требуют отменить этот запрет как ущемляющий их права. До сих пор не ясно, будет ли воплощена в жизнь данная норма права. В истории России не раз случалось, что законодатель сам отказывался издавать трудно реализуемый закон или указ. Рассказывают, например, что Петр I, заслушав в Сенате ряд дел о вопиющем казнокрадстве, в гневе приказал генерал-прокурору Сената П. И. Ягужинскому: «Сей час написать от моего имени указ во все государство такого содержания, что если кто и на столько украдет, что можно купить веревку, тот, без дальнейшего следствия, повешен будет!» Граф Ягужинский тут же спросил: «Всемилостивейший Государь, неужели ты хочешь оставаться императором один, без служителей и подданных?»

Проблема реализации права, воплощения в жизнь воли законодателя до сих пор актуальна для России, где издавна главным спасением от дурных предписаний, по словам князя П. А. Вяземского, служило их «дурное исполнение».

3. Основной материал

Понятие и признаки реализации права. Значение права для общества и государства определяется его реальным влиянием на поведение субъектов, которым оно адресовано. Самые совершенные законы останутся пустым звуком, если субъекты ими не руководствуются в той ситуации, на которую они рассчитаны. Поведение отдельных граждан, их объединений, государственных органов и должностных лиц в соответствии с предписаниями норм права и называется *реализацией права* (от лат. *realis* — овеществленный).

По словам известного российского правоведа С. С. Алексеева, реализация права является завершающей стадией правового регулирования. Реализации права предшествует разработка и издание норм и возникновение на их основе правоотношений между теми, кому норма адресована.

Предположим, законодатель устанавливает в Налоговом кодексе РФ норму, обязывающую субъектов уплачивать определенный налог на владельцев вертолетов. А. И. Иванов приобрел вертолет, в результате чего стал участником налогового правоотно-

шения. Уплачивая налог за владение вертолетом, А. И. Иванов реализует возложенную на него обязанность, т. е. реализует предписание нормы права.

Реализацией права признается не любое, а только правомерное поведение субъекта (действие или бездействие), которое он осознанно совершает в рамках определенных правоотношений. Поясним каждый из названных признаков.

Осознанное поведение. Поведение субъекта может выражаться как в активных действиях (приобретение автомобиля, уплата налога и т. п.), так и в воздержании или уклонении от их совершения (отказ от поездок на автомобиле в зимний период, воздержание от курения в общественном месте и др.). Однако как действие, так и бездействие осознанно. Субъект права ведет себя определенным образом именно потому, что знает о предоставленных ему правах или возложенных обязанностях, а не потому, что его поведение случайно совпало с предписанным поведением.

Такое знание — результат внутреннего влияния или действия нормы на субъекта. Оно выражается в информировании о содержании нормы, ее восприятии субъектом («какое именно поведение норма предписывает?»), в формировании особого психологического отношения к установленному правилу (одобрительное, нейтральное, негативное), определенном представлении о ценностях («что приемлемо, а что неприемлемо в данном случае?»), в наличии у субъекта определенного мотива (побуждения к определенному поведению).

Например, если иностранный турист управляет автомобилем в населенном пункте в России со скоростью 60 км/ч из-за свойственной ему осторожности или из-за желания лучше осмотреть окрестности и не знает о том, что это предельная скорость для движения в населенных пунктах по принятым в России правилам дорожного движения, его действия правомерны, но не могут рассматриваться как реализация права.

Соответствие нормам права. Реализацией права может быть только поведение человека в области отношений, которые регулируются правом. Если некоторые отношения находятся вне сферы правового регулирования, то, соответственно, они не могут рассматриваться как реализация норм права. Например, человечество узнало о болезнетворных свойствах бактерий и установило санитарные нормы сравнительно недавно. Люди, которые до этого являлись источниками бактериального заражения, не могли рассматриваться как нарушители санитарных норм, поскольку эти нормы тогда не существовали.

Наличие правоотношений. Реализацией является поведение в соответствии со своими правами и обязанностями, которые могут возникнуть только в правоотношениях с частицей субъекта. Например, заваривая чай на своей кухне, каждый из нас, несомненно, совершает определенный акт поведения, но при этом не реализует права и не выполняет обязанности. Напротив, те же действия официанта в кафе по заказу клиента совершаются в рамках договорных правоотношений между клиентом и предприятием питания. Поэтому они признаются одной из форм реализации права.

Правомерное поведение. Реализация права по определению предполагает действие в соответствии с нормативными предписаниями, без ущерба для прав и законных интересов других. Правонарушения не признаются реализацией права именно потому, что представляют собой отклонение от нормативного предписания.

Перефразируя известное изречение, можно сказать, что реализация моего права махать кулаком заканчивается там, где начинается ваш нос. На практике это, в частности, означает, что собственник земельного участка может обносить его забором, не перегораживая при этом проход по улице.

Признаки реализации права показаны на интеллектуальной карте 12-01.

Перечисленные признаки являются общими для всех субъектов правоотношений, участвующих в реализации права. В их числе государственные органы, должностные лица, граждане и их объединения.

Формы реализации права. Все многообразие поведения, именуемого реализацией права, принято разделять на три основные формы: *соблюдение, исполнение и использование* (см. интеллектуальную карту 12-02). Эти формы связаны с тремя возможными видами предписаний, которые могут быть закреплены в диспозиции нормы права: установление запрета, возложение обязанности и предоставление права. При реализации права в жизни воплощаются не общие предписания нормы, а конкретные субъективные права и обязанности в рамках правоотношений. Соответственно выделяются использование прав, исполнение обязанностей и соблюдение запретов субъектами правоотношений. В каждой из названных форм субъекты реализуют право непосредственно, своими силами.

Использование прав. Эта форма реализации чаще всего ассоциируется с активными действиями управомоченного лица по воплощению в жизнь своего субъективного права в конкретном правоотношении. Именно данная форма позволяет в полной мере раскрыть потенциал важнейшего принципа правового государства — «разрешено все, что не запрещено законом». Он открывает широкое поле деятельности

для участия граждан и их объединений в политической, общественной и культурной жизни, а также в предпринимательской деятельности.

В то же время упоминающая норма не может обязывать субъекта права использовать свое субъективное право. Значит, субъект может бездействовать, отказаться от использования субъективного права, например ездить на собственном автомобиле или оставить его на стоянке, забрать вклад из банка или продлить договор банковского вклада, поступить в вуз или ограничиться средним образованием.

Исполнение обязанностей. Это активная форма реализации права, при которой субъект совершает действия в соответствии с возложенными на него юридическими обязанностями. Примерами могут быть исполнение обязанности уплачивать налоги и сборы, защищать Отечество, подчиняться закону. Обязанности могут устанавливаться как по отношению к частному лицу (например, вернуть долг или оказать определенные услуги по договору), так и перед государством (уплатить законно установленный налог за владение недвижимым имуществом и др.).

Важно помнить о тесной связи использования прав и исполнения обязанностей в конкретных правоотношениях. Ценность субъективного права определяется тем, что ему соответствует определенная юридическая обязанность, исполнения которой упомянутое лицо вправе требовать. Право без обязанности теряет смысл. Например, по договору купли-продажи дивана праву покупателя требовать доставку товара соответствует обязанность продавца доставить товар. Право собственника обнести свой участок забором соотносится с обязанностью всех прочих субъектов не препятствовать этим действиям (если при этом не нарушаются их права и законные интересы). Праву пенсионера на получение информации о состоянии своих пенсионных накоплений соответствует обязанность Пенсионного фонда РФ представить такую информацию и т. д.

Соблюдение запретов. Это пассивная форма реализации права, которая выражается в том, что субъект воздерживается от действий, прямо запрещенных диспозицией нормы права. Речь идет о сознательном отказе совершить то, о чем субъект знал и что он действительно был в состоянии сделать. Например, если автомобиль, которым управляет водитель, может двигаться со скоростью 180 км/час, но водитель, осуществляя движение по автостраде, сознательно держит скорость автомобиля до 110 км/час, имеет место соблюдение запрета, установленного правилами дорожного движения. Этот запрет направлен на обеспечение безопасности всех участников дорожного движения.

Наиболее «богаты» запретами нормы отраслей публичного права (уголовного, административного, налогового и др.).

Применение права — особая форма реализации права. Зачастую действий самого упомянутого субъекта бывает недостаточно для реализации своих прав либо обязанное лицо по тем или иным причинам не исполняет свои обязанности, не соблюдает запреты. В таких случаях возникает необходимость в особой форме реализации права — правоприменении (правоприменительной деятельности). Правоприменению свойственны следующие отличительные черты (см. интеллектуальную карту 12-03).

Особые субъекты. Применение права возлагается на государственные органы, должностных лиц. Речь идет о различных органах исполнительной власти (чиновники министерств, ведомств, служб, агентств) или о судах. Однако отдельные акты применения права принимают также негосударственные организации в рамках предоставленных им полномочий. В их числе работодатели (начисление зарплаты, объявление выговора и проч.), учебные заведения (прием абитуриента в вуз, отчисление студента и т. п.), страховые компании (признание случая страховым) и др.

Правоприменители не участвуют в правоотношениях между субъектами, кому они помогают реализовывать права или кого привлекают к ответственности. Так, суд разрешает спор между банком-кредитором и заемщиком, не становясь стороной их договора; инспектор устанавливает факт превышения скорости водителем и налагает на него штраф, но обязанность водителя уплатить штраф — это обязанность не перед инспектором, а перед государством; налоговая служба принимает решение о регистрации юридического лица, но не становится его учредителем.

Особые случаи. Правоприменение требуется далеко не во всех случаях реализации права. Фигура правоприменителя необходима лишь в случаях, когда иные формы реализации по тем или иным причинам не достигают цели (гражданин не может воспользоваться своими правами, обязанности не исполняются, а запреты не соблюдаются).

Правоприменительный акт необходим, когда правоотношение не может возникнуть, измениться или прекратиться без решения уполномоченного государственного органа. Например, для регистрации нового юридического лица требуется решение государственной налоговой службы, для назначения пенсии — решение Пенсионного фонда РФ, для призыва в армию — решение призывной комиссии.

Применение права необходимо для разрешения спорных ситуаций: руководитель рассматривает жалобу граждан на решение своего

подчиненного, суд определяет порядок использования жилого дома несколькими собственниками и др.

Наконец, применение права обеспечивает применение мер юридической ответственности: сотрудник дорожной инспекции налагает штраф за нарушение правил дорожного движения; суд выносит решение, обязывающее ответчика возместить причиненный истцу ущерб.

Властный характер. В отличие от договора, соглашения применение права носит односторонний государственно-властный характер: одно лицо принимает решение, другое — обязано подчиниться. Применение права как властная деятельность осуществляется уполномоченными лицами. Специальные нормы устанавливают, кто, в каких случаях, в каком порядке и с каким результатом применяет право. Это необходимое ограничение власти правоприменителя, призванное исключить возможные злоупотребления и превышение полномочий с его стороны.

Специфика властных полномочий правоприменителя в том, что он не только *вправе*, но и *обязан* ими воспользоваться в установленных нормой случаях, как в ответ на обращение заинтересованных лиц (например, регистрация брака, рассмотрение искового заявления), так и вопреки воле других субъектов (например, применение мер административной ответственности к водителю за нарушение правил дорожного движения). Если же должностное лицо отказывается от совершения правоприменительных действий без законных оснований, заинтересованное лицо вправе обжаловать его действия его начальству или в суд и требовать понудить его совершить эти действия.

Четкая процедура. Применение права осуществляется в особом порядке, именуемом правоприменительной процедурой. Наиболее подробно правоприменительная процедура регламентирована в органах следствия и судах. В России и во многих других странах действуют специальные процессуальные кодексы. Например, следователь полномочен возбуждать уголовное дело в отношении того или иного лица лишь при наличии достаточных поводов, обязан вести следствие и привлекать подследственного в качестве обвиняемого по строго установленным правилам. За их нарушение ему самому грозит ответственность. Для органов исполнительной власти аналогичную процедуру устанавливают не только законы, но и подзаконные акты (регламенты, инструкции, положения и т. п.).

Стадии применения права. Речь идет о последовательности действий, которые правоприменитель совершает, соотнося норму права с конкретными жизненными обстоятельствами. В целом этот процесс проходит четыре стадии (см. интеллектуальную карту 12-04).

Первая — *установление фактических обстоятельств дела*. Смысл этой стадии в том, чтобы установить сумму фактических обстоятельств дела, выяснить, что же произошло в действительности.

Вторая стадия — *поиск применимых норм права*. На этой стадии правоприменитель должен выяснить, регулируется ли произошедшее правом, и если да, то какой именно нормой.

Третья стадия — *юридическая квалификация*. На этой стадии информация о фактах «сливается», сопоставляется с информацией о праве. Произошедшему дается максимально точная правовая оценка с позиции применимых норм права.

Четвертая стадия — *принятие решения по делу*. На заключительной стадии правоприменитель должен сформулировать свое решение: с учетом фактических обстоятельств и на основе нормы права определить конкретную меру наказания (или поощрения) и аргументировать свое решение в правоприменительном акте.

Предположим, в суд о защите своих прав обратился гражданин И. И. Петров, купивший некачественные ботинки и требующий вернуть уплаченные деньги. В таком случае стадии применения права в суде будут выглядеть следующим образом.

Суд выясняет, действительно ли между магазином и И. И. Петровым заключен договор, по которому магазин продал покупателю некачественный товар и отказался возвращать ему деньги.

Суд приходит к выводу, что дело должно быть решено на основании Закона РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей», поскольку И. И. Петров покупал ботинки в магазине для личных нужд.

Суд квалифицирует отказ магазина вернуть деньги за некачественный товар как нарушение права потребителя И. И. Петрова.

Наконец, на основании Закона «О защите прав потребителей» и установленных фактов по делу суд выносит решение (акт применения права), обязывающее магазин вернуть деньги И. И. Петрову.

Акты применения права. Итак, решение правоприменителя по конкретному делу оформляется в *акте применения права*. Таково общее название для всевозможных судебных решений, постановлений административных органов, свидетельств о регистрации права, приказов и др. Подобные акты необходимы, чтобы индивидуализировать предписания норм права в конкретной ситуации и к определенным субъектам и решить вопрос о субъективном праве, об обязанности или о юридической ответственности. Кроме того, акты применения права обязательны для лиц, в отношении которых они вынесены.

Поясним эти три признака на примере судебного решения по делу о возмещении ущерба, причиненного автовладельцу И. А. Иванову в результате аварии по вине А. И. Петрова.

Судебное решение не только обязывает А. И. Петрова возместить ущерб И. А. Иванову, но и должно признаваться их страховыми компаниями, органами госавтоинспекции в части установления факта аварии, ее виновника, размера ответственности.

Данное решение определяет точный размер ответственности А. И. Петрова в пределах, установленных общей нормой права о возмещении вреда.

В результате вынесения данного решения А. И. Петров превращается в должника И. А. Иванова, т. е. на него возлагается юридическая обязанность возместить ущерб.

Содержание акта применения права строго определено, как и сам процесс его принятия. В таком акте обязательно должно быть указано: кто и когда его вынес, по какому делу, на каких фактах и нормах решение основано и в чем оно заключается. У юристов эти части акта применения права называются соответственно вводной, описательной, мотивированной и резолютивной.

Акты применения права всегда основываются на нормативных правовых актах (законах, регламентах и др.) и индивидуализируют их общие предписания в конкретной ситуации и в отношении поименно названных лиц. Например, приговор суда может устанавливать, что гражданин И. И. Сидоров осужден к лишению свободы сроком на два года за совершенную им кражу на основании ч. 1 ст. 158 Уголовного кодекса РФ. Однако приговор — не общая норма права, он не предусматривает общее правило, по которому всякого вора следует осуждать к лишению свободы на срок до двух лет.

Юридическая квалификация. Каждая из стадий процесса применения права по-своему сложна. С юридической точки зрения наиболее сложный момент — юридическая квалификация (третья стадия процесса применения). Она представляет собой оценку произошедшего в жизни с позиции применимых норм права. Именно такая оценка позволяет сказать, произошло ли в действительности отклонение от предписания нормы права, и если да, то в чем оно выражлось и какие последствия должны наступить. Например, от квалификации зависит, признать ли смерть человека убийством, причинением смерти по неосторожности, следствием необходимой самообороны или исполнением законного приговора. Сответственно, признавать ли действия того, кто причинил смерть, преступными (в случае убийства или при-

чинения смерти по неосторожности) или же правомерными (в случае необходимой обороны или исполнения приговора). Наказанию подлежат только преступные действия.

С квалификацией связаны две главные проблемы — толкование норм права и выявление и устранение пробелов в праве.

Толкование норм права. Чтобы применять норму права к конкретным жизненным отношениям, необходимо понимать смысл заключенного в ней правила поведения. Такой процесс называется толкованием норм права. Им занимаются не только юристы, адвокаты, судьи, чиновники, но и все сознательные граждане, ведь, не зная смысла закона, невозможно реализовывать его предписания. Тем не менее в процессе применения права решающее значение имеет так называемое *официальное* (от лат. *officium* — должность) толкование. Его дает сам правоприменитель по конкретному делу (например, судья при рассмотрении иска, сотрудник полиции при проверке документов, администрация вуза при приеме абитуриентов на первый курс) и на нем же основывает свое властное решение.

Статья закона — не статья в газете. Смысл нормы права (точнее, ее текст) не всегда понятен с первого взгляда. Между тем ни судья, ни чиновник не могут отказать в решении дела со ссылкой на неясность нормы. В такой ситуации приходится прибегать к различным способам и приемам толкования текста.

Уяснение смысла текста нормы обычно начинают с его буквального прочтения (грамматическое толкование). Его дополняет сопоставление толкуемой нормы со взаимосвязанными предписаниями (системно-логическое толкование). Если два названных способа не позволяют устранить неясности текста, следует обратиться к изучению условий, в которых текст был создан (историческое толкование), и целей, которых с его помощью намеревался достичь законодатель. Это *teleologическое* (от греч. *teleos* — цель) толкование.

Предположим, в архиве древних актов найден петровский указ с предписанием «Всех мошенников казнить нельзя помиловать». Знаки препинания из-за плохой сохранности не читаются. Устранить неясность нормы на основании буквального прочтения не удается. Следует прочесть данный акт целиком, установить системные связи данной нормы с общим содержанием (предусматривает ли указ иные жесткие меры ответственности, какие нормативные акты дополняют его смысл?). Если и это не позволяет устраниить сомнения, необходимо собрать дополнительную информацию об обстоятельствах издания указа. Был ли он составлен после доклада П. И. Ягужинского? В каком расположении духа находился самодержец? (см. п. 2 в настоящей

теме) и о его целях (хотел ли Петр остаться императором один, без служителей и подданных?).

Известны случаи, когда правоприменитель постепенно изменяет смысл ясно выраженной нормы права, ограничивая или расширяя сферу ее действия. Такая необходимость может возникнуть, когда предписание перестало соответствовать жизненным потребностям, представляется слишком жестоким, несправедливым, обременительными и т. п. Например, одна из статей английской Великой хартии вольностей 1215 г. закрепляла гарантии крупных феодалов от произвольного преследования. С течением времени английские судьи расширяли сферу ее действия по кругу лиц, поэтому к концу XVII в. она распространялась на все свободное население Великобритании.

Пробелы в праве. В настоящий момент в России действуют свыше 5 тыс. федеральных законов и несколько десятков тысяч подзаконных актов. Однако даже в таком многообразии не всегда находится норма права, регулирующая ту или иную ситуацию. Отсутствие подходящей нормы называется пробелом в действующем праве.

Пробел — серьезный недостаток законодательства, привлекающий повышенное общественное внимание и вызывающий острую критику деятельности законодательных органов. Поэтому факт пробела может быть констатирован при соблюдении следующих условий:

речь идет о ситуации, которая требует правового регулирования;
факт отсутствия нормы установлен в процессе применения права компетентным субъектом (судом, инспектором и др.);

отсутствие подходящей нормы связано с появлением новых общественных отношений, не известных в момент издания норм, или с дефектами в формулировках норм права.

Пробелами в праве не могут быть признаны и не являются: неясность нормы (например, ввиду туманной формулировки законодателем); намеренный отказ законодателя установить норму для регулирования данных отношений (выведение из сферы правового регулирования домашнего воспитания детей родителями и проч.); ошибка гражданина или правоприменителя (например, неспособность гражданина или должностного лица найти подходящую норму).

Пробелы в праве — нежелательное явление для правового регулирования, поскольку правоприменителю непонятно, на какую норму опереться, чтобы решить ту или иную правовую ситуацию. При этом ни один государственный орган или должностное лицо не вправе отказываться от применения права под предлогом пробела в праве. Значит, пробелы необходимо восполнять или преодолевать.

Восполнение пробела в праве находится в компетенции правотворческих органов. В России оно происходит путем принятия нового нормативного правового акта либо внесения изменений или дополнений в уже действующий. В странах англо-американской правовой семьи судебная власть также участвует в восполнении пробелов в праве посредством формулировки новых прецедентов.

От восполнения пробела в праве следует отличать его *преодоление*. Преодолевают пробелы органы исполнительной или судебной власти непосредственно в ходе применения права. Они не создают новую норму права и не восполняют пробел, а решают дело вопреки пробелу с помощью аналогии закона и аналогии права.

Аналогия закона представляет собой решение дела на основании нормы, регулирующей сходные (аналогичные) отношения. Если и такая норма не обнаружена, в исключительных случаях допускается преодоление пробела с помощью *аналогии права*: дело будет решено на основании общего духа, целей, задач и принципов действующего законодательства.

Применяя право по аналогии, государственный орган и должностное лицо, по сути, выступают в роли законодателя в конкретном деле. Поэтому использование аналогии в процессе применения права должно быть оправдано ситуацией и разрешено законом. В частности, Уголовный кодекс РФ запрещает применение закона по аналогии, дабы не расширять возможности судов по привлечению граждан к уголовной ответственности. Гражданское и семейное законодательство, напротив, допускают аналогию. Например, в Гражданском кодексе РФ установлены правила приобретения собственности по давности на недвижимое имущество (земельные участки, дома и т. п.). На основании аналогии закона эти же правила применяются в отношении прочих вещей. По аналогии права формулировалась обязанность субъектов действовать добросовестно при реализации гражданских прав и обязанностей. Также по аналогии права могут определяться субъективные права и обязанности членов семьи.

Исполнение актов применения права. После принятия акт применения права, как правило, может быть оспорен или обжалован в установленном законом порядке в вышестоящую инстанцию (в апелляционный суд, руководителю государственного органа, начальнику должностного лица). Если данная инстанция утверждает оспариваемый акт или акт вовсе не оспаривался, то он вступает в силу и подлежит исполнению теми, кому адресован. Такое исполнение — закономерный итог применения права. Например, виновник аварии обязан

возместить пострадавшему ущерб в размере, определенном решением суда; оштрафованный инспектором нарушитель правил дорожного движения обязан уплатить штраф; осужденный к лишению свободы преступник направляется для отбывания наказания в исправительную колонию. За точным исполнением акта применения права наблюдают особые должностные лица (судебные приставы, сотрудники службы исполнения наказаний), наделенные властью применять к нарушителям определенные санкции.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Какое поведение признается реализацией права?
2. Какие субъекты участвуют в реализации права?
3. Каковы формы реализации права?
4. В каких случаях возникает необходимость применения права?
5. Каковы стадии процесса применения норм права?
6. Чем отличаются акты применения права от нормативных правовых актов?
7. Что такое толкование норм права?
8. Что такое пробел в праве?
9. В чем отличие восполнения и преодоления пробела в праве?
10. В чем суть аналогии закона?
11. В чем суть аналогии права?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки реализации права.
2. Формы реализации права.
3. Применение права — особая форма реализации.
4. Стадии применения права.
5. Акты применения права.
6. Толкование норм права.
7. Пробелы в праве.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Понятие и смысл реализации права.
2. Соотношение форм реализации права.
3. Соблюдение как форма реализации права.
4. Исполнение как форма реализации права.
5. Использование как форма реализации права.

6. Реализация права как процесс и как результат.
7. Место реализации права в механизме правового регулирования.
8. Применение права как особая форма реализации права.
9. Соотношение нормативных правовых и индивидуальных правовых актов.
10. Стадии процесса применения права.
11. Понятие и смысл толкования норм права.
12. Акты применения права: понятие и виды.
13. Способы устранения пробелов в позитивном праве.
14. Аналогия закона как способ устранения пробелов в праве.
15. Аналогия права как способ устранения пробелов в праве.

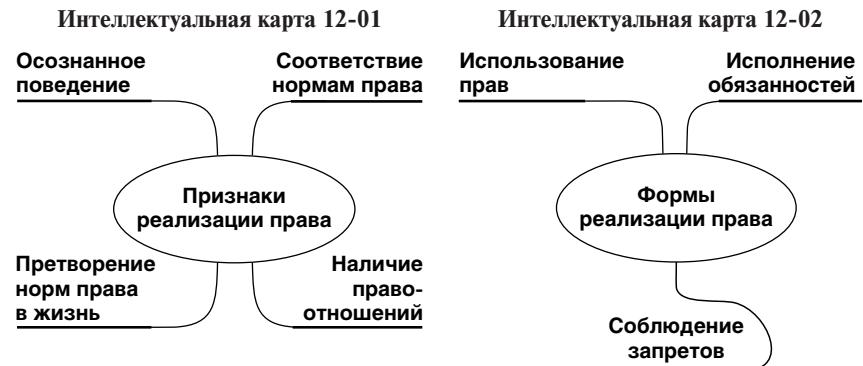
Обязательная литература

- Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права: учебник. 4-е изд. М., 2010.
- Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

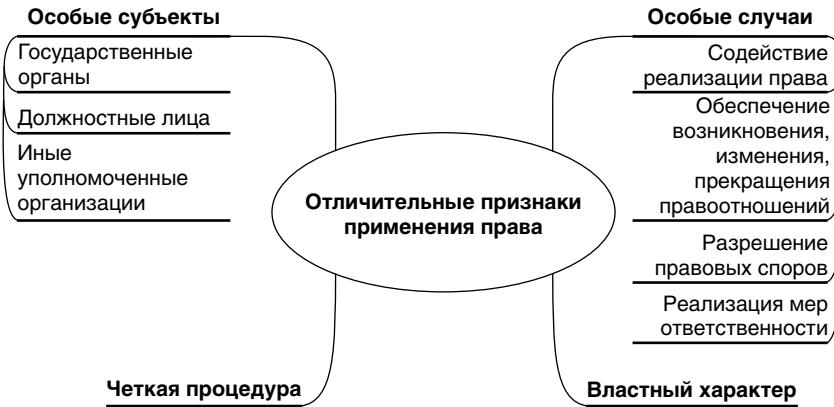
Дополнительная литература

- Лукьянова Е. Г. Теория права и государства. Введение в естественно-правовой курс: учеб. пособие. М.: Норма, 2013. @Znanium.
- Мальцев Г. В. Социальные основания права. М.: Норма, 2013. @Znanium.
- Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства: учебник для вузов. М.: Норма, 2012. @Znanium.

Интеллектуальные карты



Интеллектуальная карта 12-03



Интеллектуальная карта 12-04

Стадии применения права



Тема 13. Правомерное поведение и правонарушение

1. Основные понятия

Правомерное поведение — деятельность субъектов права, соответствующая правовым нормам и социально полезным целям.

Правонарушение — акт поведения, противоречащий требованиям юридических норм и причиняющий вред общественным отношениям.

Состав правонарушения — совокупность установленных законом признаков общественно вредного деяния, необходимых для возложения юридической ответственности.

2. Статистико-социологическое введение

16 сентября 2008 г. Всероссийский центр изучения общественного мнения (ВЦИОМ) представил очередной цикл исследований, посвященных распространенности коррупции в российском обществе: в чем причины коррупции? Какие сферы наиболее поражены ею? Насколько результативна борьба с этим явлением?

Три четверти россиян (74%) отмечают высокую (44%) или очень высокую (30%) степень распространения коррупции в обществе. Только 19% респондентов посчитали ее средней, лишь 1% — низкой и никто не сказал, что коррупции нет совсем.

Высокую степень коррумпированности чаще отмечают жители Северо-Западного (46%), Сибирского (43%) и Южного (41%) федеральных округов. Причем чем крупнее населенный пункт, тем более коррумпированы различные сферы и институты общества, по мнению наших сограждан. Так, высокий уровень коррупции отмечают 42% жителей обеих столиц и только 21% сельских жителей.

Наиболее коррумпированными сферами и институтами общества, по мнению россиян, являются ГИБДД (33%), власть на местах (28) и полиция (26%). Далее следуют все общество в целом (23%) и сфера медицины (16%). По 15% в рейтинге коррумпированности получили образование, федеральная власть и судебная система, от которых несколько отстает крупный бизнес (13%). Затем следуют военкоматы, шоу-бизнес, армия и сфера торговли (8, 6, 5 и 4% соответственно). На последнем месте СМИ, политические партии и парламент (по 3%).

По сравнению с 2006 г. с 20 до 15% снизилась доля тех, кто признает высококоррумпированной федеральную власть и правительство в целом. Напротив, на 5% выросло количество респондентов, отмечающих коррупцию в сфере образования.

Кроме того, 43% россиян не видят никаких результатов в борьбе с коррупцией за последний год. Каждый третий респондент (32%) отмечает, что результаты есть, но они не слишком значительны, а в 10% случаев наши сограждане склонны видеть скорее ухудшение ситуации, усиление коррупции. Лишь 7% россиян видят прогресс в борьбе с этим явлением. Такое же количество респондентов затруднились оценить результаты борьбы с коррупцией.

Более половины наших соотечественников (53%) считают, что материальное вознаграждение (в том числе подарки) за работу, которую люди различных профессий (врачи, учителя и т. д.) должны делать бесплатно, столь же опасное явление, что и коррупция во властных органах. Два года назад к такому мнению склонялись почти две трети наших сограждан (61%). Напротив, по сравнению с 2006 г., возросла (с 30 до 38%) доля тех, кто считает, что подобные действия не имеют ничего общего с поощрением коррупции.

Жадность, аморальность российских чиновников и бизнесменов, а также несовершенство законов — главные причины коррупции, по мнению наших сограждан (39 и 35% соответственно). Почти каждый пятый (21%) считает, что корень проблемы — в низком уровне правовой культуры и законопослушания у подавляющего большинства населения.

Почти каждый второй респондент (47%) отмечает, что ему никогда не приходилось давать деньги и делать подарки людям, от которых зависело решение его проблем. Около трети россиян (28%) заявляют, что единичные случаи были, и по сравнению с 2006 г. доля таких респондентов снизилась (с 34%). Также 20% признают, что нередко прибегали к подобным действиям.

Чаще всего (52%) наши соотечественники отмечают, что делали подарки и давали деньги работникам медицины. Треть наших сограждан (36%) заявляют, что для решения своих проблем им приходилось «вознаграждать» работников образования (по сравнению с 2006 г. доля таких случаев выросла (с 29 до 36%)). Почти каждому третьему россиянину (28%) доводилось прибегать к подобным методам и при общении с сотрудниками ГИБДД¹.

3. Основной материал

Правомерное поведение. Жизнь общества складывается из поведения, действий определенных людей. Эти действия чрезвычайно разнообразны по содержанию, мотивам, целям, последствиям, распро-

¹ См.: ВЦИОМ. Пресс-выпуск № 1048 от 17 сентября 2008 г. URL: http://wciom.ru/arkhiv/tematicheskii-arkhiv/item/single/10707.html?no_cache=1&cHash=93006e99b1.

страненности и т. д. Социальные поступки людей можно рассматривать с различных позиций. С точки зрения морали они делятся на хорошие и плохие, моральные и аморальные. С точки зрения права все человеческие действия подразделяются на юридически безразличные и юридически значимые (см. интеллектуальную карту 13-01).

Юридически безразличным будут, например, «права» человека дышать воздухом, гулять по лесу, купаться в реке. Делать физзарядку или не делать, заботиться о здоровье или не обращать на него внимания — это личное дело каждого.

Юридически значимым будет поведение, которое подвергается правовой оценке. Работать или не работать, соблюдать общественный порядок или не соблюдать — это уже не совсем личное дело. Государство регулирует данное поведение, дает ему юридическую оценку.

Юридически значимое поведение, в свою очередь, делится на два «сектора» — поведение правомерное и противоправное.

Правомерному поведению свойственны следующие отличительные признаки (см. интеллектуальную карту 13-02).

Это поведение, *соответствующее нормам права*, не расходящееся с требованиями закона. На практике — наиболее массовая, преобладающая форма социального поведения. Многие граждане даже не подозревают, что поступают в тех или иных случаях правомерно. Просто живут, как все, работают, отдыхают. И одновременно поступают правомерно.

Это поведение, *соответствующее интересам общества, государства и личности*. Возьмем, например, такое действие, как прекращение брака, развод. Можно ли назвать развод правомерным поведением? Развод, наверное, не самое приятное событие в жизни человека, но с точки зрения закона это правомерное поведение. Соответствует ли развод интересам общества? И да и нет. Прекращение брака, распад семьи, конечно, не в интересах общества. Однако запрещение разводов, перевод их в категорию неправомерных действий повлек бы еще больший вред. Законодательство исходит из того, что развод — меньшее зло, чем полный запрет разводов.

Это поведение, связанное с *социально полезными, одобряемыми обществом* (или по крайней мере не вредными) мотивами и целями.

В течение длительного времени юридическая наука не изучала правомерное поведение. Предметом пристального анализа были правонарушения, а вот правомерные поступки граждан (не героические, а мелкие, обычные, рядовые) считались «прозой жизни», и ученые ими практически не занимались. Безусловно, такое положение нельзя считать нормальным, поскольку правомерное поведение выступает основным, доминирующим. Поэтому с конца 60-х гг. XX в. начали

появляться научные работы, в которых обсуждалось понятие правомерного поступка, его состав, виды правомерных действий и т. д.

По своей социальной ценности правомерное поведение далеко не одинаково. Наиболее ценными формами правомерного поведения являются активное использование личностью своих субъективных прав, добровольное и инициативное исполнение своих юридических обязанностей. Существуют ли в праве средства для повышения качества правомерного поведения? Это очень интересная проблема, к разработке которой юридическая наука, по существу, только приступила. Главным средством стимулирования правомерного поведения является *правовое поощрение*, т. е. предоставление материальных или моральных благ за определенные виды правомерных действий. Разработка эффективного юридического механизма поощрения — одна из актуальных научных проблем.

Правомерное и противоправное поведение не отделены друг от друга непроходимой стеной. Юридически безразличное и даже правомерное поведение может «перерастать» в противоправное, и наоборот. Например, к прогулке в лесу, к рыбной ловле право остается главным образом безучастным, не дает этому поведению юридической оценки. Но прогулка в лесу в период повышенной пожарной опасности, ловля рыбы в запрещенных местах и запрещенными орудиями — уже противоправное поведение. Необходимая оборона, отпор правонарушителю — правомерное, социально полезное поведение. На практике немало примеров, когда необходимая оборона перерастает в месть, в жестокую расправу. Обратный пример: заключение брака фиктивно, без намерения создать семью (скажем, для получения социальных льгот) — противоправное действие. По иску государственного органа или прокурора такой брак может быть признан недействительным. Но в судебной практике были случаи, когда брак, заключенный как фиктивный, становился затем реальным. Как поступить с таким браком — требовать прекращения? Конечно же нет: изначально неправомерное поведение в данном случае трансформировалось, стало правомерным. Таким образом, между юридически безразличным, правомерным и противоправным поведением нет непроходимой границы, в известных пределах одно может переходить в другое.

Понятие правонарушения. Антиобщественное поведение, по-видимому, одно из самых древних явлений человеческой истории. Во все времена существовали люди, нарушавшие установленные нормы, не подчиняющиеся сложившемуся в обществе порядку. Их карали, наказывали, привлекали к ответственности.

Что такое правонарушение? Как его отграничить от иных, правомерных действий? Каковы причины правонарушений? Как с ними бороться? Все это «вечные вопросы», волнующие юридическую мысль с момента зарождения юридической науки. Свой ответ на них дает и современная правовая наука.

Правонарушение — акт поведения, противоречащий требованиям юридических норм и причиняющий вред общественным отношениям. В этом кратком определении содержатся следующие основные признаки правонарушения (см. интеллектуальную карту 13-03).

Правонарушение — акт волевого поведения. Правонарушением может быть лишь сознательная, волевая деятельность человека. Не является правонарушением действие рефлекторное, импульсивное, совершенное в состоянии гипноза, психической болезни, одним словом, без контроля сознания и воли человека.

Точно так же не являются правонарушениями природные процессы (землетрясения, тайфуны), хотя они порой причиняют немалый ущерб, влекут человеческие жертвы. Во времена Средневековья случались судебные процессы против собаки, укусившей монаха, топора, ранившего хозяина. Вещи и животные одушевлялись, наделялись сознанием и волей. В этом отношении показательна легенда о персидском царе Ксерксе, приказавшем палачам высечь за неподчинение своевольную морскую воду.

Правонарушение — социально вредное по своему содержанию поведение, причиняющее ущерб общественным отношениям, правам и интересам граждан. Этот ущерб может быть материальным (уничтожение имущества, неполучение доходов), моральным (умаление чести и достоинства человека), наконец, организационным (дезорганизация общественных отношений, нарушение порядка управления).

Не являются правонарушением действия, которые не причинили и не могли причинить вред. Например, одна гражданка симпатизировала молодому человеку, а он взял и женился на другой. Тогда она раздобыла фотографию соперницы и выколола на изображении глаза соперницы. Окружающие восприняли подобные действия как напуск порчи, колдовство. Являются ли подобные действия правонарушением? Конечно же нет.

Правонарушение — действие, *не соответствующее установленным нормам*, нарушающее действующее законодательство, противоправное. Это — формальный момент, но на практике он очень важен. Правонарушением будет не всякое вредное действие, а лишь такое, которое запрещено нормами права.

Виды правонарушений. Все правонарушения делятся на две большие группы — преступления и проступки (см. интеллектуальную карту 13-04).

Преступления — наиболее вредные (общественно опасные) действия. Преступления посягают на основы общественного и государственного строя либо причиняют вред существенным правам граждан и организаций, охраняемым законом. Отличительная черта преступлений — их запрещенность уголовным законом. Действия, не запрещенные уголовным законом, не считаются преступлениями и не влекут уголовную ответственность.

Не является преступлением также действие, содержащее признаки преступления, но не представляющее общественную опасность (мелкое хищение, мелкая спекуляция, инсценировка преступления для проверки храбрости).

Проступки — это общественно вредные действия, не представляющие большой общественной опасности и не свидетельствующие о социальной опасности личности, его совершившей.

Различают следующие виды проступков.

Гражданские: причинение вреда имуществу, ненадлежащее исполнение обязанности, заключение противозаконной сделки и т. п.

Административные: нарушение общественного порядка, правил уличного движения, правил пожарной безопасности, правил санитарии. Вредность их заключается в том, что они вносят дезорганизацию в общественные отношения.

Дисциплинарные: нарушение правил внутреннего трудового распорядка (невыполнение распоряжений), правил воинской вежливости, служебной и учебной дисциплины. В последнем случае применяются специфические дисциплинарные санкции: выговор, строгий выговор, перевод на нижеоплачиваемую должность, увольнение или исключение.

Состав правонарушения. Понятие «состав правонарушения» постоянно фигурирует в книгах, кинофильмах, телепередачах. Что это такое?

Состав правонарушения — совокупность установленных законом признаков общественно вредного действия, необходимых для возложения юридической ответственности. Состав правонарушения включает следующие основные элементы: субъект, субъективная сторона, объект и объективная сторона. Рассмотрим их более детально (см. интеллектуальную карту 13-05).

Субъект — это физическое лицо или организация, способные нести персональную ответственность за совершение правонарушения. Для признания лица субъектом правонарушения должен наличест-

вовать целый ряд условий. Например, субъектами уголовной ответственности могут быть физические лица, достигшие установленного в законе возраста (16, а в некоторых случаях — 14 лет), вменяемые (отдающие себе отчет в своих действиях и способные руководить ими).

Субъектами некоторых преступлений могут быть только граждане РФ (измена Родине). В других случаях это только иностранцы и лица без гражданства (шпионаж). Для совершения некоторых преступлений требуется специальный субъект (должностное лицо).

Субъективная сторона отражает волю, намерения и желания лица, совершившего правонарушение (что реально хотел гражданин, чего рассчитывал добиться).

Главным элементом субъективной стороны является *вина* — субъективное отношение к совершенному деянию в форме умысла или неосторожности.

В различных отраслях права выделяют неодинаковые формы вины. Например, в гражданском праве — умысел, простую неосторожность и грубую неосторожность. В уголовном праве — прямой и косвенный умысел, преступную самонадеянность и преступную небрежность. Кроме вины, субъективная сторона включает *мотив* и *цель*.

Объект — это общественные отношения, регулируемые нормами права, которым причиняется ущерб. В качестве объектов правонарушений могут выступать общественный и государственный строй, система хозяйства, собственность, личность, политические, имущественные и другие права граждан, правопорядок управления и др.

Правильное определение объекта посягательства необходимо для квалификации действия и определения размера ответственности. Так, убийство депутата из корыстных побуждений — умышленное убийство с отягчающими обстоятельствами; убийство в связи с его общественной и государственной деятельностью — террористический акт, особо тяжкое преступление.

Объективная сторона — совокупность фактических признаков противоправного действия. Объективная сторона складывается из трех элементов: действия (бездействия) лица; наступивших вредоносных последствий; причинной связи между действиями (бездействием) и наступившими последствиями. Объективная сторона отсутствует, если гражданин совершил противоправные действия под влиянием принуждения или непреодолимой силы — одним словом, против своей воли (подписал фальшивый документ, выдал деньги под дулом пистолета).

Объективная сторона отсутствует, если действия человека не вызвали вредные последствия. Правда, в уголовном праве существуют так называемые формальные преступления, когда для наступления ответственности достаточно реальной угрозы наступления вреда (например, несоблюдение указанных в разрешении маршрутов, мест посадки, воздушных ворот, высоты полета или иное нарушение правил международных полетов (ст. 271 Уголовного кодекса РФ) является преступлением независимо от того, повлекли или нет эти действия негативные последствия).

Объективная сторона также отсутствует, если между действием и наступившим последствием нет причинной связи. Например, гражданину было причинено ножевое ранение, но умер он не от самого ранения, а от того, что его бросили товарищи, долго ехала «скорая», не была оказана квалифицированная медицинская помощь. Правильно ли в этом случае судить преступника за умышленное убийство? Ведь в наступившем негативном результате есть немалая доля вины других лиц.

Объективная сторона включает также общественную оценку правонарушения — его противоправность и общественную опасность.

Причины правонарушений. Проблема причин правонарушений — одна из самых сложных в юридической науке. В то же время это одна из самых важных в практическом отношении проблем: ясно, что если общество и государство не выявят причин правонарушений, они не найдут пути борьбы с ними, будут действовать слепо, неэффективно.

Сложность изучения проблем причин правонарушений (прежде всего их наиболее опасного вида — преступлений) обусловливается следующими обстоятельствами.

Преступность — *скрытый социальный процесс*, т. е. явление, которое во многих отношениях протекает скрыто, замаскированно. В научной литературе существует понятие «латентная преступность» — это преступления, которые остались незарегистрированными или прошли по другой графе (например, убийство зарегистрировано как несчастный случай). Размер латентной преступности различен и по некоторым видам преступлений (например, по взяточничеству) довольно велик.

Преступность — *многофакторный социальный процесс*. То есть она является результатом не одной, а множества социальных причин объективного и субъективного характера. Иногда эту сторону дела упрощают. Причинами преступности называют плохое воспитание в семье, пережитки, пьянство, криминальные телесериалы,

влияние Запада и т. д. Все перечисленные факторы надо учитывать, но преступность порождает не один, а некоторые из них в совокупности.

Преступность — *вероятностный социальный процесс*. Она складывается из отдельных преступлений, но от них относительно независима. Объем преступных проявлений в государстве на данный исторический период относительно постоянен и меняется незначительно.

Открытие этого обстоятельства в середине XIX в. имело ошеломляющее значение. Пожалуй, впервые люди убедились, что в общественной жизни, как и в природе, есть свои «железные закономерности», а за внешней пестротой и произвольностью отдельных проявлений преступности скрывается неумолимая тенденция.

Известный бельгийский ученый, один из основоположников судебной статистики Ж. А. Кетле писал в свое время: «Мы можем рассчитать заранее, сколько индивидуумов обагрят руки в крови своих сограждан, сколько человек станут мошенниками, сколько станут отравителями, почти так же, как мы заранее можем подсчитать, сколько человек родится и сколько человек умрет... Здесь перед нами счет, по которому мы платим с ужасающей регулярностью, — мы платим тюрьмами, цепями, виселицами»¹.

Говоря о причинах преступности, нужно четко подразделять их на причины преступности как социального процесса и причины конкретного преступления. Конечно, они взаимосвязаны, но полностью не совпадают. В. Н. Кудрявцев как-то сравнил причины отдельного преступления с причинами заболевания гриппом. Причины заболевания гриппом у конкретного человека всегда индивидуальны. Преступность с такой точки зрения — это эпидемия гриппа. Она состоит из отдельных заболеваний, но имеет свои причины.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Разграничьте юридически значимое и юридически безразличное поведение.
2. Раскройте понятие правомерного поведения.
3. В чем заключается стимулирующее значение вознаграждения в праве?
4. Раскройте понятие и признаки правонарушения.
5. Раскройте правонарушение как деяние (действие, бездействие).

¹ Кетле А. Социальная физика, или Опыт исследования о развитии человеческих способностей. Киев, 1911. С. 287.

6. Раскройте правонарушение как виновное деяние.
7. Раскройте общественную опасность правонарушения.
8. Раскройте противоправность правонарушения.
9. Покажите отличия правонарушения от иных видов антисоциального поведения.
10. Раскройте состав правонарушения.
11. Что понимается под субъектом (субъектами) правонарушения?
12. Что понимается под субъективной стороной правонарушения?
13. В чем заключается объект правонарушения?
14. Что понимается под объективной стороной правонарушения?
15. Каковы виды правонарушений?
16. Охарактеризуйте проступок как вид правонарушения. Каковы виды проступков?
17. Охарактеризуйте преступление — наиболее тяжкий вид правонарушения.
18. Какова социальная природа преступности, в чем заключаются ее причины?
19. Каковы методы и средства предупреждения преступности и борьбы с ней?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Правомерное поведение: понятие и виды.
2. Правонарушение: понятие и признаки.
3. Виды правонарушений. Преступление и проступок. Виды проступков.
4. Состав правонарушения.
5. Преступление как наиболее тяжкий вид правонарушения.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Поведение юридически значимое и юридически безразличное.
2. Понятие правомерного поведения.
3. Субъекты правомерного поведения.
4. Объективная и субъективная стороны правомерного поступка.
5. Требования к правомерному поведению.
6. Дефекты правомерного поведения.
7. Стимулы правомерного поведения.
8. Поощрения и награды в праве.
9. Стимулирующее значение вознаграждения в праве.
10. Понятие заслуги.
11. Ограничения в праве.

12. Характер и виды правовых ограничений поведения субъекта.
13. Правонарушение: понятие и признаки.
14. Общественная опасность правонарушения.
15. Противоправность правонарушения.
16. Правонарушение как деяние (действие, бездействие).
17. Правонарушение как виновное деяние.
18. Отличия правонарушения от иных видов антисоциального поведения.
19. Состав правонарушения.
20. Объективная и субъективная стороны правонарушения.
21. Субъекты правонарушения.
22. Виды правонарушений.
23. Преступление и проступок.
24. Преступление — наиболее тяжкий вид правонарушения.
25. Социальная природа преступности, ее причины.
26. Методы и средства предупреждения преступности и борьбы с ней.

Основная литература

- Кулапов В. Л., Малько А. В. Теория государства и права: учебник. М.: Норма, 2011. Гл. 19. @Znanium.
- Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства: учебник для вузов. М.: Норма, 2010. Гл. 10. @Znanium.
- Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. М.: Норма, 2010. Тема 23. @Znanium.
- Теория государства и права: курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. М.: Норма, 2013. Лекция 25. @Znanium.

Дополнительная литература

- Актуальные проблемы теории государства и права: учеб. пособие / отв. ред. Р. В. Шагиева. М.: Норма, 2011. Гл. 14. @Znanium.
- Антонян Ю. М., Звизжова О. Ю. Преступность в истории человечества М.: Норма, 2012. Гл. 4. @Znanium.
- Бабаев В. К. Теория государства и права: учебник для бакалавров. М., 2014. Гл. 27.
- Лунеев В. В. Эпоха глобализации и преступность. М.: Норма, 2007. Гл. 4. @Znanium.
- Рассолов М. М. Теория государства и права: учебник для вузов. М., 2010. Гл. 21.
- Теория государства и права: учебник для вузов / отв. ред. В. Д. Перевалов. М.: Норма, 2011. Гл. 20. @Znanium.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 13-01



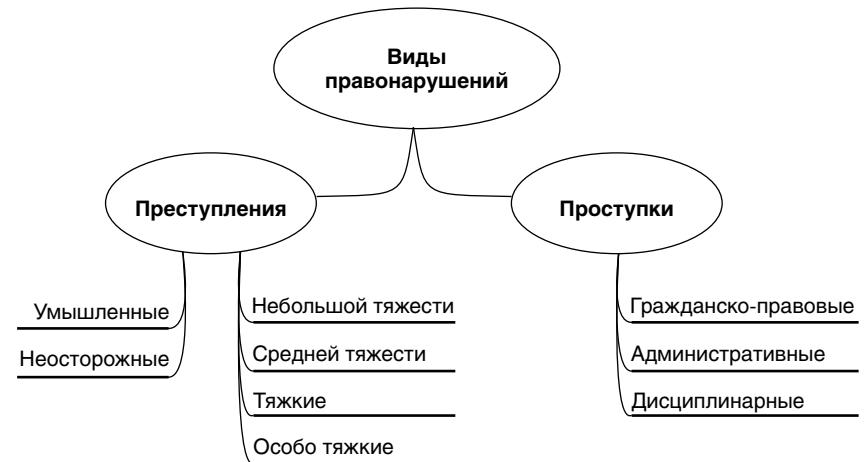
Интеллектуальная карта 13-02



Интеллектуальная карта 13-03



Интеллектуальная карта 13-04



Интеллектуальная карта 13-05



Тема 14. Юридическая ответственность

1. Основные понятия

Социальная ответственность — регулятор общественных отношений, который призван обеспечить нормальное функционирование социальных связей между их участниками посредством предъявления к ним требования о соблюдении социальных норм.

Юридическая ответственность — сопряженное с общественным осуждением применение к правонарушителю мер государственного принуждения личного, имущественного или организационного характера за совершенное правонарушение.

Позитивная (проспективная) юридическая ответственность — добросовестное и надлежащее исполнение субъектом возложенных на него юридических обязанностей, осознанное выполнение им своего долга перед гражданами, обществом и государством.

Негативная (ретроспективная) юридическая ответственность — юридическая обязанность, возлагаемая на правонарушителя, связанная с претерпеванием лишений и ограничений личного или имущественного характера.

Государственное принуждение — государственно-властное воздействие на волю и поведение субъекта права с определенной целью.

Наказание — особая мера государственного принуждения, применяемая уполномоченным государственным органом или его должностным лицом к конкретно определенному субъекту за совершенное правонарушение.

2. Статистико-социологическое введение

Увы, мы как-то привыкли, что Россия отстает от развитых стран по большинству показателей социальной жизни. Но есть показатели, отставание по которым не только не зазорно, но, пожалуй, почетно.

Это, например, кражи — изъятие собственности без согласия ее владельца (кража не включает взлом и вторжение в чужое жилище, а также угон автомобиля). В табл. 14.1 приведены данные по количеству краж на 100 тыс. населения за 2011 г., опубликованные Управлением ООН по наркотикам и преступности (UNODC). На рис. 14.1 данные табл. 14.1 представлены в виде графика.

Не менее любопытную картину открывает карта, на которой отражен уровень краж на территории РФ 2013 г. (рис. 14.2). Более темный цвет на карте соответствует более высокому уровню краж.

Таблица 14.1
Количество краж на 100 тыс. человек населения в разных государствах

Страна	Всего краж	Краж на 100 тыс. человек населения
Египет	28 036	35,2
Мексика	132 068	116,4
США	6 185 867	1993
Индия	330 312	27
Россия	1 108 369	775,3
Япония	612 115	483,8
Великобритания	1 422 180	2574,5
Германия	1 883 293	2227,5
Австралия	461 169	2071

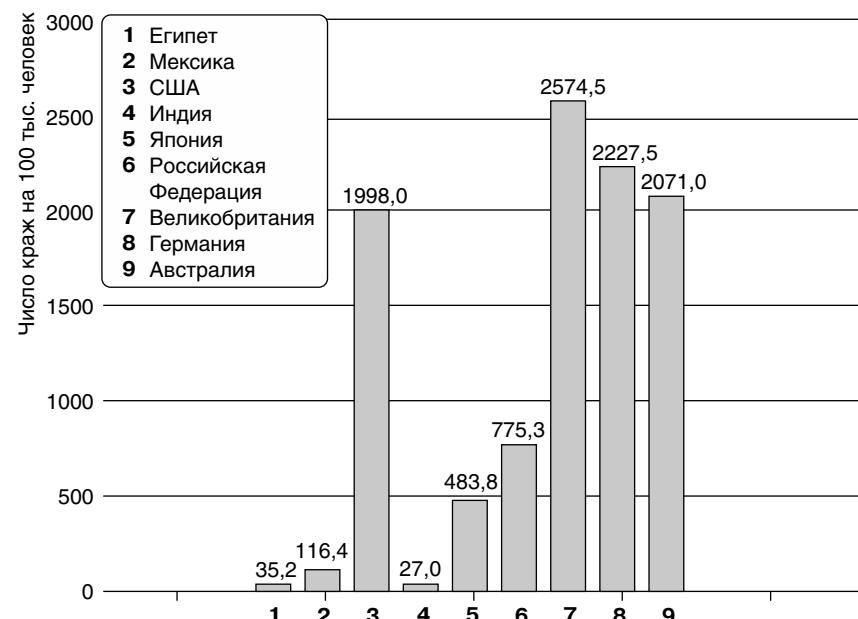


Рис. 14.1. Количество краж на 100 тыс. человек населения



Рис. 14.2. Количество краж по стране

Тот факт, что центральные регионы России более криминальны и, соответственно, окрашены на карте в более темные цвета, вряд ли кого-то удивит. Но почему среди «рекордсменов» по числу краж оказались Мурманская и Тюменская области, Республика Хакасия, Хабаровский край?

3. Основной материал

Понятие юридической ответственности. Юридическая ответственность является необходимым элементом механизма правового регулирования и воздействия на общественные отношения.

Разговор о юридической ответственности следует начать с определения ответственности вообще. Ответственность как родовое понятие по отношению к юридической ответственности во всех языках мира означает примерно одно и то же — исполнение обязанности, долга, необходимость отчитаться за свое поведение, искупить вину и т. д. По утверждениям мыслителей прошлого и настоящего, жить в обществе и быть свободным от него нельзя. Этот постулат можно считать отправной точкой познания и исследования феномена ответственности в целом и юридической ответственности в частности.

Нормальное развитие и жизнедеятельность общества немыслимы без социальных норм и их соблюдения всеми субъектами социальных связей. Социальная ответственность призвана обеспечивать нормальное функционирование социальных связей и всего общества в целом посредством возможного и должного поведения индивидов, а также других субъектов общественных отношений.

Социальная ответственность представляет собой определенный феномен, который выполняет важную функцию регулятора общественных отношений. В зависимости от сферы социальной деятельности человека и вида социальных норм, выделяют моральную, политическую, общественно-уставную и юридическую ответственность.

В юридической науке принято различать ответственность как серьезное, *ответственное поведение* личности (эту ответственность называют позитивной или проспективной (т. е. обращенной в будущее)) и ответственность как *наказание* за совершенное правонарушение (ее называют негативной или ретроспективной (т. е. обращенной в прошлое)).

Позитивная (проспективная) юридическая ответственность обладает определенными признаками. Во-первых, она основана на правильно сформированном правосознании личности и лишь в конечном счете — на правовых нормах. Во-вторых, она характеризуется активным, инициативным использованием субъективных прав и добровольной формой исполнения юридических обязанностей. В-третьих, она обеспечивается не столько угрозой государственного принуждения, сколько убеждением и различными мерами поощрения. В-четвертых, позитивная ответственность реализуется в регулятивных, а не в охранительных правоотношениях. В-пятых, ее реализация вызывает положительную реакцию со стороны общества и государства: одобрение и (или) применение мер поощрения (см. интеллектуальную карту 14-01).

Негативная (ретроспективная) юридическая ответственность означает ответственность за совершенное противоправное деяние, т. е. за правонарушение. Поскольку негативная юридическая ответственность является антиподом позитивной, она возникает в результате неисполнения (либо ненадлежащего исполнения) обязанности, нарушения установленного запрета, злоупотребления правом. Негативная (ретроспективная) юридическая ответственность имеет отличительные признаки. Во-первых, она возникает на основе правовых норм (соответственно, является нормативной, формально-определенной, общеобязательной). Во-вторых, фактическим основанием ее возникновения выступает совершенное правонарушение. В-третьих, этот вид ответственности связан с лишениями личного или имущественного характера в отношении правонарушителя. В-четвертых, обязанность правонарушителя заключается в том, чтобы претерпеть неблагоприятные последствия своего противоправного деяния. В-пятых, данный вид ответственности реализуется в рамках не регулятивных, а охранительных правоотношений. В-шестых, негативная юридиче-

ская ответственность связана с государственным и общественным порицанием (осуждением). В-седьмых, она может включать не только наказание, но и компенсацию причиненного правонарушителем ущерба (см. интеллектуальную карту 14-02).

Юридическая ответственность является мерой государственного принуждения, но неправильно полагать, что всякое государственное принуждение означает ответственность. Наряду с мерами юридической ответственности государственным принуждением могут быть названы меры профилактики (предупредительные меры, меры превенции), меры пресечения, меры процессуального обеспечения, меры защиты, которые выполняют иные функции, нежели ответственность. *Меры предупреждения* ориентированы на предупреждение правонарушений, предотвращение негативных последствий их совершения. *Меры пресечения* имеют целью прекращение возникшего и длящегося во времени правонарушения, чтобы предотвратить наступление вредных последствий. Применение мер пресечения не исключает последующее привлечение нарушителя к юридической ответственности. *Меры процессуального обеспечения* направлены на создание условий для установления истины, обеспечение надлежащего производства по гражданскому или уголовному делу. *Меры защиты* нацелены на восстановление нарушенных прав, компенсацию причиненного вреда.

Функции юридической ответственности. Функции юридической ответственности — это основные направления ее воздействия на общественные отношения. Среди функций юридической ответственности выделяют карательно-штрафную, восстановительно-компенсационную, превентивную (предупредительную), воспитательную (см. интеллектуальную карту 14-03).

Карательно-штрафная функция ответственности заключается в каре — возмездии за причиненный вред.

Восстановительно-компенсационная функция юридической ответственности заключается в восстановлении нарушенных прав, свобод и законных интересов субъектов, пострадавших в результате правонарушения.

Превентивная (предупредительная) функция юридической ответственности направлена на предупреждение правонарушений в будущем как со стороны самого правонарушителя, так и со стороны других лиц.

Воспитательная функция означает, что юридическая ответственность нацелена на воспитание и исправление правонарушителей посредством формирования установки на правомерное поведение.

Гуманизм юридической ответственности заключается в том, что она никогда не имеет целью оскорбление и унижение личности, причинение ей бессмысленных страданий.

Принципы юридической ответственности. Условно их можно охарактеризовать как основополагающие начала, которые опосредуют природу юридической ответственности, ее сущность, содержание, назначение и механизм действия. Эти принципы являются едиными, общими для всех видов юридической ответственности и межотраслевыми по своему характеру (см. интеллектуальную карту 14-04). К принципам юридической ответственности относят следующие.

Законность — юридическая ответственность наступает для лица только за противоправные деяния, предусмотренные действующим законодательством; неблагоприятные последствия (лишения имущественного и личного неимущественного характера) наступают для лица только в пределах, установленных правовыми нормами для конкретного вида правонарушения.

Справедливость — юридическая ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

Гуманизм — назначаемые вид и мера юридической ответственности не могут быть жестокими и унижающими человеческое достоинство (пытки и телесные наказания запрещены).

Неотвратимость — ни одно правонарушение не должно остаться безнаказанным.

Виновность — без вины нет ответственности. Данный принцип характерен для уголовной, административной, дисциплинарной ответственности, однако формы вины в этих отраслях могут различаться.

Персонализированность (индивидуализированность) — юридическая ответственность должна применяться к конкретному субъекту с учетом его личностных и иных характеристик, особенностей его социального и правового статуса.

Обоснованность и целесообразность — вид и меры юридической ответственности должны соответствовать ее целям.

Недопустимость привлечения к юридической ответственности повторно за одно и то же правонарушение — одно и то же лицо не может быть наказано дважды за одно и то же правонарушение.

Соевременность — юридическая ответственность может быть применена только в установленных законом временных пределах, нарушение которых влечет невозможность привлечения к ответственности (истечение срока давности, истечение срока производства по делу).

Процессуальная регламентация порядка применения вида и мер юридической ответственности — привлечение субъекта к юридической ответственности строго регламентировано действующим законодательством и подзаконными актами.

Основания привлечения к юридической ответственности. Юридическая ответственность имеет два основания наступления: юридическое и фактическое, которые тесно взаимосвязаны. Иными словами, одного фактического или одного юридического основания недостаточно для привлечения лица к юридической ответственности.

Под *юридическим основанием* принято понимать норму права, содержащую конкретные правовые предписания — как правило, запреты, нарушение которых влечет неблагоприятные последствия для правонарушителя. Но не следует забывать и о правовых предписаниях — юридических обязанностях, неисполнение или ненадлежащее исполнение которых также влечет наступление юридической ответственности.

Фактическим основанием юридической ответственности является правонарушение как юридический факт, порождающий соответствующие охранительные правоотношения между правонарушителем и государством. При установлении фактического основания необходимо учитывать состав правонарушения (см. тему 13 «Правомерное поведение и правонарушение» настоящего учебника). Отсутствие хотя бы одного из элементов состава правонарушения приводит к признанию судом отсутствия события правонарушения.

Кроме правового и фактического оснований, в литературе упоминается и такое основание, как *правоприменительный акт* в виде решения уполномоченного государственного органа или его должностного лица. В этом решении предусматриваются конкретные вид и мера юридической ответственности. В действительности без правоприменительной деятельности сложно говорить о привлечении субъекта к юридической ответственности. Принятие правоприменительного акта, содержащего индивидуально-конкретное предписание, является завершающим основанием привлечения к юридической ответственности.

Виды юридической ответственности. Юридическую ответственность можно классифицировать по различным основаниям (см. интеллектуальную карту 14-05). Общепринято можно признать классификацию по отраслевой принадлежности, в соответствии с которой юридическая ответственность делится на уголовную, административную, дисциплинарную, материальную, гражданско-правовую.

Уголовная ответственность наступает за совершение наиболее тяжких правонарушений — преступлений. Составы преступлений и меры ответственности за их совершение определены в законе — Уголовном кодексе РФ. С учетом исключительного характера уголовной ответственности действия, не отраженные в Уголовном кодексе РФ, не могут считаться преступлениями и влечь юридическую ответственность.

Административная ответственность наступает за совершение деяний, именуемых административными проступками. Это, например, проезд на запрещающий сигнал светофора, самовольное подключение к электрическим сетям, осуществление предпринимательской деятельности без лицензии (когда она необходима), обман потребителей, нарушение порядка использования государственных символов, заведомо ложный вызов специальных служб. Перечень административных правонарушений содержится в Кодексе РФ об административных правонарушениях — наиболее часто изменяемом законе Российской Федерации. Многочисленные изменения приводят к тому, что этот документ постепенно теряет признаки кодекса и приближается к консолидированному правовому акту — сборнику юридических казусов.

Дисциплинарная и материальная ответственность применяется как в рамках трудового законодательства к работникам, так и в рамках административного законодательства к государственным и муниципальным служащим.

Гражданско-правовая ответственность заключается в применении к правонарушителю установленных законом или договором мер воздействия, влекущих для него отрицательные последствия имущественного характера — возмещение убытков, уплату неустойки (штрафа, пени), возмещение вреда. Гражданско-правовая ответственность может наступать как в интересах другого лица, так и в интересах государства. В зависимости от оснований возникновения данная ответственность подразделяется на договорную и внедоговорную (деликтную). Следует иметь в виду, что этот вид ответственности используется в рамках не только гражданского, но и семейного законодательства.

Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность. Законом могут быть предусмотрены определенные обстоятельства (юридические факты-события и юридические факты-деяния), наступление которых исключает возможность привлечения лица к юридической ответственности (см. интеллектуальную карту 14-06). Эти обстоятельства, как правило, свидетельствуют об отсутствии общест-

венной опасности и противоправного характера деяния или отсутствии вины лица в его совершении. Такими обстоятельствами являются случай (казус), непреодолимая сила, необходимая оборона, крайняя необходимость.

Случай (казус) — непредвиденное и непредотвратимое обстоятельство, при котором, если бы лицо узнало о возможном результате наступления этого события, оно смогло бы предотвратить вредные последствия.

Непреодолимая сила — чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. Указание на непреодолимую силу иногда встречается в подзаконных нормативных правовых актах, гражданско-правовых договорах, другое наименование непреодолимой силы — *форс-мажор*.

Законодатель не дает исчерпывающий перечень таких обстоятельств, называя только их общие признаки, на основании которых можно делать выводы, исходя из конкретных условий возникновения подобного обстоятельства. Однако, с точки зрения законодателя, к таким обстоятельствам не относятся нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательства товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств для оплаты долга.

Авария на Чернобыльской АЭС 26 апреля 1986 г. является обстоятельством непреодолимой силы. В частности, такая авария повлияла на сбор урожая, в результате чего контрагенты не получили зерновые и прочие посевные культуры для переработки, цены на готовую продукцию на складах повысились. Однако сельхозпроизводители об этом не знали и не могли знать, а потому не могли предотвратить аварию своими силами.

Необходимая оборона — правомерное причинение вреда посягающему лицу в целях защиты личности и прав обороняющегося либо других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было соизволено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия (ч. 1 ст. 37 Уголовного кодекса РФ). Необходимая оборона признается правомерной, только если не было допущено превышение ее пределов, т. е. умышленных действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства.

Гражданское право оценивает необходимую оборону с точки зрения причиненного вреда и возможности его возмещения: если не бы-

ли превышены пределы необходимой обороны, причиненный вред не подлежит возмещению.

Крайняя необходимость представляет собой причинение лицом вреда охраняемым законом интересам для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или других лиц, а также охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный (ст. 2.7 Кодекса РФ об административной ответственности).

Указанные обстоятельства, исключающие юридическую ответственность, являются по своей сути общеправовыми и межотраслевыми, поскольку в некоторых отраслях права есть иные (отраслевые) обстоятельства, исключающие конкретный вид юридической ответственности.

Основания освобождения от юридической ответственности. Освобождением от юридической ответственности следует признать полное или частичное снятие обязанности претерпевать карательные меры за совершенное правонарушение, возмещать (заглаживать) причиненный вред. К главным основаниям освобождения от ответственности следует отнести: давность совершения правонарушения и возникновения юридической ответственности; социально одобряемое поведение лица после совершения им правонарушения публичного характера. Дополнительными основаниями можно считать: невысокую степень общественной опасности правонарушения и лица, совершившего правонарушение; амнистию; помилование.

Давность совершения правонарушения и возникновения юридической ответственности — одно из распространенных оснований освобождения от юридической ответственности. Срок давности совершения правонарушения свидетельствует о том, что за этот период правонарушение теряет общественную опасность и (или) сам правонарушитель не представляет общественной опасности. Смысл такого основания освобождения в том, что юридическая ответственность не может преследовать человека всю его жизнь.

Давность совершения правонарушения как основание освобождения от ответственности применяется в отношении дисциплинарной, административной и уголовной ответственности.

Социально одобряемое поведение лица после совершения им правонарушения публичного характера также выступает одним из оснований освобождения от юридической ответственности. В частности, лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести,

может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию и расследованию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным (ч. 1 ст. 75 Уголовного кодекса РФ).

Невысокая степень общественной опасности правонарушения и лица, совершившего правонарушение. Статья 2.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях предусматривает, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган или должностное лицо, уполномоченные решать дело об административном правонарушении, могут освободить совершившее его лицо от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Амнистия — это особое основание освобождения от уголовной ответственности и ее последствий. Для освобождения по амнистии необходимы следующие условия: невысокая степень общественной опасности преступления; малая степень общественной опасности лица, его совершившего. Амнистия объявляется Государственной Думой Федерального Собрания РФ в отношении индивидуально неопределенного круга лиц.

Помилование — это специальное основание освобождения от уголовного наказания либо смягчения наказания индивидуально определенного лица. Помилование осуществляется Президентом РФ в отношении индивидуально определенного лица.

Виды оснований освобождения от ответственности показаны на интеллектуальной карте 14-07.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Какие отличительные признаки позитивной (проспективной) юридической ответственности вы знаете?
2. Перечислите отличительные признаки негативной (ретроспективной) юридической ответственности.
3. Что такое государственное принуждение?
4. Какие меры государственного принуждения существуют, помимо мер юридической ответственности?
5. Какие функции выполняет юридическая ответственность?
6. Каковы принципы юридической ответственности?
7. Каковы основания юридической ответственности?
8. Дайте общую характеристику видов юридической ответственности.

9. Дайте общую характеристику обстоятельств, исключающих юридическую ответственность.

10. Что представляют собой основания освобождения от юридической ответственности?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие позитивной (проспективной) юридической ответственности.
2. Понятие негативной (ретроспективной) юридической ответственности.
3. Принципы юридической ответственности.
4. Функции юридической ответственности.
5. Классификация видов юридической ответственности.
6. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.
7. Основания освобождения от юридической ответственности.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Юридическая ответственность и свобода личности.
2. Классификация видов юридической ответственности.
3. Юридическая ответственность как гарантия законности и правопорядка.
4. Позитивная юридическая ответственность: понятие, признаки, функции, основания и санкции.
5. Субъекты юридической ответственности: понятие, признаки, виды и особенности.
6. Юридическая ответственность одного из субъектов права.
(*По согласованию с преподавателем.*)
7. Юридическая ответственность органов государственной власти и их должностных лиц.
8. Соотношение мер юридической ответственности и мер защиты.
9. Порядок привлечения к юридической ответственности.
10. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.
11. Основания освобождения от юридической ответственности.

Основная литература

- Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Российское право: учебник для вузов. 2-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.
- Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Правоведение: учебник / отв. ред. *В. Д. Перевалов*. М.: Норма, 2010. @Znanius.

Правоведение: учебник / под ред. *И. В. Рукавишниковой, И. Г. Напалковой*. 2-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanius.

Теория государства и права: учебник / отв. ред. *В. Д. Перевалов*. 4-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanius.

Дополнительная литература

Липинский Д. А., Мусаткина А. А. Юридическая ответственность, санкции и меры защиты: монография. М., 2013.

Мальцев Г. В. Месть и возмездие в древнем праве. М.: Норма, 2012.

Родионова Е. В. Юридическая ответственность как разновидность социальной ответственности: современные проблемы. М., 2011.

Чернявский А. Г., Кузнецов С. М. Юридическая ответственность: учеб. пособие / под ред. Б. Н. Габричидзе, Н. Д. Эриашвили. М., 2012.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 14-01



Интеллектуальная карта 14-02

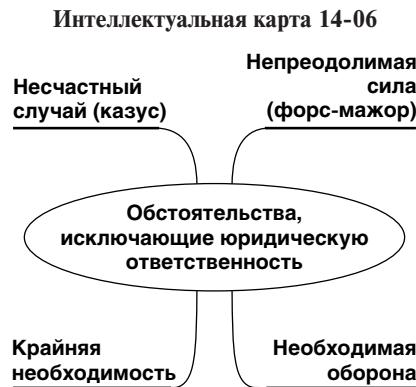


Интеллектуальная карта 14-03



Интеллектуальная карта 14-04





Интеллектуальная карта 14-07



Тема 15. Законность, правопорядок, дисциплина

1. Основные понятия

Законность — общественно-политический режим, состоящий в господстве права и закона в общественной жизни, в неукоснительном осуществлении предписаний правовых норм всеми участниками общественных отношений, в последовательной борьбе с правонарушениями и произволом в деятельности должностных лиц, в обеспечении порядка и организованности в обществе.

Принципы законности — выработанные общественно-политической и юридической практикой требования, обеспечивающие поддержание режима законности в деятельности государственных органов, должностных лиц и граждан.

Гарантии законности — материальные, организационные и идеологические, в том числе юридические, условия и предпосылки, обеспечивающие соблюдение режима законности.

Правопорядок — основанная на праве и законности организация общественной жизни; состояние правовой упорядоченности общественных отношений.

Дисциплина — порядок поведения людей в обществе, в организациях и на производстве, отвечающий сложившимся социальным нормам или установленным требованиям.

2. Статистико-социологическое введение

В 2011 г. «Левада-Центр» опубликовал ежегодный доклад «Общественное мнение-2011», в котором затрагивались в том числе проблемы отношения граждан к законности, правопорядку, деятельности государственных органов, призванных бороться с преступностью¹. Что показало исследование, проведенное социологами?

Обращает на себя внимание, что граждане страны весьма скептически оценивают возможность жить в России/СССР, не нарушая законы. Положительно на данный вопрос ответили лишь около трети опрошенных и более половины стабильно отвечали «нет» (табл. 15.1).

Таблица 15.1

Можно ли жить сейчас в (СССР) России, не нарушая закон?
(% ответивших)

Вариант ответа	1990 г., ноябрь	1997 г., май	2001 г., январь	2007 г., июль	2011 г., июль
Да	33	26	30	36	34
Нет	48	59	60	54	59
Затрудняюсь ответить	19	15	10	10	6
Число опрошенных	1600	1600	1000	1600	1600

¹ См.: Общественное мнение-2011. Аналитический доклад Центра Юрия Левады («Левада-Центра»). М., 2011. С. 120—122.

Таблица 15.2

**Чувствуете ли вы себя лично под защитой закона?
(% ответивших)**

Вариант ответа	2006 г., декабрь	2010 г., декабрь	2011 г., январь
Да	25	33	44
Нет	68	58	51
Затрудняюсь ответить	7	8	5
Число опрошенных	1600	1600	1600

Таблица 15.3

**Почему вы не чувствуете себя под защитой закона?
(% ответивших «нет»)**

Вариант ответа	2006 г., декабрь	2010 г., декабрь	2011 г., январь
Потому что законы постоянно меняются	23	17	18
Потому что законы вольно трактуются теми, кто находится у власти	37	32	33
Потому что законы писаны не для всех; появилось слишком много людей, которые ощущают себя над законом (представители власти, силовики и проч.)	45	46	41
Потому что все коррумпированы и я не могу надеяться на честное и объективное рассмотрение моего дела в суде	423	5	40
Потому что у людей нет средств воздействовать на власть	20	16	26
Затрудняюсь ответить	4	5	1
Число опрошенных	1600	1600	1600

В этих условиях вряд ли можно удивляться тому, что большинство граждан (стабильно более 50%) не чувствуют себя под защитой закона. То есть законность в ее нынешнем состоянии не выполняет главную свою функцию — не обеспечивает защиту прав и свобод человека и гражданина (табл. 15.2).

Таблица 15.4

Чувствуете ли вы себя защищенным от возможного произвола со стороны государственных структур? (% ответивших)

Вариант ответа	2008 г., июнь	2010 г., июнь	2011 г., октябрь
Определенно да	4	5	4
Скорее, да	18	19	24
Скорее, нет	44	434	4
Определенно нет	29	28	23
Затрудняюсь ответить	6	6	5
Число опрошенных	1600	1600	1600

В чем же дело? Почему граждане нашей страны не чувствуют себя защищенными законом? Частично объяснить ситуацию могут ответы граждан на вопрос, приведенный в табл. 15.3. Вместе с тем, конечно, проблема нуждается в более детальном и всестороннем анализе, поскольку сам вопрос и предлагаемые варианты ответов подталкивали респондентов на путь иждивенчества, предлагали «пожаловаться», поискать причину вовне и оставляли в тени то обстоятельство, что уровень защищенности зависит и от них самих.

Важную деталь к проблеме правовой защищенности граждан добавляет вопрос, в котором граждане оценили роль властей, полиции, ГИБДД, налоговиков, судов, прочих государственных структур — тех, кто по должности обязан защищать права граждан. Выяснилось, что более половины опрошенных не чувствуют себя защищенными от произвола чиновников силовых и прочих «правоохранительных» структур (табл. 15.4).

Достаточно позитивно, как показал опрос, граждане относятся к Конституции страны, понимают и высоко оценивают ее роль как основы закона и порядка в нашей стране (табл. 15.5).

Но вот задан уточняющий вопрос, и что мы видим? Значительная часть опрошенных полагают, что законы можно не соблюдать, если они, по их мнению, противоречат Конституции РФ (табл. 15.6).

Завершающий вопрос в этой серии в очередной раз подтвердил «карательный» настрой общественного мнения в России: более половины опрошенных стабильно считают, что задачу борьбы с уголовной преступностью следует решать путем ужесточения уголовных наказаний. Впрочем, просматривается и обнадеживающая тенденция: такое

Таблица 15.5

С каким из следующих мнений по поводу роли Конституции в жизни страны вы скорее согласились бы? (% ответивших)

Вариант ответа	1997 г.	2002 г.	2003 г.	2005 г.	2007 г.	2008 г.	2010 г.	2011 г.
Конституция гарантирует права и свободы граждан	12	21	14	21	31	22	38	44
Конституция поддерживает какой-то порядок в деятельности государства	20	22	25	22	30	30	22	21
Конституция является для президента России средством, позволяющим держать под контролем все прочие органы власти	11	7	11	15	10	11	8	6
Конституция не играет значительной роли в жизни страны, поскольку мало кто с ней считается	45	41	42	35	21	28	25	20
Затруднились ответить	12	10	8	7	9	10	6	9
Число опрошенных	1600	1600	1600	1600	1600	1600	1600	1600

же, а временами даже большее число граждан полагают, что проблему борьбы с преступностью следует решать путем беспристрастного расследования и справедливого рассмотрения уголовных дел (табл. 15.7).

Таблица 15.6

С каким из следующих мнений о законах России, правах личности и Конституции РФ вы скорее согласились бы? (% ответивших)

Вариант ответа	2010 г., ноябрь	2011 г., ноябрь
Бывает, что законы страны входят в противоречие с Конституцией РФ, но их надо соблюдать	21	30
Если законы страны входят в противоречие с правами личности и Конституцией, нужно бороться за их отмену или исправление	65	57
Затрудняюсь ответить	14	13
Число опрошенных	1600	1600

Таблица 15.7

Какими средствами, на ваш взгляд, следовало бы сейчас решать задачу борьбы с преступностью? (% ответивших)

Вариант ответа	1999 г., октябрь	2011 г., июль
Ужесточить наказания за уголовные преступления	51	51
Обеспечить справедливое и беспристрастное судебное расследование уголовных преступлений	57	47
Усилить работу полиции и спецслужб, придать им дополнительные полномочия	26	27
Разрешить всем гражданам ношение и использование огнестрельного оружия для защиты своей жизни и имущества	12	7
Затрудняюсь ответить	2	4
Число опрошенных	1600	1600

3. Основной материал

Понятие законности. Законность и правопорядок являются одними из важнейших категорий правоведения (юриспруденции), в реальной правовой системе степень достижения которых отражает уровень эффективности правового регулирования общественных отношений.

Законность и правопорядок выступают как взаимосвязанные явления: прежде всего законность — это важнейшее условие правопорядка, а правопорядок — реализованная законность.

Законность в правоведении рассматривают в разных ипостасях: как общественно-политический режим, основанный на праве; общеправовой принцип; метод государственного руководства; принцип эффективного функционирования демократического государства и др.

Понимание законности как общественно-политического *режима* наиболее полно характеризует ее содержание, охватывая отдельные аспекты. В учебной литературе приводятся различные определения, одно из них следующее: «Законность — это общественно-политический режим жизни, суть которого состоит в господстве права и закона в общественной жизни, неукоснительном осуществлении предписаний правовых норм всеми участниками общественных отношений, последовательной борьбе с правонарушениями и отсутствии произвола в деятельности должностных лиц»¹.

Энциклопедическое определение законности выражено иначе: «Законность — совокупность многообразных, но одноплановых требований, связанных с отношением к законам и проведению их в жизнь: точно и неуклонно соблюдать законы всеми, кому они адресованы: соблюдать иерархию законов и иных нормативных актов»².

Содержание и принципы законности. Законность — это соблюдение всеми субъектами права законов и подзаконных актов. Для законности необходимы две стороны: наличие правовых, справедливых, научно обоснованных законов (содержательная сторона); их выполнение, ибо только наличия даже самых совершенных законов будет недостаточно (формальная сторона).

Законность как общественно-политический режим не является публичной данностью, а выступает как необходимость, выражающаяся в системе определенных объективных требований, предъявляемых

¹ Теория государства и права: учебник для вузов / под ред. В. Д. Перевалова. 3-е изд. М.: Норма, 2008. С. 275.

² Юридическая энциклопедия / под общ. ред. Б. Н. Топорнина. М., 2001. С. 323.

всем субъектами права: и гражданам, и организациям, и государству (см. интеллектуальную карту 15-01). В перечень этих требований входят следующие:

неукоснительное соблюдение и исполнение всеми субъектами права действующих законов и подзаконных актов, что непосредственно вытекает из признака (свойства) права — общеобязательности. Причем данное требование опирается на идею всеобщности права, которая означает господство права (правового закона) в жизни демократического общества. Законность в деспотических, тоталитарных государствах не является правовой, поскольку сами законы в них выступают выражением произвола. Правовые же законы соответствуют «правовой природе вещей», самой сущности права, выраженной в формально равной мере свободы и справедливости для каждого субъекта;

верховенство правового закона (при полном соответствии ему подзаконных актов), выражающего волю народа. В современных демократических государствах иерархию нормативных правовых актов (и других источников права) возглавляет конституция;

гарантированность прав и свобод человека и гражданина. С одной стороны, без законности права и свободы гражданина не могут быть реализованы, ибо законность служит их важнейшей гарантией; с другой стороны, сами права и свободы, их наличие и осуществление являются показателем состояния законности и демократии в обществе. Недостаточно декларировать права и свободы, необходимо создать соответствующую систему экономических, политических, идеологических и юридических гарантий;

последовательная борьба с правонарушениями. Это значит, что любые отступления от предписаний формально-юридических источников должны своевременно вскрываться, их последствия устраниться, виновные в их совершении привлекаться к юридической ответственности, а осуществление последней должно вести к восстановлению нарушенных прав;

недопустимость произвола в деятельности должностных лиц. Принятие властных предписаний последними должно быть обусловлено и обосновано не субъективными личными и групповыми интересами, а соответствующими правовыми основаниями.

Реализация данных требований и обеспечивает режим правовой законности.

Реальная, а не формальная законность должна быть основана на определенных началах, или принципах, обеспечивающих ее содержание

и место в общественной жизни (см. интеллектуальную карту 15-02). К числу основных *принципов законности* относят следующие:

единство законности (понимание и применение нормативных актов должно быть одинаковым (единобразным) на всей территории страны). Недопустимо создание отдельного режима законности в локальном пространстве, обособленном от всей территории государства. Органы, осуществляющие надзор за законностью, не должны иметь двойного подчинения (по вертикали — соответствующего вышестоящего, а по горизонтали — административного органа), что имело место в истории Российской Империи в период с 1775 по 1864 г. в качестве негативного опыта;

целесообразность законности (обход закона под предлогом целесообразности, пользы, выгоды недопустим; целесообразность должна быть в рамках закона). Целесообразность законности обоснована ценностями права, выражающими его сущностные свойства: свободу, справедливость, ответственность и т. д., обеспечивающими порядок, организованность, дисциплину, решение задач социального прогресса;

всеобщность законности. Данный принцип означает пределы действия законности по кругу лиц. Всеобщность или обязательность законности означает, что никто не может быть выведен из-под действия закона (в широком понимании данного источника права). Требования законности обращены ко всем субъектам права: отдельным гражданам и их объединениям, должностным лицам, государственным органам и др. Все они несут юридическую ответственность в случае совершения правонарушений (нарушений законов и подзаконных актов). В демократическом правовом государстве законность выступает как правозаконность, поскольку характеризуется наличием правового законодательства.

Гарантии законности. Это специальные средства и объективные условия, обеспечивающие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятственное осуществление прав граждан и интересов общества и государства, т. е. гарантирующие режим законности (см. интеллектуальную карту 15-03). Гарантии законности принято подразделять на общие и специальные.

Выделяют следующие виды *общих гарантий законности*:

экономические — степень экономического развития общества, уровень его благосостояния, многообразие форм собственности, экономическая свобода и т. п.;

политические — степень демократизации конституционного строя, политической системы общества, политический плюрализм, многопартийность, разделение властей и др.;

организационные — профилактическая, агитационная организующая деятельность государственных органов и учреждений, специальных органов, контролирующих соблюдение законов и подзаконных актов (прокуратуры, суда, полиции и т. д.);

социальные — уровень развития социальной сферы, высокий жизненный уровень населения, сложившийся в стране комплекс профилактических и иных мер, применяемых общественностью в целях борьбы с нарушениями законодательства;

идеологические — уровень политической, правовой и общей культуры населения, степень развития правосознания, распространения среди граждан юридических знаний, уважения к требованиям права, уровень нравственности в обществе.

К *специальным гарантиям* законности относят способы и средства, которые установлены в действующем законодательстве для предупреждения, устранения и пресечения нарушений правовых требований (например, презумпцию невиновности, институт возбуждения уголовного дела, меры поощрения и наказания).

Важнейшим средством обеспечения законности является юридическая ответственность, эффективность которой основана на принципе неотвратимости наказания. К важным гарантиям законности относится и надлежащее осуществление судебной власти в государстве.

Понятие правопорядка. С законностью тесно связано такое правовое явление, как правопорядок, определяемый как состояние упорядоченности общественных отношений, образовавшееся в результате реализации правовых норм.

Только при демократических и гуманных режимах, когда право проявляется себя как искусство добра и справедливости, порождаются правовые порядки. При недемократических формах это правовая оболочка произвола. Поэтому при анализе правового порядка важно учитывать социальную сущность государственной власти и действующей конституции.

Правопорядок означает реальное обеспечение и реализацию субъективных прав, соблюдение юридических обязанностей всеми гражданами, должностными лицами, органами и организациями. В учебной и научной литературе правопорядок определяется как система общественных отношений, складывающаяся на основе права и законности, основанная на праве и законности организации общественной жизни, отражающая качественное состояние общественных отношений или состояние фактической упорядоченности обществен-

ных отношений, выражающих реальное, практическое осуществление требований законности.

В юридической науке различаются понятия «правопорядок» и «общественный порядок». Второе понятие шире первого, включает первое в качестве ядра. Общественный порядок — это состояние упорядоченности общественных отношений, которое достигается с помощью не только правовых норм и их соблюдения (законности), но и других социальных норм и их соблюдения (дисциплины).

Правопорядок как часть общественного порядка отличают следующие особенности: он основывается на нормах права; возникает в результате реализации юридических норм; обеспечивается государством; создает условия для организованности всей системы общественных отношений; делает человека более свободным: облегчает жизнь; выступает итогом законности.

Выделяют следующие *принципы* правопорядка:

определенность — воплощение формальных правовых предписаний в общественных отношениях;

системность — правоотношения, складывающиеся в реальной жизни общества логично взаимосвязаны;

организованность — обязательное организующее начало со стороны прежде всего органов государства;

государственная гарантированность, которая осуществляется в рамках одной из основных функций государства — правоохранительной, или функции охраны правопорядка;

устойчивость, выражающая стабильность правового порядка в обществе;

единство — недопущение правового партикуляризма в государстве, партикуляризма законности как формы правопорядка.

Законность и правопорядок самым тесным образом связаны с *демократией*. С одной стороны, подлинная демократия невозможна без законности и правопорядка, без которых первая превращается в хаос, создает возможность возникновения различных злоупотреблений; с другой стороны, законность и правопорядок не будут социально ценными (т. е. не будут приносить людям пользу) без демократических механизмов, институтов и норм, с помощью которых можно легитимно изменять нормативную базу законности и правопорядка, без чего невозможно их эффективное утверждение в общественной жизни.

Укреплению законности и правопорядка способствуют такие проявления демократии, как демократическое содержание законодательства, контроль общественности за реализацией законов и т. п.; в свою

очередь, законность и правопорядок способствуют развитию и укреплению демократии.

В последние годы в юридической науке принято различать правопорядок как результат деятельности государства и правопорядок как результат массовой стихийной социальной деятельности людей по установлению действительных правовых взаимоотношений. Каждый из них устанавливается и поддерживается разными способами и средствами. Официальный, намеренно организованный, узаконенный правопорядок опирается на действующее позитивное право, закрепляющее интересы власти как государственные интересы и представляющее их в качестве общей воли. Общественный, спонтанный, неофициальный правопорядок складывается вследствие общественной реакции на официальный правопорядок, как результат законоисполненной деятельности множества людей.

Правопорядок — не только и не столько установленный режим правовой жизни, сколько основа общественной жизнедеятельности людей; правомерное поведение — не только ответ на правовые предписания, но и, преимущественно, способ проявления социальной активности человека. Правопорядок и правомерное поведение — конечный результат, итог действия права и всей системы социальных условий, факторов, причин, закономерностей. В условиях модернизации общества осмыслить проблему правопорядка вне проблемы массового правомерного поведения невозможно. Правомерное поведение должно пониматься не просто как законопослушное, соответствующее правовым нормам, а как самостоятельное проявление гражданами и должностными лицами своей социальной активности. Вследствие этого проблема совершенствования правопорядка должна рассматриваться и решаться в контексте социальной свободы.

Понятие и виды дисциплины. Наряду с законностью и правопорядком на практике широко используется понятие дисциплины, связанное прежде всего с деятельностью, поведением. В нем отражаются, во-первых, определенные требования общества к индивидам и, во-вторых, оценка человеческого поведения с точки зрения его соответствия социальным нормам, интересам общества, интересам коллективов, нормам, принятым в организациях, а также внутренней культуре. Дисциплина выступает необходимым средством против дезорганизации в ее различных формах и проявлениях. Выделяются следующие *виды дисциплины* (см. интеллектуальную карту 15-04):

государственная — выполнение требований, предъявляемых к государственным служащим;

финансовая — соблюдение субъектами бюджетных, налоговых и иных финансовых предписаний;

трудовая — форма общественной связи людей в процессе труда с обязательным подчинением его участников определенному распорядку;

воинская — соблюдение военнослужащими правил, установленных законами, уставами, приказами;

договорная — соблюдение субъектами обязательств, предусмотренных в хозяйственных договорах;

технологическая — соблюдение субъектами в процессе производства предписаний соответствующих технологических норм и т. д.

«Законность» — более узкое понятие, чем «дисциплина», ибо если первое означает соблюдение лишь правовых норм, то второе — соблюдение всех социальных норм, включая правовые, нравственные, технические и др.; результатом реализации законности выступает правопорядок, а результатом соблюдения дисциплины — порядок общественный.

В заключение следует подчеркнуть, что правопорядок — явление, развивающееся вместе с правом. Уровень его развитости определяется реальным признанием, соблюдением и защитой естественных и неотчуждаемых прав и свобод человека и гражданина со стороны государства, ростом правовой культуры общества, признанием и соблюдением всеми субъектами права равной свободы и справедливости в отношениях.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Раскройте понятие законности.
2. Каковы требования и принципы законности?
3. Как соотносятся законность и целесообразность?
4. Каково соотношение законности и культуры?
5. Раскройте гарантии законности: понятие и виды.
6. Раскройте понятие и содержание правопорядка. Как соотносятся правопорядок и общественный порядок?
7. Раскройте понятие и виды дисциплины.
8. Каковы причины и формы деформации законности и правопорядка в современных условиях?
9. Каковы основные пути укрепления законности, правопорядка, дисциплины?
10. Как соотносятся между собой правопорядок формальный и правопорядок неформальный?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие законности.
2. Требования и принципы законности.
3. Гарантии законности: понятие и виды.
4. Понятие и содержание правопорядка. Правопорядок и общественный порядок.
5. Понятие и виды дисциплины.
6. Причины и формы деформации законности и правопорядка в современных условиях.
7. Основные пути укрепления законности, правопорядка, дисциплины.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Аспекты понятия законности.
2. Виды гарантий правовой законности.
3. Характеристика юридических гарантий правовой законности.
4. Экономические, политические, социальные и идеологические гарантии законности.
5. Способы обеспечения правовой законности.
6. Юридическая ответственность как основной принцип законности.
7. История развития института законности в российском праве.
8. Законность в период революционного переустройства.
9. Законность и деятельность органов безопасности.
10. Законность как принцип, метод и режим государственной и общественной жизни.
11. Верховенство закона как один из принципов законности.
12. Гарантированность основных прав и свобод граждан как один из принципов законности.
13. Неотвратимость наказания за совершенное правонарушение как один из принципов законности.
14. Понимание законности с позиций юридического позитивизма и теории естественного права.
15. Законность в условиях демократического и недемократического политических режимов.
16. Понятие и роль конституционной законности.
17. Наиболее распространенные формы нарушения правовой законности органами государственной власти.

18. Причины и формы деформации законности в современных государствах.
19. Общие и специальные юридические меры и средства, обеспечивающие беспрепятственное осуществление прав и свобод человека и гражданина.
20. Законность и правовая культура.
21. Взаимосвязь законности и целесообразности в применении права.
22. Юридическая экспертиза как средство обеспечения законности.
23. Что понимается под общественным порядком?
24. Понятие правопорядка.
25. Соотношение преступности и правопорядка.
26. Связь правопорядка с общественным порядком.
27. Правопорядок и правовое государство, их взаимосвязь.
28. Меры обеспечения законности и правопорядка.
29. Роль конституционного законодательства и механизма государства в обеспечении законности и правопорядка.
30. Государственные правоохранительные органы и их функции для обеспечения законности и правопорядка.
31. Понятие дисциплины.
32. Наиболее актуальные сегодня направления повышения эффективности правопорядка.
33. Соотношение законности, правопорядка и дисциплины.
34. Соотношение дисциплины и общественного порядка.
35. Понятие и виды дисциплины (трудовая, учебная, военная, технологическая, договорная, финансовая и др.).
36. Правовой нигилизм: форма и содержание.

Основная литература

- Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства. М.: Норма, 2010. @Znanium.*
- Перевалов В. Д. Теория государства и права: учебник. М., 2008. Гл. 16. @Znanium.*
- Рассолов М. М. Теория государства и права: учебник для вузов. М., 2010. Гл. 22. @Znanium.*
- Теория государства и права / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. М.: Норма, 2012. @Znanium.*

Дополнительная литература

- Бессарабов В. Г. Прокуратура Российской Федерации и состояние законности в стране // Журнал российского права. 2003. № 9.*
- Веденникова О. Н. Теория и практика борьбы с преступностью в условиях современной западной демократии: канадская уголовно-правовая модель // Государство и право. 2004. № 6.*
- Зорькин В. Д. Об угрозах конституционному строю в XXI веке и необходимости проведения правовой реформы в России // Журнал российского права. 2004. № 6.*
- Казаков В. Н. О некоторых чертах современного правопорядка // Государство и право. 2003. № 4.*
- Куракин А. В. Административно-правовые средства борьбы с коррупцией в системе государственной службы // Журнал Российского права. 2003. № 7.*
- Ленин В. И О двойном подчинении и законности // Полн. собр. соч. Т. 45.*
- Лопатин Н. В. Экологическая безопасность: проблемы конституционной законности // Государство и право. 2004. № 2.*
- Мулукбаев Р. С. В борьбе с профессиональной преступностью (из опыта российской полиции) // Государство и право. 2004. № 9.*
- Тихомиров Ю. А. О механизме обеспечения законности в управлении экономикой // Советское государство и право. 1990. № 7.*
- Устинов В. В. Государственная антитеррористическая стратегия: общая концепция и правовые аспекты // Государство и право. 2003. № 3.*

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 15-01



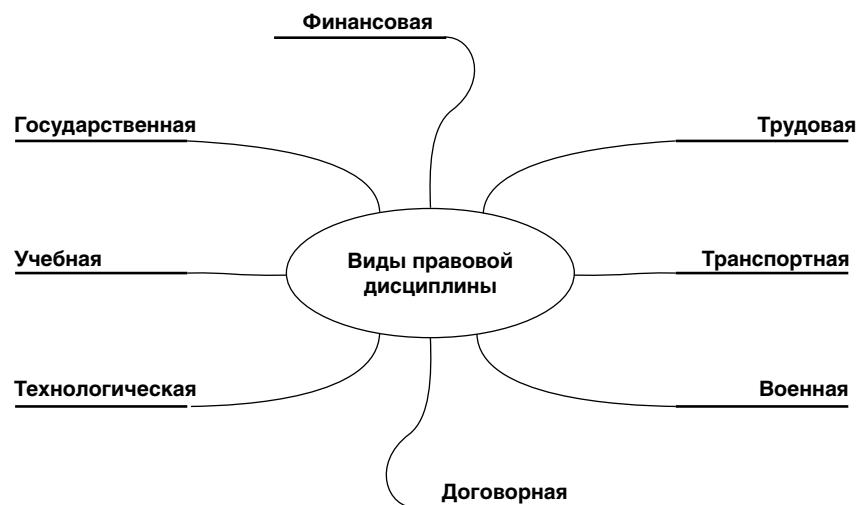
Интеллектуальная карта 15-02



Интеллектуальная карта 15-03



Интеллектуальная карта 15-04



Тема 16. Правосознание и правовая культура

1. Основные понятия

Правосознание — совокупность мнений, оценок, взглядов, идей, убеждений, а также настроений и чувств людей в отношении действующего и желаемого права, деятельности правовых институтов, поступков людей в правовой сфере; форма общественного сознания, связанная с отражением правовой действительности.

Правовая культура — часть культуры общества, охватывающая способы правотворчества и реализации права, опосредующая государственно-правовые институты, социально-правовую практику и сложившееся в обществе правосознание; применительно к личности — характерные для данной личности взгляды, убеждения, ориентации, образцы правового поведения, отражающие состояние индивидуального правосознания.

2. Статистико-социологическое введение

25 июня 2009 г. около 12 часов по местному времени в Дзержинском районе г. Перми было совершено разбойное нападение на инкассаторскую машину Сбербанка России, в которой перевозилась

крупная сумма денег. Находившийся в машине инкассатор, угрожая огнестрельным оружием, заставил водителя заехать в глубь лесного массива и остановить там машину. После этого он запер водителя и остальных инкассаторов в бронированной кабине, погрузил мешки с деньгами в поджидавший его автомобиль и скрылся на нем в неизвестном направлении. В результате инцидента жертв не было, однако сумма похищенного составила порядка 250 млн руб.

Сразу после ограбления в городе был объявлен план «Перехват». В последующие дни были задержаны родственники инкассатора — его жена и тестя, у которых были обнаружены 10 млн руб., а также водитель, управлявший машиной, на которой грабитель скрылся с деньгами. Поздно вечером 1 июля 2009 г. был найден и сам инкассатор. Он скрывался в лесу в заранее вырытой землянке; украденные деньги находились неподалеку в специально оборудованном тайнике.

Данное преступление привлекло внимание не только крупными размерами похищенного, но и парадоксальной реакцией на него общественного мнения. Как отнеслись к этому событию пермяки? По горячим следам это попыталось выяснить социологическое и маркетинговое агентство «СВОИ», опросив 1014 пермяков. Результаты представлены в табл. 16.1. Количество ответов не ограничивалось, поэтому сумма ответов больше 100%.

Самые распространенные чувства, которые испытывают жители краевой столицы к своему оступившемуся соотечественнику (56,8%), — любопытство и недовольство. Более четверти (29,3%) жителей города говорят о негодовании. Но самое интересное, что среди

Таблица 16.1

На этой неделе в Перми инкассатор похитил 250 млн руб.
из инкассаторской машины Сбербанка России.

Какие чувства вы испытываете в отношении этого человека?

Ответ	Количество ответивших, %
Одобрение	2,2
Любопытство	56,8
Сочувствие	34,3
Жалость	41,2
Зависть	5,6
Недовольство	56,6
Негодование	29,3

Таблица 16.2

Стали бы вы сообщать о грабителе в милицию, если бы его увидели?

Ответ	Количество ответивших, %
Сообщил бы в любом случае	28,1
Сообщил бы только за вознаграждение	13,7
Сообщать не стал бы, но попросил бы вознаграждение с инкассатора	2,2
Не стал бы сообщать в любом случае	54,0
Помог бы инкассатору спрятаться за вознаграждение с его стороны	2,0

пермяков есть те, кто одобряет и даже завидует главному действующему лицу. Признались в чувстве зависти к похитителю 250 млн руб. 5,6% горожан, а 2,2% пермяков сообщили, что относятся к нему с одобрением!

Фотография грабителя появилась на всех местных каналах и во всех местных многотиражных газетах, его лицо стало известно всем. Как повели бы себя горожане, встретив этого человека? Могут ли правоохранительные органы рассчитывать на поддержку населения города в поимке подозреваемого? Этот вопрос был также задан пермякам: «Стали бы вы сообщать о грабителе в милицию, если бы его увидели?» Результаты приведены в табл. 16.2. Допускался только один ответ, поэтому сумма ответов равна 100%.

В нашей стране не любят «стукачей», но реальное состояние общественного сознания просто шокирует. Более половины (58,2%) опрошенных жителей Перми не будут выполнять свой гражданский долг даже за вознаграждение и сообщать в милицию, если встретят инкассатора. Просто проигнорируют встречу с беглым инкассатором 54,0%. А есть и те, кто попробуют воспользоваться ситуацией и «нагреть руки» на такой встрече с грабителем. Так, 2,0% «продвинутых» пермяков признались, что готовы помочь этому миллионеру спрятаться, при условии, что будут достойно вознаграждены. Почти такое же число жителей не будут сообщать в милицию о встрече с этим преступником, правда, если он поделится с ними награбленным. В результате только 41,8% жителей города готовы содействовать милиции в поимке инкассатора. Из них существенная часть (13,7%) будут помогать милиции только при условии вознаграждения. Из всех опрошенных законопослушными гражданами оказались только четверть пермяков (28,1%). Так что вероятность того, что законопо-

слушное население сообщает, куда следует, даже при наличии вознаграждения, составляет менее 50%. Аналогичные результаты показал опрос посетителей сайта газеты «Московский комсомолец», проведенный 3 июля 2009 г.

3. Основной материал

Понятие правового сознания. Правосознание можно определить как систему мнений, оценок, взглядов, идей, убеждений, настроений и чувств людей в отношении права, правовых институтов, поведения людей в правовой сфере, особую форму общественного сознания. Можно указать следующие отличительные признаки правосознания (см. интеллектуальную карту 16-01).

Во-первых, правосознание — *одно из проявлений сознания*. Сознание — это процесс и результат соотнесения человека (группы людей) с миром, субъекта с объектами. В широком смысле сознание связано с подсознанием и бессознательным, в узком смысле сводится лишь к части психики, которая осознается субъектом, т. е. рефлексируется. На рефлексивном уровне сознания находятся теории, концепции, идеи, взгляды, убеждения, мнения, оценки — конструкты сознания, связанные с пониманием и объяснением, а также отчасти отношением, представлениями, эмоциями. На внерафлексивном уровне, практически вне самосознания, находятся архетипы бессознательного, поведенческие стереотипы, готовность действия, настроения, чувства, частично представления.

Во-вторых, правосознание — это *сфера общественного сознания*. Субъектом правосознания могут выступать как отдельные люди, так и их группы или общества. Правосознание групповое (коллективное) и массовое несводимы к простой сумме индивидуальных правосознаний, а обладают самостоятельными свойствами и функциями (например, функцией придания правовым представлениям общего характера, на основе которого формируется представление об общеобязательности права).

В-третьих, правовое сознание — это сознание в *правовой сфере*. Объектом правосознания является правовая действительность во всем ее многообразии — не только нормы права, но и правовые институты, правовые отношения, поведение людей в правовой сфере, как действующее, так и желаемое право и др.

В-четвертых, правовое сознание не просто пассивно отражает правовую действительность, но *создает образцы и модели должного поведения*, общепринятые в конкретном обществе, лежащие в основе правовой культуры. Правосознанием конструируются правовые цен-

ности, формируются правовые цели и возможные алгоритмы их достижения.

В-пятых, правосознание является *частью единой культуры* человека и человечества и тысячами нитей связано с иными сферами культуры. Новые правовые явления отражаются правосознанием, неизбежно преломляясь через призму всей человеческой культуры, сформированной за тысячелетия ее существования.

Соотношение права и правосознания носит диалектический характер. С одной стороны, правовые нормы формируются в правосознании своих создателей; с другой стороны, будучи объективированными, например в тексте законов, они выступают одним из факторов дальнейшего развития правосознания.

Структура правосознания. Правосознание — не конструктор «Лего», который можно легко разобрать на части и собрать обратно. Тем не менее внутри правосознания можно выделить различные структурные элементы, которые позволяют понять, как оно устроено (см. интеллектуальную карту 16-02).

С точки зрения *социальной структуры* правосознание подразделяется на *индивидуальное, групповое и массовое*. Физический носитель — субъект имеется только у индивидуального правосознания, а групповое и массовое правосознание представляют собой результат коммуникации между индивидуальными субъектами. Данное деление позволяет разграничивать и изучать особенности правосознания различных социальных групп — руководителей, чиновников, предпринимателей, юристов, артистов, молодежи и др.

С точки зрения *социального содержания* правосознание подразделяется на научное, профессиональное и обыденное. Каждая из перечисленных форм имеет свои сильные и слабые стороны. *Научное* правосознание, безусловно, наиболее развито и глубоко проработано, но его развитие порой односторонне, наука (и ученые) в своих изысканиях нередко отрываются от жизни, от практики. *Профессиональное* правосознание, напротив, в эту практику погружено, но ему подчас не хватает масштабности, широты взгляда на правовую действительность. В среде юристов можно столкнуться и с таким распространенным дефектом профессионального правосознания, как профессиональный цинизм. *Обыденное* правосознание свойственно обычному человеку, поэтому страдает поверхностностью, односторонностью, бессистемностью. Но у него есть и своя сильная сторона — непосредственное эмоциональное восприятие правовых явлений, оценка их с позиций здравого смысла.

Традиционным для юридической науки является выделение в правосознании *правовой идеологии* и *правовой психологии* (И. Е. Фар-

бер, 1963 г.). Правовая идеология — упорядоченное, систематизированное знание, нацеленное на выполнение в обществе идеологической и воспитательной функции. Правовая психология — стихия массового сознания, подверженного случайностям, изменчивого и эмоционально неустойчивого.

Наконец, для практических целей внутри правосознания важно видеть различные элементы *психологической структуры* сознания — правовые знания, эмоции, состояния, оценки, ценности, мотивы, цели и др.

Функции правосознания. Основными функциями правосознания являются познавательная, оценочная, регулятивная и проективная (см. интеллектуальную карту 16-03).

Познавательная функция связана с отражением в правовом сознании правовых явлений, т. е. с процессами их описания, объяснения и понимания. При помощи правосознания происходит описание всей совокупности правовых отношений, которые наблюдает человек, затем эта совокупность классифицируется, структурируется, объясняется и на этой основе трансформируется в нормы и стереотипы поведения.

Оценочная функция правосознания заключается в формировании отношения к явлениям правовой действительности. Наличие новых, необычных ситуаций вызывает у человека потребность их понять, «перевести» на привычный язык, оценить и адаптировать к уже имеющимся правовым представлениям. На основе оценочной функции формируется общая позиция человека по отношению к праву и правопорядку — позитивная, негативная или безразличная.

Регулятивная функция правосознания заключается в том, что правосознание управляет правовой активностью человека, определяет ее направления и формы.

Еще одна функция правосознания — *проективная*. Ее назначение — сформулировать идеи, принципы и нормы, которые могли бы служить развитию правопорядка, формированию на его основе новых, более совершенных правовых отношений. Эта функция правосознания базируется на человеческом качестве, редком даже среди юристов, — проективном мышлении.

Деформации правосознания. Под деформациями правосознания понимаются разнообразные дисфункции — «болезни» правосознания, которые в нем могут существовать: отсутствие элементарных правовых знаний (правовое невежество), искаженные представления о правовых ценностях, ошибочные или откровенно противоправные мотивы и цели поведения личности, антисоциальные установки и формирование в соответствии с ними противоправного поведения.

Выделяют следующие деформации правосознания: правовой инфантилизм, правовой идеализм, правовой нигилизм, перерождение правосознания (см. интеллектуальную карту 16-04).

Правовой инфантилизм характеризуется отсутствием твердых знаний о праве, размытостью правовых целей и установок, неуверенностью в правовом значении своих действий. «Правовой инфант» — легкая добыча для «сильной личности», стремящейся расширить круг участников своей противоправной деятельности. Инфантильность зачастую приводит к правонарушениям, связанным с незнанием закона.

Правовой идеализм проявляется в иллюзорных, как правило, сильно преувеличенных представлениях о возможностях права, ошибочном впечатлении, что с помощью установления правовых норм можно легко добиться нужного результата. В основе правового идеализма — непонимание механизма действия права, упрощенное представление о сумме факторов и обстоятельств, которые ведут к нужному социальному результату.

Правовой нигилизм заключается в отрицании социальной ценности права, необходимости соблюдения правовых норм. Природа правового нигилизма может быть различна. В самом легком случае это просто правовое невежество, незнание и нежелание знать ничего о праве. Но правовой нигилизм может иметь и более глубинные основания — отрицание ценности личности, общественных идеалов, принципов права, стремление представить себя сверхчеловеком, который выше права и закона.

Перерождение правосознания — крайняя форма правового нигилизма, при которой ценностные ориентации человека в правовой сфере меняются на противоположные: ценностью становится не право, а насилие и произвол, не соблюдение правовых норм, а их вызывающее циничное нарушение.

Понятие правовой культуры. Существует великое множество различных определений культуры. Одно из них утверждает, что правовая культура — это часть культуры общества, охватывающая способы правотворчества и реализации права, опосредующая государственно-правовые институты, социально-правовую практику и сложившееся в обществе правосознание. Применительно к личности под правовой культурой понимают характерные для данной личности взгляды, убеждения, ориентации, образцы правового поведения, отражающие состояние индивидуального правосознания.

Правовая культура общества включает целый ряд элементов, в том числе следующие.

Правовые знания — знания людей о праве, его возможностях и ценностях, а также знание правовой истории, которая представляет собой поучительную «кунсткамеру» не только правовых рекордов и достижений, но и прискорбных ошибок и заблуждений, зачастую приводивших к самым тяжким последствиям.

Правовые нормы — закрепленные в законах правила поведения, многие из которых вполне обоснованно считаются «бриллиантами» законотворческого искусства.

Правовые институты — государственные и негосударственные организации и структуры, участвующие в создании и реализации норм права. Одним из таких институтов, известных в России с XIX в., являются, например, офицерские суды чести (суды общества офицеров). Общество и государство должны постоянно работать над развитием своих правовых институтов, вкладывать в них необходимые средства, для того чтобы иметь основание гордиться ими.

Правовые процедуры, по праву считающиеся одной из вершин юридической культуры. Это отшлифованный, продуманный до самых последних мелочей порядок рассмотрения юридических дел, который должен неукоснительно соблюдаться всеми.

Правовые отношения (правовая практика) — «живой» элемент культуры, право в реальной жизни, в отношениях между людьми. Может ли считаться культурным общество, в котором написаны и опубликованы замечательные правила дорожного движения, но на практике редко кто их выполняет? Такое же отношение и к праву в целом.

Правовое образование и воспитание как источник правовой культуры, потому что правосознание личности и позитивное отношение к правовым ценностям формируются именно в этой сфере.

Правовые традиции — исключительно важный элемент правовой культуры, придающий ей целостность, завершенность и эмоциональную окраску. Без закрепления и сохранения правовых традиций невозможно воспитать уважение граждан к праву и закону.

Основные элементы правовой культуры показаны на интеллектуальной карте 16-05.

Правовая культура, как уже отмечалось выше, тесно переплетена с другими формами национальной культуры. Например, художественные произведения, показывающие правовые традиции, отношение людей к праву, причины правовых конфликтов и правовые способы их разрешения, — картины, скульптуры, драматические и литературные произведения, кинофильмы и телесериалы — принадлежат одновременно и к сфере правовой, и к сфере художественной культуры.

Функции правовой культуры. Правовой культуре свойственны несколько основных функций: интегративная, коммуникативная и защитная (см. интеллектуальную карту 16-06).

Интегративная функция состоит в обеспечении целостности правовой системы. Ее основой являются базовые правовые ценности, на которых выстраиваются все остальные элементы правовой системы. Признание единой системы правовых ценностей объединяет социальные институты, задает им единые цели развития.

Коммуникативная функция правовой культуры заключается в поддержании информационного обмена как в едином пространстве национального права, так и в международном культурном правовом диалоге.

Заштитная функция правовой культуры состоит в охране правовых ценностей общества, государства, коллективов и личности от попыток разрушить правовые ценности как извне, так и изнутри.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Раскройте понятие правосознания. Покажите особенности правосознания как формы общественного сознания.
2. Какова структура правосознания?
3. Каковы особенности массового, группового и индивидуального правосознания?
4. Каковы особенности научного, профессионального и обыденного правосознания?
5. В чем заключается различие правовой идеологии и правовой психологии?
6. Каковы функции правосознания?
7. Каковы особенности профессионального правосознания?
8. Какие виды деформаций правового сознания вам известны?
9. Что понимается под правовым инфантлицизмом?
10. Что понимается под правовым идеализмом?
11. Что понимается под правовым нигилизмом?
12. Раскройте содержание правовой культуры: ее понятие и элементы.
13. Каковы функции правовой культуры?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие правосознания.
2. Структура правосознания.
3. Функции правосознания.

4. Деформации правосознания.
5. Правовая культура.
6. Проблемы развития правосознания и правовой культуры в Российской Федерации.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Понятие правосознания. Правосознание как форма общественного сознания.
2. Структура правосознания.
3. Правовая идеология.
4. Правовая психология.
5. Принятие решения.
6. Функции правосознания.
7. Массовое, групповое и индивидуальное правосознание.
8. Общественное и индивидуальное правосознание.
9. Правосознание нации, народа.
10. Обыденное (эмпирическое) правосознание.
11. Научное (теоретическое) правосознание.
12. Профессиональное правосознание.
13. Правосознание юристов.
14. Деформации правового сознания.
15. Правовой инфанилизм.
16. Правовой идеализм.
17. Правовой нигилизм.
18. Правовая культура: понятие и элементы.
19. Правовая культура в контексте культуры общества.
20. Функции правовой культуры.
21. Правовое воспитание и пропаганда правовых ценностей.

Основная литература

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2010. @Znanium.

Дополнительная литература

- Ильин И. А. Теория права и государства. 2-е изд. М., 2008.
- Лукьянова Е. Г. Теория права и государства. Введение в естественно-правовой курс: учеб. пособие. М.: Норма, 2011. @Znanium.
- Мальцев Г. В. Культурные традиции права. М.: Норма, 2013.

Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. 5-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

Оксамитный В. В. Общая теория государства и права: учебник для студентов вузов. М., 2012.

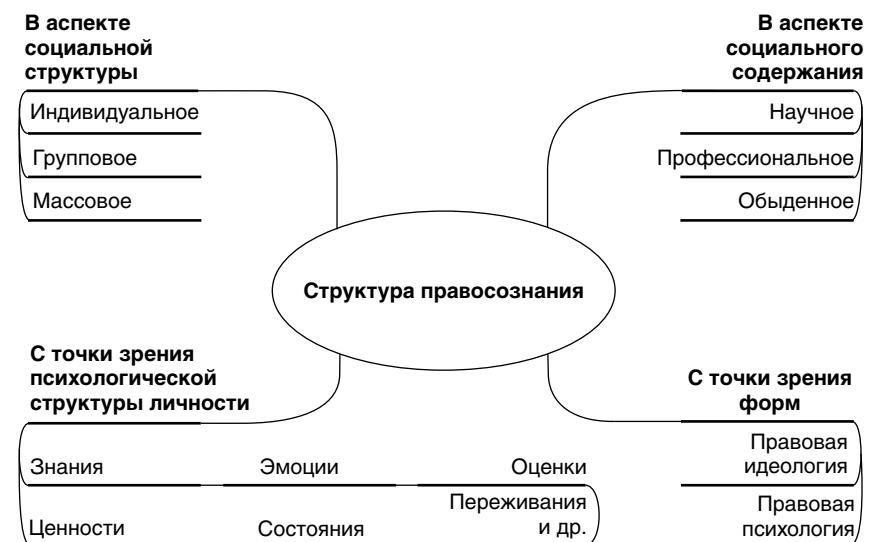
Теория государства и права: курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. 3-е изд. М.: Норма, 2013. @Znanium.

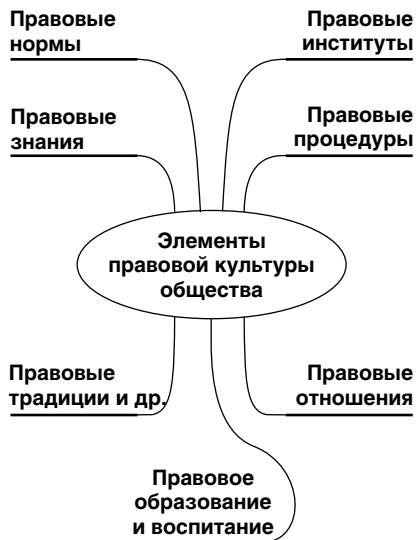
Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 16-01



Интеллектуальная карта 16-02



Интеллектуальная карта 16-03**Интеллектуальная карта 16-04****Интеллектуальная карта 16-05****Интеллектуальная карта 16-06****Тема 17. Права человека****1. Основные понятия**

Права человека — субъективные права, возможности конкретной личности, правомочия на удовлетворение интересов, потребностей, пользование социальными благами и др.

Политические права и свободы личности — возможности человека на участие в политической жизни и осуществление государственной власти, обеспечивающие его политическое самоопределение и свободу, участие в управлении государством и обществом.

Гражданские (личные) права и свободы — возможности человека, ограждающие его от незаконного и нежелательного вмешательства в его личную жизнь, нацеленные на охрану и защиту частной сферы, автономии личности.

Социально-экономические права и свободы — возможности личности в сфере производства и распределения материальных благ, обеспечивающие удовлетворение экономических и духовных потребностей человека, его приемлемый жизненный уровень.

Культурные права и свободы — возможности человека пользоваться духовными, культурными благами и достижениями, принимать участие в их создании.

Негативные права — права, охраняющие личность от нежелательных вмешательств в ее свободу и от ограничения со стороны государства и частных лиц.

Позитивные права — права, фиксирующие обязанности государства предоставлять человеку те или иные блага, осуществлять те или иные действия.

Гарантии прав человека — система социально-экономических, политических, юридических, организационных, нравственных предпосылок, условий, способов и средств, дающих человеку возможность для осуществления своих прав, свобод и интересов.

Задача государством прав и свобод человека и гражданина — деятельность государства по созданию механизма защиты прав и свобод человека и гражданина от посягательств на них, по обеспечению их соблюдения всеми гражданами.

2. Статистико-социологическое введение

Почти шестая часть всего населения стран — членов Совета Европы, жалобы на которые рассматривает находящийся в Страсбурге Европейский Суд по правам человека (ЕСПЧ), проживает в России (143 млн из 822 млн человек). Это почти в два раза больше, чем в Германии — второй крупнейшей стране, являющейся членом Совета Европы. Наибольшее количество жалоб в ЕСПЧ подается именно против России. При этом по количеству жалоб, взятым на душу населения государства-ответчика, Россия находится лишь на 21-м месте из 47. Против Хорватии при таком подсчете регистрируется, например,

в шесть раз больше жалоб, чем против России, против Болгарии или Латвии — в два раза больше.

В 2011 г. ЕСПЧ зарегистрировал 12 455 жалоб против России, в 2012 г. — 10 755. Имеет место тенденция к снижению числа зарегистрированных против России жалоб на 1700, что составляет 13,7%. На первый квартал 2013 г. количество ожидающих рассмотрения жалоб против России сократилось почти на 3 тыс. (с 28 600 до 25 850), что составило половину от общего сокращения численности жалоб (с 128 600 до 122 450). Сходную тенденцию мы наблюдаем и по отношению к целому ряду стран Европы. Так, жалоб против Швеции ЕСПЧ в 2012 г. зарегистрировал почти в четыре раза меньше, чем в 2011 г., против Норвегии и Италии — на треть меньше, чем годом ранее. Уменьшение числа зарегистрированных ЕСПЧ жалоб против 14 государств превышает соответствующий показатель, касающийся жалоб против России. При этом в 2012 г. ЕСПЧ отказал в регистрации 18 700 жалоб против всех государств-ответчиков. В 2011 г. он отказал в регистрации всего 13 450 жалоб. Разницу составляют более 5 тыс. жалоб. При этом на жалобы против России, учитывая соотношение регистрируемых ЕСПЧ жалоб против России и остальных стран, а также доступные данные о числе жалоб против России, в регистрации которых было отказано в 2005—2006 гг., должно приходиться около 1 тыс. из них.

Интерес представляют причины имеющего место снижения числа обращений в ЕСПЧ с жалобами против России. Означает ли это потерю веры в страсбургское правосудие? Либо данный факт следует трактовать как символ укрепления веры в российские суды? А быть может, данное обстоятельство следует трактовать как реальное сокращение числа нарушений прав человека в России? Такие варианты ответов предлагаются СМИ и Интернетом¹.

К одному из положительных явлений в сфере реализации прав человека последних десятилетий относится всемирная тенденция к отмене смертной казни. Анализ докладов, представленных в Комиссию ООН по правам человека в 1995 и 2004 гг., выявляет следующую закономерность. В мае 1995 г. смертная казнь применялась в 91 стране мира, юридически смертная казнь была отменена полностью в 56 странах, де-факто — в 26 странах, а в целом насчитывалось 84 государства, не применяющих смертную казнь. В 14 странах эта мера наказания была отменена частично (только за общеуголовные преступ-

¹ Статистические данные приведены по следующему изданию: Европейский Суд по правам человека. Статистика ЕСПЧ за 1959—2013 гг. URL: <http://european-court.ru/statistika-evropejskogo-suda>.

ления). В 2004 г. количество государств, сохранивших смертную казнь, сократилось до 71, т. е. уменьшилось на 20. Количество стран, не применяющих смертную казнь, возросло до 110: 77 государств полностью отменили, 33 отменили де-факто и 15 применяют только за общеуголовные преступления. Таким образом, за период с 1995 по 2004 г. от смертной казни отказались 20 стран. За четверть века, с 1980 по 2004 г., от этого вида уголовного наказания в общей сложности отказались 53 государства¹.

3. Основной материал

Понятие прав человека. Права человека — важный правовой институт, находящийся «на передовой линии» современной юриспруденции. Правоведы признают, что создание доктрины прав человека является актуальной задачей не только теории права, но и всей науки о государстве и праве. Обеспечение и защита прав человека трактуются как значимый фактор и важное условие устойчивого развития Российской Федерации.

Проблематика прав человека изучается юристами в рамках целого ряда дисциплин, как общих теоретических (общая теория государства и права, история государства и права), так и отраслевых (конституционное, административное, гражданское, уголовное право и др.). В настоящее время права и свободы человека трактуются юристами как комплексный правовой институт, выходящий за рамки отраслевого правоведения.

Права человека в современном мире — институт не только юридический, но и социальный, который выступает показателем зрелости и цивилизованности того или иного государства. В основе многих существенных конфликтов сегодня — нарушение прав человека и (или) народа. Соблюдение государством прав человека имеет принципиальное значение для обеспечения безопасности жизнедеятельности человека и общества в целом. Ввиду этого в нашей стране образованы и функционируют Совет при Президенте РФ по развитию гражданского общества и правам человека, институты Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, Уполномоченного по правам ребенка в Российской Федерации, Уполномоченного при Президенте РФ по защите прав предпринимателей.

Обеспечение прав человека наряду с реализацией принципов разделения властей и правового самоограничения публичной власти яв-

¹ См.: Гражданские права человека: современные проблемы теории и практики / под ред. Ф. М. Рудинского. М., 2009. С. 74.

ляются важными признаками *правового и социального государства*. Российской Федерации в ст. 1 и 7 Конституции РФ 1993 г. заявила о приверженности идеям демократического правового социального государства. Законодательно закреплен конституционный принцип разделения властей, состоялось присоединение к основным международным конвенциям по правам человека, возникло членство в ЕСПЧ.

В современной России права и свобода человека и гражданина символизируют вектор развития страны, являются «лакмусовой бумагой» для определения направленности такого развития. В Конституции РФ 1993 г. они объявлены высшей ценностью, а их признание, соблюдение и защита — обязанностью государства (ст. 2). Впервые в законодательстве России сформулирована идея естественных неотчуждаемых прав человека (ст. 17), закреплен принцип непосредственного действия прав и свобод, которые определяют содержание, смысл и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной ветвей власти, органов местного самоуправления и обеспечиваются правосудием (ст. 18).

В Конституции РФ признан также минимальный стандарт основных прав и свобод человека, сложившийся в международном праве. Согласно подсчетам специалистов, из примерно 70 гражданских прав и свобод человека, провозглашенных во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. и закрепленных в соответствующих международных пактах 1966 г., Конституцией РФ воспринято около 40 (по данным В. Д. Зорькина). С принятием Конституции 1993 г. институт прав и свобод человека стал ключевым в конституционном праве России.

В современной правовой литературе наряду с термином *права человека* используются термины «свободы человека», «права личности», «правовой статус личности», «права гражданина», «права человека и гражданина». Разберемся в соотношении этих понятий.

Понятие «права гражданина» тесно связано с принадлежностью лица к определенному государству. Права гражданина находятся под защитой государства, к которому он принадлежит. Между тем права человека существуют независимо от их признания и законодательного закрепления государством. Это естественные неотчуждаемые права, принадлежащие лицу от рождения. Лица, которые не имеют статуса гражданина (например, лица без гражданства), являются обладателями прав человека и не имеют прав гражданина. Через институт гражданства индивид получает дополнительные гарантии обеспечения своих прав и свобод.

Разграничение прав субъекта на права человека и права гражданина выводится также из различий между гражданским обществом и государством. Права человека символизируют его правовую связь с гражданским обществом, свободу и автономность как субъекта гражданского общества, где создаются условия для самореализации личности, обеспечения ее независимости, т. е. реализации частных интересов. Права гражданина охватывают сферу отношений индивида с государством (сферу публичных интересов), в которой индивид рассчитывает не только на ограждение своих прав от незаконного вмешательства, но и на активное содействие государства в их реализации.

Наряду с термином «права человека» в нормативных актах присутствует понятие *свободы человека*. Как считают ученые, разделяющие понятия «права человека» и «свободы человека», право в обязательном порядке должно быть отражено в официальном документе; свобода же может существовать и без официального оформления, которое, как правило, ее ограничивает и вводит в определенные рамки. Таким образом, правами в данной трактовке предлагается считать возможности, предоставляемые государством, а свободами — абсолютные притязания человека, принадлежащие ему от рождения и не зависящие от воли государства. Сторонники разделения прав и свобод человека утверждают, что праву соответствует активная обязанность государства, направленная на его реализацию. Когда же отношения человека и государства урегулированы понятием «свобода», обязанность у государства пассивная — не вмешиваться в сферу свободы; государство может лишь по инициативе обладателя свободы препятствовать действию других субъектов, незаконно ее ограничивающих.

Противники разделения понятий «права человека» и «свободы человека» утверждают, что права и свободы по своей юридической природе и системе гарантий идентичны. Оба термина очерчивают социальные возможности человека в различных сферах, обеспечиваемых государством. Различие в терминологии является традиционным, сложившимся исторически еще в XVIII—XIX вв. Четкое разграничение между правами и свободами провести трудно еще и потому, что всю сферу политических прав с четко определенными правомочиями именуют также свободами.

Однако на уровне конституционного законодательства различия между рассматриваемыми категориями очевидны: термин «свобода» призван подчеркнуть более широкие возможности индивидуального выбора, не очерчивая конкретный его результат; между тем термин

«право» определяет конкретные действия человека (права участвовать в управлении делами государства, избирать и быть избранным).

Конституция РФ указывает: «Каждому гарантируется свобода совести, свобода вероисповедания...» (ст. 28); «Каждому гарантируется свобода мысли и слова» (ч. 1 ст. 29); «Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию» (ч. 1 ст. 37).

Права человека являются основой *правового статуса личности* — важнейшей политico-правовой категории, неразрывно связанной с социальной структурой общества, законодательно закрепленной государством в конституциях и иных нормативно-юридических, внутригосударственных и международных актах. Правовой статус личности включает совокупность ее прав, свобод и обязанностей.

Система прав и свобод человека, их классификации. Права и свободы человека следует рассматривать системно, как совокупность взаимосвязанных элементов, образующую определенную целостность. Существующие в современной юридической науке *классификации прав и свобод человека* базируются на различных основаниях. Наиболее распространенной сегодня является классификация прав по их социальному назначению, на основе выделения наиболее важных сфер общественной жизни, в которых эти права возникают и реализуются: личной, политической, социальной, экономической и культурной. Согласно данной классификации существуют четыре основные группы прав и свобод: политические, социально-экономические, гражданские (личные) и культурные, грань между которыми достаточно условна, поскольку все они в совокупности образуют целостную и единую систему общественных отношений (см. интеллектуальную карту 17-01).

Под *политическими правами и свободами личности* понимаются возможности человека на участие в политической жизни и осуществление государственной власти, обеспечивающие его политическое самоопределение и свободу, участие в управлении государством и обществом. К этой категории прав и свобод относятся права на объединение (свободу ассоциаций); свободу митингов, шествий и демонстраций; участие во всенародных обсуждениях и голосованиях (референдумах), а также право избирать и быть избранным в органы государственной власти и местного самоуправления и др.

Под *гражданскими (личными) правами и свободами* понимаются возможности человека, ограждающие его от незаконного и нежелательного вмешательства в его личную жизнь. Эти права нацелены на

охрану и защиту частной сферы, на ограждение автономии личности. В широком смысле к данной категории принадлежат все права; в узком — права на жизнь, личную неприкосновенность, неприкосновенность жилища, свобода передвижения и выбора места жительства, свобода совести и проч.

Социально-экономические права и свободы — это возможности личности в сфере производства и распределения материальных благ, обеспечивающие удовлетворение экономических и духовных потребностей человека, его приемлемый жизненный уровень. Они включают право на труд, отдых, социальное обеспечение, защиту материнства и детства, жилище, наследование и т. д. Ряд исследователей относят к социально-экономическим правам право частной собственности.

Культурные права и свободы (наиболее молодая категория гражданских прав) — это возможности человека пользоваться духовными, культурными благами и достижениями, принимать участие в их создании. К их числу относятся право на получение образования, свобода научного, технического и художественного творчества и т. п.

Группы прав, объединенные по указанному выше основанию, закреплены в международных и национальных документах. Этого деления придерживается и Конституция РФ: оно не выражено напрямую, но легко обнаруживается в ее тексте.

Четыре поколения прав и свобод. Вышеназванные группы прав относятся не только к различным сферам жизнедеятельности человека, но и к различным историческим эпохам по времени своего возникновения. Существует подразделение прав человека на *поколения*, под которыми понимают основные этапы их развития, связанные с формированием представлений о содержании прав. Ученые выделяют четыре поколения прав человека (см. интеллектуальную карту 17-02).

К *первому поколению прав* традиционно причисляются гражданские (личные) и политические права, завоеванные в результате буржуазных революций в Европе и Америке и закрепленные в практике и законодательстве целого ряда государств. В каталог прав первого поколения входят права на свободу мысли, совести и религии; равенство перед законом; жизнь, свободу и безопасность личности; свободу от произвольного ареста, задержания и изгнания; рассмотрение дела независимым и беспристрастным судом и др. В юридической литературе эти права ассоциируются с *негативной свободой* — свободой от вмешательства иных лиц и государства в осуществление прав и свобод человека.

Важным политическим правом первого поколения является избирательное право, т. е. право избирать и быть избранным. В XIX в. в странах Европы был распространен имущественный ценз, отстранявший от участия в выборах лиц, не имевших имущества установленного размера; как правило, он определялся исходя из размера прямого налога. В развитых странах имущественный ценз стали отменять в начале XX в. Во Франции всеобщее избирательное право было провозглашено в результате революции 1848 г., однако уже в 1850 г. были установлены его ограничения. В России всеобщее избирательное право было введено Временным правительством и подтверждено правительством большевиков. Между тем в Конституции РСФСР 1918 г. существовали категории лиц, лишенных избирательных прав: служившие до революции в карательных органах, использовавшие наемный труд для извлечения прибыли и др. В Конституции СССР 1936 г. институт «лишенцев» уже отсутствовал: избирательного права были лишены только психически больные люди и отбывающие наказание по решению суда.

К числу важнейших политических прав принадлежит право на объединение (свобода союзов или ассоциации). В Германии свобода союзов была установлена на общегосударственном уровне в 1908 г., однако германское законодательство подвергало ограничениям создание союзов политической направленности. Во Франции свобода союзов была введена законом от 1 июля 1901 г. Он отменил прежнее довольно строгое законодательство об ассоциациях, требовавшее разрешение на их создание и предусматривавшее закрытие их правительством без указания мотивов и права обжалования. По новому закону союзы могли создаваться свободно, без особого разрешения правительства и даже без предварительного заявления. Подача заявления признавалась необходимой для союзов, желающих обладать юридической правоспособностью. В России свобода союзов была введена Временным правительством.

Права первого поколения признаются международными и национальными документами, неотчуждаемыми и не подлежащими ограничениям. Некоторые западные специалисты склонны именно эти права рассматривать в качестве собственно прав человека, полагая, что права второго и третьего поколений — всего лишь социальные притязания, направленные на перераспределение национального дохода в пользу социально слабых.

Второе поколение прав — это социально-экономические и культурные права. Они оформились в ходе борьбы народов за улучшение своего экономического положения и повышение уровня культуры во второй половине XIX — начале XX в. В отличие от прав первого поколения с закрепленным за ними статусом негативной свободы эти права именуются позитивными. Это означает, что для их реализации требуется активная позиция государства. Для осуществления социальных прав государству требуется создавать социальные программы и контролировать их реализацию. К правам второго поколения относились права на труд, социальное обеспечение, отдых и досуг, защиту материнства и детства, образование, участие в культурной жизни общества и др.

Идейными вдохновителями закрепления этого поколения прав были социалисты. Немалую роль сыграли и представители так называемого старого (Б. Н. Чичерин, К. Д. Кавелин, А. Д. Градовский и др.) и нового (П. И. Новгородцев, Б. А. Кистяковский, В. М. Гессен и др.) либерализма, призывающие к реформированию российского общества на принципах свободы и социального равенства.

В передовых странах Западной Европы регламентация социально-экономических прав и свобод была осуществлена до середины XIX в. — начального этапа провозглашения прав второго поколения. Так, Франция осуществляла социальные функции уже в XIX в., выделяя средства на содержание приютов, увеличение занятости, организацию народного образования и т. д. Право частной собственности закрепляли практически все конституции капиталистических стран, принятые в XX в. Указывалось, что собственность должна выполнять социальную функцию. Например, Основной закон ФРГ 1949 г. утверждал, что пользование собственностью «должно одновременно служить общему благу» (ч. 2 ст. 14). А Конституция Японии 1947 г. гласила: «Право собственности определяется законом с тем, чтобы оно не противоречило общественному благосостоянию» (ч. 2 ст. 29). Широкий набор прав второго поколения (права на труд, отдых, образование, медицинскую помощь) был закреплен в Конституции СССР 1936 г.

Социально-экономические, а также культурные права были закреплены сначала во Всеобщей декларации прав человека, а затем в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах 1966 г.

Третье поколение прав человека стало формироваться после Второй мировой войны. Природа этих прав порождает дискуссии.

Некоторые авторы (Р. А. Мюллерсон, Е. А. Лукашева) признают их *коллективными правами*, которые могут осуществляться не отдельным человеком, а коллективом, основываются на солидарности субъектов этих прав. К правам третьего поколения причисляют права на мир, независимость, самоопределение, территориальную целостность, суверенитет, социальное и экономическое развитие, достойную жизнь, здоровую окружающую среду, общее наследие человечества, а также на коммуникацию. Основы этих прав заложены в международных документах (Устав ООН, Всеобщая декларация прав человека, Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам 1960 г., международные пакты 1966 г. и др.). Эти права принадлежат каждому человеку и каждому народу, человечеству в целом. Примером может служить право на самоопределение, которое, будучи коллективным, осуществляется по воле не отдельного человека, а целой общности.

По мнению ряда ученых (С. В. Поленина и др.), третье поколение прав человека охватывает права категорий граждан (детей, женщин, молодежи, престарелых, инвалидов и т. д.), которые по социальным, политическим, физиологическим и иным причинам не имеют равных с другими гражданами возможностей для осуществления общих для всех людей прав и свобод и в силу этого нуждаются в поддержке государства.

Четвертое поколение прав человека начало формироваться в 1990-х гг. Некоторые авторы причисляют к нему *информационные права*, под которыми понимается право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию об окружающей среде, о правовых явлениях и процессах и др. К четвертому поколению прав нередко относятся права человечества (на мир, ядерную безопасность, мирное изучение космоса, экологические и проч.).

Классификации прав и свобод. Ряд юристов (В. И. Крусс и др.) выделяют особую категорию прав человека, именуемую *личностными* («соматическими» (от греч. *soma* — тело)) правами. Это право человека самостоятельно распоряжаться своим телом: реставрировать, видоизменять его, изменять свой пол, трансплантировать органы, осуществлять искусственное репродуктирование, стерилизацию, аборт.

Другие правоведы (Ф. М. Рудинский и др.), напротив, считают, что личностные права должны защищать человека от угроз, связанных с экспериментами в сфере генетики человека, открытиями в области биологии (клонирование и т. п.).

Существует также подразделение прав и свобод человека по субъекту их реализации на индивидуальные и коллективные. *Индивиду*-

альными признаются права, реализуемые каждым субъектом права в отдельности, *коллективными* — реализуемые множеством субъектов, т. е. права народа, нации, ассоциации и др.

Индивидуальные и коллективные права различны по своей природе, но неразрывно связаны друг с другом. осуществление коллективных прав не может ущемлять права и свободы отдельного индивида. Право индивида — это естественное право, присущее ему от рождения. Коллективные права не являются естественными, поскольку формируются и кристаллизируются по мере становления интересов той или иной общности или коллектива. Их нельзя рассматривать как сумму индивидуальных прав лиц, входящих в ту или иную общность. Они имеют качественно иные свойства, определяемые целями и интересами коллективного образования. Однако как бы многообразны ни были эти права, их правомерность должна проходить проверку «человеческим измерением» — правами индивида.

В качестве примера коллективного права укажем на право наций на самоопределение, которое провозглашалось еще в XIX в. и было юридически оформлено в XX в., стало общепризнанным в результате закрепления в Уставе ООН 1945 г. Возникновение коллективных прав, как правило, датируется временем после Второй мировой войны. Процесс институционального оформления коллективных прав связывается с распадом колониальной системы, с обострением экологических и гуманитарных проблем.

Существует классификация прав человека с точки зрения норм, их обеспечивающих, на *конституционные (основные)* и *закрепленные в текущем отраслевом законодательстве (отраслевые)*. Конституционные права составляют юридическую базу для прав отраслевых и обладают по отношению к ним высшей юридической силой.

С точки зрения норм, определяющих юридическое содержание прав и свобод личности, последние подразделяются на материальные и процессуальные. *Материальные* нормы права определяют содержание прав и свобод. Это, например, права на труд, отдых, образование, материальное обеспечение в старости и др. К *процессуальным* правам сторон — участников гражданского процесса согласно ст. 35 Гражданского процессуального кодекса РФ относятся права знакомиться с материалами дела и делать из них выписки; вести дело через представителя, заявлять отводы судьям, прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту; представлять доказательства и участвовать в их исследовании; задавать вопросы участвующим в деле лицам; заявлять ходатайства; давать устные и письменные объяснения по делу и др.

К процессуально-охранительным причисляются также личные права (на судебную защиту, возмещение вреда и др.), которые служат своеобразными гарантиями других прав и свобод.

В зависимости от соподчиненности права делятся на основные и производные. *Основными* являются наиболее общие права человека и гражданина, которые закладывают основу правового статуса личности. Закрепленные в конституциях государств и международно-правовых актах, они выступают правовой базой для производных прав. Так, к основным правам относятся: права на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, право частной собственности и др. *Производными* признаются права и свободы, в той или иной мере производные от основных прав и свобод, которые дополняют, развивают и конкретизируют основные права. Например, право на изменение и расторжение трудового договора, закрепленное в Трудовом кодексе РФ, производно от основных прав в сфере труда, закрепленных в ст. 37 Конституции РФ.

В зависимости от роли государства в осуществлении прав человека последние именуются негативными и позитивными. *Негативные* права охраняют личность от нежелательных вмешательств в ее свободу и от ограничения со стороны государства и частных лиц. К ним принадлежат свобода слова, совести, неприкосновенность личности, жилища, частной собственности, частной жизни и т. д. *Позитивные* права фиксируют обязанности государства предоставлять человеку те или иные блага, осуществлять те или иные действия. К этой группе следует отнести права на труд, гарантированный минимум заработной платы, оплачиваемый отпуск, бесплатную медицинскую помощь и т. д.

Рассмотренные классификации прав и свобод показаны на интеллектуальной карте 17-03.

С закреплением прав и свобод человека в конституционном и текущем законодательстве тесно связано и *закрепление обязанностей*. Права и обязанности — неотъемлемые части правового статуса личности. Добросовестное исполнение гражданами своих обязанностей создает условия, необходимые для реализации прав и свобод. Так, все лица, находящиеся на территории того или иного государства, обязаны соблюдать его конституцию и законодательные акты, исполнять обязанности по уплате налогов. В последние годы в конституциях многих стран мира (Японии, Испании, Китае, Турции и др.) стала закрепляться обязанность трудиться. В большинстве стран сохраняется воинская обязанность граждан, производная от обязанности граждан защищать свою родину. Практически все современные государства

возлагают на граждан обязанность получения начального образования, а в отдельных странах — и среднего. В некоторых странах закреплена обязанность соблюдения права человека. Она фиксируется либо в конституции, либо в текущем законодательстве.

Гарантии прав и свобод. Одно из центральных мест в теории прав личности занимают *гарантии прав* — система социально-экономических, политических, нравственных, юридических, организационных предпосылок, условий, способов и средств, создающих человеку возможности для осуществления своих прав, свобод и интересов (см. интеллектуальную карту 17-04). Формирование доктрины защиты прав личности признается современными юристами актуальной задачей общей теории права.

Ключевое место в системе гарантий прав и свобод отводится *юридическим гарантиям* — совокупности специальных правовых средств и способов, при помощи которых реализуются, охраняются и защищаются права и свободы, пресекаются их нарушения, а также восстанавливаются нарушенные права. Именно посредством юридических гарантий обеспечивается процесс осуществления, охраны и защиты прав граждан.

Юридические гарантии защиты прав человека подразделяются на *внутригосударственные* и *международные*. При этом внутригосударственные механизмы защиты прав человека неотделимы от международно-правовых форм их обеспечения.

С точки зрения формы закрепления правовые гарантии делятся на конституционные и отраслевые. *Конституционные* гарантии прав и свобод человека и гражданина — это разновидность правовых гарантий, содержащихся в нормах конституционного права. Они закреплены в правовых актах, обеспечиваются нормотворческой и правоприменительной деятельностью государственных органов, имеют регламентированный в праве способ применения. Особенностью конституционных гарантий, выделяющей их из других видов правовых гарантий, является то, что наиболее существенные из них закреплены в Конституции РФ. Общие принципы юридических гарантий определены прежде всего в ее гл. 1 «Основы конституционного строя». *Отраслевые* гарантии развивают и дополняют конституционные, они закреплены в нормах отраслевого законодательства.

По Конституции РФ к числу важнейших конституционных гарантий относятся: 1) принцип разделения властей (ст. 10); 2) обязанность государства защищать права и свободы человека (ст. 45), в том числе осуществлять судебную защиту его прав (ч. 1 ст. 46); 3) право каждого

защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом (ч. 2 ст. 45); 4) право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48); 5) принцип презумпции невиновности (ст. 49), заключающийся в том, что каждый человек, обвиненный в совершении преступления, считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в судебном порядке, и др. Важнейшим гарантом основных прав и свобод человека и гражданина является институт конституционного контроля, установленный ст. 125 Конституции РФ.

Особым видом правовых гарантий прав и свобод человека являются такие юридические средства защиты, как конституционный контроль и надзор, судебная, административно-правовая защита, меры международной защиты прав человека.

Национальный (внутригосударственный) и международный механизмы защиты прав и свобод. Защита и обеспечение прав и свобод человека и гражданина осуществляется в первую очередь во внутригосударственном законодательстве. Внутригосударственные институты защиты прав человека и гражданина представляют собой систему правовых, политических, социально-экономических, культурных и иных средств и условий, обеспечивающих непосредственную защиту прав человека и гражданина. Они закреплены в конституции государства, а также в актах, имеющих конституционное значение.

В числе институтов, обеспечивающих права человека, осуществляющих правозащитную и правоохранительную деятельность, большое внимание уделяется внутригосударственным судам. Постулируется необходимость увеличения их независимости, гласности судопроизводства, участие общественности в отправлении правосудия.

Конституция РФ гарантирует каждому гражданину *судебную защиту его прав и свобод* (ст. 46). Решения и действия (бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, нарушающие права и свободы граждан и их объединений, могут быть обжалованы в судебном порядке. В правовом государстве роль судебной власти в защите прав граждан возрастает. Суд выступает специализированным государственным органом, осуществляющим функцию социального контроля при наличии конфликта между отдельными членами общества, между ними и государством, конфликта, возникшего в любой сфере деятельности человека, урегулированной правом.

В юридической литературе широко обсуждается вопрос о содержании и функциях *административного правосудия* (административной

юстиции), призванного обеспечить охрану прав граждан от действий публичной администрации. Предусмотренное Конституцией РФ, а также действующим законодательством право обращаться за защитой в суд служит серьезным фактором укрепления гарантий прав граждан в сфере функционирования исполнительной власти. Суды — органы, обеспечивающие наиболее действенный контроль над соблюдением законности исполнительной властью.

Институт судебного контроля над деятельностью органов исполнительной власти, носящей подзаконный характер, является одним из ключевых элементов *правового государства*. Судебный контроль над правомерностью (законностью) актов публичной власти по отношению к лицам, не обладающим государственно-властными полномочиями, осуществляется во многих странах посредством административной юстиции. Основная правозащитная черта административной юстиции состоит в том, что она олицетворяет правосудие, судебную защиту, а не исполнительную власть, хотя является отдельной административной ветвью правосудия. Теоретические аспекты данного института рассматривались еще дореволюционными российскими правоведами.

Важные функции в сфере защиты прав человека в ходе отправления правосудия выполняет *прокуратура*. Международные акты декларируют наделение прокуроров функцией общего надзора за законностью. Требования к прокурорам определены в Европейских руководящих принципах по этике и поведению для прокуроров (Будапештских руководящих принципах) 2005 г. Там указывается, что прокуроры обязаны действовать на основе закона, уважать и защищать человеческое достоинство и поддерживать права человека, внося вклад в обеспечение надлежащей процедуры и в слаженное функционирование системы уголовного правосудия. В ходе исполнения своих обязанностей прокуроры обязаны действовать беспристрастно, избегая всякой политической, социальной, религиозной, расовой, культурной и иной дискриминации; уделять должное внимание нарушениям прав человека. На прокуроров возлагается также обязанность отказа от использования доказательств, добытых незаконными методами (пытки, бесчеловечное или унижающее достоинство человека обращение), которые представляют собой грубое нарушение прав подозреваемого.

Важным правозащитным институтом в современной России является *Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации*. Должность уполномоченного по правам человека была создана в России в соответствии с Конституцией РФ и в целях обеспечения гаран-

тий государственной защиты прав и свобод граждан, их соблюдения и уважения государственными органами, органами местного самоуправления, должностными лицами и государственными служащими. Указанный институт в современной России призван стать одним из центральных звеньев государственной внесудебной правозащитной системы. Он возник, чтобы дополнять существующие средства защиты прав и свобод граждан, побуждать суды к непосредственному применению норм международного права, влиять на формирование в стране правового поля. Основными его задачами являются: восстановление нарушенного права, развитие международного сотрудничества в области прав человека, правовое просвещение.

Под международными механизмами гарантii прав личности понимаются культурные, политические, организационные и правовые меры мирового сообщества, направленные на обеспечение и защиту прав человека и гражданина. Политико-правовая система международных гарантii прав человека включает систему международных пактов и конвенций по правам человека.

Ссылку общего характера на права человека содержит Устав Организации Объединенных Наций 1945 г., во введении которого выражается вера «в основные права человека, в достоинство и ценность человеческой личности, в равные права мужчин и женщин, наций больших и малых». Свои цели ООН видит в обеспечении и поддержании уважения прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка или религии (ст. 1(3)). В соответствии с Уставом Генеральная Ассамблея ООН инициировала изучение прав человека и основных свобод, дала рекомендации по порядку их реализации. Помимо этого, составители Устава указывали, что если происходят серьезные и вопиющие нарушения основных прав и свобод, которые угрожают международному миру и безопасности, то государства не могут ссылаться на невмешательство в свои внутренние дела и их суверенитет может быть ограничен.

Нормативное содержание субъективных прав было определено во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. — первом универсальном международном акте, где государства мирового сообщества согласовали, систематизировали и провозгласили основные права и свободы, которые должны быть предоставлены каждому человеку на земле. Декларация стала также первым документом в комплексе универсальных международных актов общего характера в области прав человека, куда вошли еще два международно-правовых акта, принятых Генеральной Ассамблеей ООН в 1966 г.: Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах и Международный пакт о

гражданских и политических правах. В дальнейшем положения Декларации были приняты и доработаны в национальных конституциях целого ряда государств, а также использовалась судами по обоюдному согласию сторон. После данных актов появилось множество документов по отдельным аспектам прав человека: апартеиду, пыткам и правам женщин, детей и беженцев.

Уважение прав человека — традиционная норма международного права, подтвержденная тем, что Всеобщая декларация прав человека стала частью международного обычного права. Даже если государство не является стороной договора, а предмет договора уже стал частью международного обычного права, оно связано принципами договора. Новым и существенным обстоятельством следует признать влияние международных правовых норм о правах человека на расширение содержания правового статуса личности в национальной правовой системе. Происходит это вследствие того, что международное право становится все более универсальным, а его принципы и нормы — обязательными для все большего числа государств.

Помимо документов, международные гарантii прав, а также международно-правовую ответственность за их ординарные нарушения обеспечивают Комиссия по правам человека в рамках ООН, Европейская комиссия по правам человека, ЕСПЧ и другие институты.

Существенной разновидностью организационно-правовых гарантii прав и свобод граждан признается деятельность государственных органов, и в первую очередь Президента РФ, выступающего, согласно ст. 80 Конституции РФ, гарантом прав и свобод гражданина. В обязанности Президента входит обеспечение условий работы государственных органов сообразно формуле «разрешено только то, что дозволено», в том числе в сфере обеспечения внутригосударственного механизма реализации и защиты правового статуса личности, согласованности функционирования государственного механизма в интересах общества и др.

Существует прямая зависимость эффективности юридических гарантii прав человека от зрелости институтов гражданского общества и правового государства, высокого уровня правовой культуры населения и государственных служащих, качества работы правотворческих и правоприменительных органов. Создание различных форм *контроля гражданского общества над государственным аппаратом* считается гарантii осуществления прав и свобод человека. Такой контроль может осуществляться путем привлечения представителей общественности к работе в коллегиальных органах. Важную роль в этой сфере выполняют неправительственные правозащитные орга-

низации. В 2004 г. создан Совет по содействию институтам гражданского общества и правам человека при Президенте РФ, призванный готовить предложения по совершенствованию механизмов обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина в нашей стране.

Важным институтом гражданского общества, нацеленным на защиту прав и свобод личности, является *адвокатура*. Специфика адвокатуры состоит в том, что она предназначена отстаивать частный интерес путем защиты прав и законных интересов клиента (доверителя, подзащитного), олицетворять собой критическое начало в правоохранительной системе.

Основные элементы механизма защиты прав и свобод показаны на интеллектуальной карте 17-05.

Проблема прав человека широко и системно разработана в современном праве — национальном и международном, материальном и процессуальном. Существенный вклад в теоретическую разработку проблемы внесла Конституция РФ. В конституционном праве и Основном законе сформулирована система конституционных гарантий прав и свобод личности. Нормативное содержание прав человека закреплено в международных актах. Внутригосударственная и международная формы обеспечения и защиты прав и свобод человека дополняют друг друга.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Что понимается под правами человека?
2. Как соотносятся права человека и права гражданина?
3. Как происходило становление института прав и свобод человека?
4. Дайте определение понятия «политические права и свободы личности».
5. Когда возникли социально-экономические права и свободы личности, в чем их сущность и особенности?
6. Охарактеризуйте личные права и свободы.
7. Каково содержание и особенности культурных прав и свобод?
8. Что представляют собой коллективные права?
9. Какие поколения прав и свобод вы знаете?
10. Назовите характерные особенности каждого из поколений прав и свобод.
11. Что понимается под гарантиями прав и свобод?
12. Какие виды гарантий прав и свобод вам известны?

13. Какие правовые гарантии прав человека вы знаете?
14. В чем заключаются конституционные гарантии прав человека?
15. Какие институты, обеспечивающие права человека, вы знаете?
16. Охарактеризуйте институты судебной защиты прав и свобод человека.
17. Охарактеризуйте институты внесудебной защиты прав и свобод человека.
18. Какие институты гражданского общества, нацеленные на защиту прав и свобод человека, вы знаете?
19. Охарактеризуйте национальный (внутригосударственный) механизм защиты прав и свобод.
20. Охарактеризуйте международный механизм защиты прав и свобод.

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие прав и свобод человека и гражданина.
2. Классификации прав и свобод человека и гражданина. Четыре поколения прав и свобод человека и гражданина.
3. Гарантии прав человека и гражданина.
4. Национальный (внутригосударственный) и международный механизмы защиты прав человека и гражданина.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Человек, его права и свободы как высшая ценность.
2. Либеральные, анархические, солидаристские, этатические и иные представления о соотношении государства и личности.
3. Личность и ее права в авторитарном и тоталитарном государстве.
4. Понятие прав человека и гражданина.
5. Историческое развитие концепции прав человека и гражданина.
6. Три поколения прав и свобод человека и гражданина.
7. Конституционное регулирование прав и свобод человека и гражданина РФ.
8. Понятие гарантий прав человека и виды гарантий.
9. Государство как гарант прав человека и гражданина.
10. Внутригосударственные и международные механизмы защиты прав человека.
11. Судебная и административная защита прав.
12. Правозащитная деятельность в гражданском обществе.

13. Содержание и сущность института административной юстиции, его роль в защите прав и свобод человека и гражданина.
14. Элементы правового статуса личности.
15. Критерии для классификации прав человека.
16. Международные документы, определяющие содержание и виды прав человека.
17. Основополагающие политические права и их законодательное закрепление в России и странах Европы.
18. Основополагающие гражданские (личные) права и их законодательное закрепление в России и странах Европы.
19. Административная юстиция как институт обеспечения и защиты прав личности в истории России.

Основная литература

Воронина Н. А., Запесоцкий А. С., Карташкин В. А. Права человека и правовое социальное государство в России / отв. ред. Е. А. Лукашева. М., 2011. @Znaniум.com.

Гулин Е. В. Права человека: учеб. пособие. М., 2013.

Права человека / отв. ред. Е. А. Лукашева. 2-е изд. М.: Норма, 2011.

Дополнительная литература

Автономов А. С. Права человека, правозащитная и правоохранительная деятельность. М., 2009.

Карташкин В. А. Права человека: международная защита в условиях глобализации. М.: Норма, 2009. @Znaniум.

Лукашева Е. А. Человек, право, цивилизации: нормативно-ценностное измерение. М., 2013.

Права человека и процессы глобализации современного мира / отв. ред. Е. А. Лукашева. М., 2007. @Znaniум.

Права человека: энциклопедический словарь / отв. ред. С. С. Алексеев. М., 2009. @Znaniум.

Туманова А. С., Киселев Р. В. Права человека в правовой мысли и законотворчестве Российской империи второй половины XIX — начала XX века. М., 2011.

Философский словарь по правам человека / ред. А. В. Гайда и др. 2-е изд. Екатеринбург, 2007.

Хазов Е. Н. Конституционные гарантии прав и свобод человека и гражданина в России. Теоретические основы и проблемы реализации. М., 2012. @Znaniум.

Интеллектуальные карты

Интеллектуальная карта 17-01



Интеллектуальная карта 17-02

Первое поколение
(XIX — начало XX в.)
Гражданские (личные) и политические права

- Право на жизнь, свободу и безопасность
- Свобода мысли, совести и религии
- Равенство перед законом и судом
- Свобода от произвольного ареста
- Право на независимый и беспристрастный суд и др.

Второе поколение
(середина XX в.)
Социально-экономические и культурные права

- Право на труд
- Право на образование
- Право на социальное обеспечение
- Право на отдых и досуг
- Право на охрану материнства и детства и др.

Четыре поколения прав и свобод

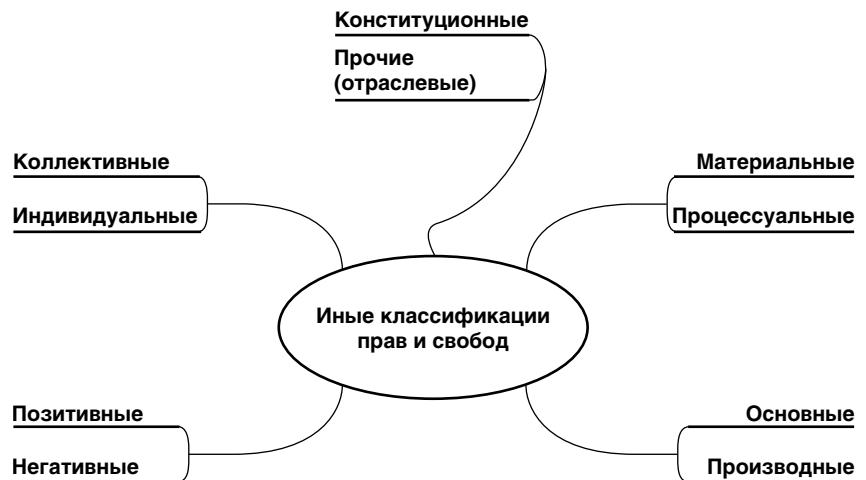
Четвертое поколение
(конец XX — начало XXI в.)
Новые личные права

- Право на информацию
- Право на Интернет
- Право на мобильную связь
- Право на смену пола
- Право на продажу и трансплантацию органов
- Свобода от незаконного клонирования

Третье поколение
(вторая половина XX в.)
Коллективные права

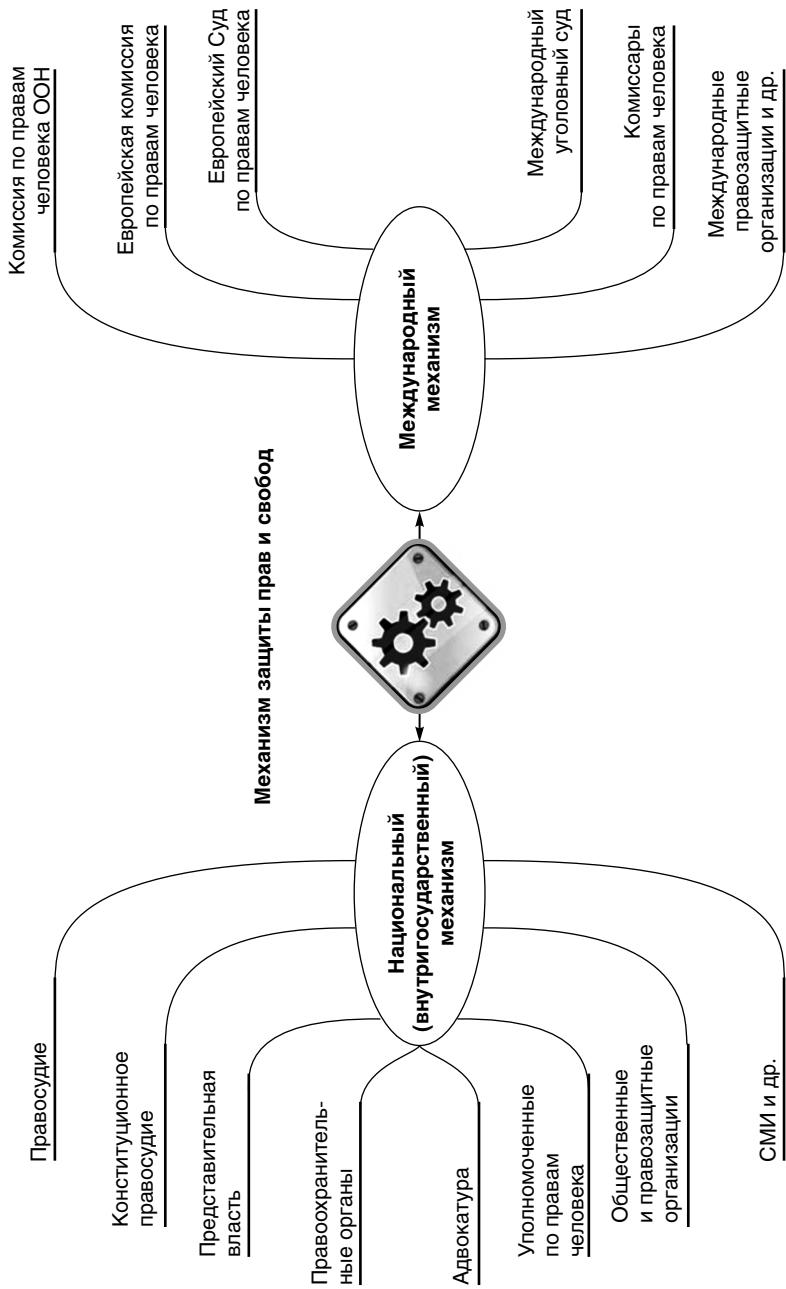
- Право на мир
- Право на независимость и суверенитет
- Право на социальное и экономическое развитие
- Право на здоровую окружающую среду
- Право на коммуникацию и др.

Интеллектуальная карта 17-03



Интеллектуальная карта 17-04





Тема 18. Правовое государство и гражданское общество

1. Основные понятия

Правовое государство — организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания (с помощью права) государственной власти в целях недопущения злоупотреблений со стороны самого государства.

Гражданское общество — совокупность национальных, социально-экономических, нравственных, религиозных, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

2. Статистико-социологическое введение¹

Данные статистических исследований, проводимых в последние два десятилетия, свидетельствуют о противоречивых тенденциях и процессах в развитии гражданского общества в России.

Так, Фонд «Общественное мнение» в 2001 г. в рамках тематики по гражданскому обществу взялся за работы, связанные с изучением представлений граждан РФ о результатах развития гражданского общества в России. Согласно полученным данным понятие «гражданское общество» у большинства наших граждан (55%) вызвало реакцию «слышу впервые», в той или иной степени было знакомо это выражение 44% респондентам.

Всероссийский центр изучения общественного мнения (ВЦИОМ) также обращался к теме гражданского общества. По данным 2003 г., для утверждения в России демократии и гражданского общества было необходимо, чтобы люди были избавлены от материальной нужды (44%), власть считалась с интересами граждан, шире привлекала их к решению важных общественных проблем (30%), сами граждане активнее принимали участие в общественной и политической жизни, боролись за свои права (19%), люди чувствовали свою причастность и ответственность за то, что происходит в стране (17%). Лишь 5–8% респондентов считали важным для утверждения демократии и гражданского общества, чтобы в России эффективно действовали институты гражданского общества (партии, профсоюзы, общественные

¹ Статистические данные приведены по следующим источникам: Факторы развития гражданского общества и механизмы его взаимодействия с государством / под ред. Л. И. Якобсона. М., 2008; XII Международная научная конференция по проблемам развития экономики и общества: в 4 кн. / отв. ред. Е. Г. Ясин. М., 2012.

организации и др.), россияне имели высокий уровень политической культуры. Каждый 12-й респондент полагал, что в России наших дней нет никаких условий для утверждения подлинной демократии и гражданского общества.

Социологические исследования в рамках мониторинга состояния гражданского общества, проведенные ГУ-ВШЭ в 2007 г., показали: 15% россиян полагали, что в России уже сформировалось гражданское общество, но при этом существовали заметные различия в понимании гражданского общества. Считавшие, что гражданское общество еще не сформировано, как правило, более четко интерпретировали само понятие. Для них гражданское общество чаще ассоциировалось с соблюдением принципа равенства всех перед законом, с готовностью граждан к взаимопомощи и совместным взаимовыгодным действиям, с признанием индивидуальных различий, с уважением к другому человеку, с противостоянием граждан коррумпированности чиновников, а также с противодействием политике государства.

В то же время 65% респондентов полагали, что сегодня в России трудно быть общественно активным человеком. Среди них 48% считали, что к общественно активным людям у нас в стране относятся неодобрительно, и лишь 35% характеризовали это отношение как одобрительное. Почти каждый второй россиянин (51%) не имел опыта общественной работы. Другая половина россиян чаще всего получала его по месту своей работы (32%) и во время учебы (18%).

По данным опросов населения, проведенных в 2009–2011 гг. НИУ ВШЭ в сотрудничестве с Фондом «Общественное мнение», практически две трети россиян (60%) ответили, что за последний год им не приходилось участвовать в каких-либо мероприятиях, организованных самими гражданами по месту жительства. При этом треть (31%) вспомнили о своем посещении субботников, мероприятий по уборке двора, каждый шестой (16%) — о посещении собраний жильцов дома или подъезда.

Наименее активны в общественной жизни самые молодые и самые «взрослые» респонденты (18–30 лет и старше 60). Им реже других приходилось участвовать в подобных мероприятиях. Жители Москвы и городов-миллионников также не столь активны по сравнению с остальными. Так, не участвовали в мероприятиях, организованных самими гражданами по месту жительства, 67% москвичей и 69% жителей других городов-миллионников против 60% среди остального населения. Те, кто все же заявил об опыте участия в мероприятиях по месту жительства за последний год, не склонны в большинстве своем

считать их результативными (35%). По мнению трети опрошенных (35%), наиболее полезным в современных условиях является совместное решение проблем, возникающих по месту жительства. Так чаще всего считают люди в возрасте 46–60 лет (41%).

В современных условиях наблюдается тенденция к определенному сужению возможностей развития демократических институтов и представительной демократии (пример — избирательная кампания 2011 г. по выборам в Государственную Думу). Гражданское участие в России трансформируется, приобретает иные организационные формы: многие появляющиеся гражданские объединения отказываются от статуса юридического лица, некоторые «старые» и ранее зарегистрированные общественные объединения переходят в статус неформальных и продолжают действовать.

Одним из основных факторов, подталкивающим гражданские объединения к неформальному организационному статусу, является ужесточение правовых условий существования общественных структур. Подобное заключение подтверждается и рядом статистических показателей. Так, в период с 1996 по 2001 г. регистрация общественных структур носила массовый характер. Официальная статистика зафиксировала на 1 января 2000 г. 275 тыс. неправительственных организаций в России, из них 70 тыс. вели активную работу, в которой участвовали 2,5 млн человек, включая штатных сотрудников и добровольцев. В 2001 г. зарегистрированных организаций насчитывалось уже 350 тыс., а к 2004 г. это число выросло на 34% по сравнению с 2001 г. Однако в конце 2000-х гг. прирост числа неправительственных объединений существенно сократился. По данным Федеральной службы государственной статистики, общая численность некоммерческих организаций в Российской Федерации за период с 1 января 2008 г. по 1 января 2009 г. увеличилась с 655,9 тыс. до 669,9 тыс., или на 2,1%. Во многом этот незначительный прирост обеспечен за счет дачных и садоводческих товариществ, потребительских кооперативов и товариществ собственников жилья. Данные о такой категории, как общественные организации, свидетельствуют об их сокращении почти на 8,5 тыс., или на 5,5%. Процедура регистрации вновь создаваемых общественных организаций усложнилась, стала отнимать значительно больше времени и финансовых ресурсов. По данным газеты «Ведомости», зарегистрировать новую некоммерческую организацию сейчас на 40% дороже, чем коммерческую фирму, а по времени регистрация занимает не менее двух месяцев.

3. Основной материал

Возникновение и развитие идеи правового государства. Человечество с глубокой древности искало идеал общества, которое соответствовало бы представлениям людей о справедливом устройстве государственной жизни. Первые попытки связывались с поисками противовеса деспотизму монархов, а в республиках — с размышлениями о более совершенных и справедливых формах организации общества. Государство должно быть ограничено правом, и тогда его можно назвать справедливым — так считали Аристотель (384—322 до н. э.) и Цицерон (106—43 до н. э.). В Средневековье к идее справедливости добавляется требование равенства. Эти исходные категории человеческого существования, как предполагалось, в целом позволяли обеспечивать права и свободы человека.

Государственно-правовые взгляды и идеи передовых мыслителей того времени стали первоосновой последующего развития гуманистических взглядов и идей, составивших фундамент теории правового государства. Очень многое для развития теории правового государства было сделано мыслителями XVII—XX вв. Г. Гроцием, Т. Гоббсом, Дж. Локком, Ш. Монтескье, Б. Спинозой, а также нашими соотечественниками Б. Н. Чичериным, Б. А. Кистяковским, П. И. Новгородцевым и др.

Голландский юрист, социолог и государственный деятель Г. Гроций (1583—1645) в труде «О праве войны и мира» заложил теоретические основы формирования международных отношений на основе права и справедливости, а не силы, что для того времени было ошеломляющее новой и смелой идеей. Английские философы Т. Гоббс (1588—1679) и Дж. Локк (1632—1704), французский правовед и философ Ш. Монтескье (1689—1775) обосновали концепцию разделения властей, успешно реализованную при образовании США. Французские философы Д. Дидро (1713—1784), П. Гольбах (1723—1789), К. Гельвеций (1715—1771), Ж.-Ж. Руссо (1721—1778) разработали теорию естественных прав (люди рождаются свободными и равноправными, государство создается путем общественного договора и должно защищать людей, делегировавших ему часть своих правомочий). Ж.-Ж. Руссо по этому поводу заметил: если есть какое-либо средство искоренить зло в обществе, то оно состоит в том, чтобы заменить человека законом.

Философские основы теории правового государства развивались в XIX в. в Германии. И. Кант (1724—1804) обосновал исходный нравственный принцип, получивший название «категорический императив»: поступай так, чтобы максима твоего поведения могла быть вме-

сте с тем и принципом всеобщего законодательства. Он неоднократно указывал на необходимость для государства опираться на право. Государство, по Канту, выступает в качестве объединения множества людей, где действует принцип, согласно которому законодатель не может решить относительно народа того, что сам народ не может решить относительно самого себя.

Г. Гегель (1770—1831) разработал критерии различия гражданского общества и государства, где гражданское общество понималось как сфера социально-экономическая (семья, отдельные группы и слои людей, их саморегулирующиеся отношения), а государство — как сфера политическая. Этот подход является основным и в настоящее время.

Кант и Гегель разработали идею правового государства, хотя сами его так еще не называли. Термин «правовое государство» заимствован из трудов немецких юристов начала XIX в. К. Т. Велькера и Р. Моля. В англоязычной литературе подобный термин не используется, вместо этого говорят о «правлении права».

Впоследствии идея правового государства была развита в произведениях современных зарубежных и отечественных юристов, политологов и социологов. В прямой или косвенной форме она закрепляется в конституциях или текущем законодательстве целого ряда государств.

Идея правового государства прямо закреплена, например, в Конституции Испании 1978 г., провозглашающей в п. 1 ст. 1, что Испания — «социальное, правовое и демократическое государство, высшими ценностями которого являются свобода, справедливость, равенство и политический плюрализм».

В Основном законе ФРГ 1949 г. в ст. 20 и 28 прокламируется, что «Федеративная Республика Германия является демократическим и социальным федеративным государством» и «конституционное устройство земель должно соответствовать основным принципам республиканского, демократического и социально-правового государства в духе настоящего Основного закона».

Конституция РФ в ст. 1 утверждает в России «демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления». Косвенное закрепление идеи правового государства получила в конституциях Австрии, Греции, Италии, Франции, Швеции, Швейцарии и ряда других высокоразвитых государств.

Таким образом, теория правового государства всегда отражала общечеловеческие идеалы, являясь не только одной из высших социальных ценностей, утверждающей гуманистические начала в общест-

венной и государственной жизни, но и политико-правовым средством, призванным практически обеспечить защиту прав и свобод, чести и достоинства личности.

Понятие и признаки правового государства. Правовое государство отличают не только господство права и законов (нормативный правовой аспект), но и определенная форма организации системы государственных органов, характер их взаимосвязей, способы формирования и т. п. (организационный аспект).

Правовое государство — это организация политической власти, которая создает условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также с помощью законов не допускает злоупотребления со стороны самого государства (см. интеллектуальную карту 18-01).

Чем отличается правовое государство от неправового? Какие признаки и черты отличают его? По этому вопросу существуют многочисленные подходы. Например, Итоговый документ Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению ОБСЕ 1990 г. содержит следующие *принципы правового государства*: представительная форма правления, независимый суд, верховенство конституционных и обычных законов. Эти и другие принципы названы в качестве необходимых признаков правового государства.

Среди признаков правового государства следует особо выделить *верховенство закона*, в соответствии с которым ни государственные и общественные учреждения, ни должностные или частные лица не освобождаются от обязанности подчиняться закону. Формирование и развитие правового государства в любой стране предполагает установление не только формального, но и реального господства закона во всех сферах жизни общества, расширение сферы его прямого, непосредственного воздействия на общественные отношения.

Между тем, как свидетельствуют факты, во многих государствах закон, будучи формально главенствующим, на практике «растворяется» в системе разного рода подзаконных актов. Советский период истории нашего государства может служить ярким тому примером.

Согласно научным источникам в СССР с 1936 по 1988 г. высшими органами государственной власти было принято всего 79 законов, но в то же время действовали десятки тысяч разного рода постановлений, решений и распоряжений, принятых Центрального Комитета КПСС и Советом Министров СССР, исполнительно-распорядительными и иными государственными органами. Так, только в 1988 г. Совет Министров СССР принял около 1,6 тыс. постановлений и 2 тыс. распоряжений. Ситуация в современной России

и в большинстве других союзных республик, ныне независимых государств, во многом напоминает нормотворческую практику прежнего СССР, где подзаконные акты имели подавляющее преобладание в системе нормативных правовых актов.

Таким образом, в России и других странах, ставящих своей целью формирование правового государства, необходимо изменить удельный вес нормативных правовых актов в пользу законов, иначе призыва к созданию правового государства неизбежно останутся нереализованными. При этом, разумеется, речь не идет о том, должны или нет существовать подзаконные акты наряду с законами: их существование неизбежно и необходимо. Речь идет прежде всего о следующем: развивая и детализируя положения законов, подзаконные акты не должны искажать суть и содержание законов.

Важными признаками правового государства являются *гарантированность прав и свобод граждан*, а также закрепление *принципа взаимной ответственности гражданина и государства*. В правовом государстве провозглашение прав и свобод человека и гражданина подкреплено созданием фактических условий и юридических механизмов для их реализации (формирование действенных институтов гражданского общества; эффективная работа государственных учреждений; жизнеспособный рыночный уклад, обеспечивающий достойный уровень жизни людей; наличие правовых механизмов восстановления нарушенных прав и свобод, обеспечения безопасности личности, ее имущества, собственности и т. д.). Принципиальное значение имеет конституционное закрепление прав и свобод человека и гражданина.

Так, по Конституции РФ «в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией» (п. 10 ст. 17). Конституция провозглашает, что «государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств» (ст. 19).

Такой принцип правового государства, как взаимная ответственность гражданина и государства, проявляется в том, что:

государство гарантирует реализацию прав человека (личности, гражданина) всеми юридическими и идеологическими средствами; оно вправе требовать от граждан и находящихся на его территории

иностранцев соблюдения законов страны; может (и должно) устанавливать меры принуждения за нарушение правовых норм, при применении которых исключается административный произвол;

при привлечении гражданина к ответственности государство должно всесторонне учитывать обстоятельства дела и строго индивидуализировать ответственность;

личность имеет право требовать от государства обеспечения реализации своих прав и может обращаться за помощью для их защиты или восстановления;

в случае несоблюдения прав или невыполнения обязанностей любой из сторон другая сторона имеет реальную возможность привлечь к ответственности нарушителя.

Правовой характер взаимоотношений личности и государства заключается в следующем:

государство и личность должны выступать не противниками, а партнерами, имеющими взаимные права и обязанности, нести об юдную юридическую ответственность;

в государстве должен быть юридически определен порядок деятельности и поведения гражданина и властных структур; деятельность государственных органов должна строго подчиняться принципу «Разрешено то, что прямо предусмотрено законом» или «Запрещено все, что не дозволено», а деятельность граждан — принципу «Разрешено все, что прямо не запрещено законом»;

должны быть законодательно закреплены и социально приняты начала политической и экономической основы общества: суверенитет народа, разделение властей, многообразие форм собственности и т. д.

Важной особенностью правового государства является реализация *принципа разделения властей*. Суть данного принципа заключается в том, что для обеспечения процесса нормального функционирования государства в нем должны существовать относительно независимые друг от друга законодательная, исполнительная и судебная власть. Законодательная власть должна принадлежать парламенту, исполнительная — правительству, судебная — суду. Наличие особого механизма сдержек и противовесов должно не допустить сосредоточения власти в руках одного лица или группы лиц и тем самым предотвратить возможность ее использования одними социальными группами людей во вред другим.

Идеи теории разделения властей, известные с древности и получившие значительное развитие в период Нового времени, ока-

зали огромное воздействие на умы людей, их политическое мировоззрение.

Они были отражены, например, в Декларации прав и свобод человека и гражданина, принятой в 1789 г. Национальным собранием Франции. В этом документе провозглашалось: «Любое общество, в котором не обеспечено пользование правами и не проведено разделение властей, не имеет конституции» (п. 16).

В соответствии с Конституцией РФ государственная власть в нашей стране «осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны» (ст. 10). Таким образом, в Российской Федерации совокупность законодательных, исполнительных и судебных органов должна находиться друг с другом в состоянии гармоничного уравновешивания своих полномочий.

В нашей стране с момента начала политики перестройки в 1985 г. в сфере теории государства и права произошла значительная смена политических и научных ориентиров. Теория разделения властей, которая до этого отрицалась, получила признание юридического общества и конституционное закрепление. Однако в практической политико-правовой жизни, касающейся правового государства и разделения властей, еще сохраняется множество проблем, свидетельствующих о непростом движении российского общества и государства по пути не декларированной, а реальной демократии. Важнейшее значение имеет поддержание в обществе режима демократии, законности и конституционности, предотвращение попыток узурпации власти, сосредоточения ее в одних или нескольких руках.

Кроме названных, есть другие принципы (признаки) и черты, характеризующие правовое государство и принципиально отличающие его от неправового. Они многочисленны и весьма разнообразны. Наряду с представлением о сущности правового государства, его целью и назначением они определяют *условия его формирования и функционирования*. Что же представляют собой эти условия или предпосылки? Выделим несколько основных групп условий (предпосылок) правовой государственности:

экономические: многоукладность экономики (многообразие видов собственности); равенство участников экономических отношений; рост благосостояния народа;

социальные: наличие саморегулирующегося гражданского общества со свободными гражданами; социальная защита населения;

правовые: высокий уровень политического и правового сознания людей; исключение насилия и произвола над личностью; справедливость правосудия; приоритет прав и свобод личности; прочный правопорядок в обществе; демократия и законность; гибкий баланс между государственным, народным и национальным суверенитетом; применение принуждения только в крайних случаях и исключительно на основе права;

нравственные: прочные основы в обществе начал гуманизма, справедливости, равноправия и свободы.

Среди существенных условий и предпосылок успешного формирования и функционирования правового государства следует особо выделить наличие в стране *гражданского общества*. В настоящее время гражданское общество рассматривается не только как гарант последовательного и непрерывного развития современной цивилизации, но и как важнейшее условие, гарант существования и развития самого правового демократического государства.

Гражданское общество: понятие и развитие концепции. Термин «гражданское общество» имеет глубокие исторические корни. Он появился уже в работах Аристотеля и Цицерона, которые использовали его как синоним «политического общества» и античного полиса, так как для них общественная жизнь человека была неотделима от жизни полиса. Возникнув как идея еще в античные времена, понятие гражданского общества стало оформляться только в XVII—XIX вв., прежде всего в работах Дж. Локка и Дж. Харрингтона, получило развитие в трудах шотландских моралистов, в частности А. Фергюсона, А. Смита, а также Ж.-Ж. Руссо и Г. Гегеля и особенно активно использовалось А. де Токвилем.

Для большинства этих мыслителей понятие «гражданское общество» относилось к совокупности самых разнообразных отношений и институтов, общим отличительным признаком которых является их нахождение вне государства. Такое разделение понятий «гражданское общество» и «государство» было связано с развитием либеральных идей и процессом политической модернизации в странах Западной Европы в XVII—XIX вв., постепенного расширения прав личности как в политическом, так и в социальном смысле. В соответствии с новыми взглядами должно существовать некое незанятое государством пространство, в котором могла бы происходить общественная жизнь человека. Это пространство — совокупность межличностных отношений и развивающихся вне рамок государства и без его вмешательства взаимодействий (семейных, групповых, экономических, культурных, религиозных и т. п.). Сюда относятся и капиталистический рынок со всеми его институтами, а также различные вероиспо-

ведания, частные и публичные ассоциации и организации, все формы кооперативных социальных отношений, в которых возникают доверительные межчеловеческие отношения, общественное мнение, правовые отношения и институты, а также политические партии. При этом гражданское общество рассматривалось как идеальная модель общественного развития, в которой равно представлены интересы всех его членов.

Так, в качестве основополагающих принципов, на которых функционирует гражданское общество, Гегель называл наряду с принципами частной собственности и личной свободы публичность и всеобщую осведомленность, свободно формирующееся общественное мнение, а также справедливые и строго соблюдаемые законы. Огромное значение, придававшееся Гегелем правовой основе, правосудию и средствам их эффективного функционирования, подтверждается и тем фактом, что он рассматривал их как аспекты самого гражданского общества. Как считал Гегель, развитие гражданского общества предполагает наличие государства как его основания: «...государство есть всеобщее первое, внутри которого семья развивается в гражданское общество, и сама идея государства распадается на эти два момента»¹.

К. Маркс рассматривал гражданское общество в качестве общественного слоя, определенной организации семьи, сословий или классов либо как совокупность производственных отношений. В последнем случае он утверждал, что основания гражданского общества необходимо искать в политической экономии. В. И. Ленин, следуя логике К. Маркса, отказался даже от самого термина «гражданское общество», а общественную формуацию трактовал как совокупность производственных отношений. В полном виде этот подход проявился уже в рамках марксистско-ленинской философии, отказавшей такому гражданскому обществу в праве на дальнейшее сосуществование вместе с классовым государством. Фактически же на смену комплексу «государство — гражданское общество» в России пришло государство, полностью подмявшее под себя независимые общественные структуры, взявшее под контроль все стороны общественной, а также личной жизни человека. Соответственно, и в общественной науке советского периода исследования гражданского общества практически отсутствовали, возродившись лишь в конце 80-х — начале 90-х гг. XX в. вместе с возрождением проблемы правового государства.

¹ Гегель Г. Философия права. М., 1990. С. 278.

В западной политической науке очередной этап развития концепции гражданского общества начинается в конце 1920-х и завершается в начале 1990-х гг. Постепенно появляются идеиные предпосылки для трансформации дилеммы «гражданское общество — государство» в более сложные конструкции, в которых гражданское общество занимает либо промежуточное, либо центральное положение. Среди ученых, внесших вклад в развитие концепции гражданского общества на этом этапе, можно назвать Т. Парсонса, А. Грамши, Х. Арендт, К. Шмидта, М. Фуко, Н. Лумана и др. Во многом благодаря их работам идея гражданского общества получает свое практическое воплощение в форме гражданской рациональности — системе устойчивых, общепринятых представлений об этом обществе, которые однозначно понимаются и разделяются большинством его членов. На этом этапе идея гражданского общества становится элементом массового сознания и практического мышления большинства жителей западной цивилизации.

В последние десятилетия XX в. наметилась также тенденция постепенного отказа некоторых исследователей от сугубо рационалистической интерпретации гражданского общества. Так, Ю. Хабермас и другие представители франкфуртской школы, а также сторонники экзистенциальной и феноменологической традиций в социальной философии и социологии стали рассматривать гражданское общество в более широком контексте — как взаимодействие личности и официальных структур государства. В связи с этим они затрагивали проблему отчуждения человека, «колонизации» жизненного пространства людей со стороны государства и других институтов.

В настоящее время не существует единого, общепринятого определения гражданского общества. Одни исследователи характеризуют его как общественную систему, как сообщество, достигшее определенного уровня социально-экономического, культурного развития и обладающее всеми признаками цивилизованности (рыночная экономика, демократия, соблюдение прав человека и т. д.). Другие рассматривают гражданское общество как особую сферу социума, противостоящую государству и другим общественным структурам. Второй подход в настоящее время является более распространенным.

Довольно часто гражданское общество отождествляется с внегосударственной сферой социума, обладающей особыми признаками и характеристиками: демократичностью, открытостью, плюрализмом, свободой выбора, личностной автономией и т. д.

Иногда гражданское общество трактуется как частная сфера социума, независимая и от государства, и от общественных структур (например, социальных движений). Столь широкое понимание граж-

данского общества не получило широкого признания в научной литературе.

Более распространена точка зрения, согласно которой гражданское общество рассматривается как общественная сфера, занимающая промежуточное место между личностью и государством, как коммуникативный процесс между гражданином и государством (Э. Гидденс, Ю. Хабермас). Весьма продуктивной, на наш взгляд, является дефиниция американских профессоров Колумбийского университета Дж. Л. Коэна и Э. Арато, определяющих гражданское общество как «сферу социальной интеракции между экономикой и государством, состоящую в первую очередь, из сфер наиболее близкого общения, объединений, социальных движений и различных форм публичной коммуникации»¹.

Подводя итог краткому обзору подходов к понятию гражданского общества, можно заключить, что *гражданское общество* — это совокупность добровольных, негосударственных институтов и отношений в экономической, политической, социальной и духовной жизни общества, выражающих и защищающих плюралистические интересы, потребности и ценности различных групп людей; это сфера самодеятельности и самореализации граждан в целях решения жизненно важных для них вопросов и проблем, защиты своих неотъемлемых прав и свобод.

Признаки и структура гражданского общества. Любое гражданское общество независимо от специфических условий конкретного государства обладает рядом общих признаков (см. интеллектуальную карту 18-02). К ним относятся:

равноправие членов общества в политических, правовых, экономических и иных отношениях;

экономическая свобода, многообразие форм собственности, рыночные отношения, свободный труд и выбор профессии, места жительства;

признание и закрепление прав человека и гражданина; наличие механизмов, обеспечивающих правовую защищенность личности;

наличие институтов непосредственной и представительной демократии;

политический и идеологический плюрализм, наличие легальной оппозиции;

свобода слова, печати, независимость СМИ;

легитимность и демократический характер власти;

¹ Коэн Дж. Л., Арато Э. Гражданское общество и политическая теория. Пер. с англ. / общ. ред. И. И. Мюрберг. М., 2003. С. 7.

невмешательство государства в частную жизнь граждан, присутствие четкого механизма реализации взаимной ответственности государства и личности;

наличие в обществе множества различных социальных групп (страт) и объединений по самым разным основаниям и интересам;

автономная от государства и защищенная законом от его произвольного вмешательства система местного самоуправления.

Современное государство и гражданское общество тесно взаимодействуют, что обусловлено наличием сходных и отличительных *характеристик* этих социальных институтов. Выделим наиболее существенные из этих характеристик:

гражданское общество, как и государство, возникает в процессе достаточно длительного и сложного периода развития человечества;

в государстве преобладает вертикальная система управления и подчинения (иерархия государственных органов), а в гражданском обществе — горизонтальная (в современных условиях — сетевая) система связей и отношений граждан и их объединений. Если деятельность государственных органов основана на законе, то жизнедеятельность гражданского общества — на соглашениях и договорах, а также на неписанных правилах равенства, охраняющих общую свободу (например, на так называемом золотом правиле: «Поступай так, как бы ты хотел, чтобы по отношению к тебе поступали другие»);

государство регулирует сферу публичных интересов, гражданское общество — сферу частных свобод, частных интересов.

Государство является организацией публичной власти, обеспечивающей гармоничное и стабильное развитие сообщества людей. Для этого самим обществом оно наделено правом создания общих для всех его членов правил поведения — норм права, реализация которых гарантируется силой государственного принуждения. Государство должно брать на себя только важнейшие заботы, от которых зависит существование общества: бороться с преступностью, создавать условия для реализации субъектами своих прав и свобод, представлять общество в международных отношениях и др.

Примером конструктивного взаимодействия государства и гражданского общества может быть сотрудничество между добровольными объединениями и государством в Великобритании, благодаря которому множество услуг коммунального хозяйства, бывших прежде прерогативой государственных служб, перешли в руки добровольных объединений, действующих под государственным контролем. Таким образом, государство постепенно освобо-

дились от части функций, которые оно выполняло в конце XIX и начале XX в.

Аналогичные процессы имели место в сфере социального обеспечения в США и Австралии.

Гражданское общество воздействует на государство через демократические институты (представительные и непосредственные) — общественное мнение, политический плюрализм и др.; оно заставляет государство создавать законодательство, основанное на признании прав и свобод человека, быть открытым в своей деятельности (отчетность и ответственность должностных лиц, гласное судопроизводство и т. п.).

Сущностью гражданского общества является наиболее гармоничная реализация материальных и духовных потребностей человека как личности, его прав, интересов и ценностей. Для этого человек действует самостоятельно и (или) объединяется с другими людьми.

Структура гражданского общества — это его внутреннее строение, отражающее многообразие и взаимодействие его составляющих, обеспечивающее целостность и динамизм развития. Структуру современного гражданского общества образуют его главные элементы: личность; семья; школа; церковь; общественные объединения; политические партии; профсоюзы; независимые СМИ; институты представительной и непосредственной демократии; системы образования и воспитания; социальные группы, слои; все негосударственные (неправительственные) структуры, учреждения, связи, отношения (см. интеллектуальную карту 18-03).

Однако этот перечень слагаемых гражданского общества далеко не исчерпывающий. В настоящее время в каждом развитом демократическом государстве официально зарегистрированы сотни тысяч различных неполитических, некоммерческих, негосударственных организаций, объединений, фондов, центров, клубов по интересам, профессиям и т. д. Они представляют звенья гражданского общества, особую роль в котором призван играть средний класс, представляющий фундамент гражданского общества.

Особое значение в структуре гражданского общества принадлежит различным общественным объединениям. Такие объединения могут быть местными, региональными, включать в сферу своей деятельности всю страну или функционировать на международном уровне. При этом они могут сотрудничать с официальной властью на любом из данных уровней либо на всех перечисленных уровнях. Некоторые из этих объединений действуют настолько активно на международной арене, что могут оказывать серьезное

влияние на действия правительств многих стран и международных организаций. Примерами таких организаций могут служить Международный комитет Красного Креста, Международная комиссия по помилованию или Международный олимпийский комитет. Существуют и местные объединения общественно активных граждан, ставящие своей целью решение отдельно взятой проблемы (например, строительство дорог или школ).

Таким образом, гражданское общество — не государственно-политическая, а главным образом экономическая и личная, частная сфера жизнедеятельности людей, реально складывающиеся отношения между ними. Формирование гражданского общества предполагает разгосударствление многих сторон жизнедеятельности. Государство должно отказаться от тотального контроля и ответственности за решение всех проблем, переключив основное внимание на сферы, в которых оно обязано четко выполнять публичные функции: охрана правопорядка, оборона, законотворчество, судопроизводство, внешняя политика, бюджет и др.

Гражданское общество в России: проблемы и перспективы развития. Формирование основ гражданского общества в России имеет ряд специфических особенностей, обусловленных промежуточным положением ее культуры между западными и восточными типами. По характеру доминирующей роли государства Россия ближе к восточному типу. Государство в нашей стране выступало и по-прежнему выступает основным инициатором формирования общественных институтов. Любой институт в России тесно привязан к государству и зависит от него.

Применить международный опыт к особым условиям России, по многим параметрам весьма далекой от современного Запада, не всегда возможно. Однако объективные потребности и постепенно формирующиеся субъективные запросы россиян отводят гражданскому обществу в России те же функции (задачи), которые изначально характеризуют его на Западе:

продуцирование ценностей и норм, которые государство затем скрепляет своей санкцией;

интегрирование общества, в частности, путем придания цивилизованного вида социальным конфликтам и тем самым гашения их;

образование среды, в которой формируется социальный индивид.

Необходимо также учитывать, что в настоящую эпоху, когда благодаря современным средствам массовой коммуникации как никогда быстро распространяются не только идеи, но и стили жизни, модели поведения, системы целеполагания, стандарты потребления и т. п., с

ними на новую почву падают и семена ценностей гражданского общества.

В условиях российской действительности процесс формирования гражданского общества имеет ряд особенностей, без учета которых невозможно его успешное продолжение. Одна из особенностей российского общества состоит в ограниченности инициативной координации, интегрирующих горизонтальных связей, что характерно для общества на Западе. Поэтому, вполне вероятно, процесс формирования гражданского общества в России пройдет в исторически сжатые сроки и при значительно большей роли государства, чем на Западе. Формирование новых рыночных, политических, правовых и социально-культурных связей будет стимулировать процесс формирования гражданского общества.

На Западе социальную основу гражданского общества составляет средний класс, который состоит из высококвалифицированных работников с достаточно высоким уровнем доходов. В России тоже идет процесс его формирования, но он далек от завершения. Важную роль в ускорении формирования среднего класса должны сыграть последовательная политика государства и общественные инициативы, направленные на противодействие «размыванию» среднего класса в России.

Существование гражданского общества невозможно без формирования гражданского правосознания и гражданской культуры. В России их уровень традиционно невысок. Отражая зрелость общественных отношений, гражданская культура способствует консолидации граждан, является важным фактором социальной стабильности общества. Необходимо дальнейшее развитие гражданской инициативы, повышение роли граждан в социально-политической жизни общества, расширение сфер деятельности различных общественных формирований, повышение уровня предпримчивости и ответственности граждан.

У России один путь — последовательная работа по созданию предпосылок и условий для формирования гражданского общества с максимальным учетом как мирового опыта, так и российских традиций. Первые итоги посткоммунистического этапа развития России (складывание основ рыночной экономики, политического плюрализма, расширение сети различных общественных организаций, конституционное закрепление института прав и свобод человека и др.) при всех противоречиях и неоднозначных оценках происходящих процессов дают основание взглянуть на перспективы становления российского гражданского общества с долей оптимизма.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Что понимается под правовым государством?
2. Каковы истоки идеи правового государства?
3. Назовите признаки правового государства.
4. Приведите примеры государств, которые можно считать правовыми.
5. Что понимается под гражданским обществом?
6. Каковы истоки идеи гражданского общества?
7. Назовите отличительные признаки (принципы) гражданского общества.
8. Какие этапы проходит гражданское общество в своем развитии?
9. Назовите основные проблемы формирования гражданского общества в России.

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки правового государства.
2. Понятие и признаки (принципы) гражданского общества.
3. Взаимосвязь государства и гражданского общества.
4. Проблемы формирования правового государства и гражданского общества в России.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Механизм и функции правового государства.
2. Разделение властей: опыт современных государств. (*Тема может быть раскрыта как на примере отдельного государства, так и на основе сравнительного исследования.*)
3. Правоохранительные органы в механизме формирования правового государства.
4. Структура и формы гражданского общества.
5. Взаимодействие государства и гражданского общества.
6. Институты гражданского общества и процессы глобализации современного мира.

Основная литература

- Нерсесянц В. С. Общая теория права и государства: учебник. М., 2010. @Znaniум.*
- Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. М.: Норма, 2010. @Znaniум.*

Оксамитный В. В. Общая теория государства и права: учебник для студентов вузов. М., 2012. @Znaniум.

Рассолов М. М. Теория государства и права: учебник для вузов / под ред. М. М. Рассолова, В. О. Лучина, Б. С. Эбзеева. М., 2012. @Znaniум.

Теория государства и права: курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. М.: Норма, 2013. @Znaniум.

Теория государства и права: учебник / отв. ред. В. Д. Переевалов. М.: Норма, 2013. @Znaniум.

Теория государства и права: учебник / под ред. А. Г. Хабибулина, В. В. Лазарева. М., 2011. @Znaniум.

Дополнительная литература

Бланкенагель А. О понятии правового государства // Общественные науки. 1990. № 2.

Бляхман Б. Я. Правовое государство: история и проблемы построения. Кемерово, 1995.

Боер В. М. и др. Правовое государство: идея, концепция, реальность. СПб., 1996.

Боер В. М., Янгол Н. Г. Российская государственность: от тоталитаризма к правовому государству. СПб., 1997.

Габриелян О. А., Гуторов В. А., Кальной И. И. и др. Гражданское общество: истоки и современность / науч. ред.: И. И. Кальной, И. Н. Лопушанский. СПб., 2006.

Гражданское общество в России: западная парадигма и российская реальность. М., 1996.

Гражданское общество, правовое государство и право: круглый стол // Государство и право. 2002. № 1.

Иванов А. А. Теория государства и права: учеб. пособие / под ред. В. П. Малахова. М., 2009. Темы 27 и 28.

Козлихин И. Ю. Идея правового государства. История и современность. СПб., 1993.

Общая теория государства и права: академ. курс: в 2 т. / отв. ред. М. Н. Марченко. М., 1998. Т. 1. Гл. XIV и XV.

Правовое государство. Реальность, мечты, будущее. СПб., 1999.

Становление гражданского общества в России: правовой аспект. Саратов, 2005.

Эбзеев Б. С. Личность и государство в России: взаимная ответственность и конституционные обязанности. М.: Норма, 2011. @Znaniум.

Интеллектуальные карты**Интеллектуальная карта 18-01****Интеллектуальная карта 18-02****Интеллектуальная карта 18-03****Тема 19. Социальное государство****1. Основное понятие**

Социальное государство — государство, самостоятельно перераспределяющее материальные блага в соответствии с принципом социальной справедливости ради достижения каждым гражданином достойного уровня жизни, сглаживания социальных различий и помощи нуждающимся, а также основанное на системе социального и производственно-трудового представительства.

2. Статистико-социологическое введение

Статья 7 Конституции РФ устанавливает, что «Российская Федерация — социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека». Глагол «направлена» оставляет поле для размышлений о том, есть у нас это социальное государство или нам остается пока только надеяться на его появление при жизни наших детей или внуков... Какие же критерии нужно использовать, каких показателей достигнуть, чтобы все поняли: мы уже там, в этом светлом социальном будущем? Законодатель вот уже 20 лет хранит гордое молчание и

даже не просит экспертов ему помочь. Попробуем сами представить, каким и когда должно стать наше государство, чтобы соответствовать своей Конституции.

Прежде всего остановим взгляд на зафиксированной в Основном законе связи «социального государства» и «достойной жизни». По этому поводу надо вспомнить материальные притязания россиян. Средний наш соотечественник, как выяснили социологи, грезит о доходе, примерно вдвое превышающем нынешний средний же уровень: 40—50 тыс. руб. в месяц. Негусто. Например, явно недостаточно, чтобы купить (хотя бы в рассрочку) достойное жилье. А еще можно, конечно, помечтать о доступе к настоящей, а не бумажной медицине, о месте в детском саду или о приличной школе для ребенка и о многом другом, увы, сейчас недостижимом для большинства россиян.

Из невозможности обладания этими вещами и пользования услугами, отсутствие которых делает жизнь многих из нас «недостойной», вырастает то, что называется социальным самочувствием. Любопытные цифры дают исследования «Левада-Центра». На вопрос «Как вам кажется, какие чувства проявились, окрепли у окружающих вас людей за последние годы?» в ноябре 2013 г. 40% респондентов ответили: «Рессентимент, агрессия (ожесточение, страх, обида, отчаяние, зависть)»; 31% отметили «депрессию, астению (усталость, растерянность, одиночество)». Десять лет назад таких мнений было меньше.

Есть еще более наглядный расчетный показатель, называемый индексом счастья. Его разработал британский исследовательский центр «Новый экономический фонд» (New Economic Foundation). Он учитывает качество жизни (как его оценивают сами люди), среднюю продолжительность жизни и экологическую ситуацию. В списке из 151 страны Россия в 2012 г. заняла «почетное» 122-е место.

Может быть, лучше вспомнить о другом признаке социального государства — свободном развитии человека? Здесь пределов для нашей мечты вообще не просматривается. Вроде бы речь идет обо всем, а не только о социальном положении. В. В. Путин в недавнем Послании Федеральному Собранию РФ заявил: «Смысл конституционной нормы о социальном государстве именно во взаимной ответственности государства, общества, бизнеса, каждого гражданина. Мы должны поддержать растущее стремление граждан, представителей общественных и профессиональных объединений, политических партий, предпринимательского класса участвовать в жизни страны».

Можно только согласиться с этими словами президента. Однако... Конституция принята 20 лет назад, прошло более чем достаточно вре-

мени для того, чтобы выстроить этот самый баланс «взаимной ответственности государства, общества, бизнеса, каждого гражданина».

Сейчас, как показало исследование «Левада-Центра», 67% опрошенных «скорее не интересуются» или «совсем не интересуются» политикой. Это был бы позитивный результат, если бы «достойная жизнь» была обеспечена большинству. Кстати, тогда и стал бы реальной силой в политическом спектре настоящий, а не квасной консерватизм.

У советских диссидентов был популярен лозунг «Выполнайте вашу Конституцию». Уже и СССР нет, и Конституция совсем другая. Но и ее как-то не спешат выполнять¹.

3. Основной материал

Понятие и признаки социального государства. Можно выделить два основных определения социального государства. 1. Это государство, которое само, признавая и обеспечивая материальными ресурсами право своих граждан на жизнь, распределяет или участвует в распределении материальных благ ради сглаживания социальных различий и помощи нуждающимся. 2. Социальное государство предполагает определенную степень социального представительства — профессионального, территориального, корпоративного и т. д.

Социальное государство во многом противоположно государству, основанному на экономическом либерализме с его принципом *laisser-faire*, невмешательства в развитие хозяйства, предоставленного рыночной стихии и монетаристским методам управления.

Исторически идея социального государства была связана с идеями социализма, тем не менее с ними не совпадая. В отличие от исторического социализма (в СССР, Китае, социалистических странах Европы до конца 1980-х гг.), социальное государство не возникает в результате насильственной ломки предшествующего государственного и общественного устройства, не предполагает единую, общеобязательную для всех идеологию, не основано на отрицании культурных и религиозных традиций предшествующих эпох. Однако, возникнув как своего рода противовес революционному социализму, теория и практика социального государства учитывала опыт и достижения социалистических стран.

Основные признаки социального государства показаны на интеллектуальной карте 19-01.

¹ См.: Гонтмахер Е. Желаемое и действительное. Будем ли мы жить в социальном государстве // Коммерсантъ. 2014. 17 янв.

Истоки идеи социального государства. Впервые идеи социального государства были сформулированы в Германии в первой половине XIX в. Родоначальником термина «социальное государство» считается Л. фон Штейн (1815–1890) — германский философ-гегельянец, правовед, историк, экономист, профессор Кильского и Венского университетов, автор труда «Социализм и коммунизм в современной Франции» (1842). Политическая философия фон Штейна была своего рода «ответом марксизму». Отвергая философию Просвещения и демократию, Л. фон Штейн, сторонник монархического типа правления (он считал его надклассовым и надсословным), определял социальное государство как «государство, которое поддерживает абсолютное равенство в правах для всех различных общественных классов и для отдельной самоопределяющейся личности благодаря своей власти». Государство, согласно Штейну, обязано способствовать экономическому и общественному прогрессу всех своих граждан, ибо в конечном счете развитие одного выступает условием развития другого, и именно в этом смысле говорится о социальном государстве.

Экономической основой доктрины социального государства стало учение выдающегося германского экономиста Ф. Листа (1789–1846). В работе «Национальная система политической экономии» (1841) он сформулировал понятие национальной экономии, основанной на «автаркии больших пространств» и требующей активного вмешательства государства в экономическую жизнь. Согласно Листу, основой развития национальной экономики является умственный капитал (научные открытия, изобретения, успехи в искусстве и т. д.), являющийся главным источником богатства нации. Но капитал — лишь часть народного богатства. На национальное хозяйство влияют также климат, военно-политическая история и положение государства, его традиции и т. д.

Идеи социального государства довольно быстро получили распространение в Европе и стали руководством к действию в ряде государств.

В 1871 г. Германия вводит государственное социальное страхование от несчастных случаев на производстве, в 1880 г. — финансирование медицинской помощи, в 1883 г. — пособия по болезни. Вслед за Германией подобные законы принимаются в Австрии (в 1887 г.), во Франции (в 1898 г.), в Норвегии (в 1894 г.), Новой Зеландии (в 1900 г.), Швеции (в 1901 г.). Медицинское страхование стало государственным в Австрии (в 1888 г.), Швеции (в 1891 г.), Норвегии (в 1909 г.).

При кайзере Вильгельме II и канцлере О. фон Бисмарке власти Германии инициировали разработку нормативных правовых актов об обязательном социальном страховании профессиональных групп ра-

ботников, о самоуправляемых товариществах взаимного страхования. Это позволяло аккумулировать финансовые ресурсы для качественной медицинской и реабилитационной помощи, высокого уровня страховых выплат. Такая социально-правовая конструкция получила условные названия «модель Бисмарка» и «прусский социализм». Эта модель развития предусматривала огосударствление железных дорог, горных предприятий, банков и страховых организаций, интеграцию рабочего класса в государство и общество. Данные идеи в дальнейшем пользовались традиционной поддержкой германской социал-демократии и помогли предотвратить коммунистическую революцию в этой стране.

В России понятие «социальное государство» до революционной эпохи не «прижилось». Во многом это было связано с тем, что социалистические идеи были фактически узурпированы революционными социалистами (сначала народниками, а потом марксистами). Однако многие идеи, близкие к идеям социального государства, высказывали, в частности, славянофилы (А. С. Хомяков, Ю. Ф. Самарин, И. С. Аксаков и др.). Речь идет прежде всего об идее свободно строящей свои институты «земли» при наличии единой и неделимой верховной власти, которая, в свою очередь, «верстает» сословия и распределяет материальные блага. И это не случайно. Московская Русь, к которой апеллировали славянофилы, по определению В. О. Ключевского, «государство всеуравнивающего полновластия», действительно, в большей степени, чем страны Европы, представляла собой своего рода матрицу социального государства, причем в весьма широком смысле. «Каждый обязан был или оборонять государство, или работать на государство, т. е. кормить тех, кто его обороняет»¹. Тогда же возникло в России сословное, т. е. социальное, представительство прежде всего через «Советы всея земли» (земские соборы). Оно не претендовало на верховную власть, но стремилось к выражению конкретных сословных (социальных) интересов. Все эти социальные тенденции, однако, были прерваны Указом о вольности дворянства 1762 г.

Серьезная социальная политика в Российской Империи брала начало с фабрично-заводского законодательства императоров Александра III и Николая II. Упор в русской социальной политике делался на государственное регулирование рабочего дня и заработной платы, установление соответствующих ограничений для работодателей, а также на участие новообразованных профсоюзов в управлении предпри-

¹ Ключевский В. О. Собр. соч.: в 9 т. М., 1957. Т. 2. С. 47.

ятиями (при условии, что они не занимаются революционной деятельностью).

В начале XX в. идеи социального государства — без использования этого термина — развивал идеолог монархической государственности Л. А. Тихомиров (1852—1923). Бывший социалист-народоволец, он глубоко чувствовал социальную проблематику и понимал необходимость учета и решения ее государством. За основу своих построений Тихомиров взял именно старомосковскую модель, но не как данность, а как заданность¹. Уже после «Монархической государственности» в статье «Самодержавие и народное представительство» (1906) Тихомиров утверждал, что между этими двумя началами не только нет идеальной противоположности, но они дополняют друг друга. Предлагаемая Тихомировым реформа представительных учреждений заключалась, с одной стороны, в ликвидации чисто властных полномочий Государственной думы, с другой — в дополнении ее возобновляемым после 250-летнего перерыва Земским собором. «Это единение государственно-национальных сил — Земский собор есть высший, чрезвычайный орган царско-народного совещания», — писал Тихомиров².

Экономическая проблематика «государственного социализма» разрабатывалась в то время руководителем политического сыска России С. В. Зубатовым (1864—1917) — как противовес революционному социализму и прежде всего марксизму (за что «зубатовский проект» получил в левых кругах ругательную кличку «полицейский социализм»). Главой проблемой, которую необходимо разрешить во имя безопасности и процветания государства, Зубатов считал «рабочий вопрос». В противовес революционной социал-демократии он создавал рабочие организации, никак не связанные с работодателями и подчиненные лично ему. Эти организации вели легальную борьбу за повышение заработной платы, сокращение рабочего дня, от имени и по поручению рабочих брали на себя переговоры с работодателями. Сам Зубатов отстаивал право рабочих на забастовку. Становилось ясно: еще два-три года, и рабочий класс перестанет быть орудием революции. Вот слова самого С. В. Зубатова: «Полное и наибольшее улучшение быта каждого класса, в том числе и рабочего, возможно лишь в той мере, в какой он занимает твердое место среди существующего строя, становясь одним из органов этого строя. Цель борьбы за рабочее дело — материальная независимость рабочих и равные для них

¹ См.: Тихомиров Л. А. Монархическая государственность. Репринтное издание. СПб., 1992.

² Тихомиров Л. А. Апология веры и монархии. М., 1999. С. 135—142.

права с другими сословиями, превращение рабочего класса в рабочее сословие, в государственно признанный и регулированный класс»¹.

Заметим, что в разработке идеи социального государства С. В. Зубатов шел гораздо дальше Л. фон Штейна, высказывая следующие основные положения: 1) монархия как внеклассовая, точнее, надклассовая власть, включающая «третейское начало, склонное к справедливости»; иными словами, монарх — верховный арбитр всей страны; 2) отрижение всех форм насилия — как «снизу», так и «сверху» — при утверждении необходимости социальных перемен; 3) противопоставление профессионального рабочего движения с признанием справедливости всех связанных с ним социальных чаяний революционному и республиканскому социализму; 4) соединение самоуправления и власти с их разграничением (где начинается власть, самоуправление заканчивается).

Эти положения были бы очень близки изначальным (да и современным) идеям социал-демократии (особенно в чисто социальной и экономической областях), если бы не их связь с идеей самодержавно-сословной монархии. Можно лишь гадать, как развивалась бы история России, если бы С. В. Зубатова не «переиграла» царская бюрократия и он оказался, например, на месте П. А. Столыпина.

Победивший в России (СССР) революционный марксизм поставил проблемы соотношения государственного и социального совершенно в иную плоскость, оказывая огромное политическое и идеологическое влияние на понимание этой проблематики во всем мире.

То же самое касается и так называемого третьего пути: потерпевшие историческое поражение национал-социалистический режим в Германии и фашистский режим в Италии в определенном смысле также брали на вооружение идеи социального государства и даже государственного социализма. За основу итальянского варианта социального государства в эпоху фашизма были положены идеи Дж. Джентиле (1875—1944) о корпорации как организации, соединяющей государство и «гражданское общество». Итальянский фашизм провозгласил «корпоративное государство», целью которого должно было стать «примирение между трудом и капиталом». В 1926 г. в Италии принята Хартия труда. Ее первый раздел так и назывался — «Корпоративное государство». Оно было определено как «моральное, политическое и экономическое единство итальянской нации». Основой экономики осталось частное предпринимательство, однако за государством закреплялись контролирующая и направляющая функции: государство взяло курс на возрождение сословий на ос-

¹ URL: <http://pravaya.ru/ludi/450/16850>.

нове трудовых корпораций. Корпорации сами определяли условия труда и разрешали трудовые споры. «Государство, не занимаясь непосредственно производительной деятельностью, направляет ее и регулирует экономическое развитие нации. Государственная власть приобретает характер государственной диктатуры, противоположно классовой диктатуре, присущей социалистической системе», — писал профессор Э. Тозарелли¹.

В Германии в 1933 г. был принят Закон о преодолении бедственного положения народа и Рейха, провозглашавший возвращение к традиционным социальным институтам. Однако национал-социалисты вопреки своим первоначальным заявлениям не пошли по пути возрождения исторических институтов германского общества. Вместо этого они многое начали заимствовать у коммунистов (в том числе у СССР).

В Германии Программа нацистской партии, как и фашистской в Италии, обещала создание сословного государства. Так возникли «имперские сословия» (промышленности, ремесла, торговли и т. д.). Тем не менее в целом правительство А. Гитлера пошло по иному пути. Оно не стало, как итальянские фашисты, создавать специальную Палату корпораций. Вместо этого оно осуществило унификацию всех общественных (профессиональных, кооперативных, гражданских и др.) организаций. Их заменили специализированные организации Национал-социалистической рабочей партии Германии. Роль корпоративного органа стал играть Немецкий трудовой фронт, объединивший рабочих, служащих и предпринимателей — «всех немцев, работающих головой и руками». Для предотвращения трудовых конфликтов вводились «социальные суды чести», которые разбирали случаи нарушения «социальных обязанностей» как работниками, так и предпринимателями.

В конце 1939 г. — начале 1940-х гг. ведущие концерны высказались за единое, диктаторское и компетентное управление хозяйством под руководством военного управления вооружений, но А. Гитлер и Г. Геринг, боясь политической конкуренции вермахта, воспротивились этому. В 1942 г. власти ввели в действие «Новую организацию хозяйственного управления», установившую централизованное управление хозяйством. В 1943 г. была провозглашена «тотальная война». Это привело к еще большей централизации и милитаризации экономики, но не смогло изменить ход Второй мировой войны и предотвратить поражение Германии.

¹ Tosarelli E. Sintesi di politica economica corporativa. Roma, 1940. P. 10.

После войны идеи социального государства распространяются в англосаксонском мире, которому они достаются, в известном смысле, «по праву победителя». При этом первоначально само выражение «социальное государство» не используется. Вместо него говорят о государстве благосостояния (welfare state) (впервые упоминаемом в докладе У. Бевериджа в парламенте в 1942 г.), в рамках которого действует принцип социальной защиты — предоставления государственных гарантий для населения и обязанности работодателя по страхованию наемных работников с их частичным участием. Государство стало гарантировать бесплатное здравоохранение, пособия на детей. В 1964 г. Президент США Л. Джонсон заявил о начале «войны с бедностью», после чего был принят Закон об экономических возможностях (Economic Opportunity Act), в соответствии с которым учреждалось федеральное Управление экономических возможностей (Office of Economic Opportunity). Закон включал учреждение осуществляемых под эгидой местных властей специальных программ профессиональной подготовки, местных «общинных действий» помощи малому бизнесу и фермерам. В 1964 г. были введены продовольственные купоны на продукты питания для малообеспеченных, в 1965 г. — специальная медицинская программа для пенсионеров; приняты программы жилищного строительства и субсидирования на срок до 1968 г. После 1970 г. в экономике Великобритании и США произошел поворот к либерализму («этчерилизм», «рейганомика») и идеи социального государства были отодвинуты на задний план.

В послевоенный период (1944—1950) принцип социальности государства закрепляется в конституциях Германии, Франции, Италии, Португалии, Турции, Греции, Нидерландов, Дании, Швеции, Японии и других стран. Для теоретической разработки этой идеи была использована доктрина британского экономиста Дж. М. Кейнса (1883—1946) о равновесии национального дохода, согласно которой планируемые расходы (совокупный спрос) и национальный продукт (совокупное предложение) являются функцией дохода и не зависят от цен. Тем самым социальная функция государства резко возрастает. В связи с этим западные авторы вообще стали отдавать предпочтение понятию «государство всеобщего благоденствия», имевшему уже идеологическую нагрузку как противовес советской и китайской моделям социализма. Тем не менее несомненным катализатором процесса развития идеи социального государства и воплощения ее в жизнь на Западе был именно советский опыт (как и ранее опыт враждебных англосаксонскому миру держав Оси — Германии и Италии, также провозглашавших активную социальную политику). Совершенно очевидно, что во многом это было связано с желанием предот-

вратить возможное идеологическое влияние геополитических противников в атлантическом мире.

Особое место в истории социального государства в Европе после Второй мировой войны занимала Испания. В 1947 г. кортесы (парламент) приняли Органический закон государства, согласно которому Испания была провозглашена «традиционной католической социальной и представительной монархией». Будущего короля должен был в надлежащее время назначить Верховный правитель в соответствии с традиционными правилами престолонаследия. Создавались «органическая (непосредственная) демократия» и «корпоративное государство». Испания стремилась осуществить «третий путь» — не капитализм и не социализм. Он включал четыре составляющие: «контролируемую экономику», автаркию, корпоративизм и «социальную гармонизацию». Хозяйством руководил так называемый Институт национальной индустрии, объединивший оборонные предприятия, а также те, эксплуатацию которых не мог или не хотел взять на себя частный капитал. Действовала аналогичная итальянской Хартия труда 1939 г. «Рабочий вопрос» был решен через создание общих «вертикальных синдикатов» (профсоюзов) работников и работодателей.

В 1951 г. в Испании было введено всеобщее бесплатное медицинское обслуживание. Были созданы пенсионная система, организация профессионального образования, сеть недорогих домов отдыха для рабочих. Синдикаты (профсоюзы) помогали работникам в улучшении условий жизни и труда, строительстве жилья, создании рабочих кооперативов и клубов. Были введены пособия по безработице, пенсии по старости и страхование по болезни, меры по охране материнства и младенчества. Осуществлялось строительство санаториев и домов отдыха, расширена сеть начальных и средних школ. Социально-экономическая политика испанского государства привела к тому, что, вопреки фактическому политico-экономическому бойкоту страны, объявленному Западом (к которому примкнуло и коммунистическое руководство СССР), в стране началось «экономическое чудо» 1960—1974 гг., когда экономика росла в среднем на 6,6% в год, а промышленное производство — на 9,4%.

После смерти Ф. Франко в новой Конституции 1978 г. были сохранены все франкистские положения о социальном государстве. Более того, социальная функция государства прописана в этой Конституции самым подробным образом, подробнее, чем во всех других странах Европы. Однако новое руководство страны пошло по пути экономического и политического либерализма, фактически отвергнув «третий путь».

Современная практика реализации идеи социального государства отчетливо выражена в «скандинавском социализме». Последовательное осуществление принципов социального государства в скандинавских странах во второй половине XX в. дало основания говорить о «скандинавском социализме», противопоставляя его «советскому» и «китайскому». Основу «скандинавского социализма» составляет (при сохранении частной собственности) активность государства на рынке труда, перераспределение части прибыли через налогообложение и использование госсектора, прежде всего через социальную инфраструктуру и коллективные денежные фонды. Большинство предприятий при этом остаются в частных руках.

Так, в Швеции строительство социального государства началось в 1932 г., когда к власти пришли социал-демократы, провозгласив страну домом народа (folkhem). Идеология социал-демократов, как ее выражал премьер-министр и социалист Т. Эрландер, руководивший страной в 1946—1969 гг., сводилась к следующим принципам: 1) всеобщая занятость; 2) единая социальная политика; 3) производственная демократия (близкая к корпоративизму); 4) солидарная политика заработной платы; 5) активная политика по формированию рынка труда; 6) концепция образования коллективного капитала. С 1950 по 1976 г. государственные расходы увеличились с 20 до более чем 50% по отношению к валовому внутреннему продукту (ВВП). Государство регулировало предпринимательскую и банковскую деятельность, увеличивало налоги на заработную плату, требуя от предпринимателей ее повышения. Доминирующее положение в экономике стали занимать государственные компании. В дальнейшем в стране были проведены ограниченные рыночные реформы, не затронувшие основы общественного устройства, сохранившие бесплатное образование и льготное медицинское обслуживание.

В Норвегии и Дании ситуация аналогична. Достаточно сказать, что во всех трех рассматриваемых странах в государственном секторе занят каждый третий работающий. Сегодня в Швеции, если человек теряет работу, он получает пособие по безработице в размере 80% последнего заработка в течение первых 200 дней и 70% — в течение последующих 100 дней. Это пособие не может быть ниже 680 крон в день (примерно 40 долл.). В Норвегии пособие по безработице выплачивается два года в размере 62% от прежнего заработка. В Скандинавских странах социальное расслоение или разница между богатыми и бедными — на одном из самых низких в Европе и в мире уровней. При этом Дания, Швеция и Норвегия входят в первую пятерку в списке самых конкурентоспособных экономик мира, который ежегодно готовит Всемирный (Давосский) экономический форум. Согласно

данным этого списка Скандинавия — самый стабильный экономический регион в Европе — спокойно пережила недавний финансовый и экономический мировой кризис.

Социальное государство в современной России. Советская государственно-правовая доктрина понятие «социальное государство» не использовала. Более того, его называли социал-демократическим и реформистским, даже фашистским и реакционным. С одной стороны, это кажется неожиданным, ведь именно социальные достижения СССР вынуждали западные страны к доктринальному и практическому воплощению идей социального государства. С другой стороны, иначе и не могло быть. Советский социализм рассматривал себя как единственную возможную модель социального государства, следовательно, любые иные модели отвергались или вообще не рассматривались. После распада СССР руководство Российской Федерации восприняло идею социального государства в рамках общей рецепции евроамериканского права и радикальной рыночной идеологии. О доктрине «социального государства» вспомнили еще и потому, что хотели «смягчить шок» после распада СССР, напомнить о чем-то, пусть внешне напоминающем идеологию советского социализма. Участвовавший в разработке Конституции 1993 г. М. В. Баглай (бывший Председатель Конституционного Суда РФ) писал: «Цели социального государства достигаются отнюдь не только методами политики — в этом случае в связи со сменой правительства многие аспекты этой политики исчезали бы или серьезно менялись. Такое действительно имеет место, но главное состоит не в социальной политике, а в создании необратимой законодательной деятельности государства, в результате чего социальное государство остается таким при всех правительствах»¹. Это умозаключение в известном смысле перекликается с классической теорией социального государства, подчеркивая его постоянную, неизменяемую природу, которая не может ни при каких обстоятельствах быть отдана на откуп игры политических сил.

Статья 7 Конституции РФ гласит: «Российская Федерация — социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. В Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный минимальный размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты». Надо сказать, такая

¹ Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации. М., 1999.

концепция социального государства не выходит за рамки чисто социально-экономических вопросов, не касается социального представительства, самоуправления и тем более корпоративизма. Разработчики данной концепции, с самого начала подчеркивая разрыв с советским социализмом, никак не намекали на социальное государство как «третий путь».

Российская концепция социального государства довольно противоречива. С одной стороны, она является строго идеологической, с другой стороны, жестко связана с рыночной моделью развития. «В отличие от тоталитарного государства социальное государство стремится к сглаживанию неравенства на основе роста благосостояния. Оптимальная стратегия подъема благосостояния обеспечивается социальным рыночным хозяйством в сочетании с производством и распределением благ самим социальным государством в некоторых сферах: в сфере транспортных услуг и т. д. Государство, кроме того, в различных формах несет ответственность за их эффективность»¹. При этом решение социальных задач доктрина относит на неопределенный срок: «Бессспорно, сложности переживаемого Россией периода негативно влияют и на возможности государства проводить надлежащую социальную политику. Лишь в условиях полного оздоровления экономики России можно рассчитывать на социальную помощь от государства в том размере, который действительно позволяет обеспечить достойную жизнь и свободное развитие человека, как это предписывается Конституцией»².

Является ли сегодняшняя Российская Федерация социальным государством? К сожалению, на данный момент такой вывод сделать трудно. «Наше государство после раз渲ла СССР, конечно, не является социальным, — утверждает, в частности, старший научный сотрудник Института социологии РАН Л. Бызов. — Ситуация в 90-е годы была гораздо острее, хотя бы потому, что сейчас пенсии и зарплаты платят вовремя, а тогда их задерживали иной раз по году или «платили», как один мой знакомый, владелец небольшого предприятия, сумом. Сейчас такого нет. Но ситуация весьма далека от идеальной. Надо, однако, понимать и то, что возможности нашего государства невелики, и даже те скромные средства, которые выделяются на социальную сферу, проделывают в бюджете большую дыру. Главным образом потому, что наш бюджет не сбалансирован и практически полностью зависит от экспорта энергетических ресурсов, а «иннова-

¹ Конституционное право России: учебник / под ред. Е. И. Козловой, О. Е. Кутафина. М., 2003. С. 182.

² Постатейный комментарий к Конституции Российской Федерации / под ред. Л. А. Окунькова. М., 1996.

ционные доходы» отсутствуют. При такой экономике хорошо еще, что сохраняется хотя бы такая социальная поддержка¹.

Ему вторит депутат Государственной Думы РФ О. Г. Дмитриева: «Традиционно у нас очень небольшая часть бюджета расходовалась на социальные нужды. Теперь же они станут еще меньше. В проекте бюджета на 2011 год уменьшаются статьи расходов на образование и здравоохранение. Помимо того, что предлагается урезать выплаты по больничным листам, увеличивается та часть этих выплат, которые будут переложены на работодателя. В частности, планируется, что первые три дня, вместо двух, как было раньше, больничного должен оплатить именно он. А это неминуемо будет приводить к конфликтам между работниками и работодателями, к росту социальной напряженности. С 26 до 34 процентов увеличиваются тарифы страховых взносов, что также ухудшает ситуацию. Поэтому, на мой взгляд, говорить о том, что у нас социальное государство, как заявлено в Конституции РФ, нельзя»².

Возможно ли в принципе соединение социального государства и рыночной экономики, как это подразумевалось разработчиками российской Конституции? Опыт Европы однозначно свидетельствует: возможно. Концепция «социальной рыночной экономики», разработанная известным германским государственным деятелем Л. Эрхардом (1897–1977), не говоря уже о скандинавском опыте, остается в известном смысле образцом. Однако попытки следовать этим и другим подобным образцам (правда, более на словах, чем на деле) в условиях России 1990-х и начала 2000-х гг. не дали положительных результатов. Причиной явились и субъективные, и объективные факторы — огромная территория, многонациональный состав, тяжелые природные условия. Потребности обороны и внешней политики вызывают необходимость одностороннего энергетического развития, толкают к «экономике трубы». Сказываются и уничтожение традиционных сословий (прежде всего, конечно, крестьянства), которые могли бы послужить основой для социально-экономического строительства, и демографический кризис последних лет.

Не лучше обстоит дело с социальным представительством. Произошел радикальный отказ от позднесоветского опыта, который в принципе мог бы открыть путь к переходу от неуклюжего догматического социализма к социальному государству. В соответствии с Законом СССР от 1 декабря 1988 г. № 9853-Х «О выборах народных депутатов СССР» одна треть депутатов всех уровней должна была из-

¹ Остается ли Россия социальным государством? URL: http://www.stoletie.ru/fakty_i_komentarii/ostajetsa_li_rossija_socialnym_gosudarstvom_2010-11-12.htm.

² Там же.

бираться от общественных организаций. Правда, из них, в свою очередь, значительное число мест отдавалось КПСС, но, например, и профсоюзы были представлены достаточно широко. При разработке Конституции РФ 1993 г. от представительства от общественных организаций отказались совсем, хотя именно такое представительство (от профсоюзов, объединений рабочих и предпринимателей, вообще от тех или иных профессий и социальных групп, Российской академии наук, творческих союзов и проч.) наиболее соответствовало бы реальному осуществлению положений ст. 7.

Несколько позже в качестве особого «органа социального сотрудничества» была создана Общественная палата РФ. Она осуществляет взаимодействие граждан с органами государственной власти и местного самоуправления в целях защиты прав, свобод и интересов граждан РФ, прав общественных объединений при формировании и реализации государственной политики, общественного контроля, а также в целях содействия реализации государственной политики. Законодательные положения об Общественной палате РФ вполне можно было сделать основой для превращения ее в главный орган именно социального, т. е. не партийно-политического, а профессионального, корпоративного и прочего представительства. Однако этого не произошло: Палата осталась во многом декоративным и просто кланово-лоббистским органом.

Как и кем будут реализованы в России идеи социального государства, зависит прежде всего от того, поймет ли российский «правящий политический класс» необходимость учета не только своих интересов, но и интересов других классов общества. Для этого придется отказаться от некоторой доли социального эгоизма и пойти на определенное самоограничение. В противном случае идею социального государства в России вновь реализует «улица» — как видит и как сможет.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Раскройте понятие социального государства.
2. Раскройте признаки социального государства.
3. Какова история возникновения идеи социального государства?
4. Покажите развитие идеи социального государства, особенности ее реализации в различных странах.
5. Покажите реализацию идеи социального государства в странах англосаксонского права (Великобритании, США).
6. Покажите реализацию идеи социального государства в Европе.

7. Охарактеризуйте скандинавский социализм, его особенности и достижения.

8. Является ли современная Россия социальным государством?

9. Каковы проблемы и перспективы построения социального государства в Российской Федерации?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки социального государства.

2. История возникновения понятия социального государства.

3. Развитие идеи социального государства, особенности ее реализации в различных странах.

4. Проблемы и перспективы построения социального государства в Российской Федерации.

Темы для письменных работ, рефератов и докладов

1. Социальное государство: основы и становление политico-правовой доктрины.

2. Различие социального государства и либерального.

3. Различие социального государства и социалистического.

4. Социальное государство и социальное представительство.

5. Социальное государство и современная Россия.

6. Справедливое распределение материальных благ как признак социального государства.

7. Социальное, трудовое и корпоративное представительство как признаки социального государства.

8. Зарождение идеи социального государства.

9. Экономические теории — источники идеи социального государства.

10. Соотношение идеи социального государства с революционным социализмом и коммунизмом.

11. Существовали ли в Российской Империи политico-правовые доктрины, параллельные идеологии социального государства в Европе?

12. Элементы идеологии социального государства, использованные фашизмом в Италии и национал-социализмом в Германии.

13. Корпоративное государство.

14. «Шведский социализм».

15. Когда и почему конституции стран Европы начинают характеризовать эти государства как социальные?

16. Достижения социального государства в скандинавских странах.

17. Почему в СССР понятие «социальное государство» не использовалось?

18. Влияние советского опыта на социальную политику стран Запада.

19. Конституция РФ о социальном государстве, его целях и задачах.

20. Основные институты социального государства в современной России.

21. Социальное государство и правовое государство: одно и то же?

22. Социальное государство и марксистский социализм: теория и практика.

23. Социальное и либеральное государство.

24. Социальное государство и монархия: история и современность.

25. Социальное государство и авторитарные режимы XX в. (Италия, Испания).

26. Идея социального государства и германский национал-социализм.

27. Идея социального государства в идеологии современной социал-демократии.

Основная литература

Воронина Н. А., Запесоцкий А. С., Карташин В. А. Права человека и правовое социальное государство в России / отв. ред. Е. А. Лукашева. М.: Норма, 2011. @Znanium.

Кочеткова Л. Н. Социализм и социальное государство: сравнительный анализ // Философия хозяйства. Альманах Центра общественных наук и экономического факультета МГУ. Спец. вып., февр., 2010. @Znanium.

Кочеткова Л. Н. Философский дискурс о социальном государстве. М., 2012. @Znanium.

Социальное государство: русский взгляд // Социально-гуманитарные знания. 2010. № 3. @Znanium.

Дополнительная литература

Аллатов П. Ю. Экономическое содержание собственности в условиях формирования социального государства в России. М., 2009.

Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации. М., 1999.

Кочеткова Л. Н. Социальное государство. Опыт философского исследования. М., 2009.

Мамут Л. С. Социальное государство с точки зрения права // Государство и право. 2001. № 7.



Тема 20. Государство, право, экономика

1. Основные понятия

Экономика — хозяйственная деятельность общества, а также совокупность отношений, складывающихся в системе производства, распределения, обмена и потребления.

Экономическая деятельность — производство и (или) реализация товаров (работ, услуг), а также любая иная деятельность, направленная на получение прибыли (доходов): предпринимательство, финансовая или посредническая деятельность, управление имуществом,

страхование, операции по вкладам, предоставление кредита, лизинг и др.

Субъекты экономической деятельности — участники экономических отношений, осуществляющие производство товаров, выполнение работ и оказание услуг.

2. Статистико-социологическое введение

Согласно данным исследования «Экономика морального вреда: как это делается в России» Института стратегического анализа ФБК, за 2012 г. общая сумма компенсаций, присужденная российскими судами, составила около 10 млрд руб. (по статистике Верховного Суда РФ). При этом общая сумма компенсаций морального вреда по делам о защите прав потребителей достигла 14,4 млн руб., размер средней выплаты одному пострадавшему — 1,7 тыс. руб. Максимальные суммы в среднем были выплачены по делам в таких сферах, как медицинские услуги — 418 тыс. руб. (размер средней компенсации — 24,6 тыс. руб.), перевозки воздушным транспортом — 300 тыс. руб. (размер средней компенсации — 7,9 тыс. руб.) и общественное питание — 303 тыс. руб. (средний размер компенсации — 6,9 тыс. руб.). В этой области доля компенсаций морального вреда в общей сумме выплат достигла наибольшего объема (48,6%). Наименьшие по размеру выплаты такого рода (в среднем 500 руб.) были присуждены по делам в сфере услуг мобильной связи.

В исследовании особо отмечается, что российская практика выплаты компенсаций морального вреда несопоставима с зарубежной: в странах Европейского Союза средний размер таких сумм существенно выше. Например, в Бельгии, Испании и Германии он достигает максимума в 460—510 тыс. евро, а самые маленькие суммы, которые выплачиваются в Финляндии и Чехии, составляют 20 тыс. евро. Авторы исследования обращают внимание на недостаточное применение стандартизованных методических подходов к расчету выплат. Отдельно отмечается, что при настолько незначительном размере средней выплаты многие потребители просто не подают соответствующие иски, так как расходы на ведение дела могут быть в 2—10 раз больше. В итоге недостаточный уровень компенсации морального вреда снижает конкурентоспособность российской экономики.

Отдельно в докладе рассматриваются иски о компенсации морального вреда к СМИ и журналистам. С 2007 г. с них было взыскано 45,2 млн руб., при этом за все время было подано исков на сумму в 13 286,8 млн руб. Средняя цена удовлетворенного иска составляет 110 тыс. руб. В 2012 г. число предъявленных исков достигло мини-

мального значения (177), их общая сумма составила 345,4 млн руб., при этом средняя сумма выплаченной компенсации составила 57 тыс. руб.¹

3. Основной материал

Проблема соотношения и взаимного влияния друг на друга государства, права и экономики рассматривается в юридической науке довольно давно. Совершенно очевидно, что три указанных явления представляют собой единый механизм, в котором каждый из его элементов влияет на другие части.

С одной стороны, важной функцией государства является регулирование экономики, установление путем закрепления в нормативных актах правил поведения субъектов экономической деятельности (например, порядка и размера уплаты налогов, процедуры регистрации юридических лиц, порядка получения лицензий на ведение экономической деятельности). Именно государство посредством создания правовых норм может предоставлять предпринимателям определенные льготы (льготный режим налогообложения для субъектов малого предпринимательства, льготную цену аренды помещений для малого бизнеса и т. д.).

С другой стороны, экономика — ключевая основа государства, поскольку позволяет государству при помощи права устанавливать гарантии участникам экономических отношений: страхование банковских вкладов, гарантии иностранным инвесторам и т. п.

Государственный аппарат (министерства, полиция, армия, судебная система) непосредственно не участвует в материальном производстве. Следовательно, экономика должна быть построена государством таким образом, чтобы доходов, поступающих в государственный бюджет, хватало как на содержание государственного аппарата, так и на выполнение государством таких своих функций, как оборона, образование, медицина, социальная помощь, научные исследования и проч. Неэффективная, неправильно построенная экономика является серьезной угрозой для государственной власти и для самого государства, которое может быть завоевано военным или экономическим путем.

Отдельно стоит сказать о соотношении и взаимодействии права и экономики. Не стоит забывать, что в определенной степени право обязано своим появлением именно экономике. Так, при переходе от присваивающей экономики к производящей возникает прибавочный

¹ См.: Анастасия Ъ-Мануйлова. Источник: URL: <http://www.kommersant.ru/doc/2305985?isSearch=True>.

продукт, за счет которого мог существовать не участвующий непосредственно в производстве аппарат управления, трансформирующийся впоследствии в государство, которое и стало заниматься нормативным регулированием поведения членов общества. По мнению А. Б. Венгерова, переход к производящей экономике является методологическим ключом к происхождению права. Сходной позиции придерживается С. С. Алексеев, указывая, что в процессе возникновения, особенностях и свойствах права ощущается влияние экономических отношений.

Благодаря экономике происходит классовое и социальное расслоение общества, так как одни люди могут производить больше других общественных продуктов (товаров) либо общественный продукт распределяется неравным образом в нарушение правил справедливости, в результате чего и появляются первые социальные регуляторы, которые со временем трансформируются в правовые нормы.

При помощи правовых норм государство регулирует экономику, формирует правила поведение участников общественных отношений, участвующих в экономической деятельности. Не стоит забывать, что нормы права, установленные государством, являются своего рода гарантиями для субъектов экономических отношений, защищающими их от недобросовестного поведения граждан и юридических лиц. Сюда можно отнести защиту собственности, недопустимость monopolisticheskoy деятельности, защиту от недобросовестной конкуренции, запрет на ненадлежащую рекламу товаров и услуг и др.

Особо стоит сказать о государственном регулировании части отношений, где с одной стороны выступают юридические лица, а с другой — граждане. Поскольку предприятия и организации, участвуя в экономическом обороте, обладают большими экономическими и финансовыми возможностями, могут позволить себе нанять квалифицированных юристов, граждане находятся с ними в неравном положении. Указанное неравенство восполняется при помощи законодательства о защите прав потребителя, устанавливающего для физических лиц определенные гарантии и права, за неисполнение которых на производителей и продавцов товаров и услуг накладываются штрафы.

Одновременно право гарантирует субъектам экономической деятельности защиту от незаконного вмешательства государства. Так, нормами права устанавливаются гарантии определенной экономической независимости, порядок привлечения к ответственности, возможность обжалования решений органов государственной власти как в административном, так и в судебном порядке. При помощи правовых норм закрепляется, например, налоговая ставка, порядок исчис-

ления и уплаты налогов, требования к налоговым органам при проведении налоговых проверок.

Основные гарантии экономической деятельности закреплены в Конституции РФ. Так, ее ст. 8 гарантирует единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической деятельности, признает и защищает равным образом частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности. Статья 34 указывает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также не допускает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. В ст. 35 устанавливается и гарантируется право частной собственности и право наследования, а ст. 36 предоставляет возможность гражданам РФ и их объединениям иметь в частной собственности землю.

Государство выступает не только основным регулятором экономики, но и ее активным участником. Так, именно государству принадлежит право эмиссии (выпуска) денежных средств, государство может брать у иностранных государств займы для обеспечения развития экономики. Центральный банк РФ, например, является в банковской системе кредитором последней инстанции.

Один из ключевых вопросов данной темы — проблема пределов влияния государства на экономику. Так, известны несколько экономических моделей. При социалистической модели государство полностью регулирует экономику, не допускает создание частных предприятий и компаний, запрещает частные банки и частный капитал. В такой модели плохо работают рыночные механизмы, основанные на законах спроса и предложения, поскольку государство регулирует развитие производства, выпуск товаров, устанавливает цену на товар. Противоположностью является либеральная модель, когда государство практически полностью отдаляется от управления экономикой, предоставляя рынку развивать экономику страны. Один из принципов такой экономики — самостоятельность хозяйствующих субъектов, их право выбирать вид деятельности и самостоятельно определять возможности использования капитала или экономических, а также производственных ресурсов, установление принципа свободы личности, разделение собственности на государственную, частную и муниципальную и др.

Несмотря на то что большинство развитых стран (государства Западной Европы, Северной Америки) основываются на либеральной модели экономики, они тем не менее допускают в определенных слу-

чаях государственное вмешательство. Такое вмешательство возможно в случаях, например, говоря производителей в целях установления монопольно высоких цен на определенные товары или несоблюдения требований к качеству продукции. Необходимый минимум государственного принуждения будет применен к неплательщикам налогов или предприятиям, нарушающим правила охраны окружающей среды.

Существенно возрастает роль государства в условиях экономического кризиса. В сегодняшних условиях видно, как именно государство в лице центральных банков западных стран помогает финансовым институтам (банкам, страховым компаниям), выдавая льготные кредиты или денежные средства для погашения долгов в обмен на портфели акций этих компаний. Именно государство регулирует рыночное хозяйство, обеспечивает стабильность экономики, оказывает помощь субъектам экономических отношений.

Либеральная экономика изначально начала развиваться на основе идей естественного права и теории А. Смита, что привело к формированию постулатов о неприкосновенности частной жизни, в том числе в сфере экономики, когда государство не рассматривалось как хозяйствующий субъект, а правящий класс буржуазии требовал полного отказа государства от вмешательства в экономику. И только после формирования крупных монополий либеральное государство в странах Западной Европы начинает активизировать свою деятельность в области экономики, формируя антимонопольное и социальное законодательство, в частности законы о минимальном размере оплаты труда.

В сегодняшней экономической модели постиндустриального общества совершенно очевидно, что экономика и ее отдельные части (предприятия, банки и т. д.) не могут функционировать без государства. Производство носит общественный характер, что обусловлено определенной ролью государства в экономике. Во многих развитых странах государство участвует не только в регулировании экономики, но и непосредственно в экономической деятельности, создает государственные компании, в основном в области крупного производства и промышленности (государственные банки, железные дороги, добывающие предприятия).

Освещая вопрос о соотношении права, экономики и государства, нельзя не обратить внимание на такую экономическую и юридическую категорию, как собственность. С одной стороны, именно в странах, где господствовала частная собственность, можно наблюдать наиболее серьезное развитие права. С другой стороны, собственность

как экономическая категория может реализовать себя только при помощи права.

Во-первых, через правовые нормы закрепляется понятие права собственности, предполагающее такие правомочия, как владение, пользование и распоряжение.

Во-вторых, право формирует основания возникновения права собственности (создание, постройка, купля-продажа, наследование, мена, дарение) и его прекращения (отчуждение, изъятие для государственных нужд, гибель имущества).

В-третьих, посредством права устанавливаются обязанности для неопределенного круга лиц, гарантирующие права собственника: не нарушать права собственника, не причинять ущерб собственности, не препятствовать собственнику в пользовании своим имуществом.

В-четвертых, при помощи права закрепляются экономические права собственника, возможность использовать свое имущество в предпринимательской деятельности, а также получать доходы от использования своего имущества (например, сдача земельного участка в аренду).

И, наконец, в-пятых, посредством права устанавливаются правила экономического оборота собственности. В первую очередь это сделки: купля-продажа, аренда, передача собственности в доверительное управление, передача собственности в залог, внесение в качестве вклада в уставный капитал, а также изъятие собственности в рамках исполнительного производства за долги, возможность требовать взыскания убытков за причинение ущерба собственнику и т. д.

Какова же роль права и юридического воздействия в области экономики? Прежде всего следует обратить внимание на то обстоятельство, что при помощи права государство устанавливает правила ведения экономической деятельности, формирует в этой области дозволения и запреты. Кроме того, не стоит отрицать большое воздействие на поведение субъектов экономических отношений судебно-арбитражной практики. При помощи судебных решений государство в области экономики выполняет следующие задачи: разрешает экономические споры по существу; формирует модели поведения субъектов экономических отношений; предоставляет средства правовой защиты участникам экономических отношений; защищает участников экономических отношений, находящихся в неравном положении (фирма и гражданин); принуждает к выполнению обязательств.

Нередко в теории государства и права среди ключевых внутренних функций государства выделяют *экономическую функцию*. В чем она заключается?

Во-первых, государство защищает свою территорию от нападений, осуществляя тем самым защиту экономической системы, своей собственности, собственности граждан и юридических лиц, золотовалютных резервов и полезных ископаемых, принадлежащих стране, выполняя защиту экономических и производственных ресурсов.

Во-вторых, в развитом обществе государство должно стремиться к формированию единства общества, созданию в обществе устойчивого среднего класса и не допускать существенного экономического разрыва между разными слоями общества, что может привести к разделению общества на враждующие классы.

В-третьих, государство обеспечивает поддержку и защиту участников экономических отношений.

В-четвертых, государство обеспечивает развитие экономики, устанавливая взаимоотношения с иностранными государствами, например, для развития туризма, перевозок, торговли, привлечения инвестиций.

Основные формы влияния государства на экономику показаны на интеллектуальной карте 20-01.

Подводя итог, следует отметить, что государство, право и экономика взаимосвязаны и не могут существовать друг без друга. Экономика без государства распадется, поскольку не будет единого регулятора, устанавливающего правила поведения, осуществляющего эмиссию национальной валюты и защиту субъектов экономических отношений. Без экономики право перестанет работать, так как аппарат управления (государство) в лице судебной, правоохранительной системы, центрального банка и других структур не сможет существовать, поскольку не участвует прямо в процессе производства. Без нормативных регуляторов, защищающих интересы собственников, устанавливающих процедуру обращения товарно-материальных ценностей, основания приобретения и прекращения права собственности, экономика не сможет нормально функционировать.

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Раскройте функции и задачи государства в экономике.
2. Раскройте формы и методы государственного регулирования экономических отношений.
3. Раскройте соотношение государства, права и рыночной экономики.
4. Покажите пути обеспечения государством многообразия форм собственности и свободы предпринимательской деятельности.
5. Обоснуйте возможности и пределы государственно-правового воздействия на рыночную экономику.

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Функции и задачи государства в экономике.
 2. Формы и методы государственного регулирования экономических отношений.
 3. Государство, право и рыночная экономика.
 4. Обеспечение государством многообразия форм собственности и свободы предпринимательской деятельности.
 5. Возможности и пределы государственно-правового воздействия на рыночную экономику.

Темы для письменных работ, рефератов и докладов

1. Проблема взаимозависимости экономики и функций государства.
 2. Роль законодательной, исполнительной и судебной власти в развитии экономики.
 3. Значение принципа равенства участников экономических отношений.
 4. Влияние экономики на осуществление государством своих функций.
 5. Методы, посредством которых государство (в том числе при помощи права) оказывает воздействие на экономику.
 6. Взаимное влияние права и экономики друг на друга.
 7. Значение налоговой политики для функционирования государства.
 8. Категория собственности как ключевой институт экономики и права.
 9. Влияние внутренних функций государства на экономику (обеспечение безопасности, обороноспособность, нормотворчество).
 10. Понятие и значение обеспечения единого экономического пространства на территории государства.
 11. Формы государства и экономика.

Основная литература

Государственная экономическая политика: учебник для вузов / под ред. Т. Г. Морозова. М., 2006.

Государственное регулирование рыночной экономики: учебник / под ред. В. И. Кущилана. 2-е изд. М., 2002.

Проблемы теории государства и права: учеб. пособие / под ред. М. Н. Марченко. М., 2002. Гл. IX.

Дополнительная литература

- Берман Г. Дж. Западная традиция права: эпоха формирования. М., 1994.

Веблен Т. Теория праздного класса. М., 1984.

Кудров В. М. Советская модель экономики: тяжелое наследство // Общественные науки и современность. 1999. № 5.

Постэкономическая общественная формация: объективная тенденция или теоретическая гипотеза? // Вестник МГУ. Сер. 6. Экономика. 1997. № 1.

Интеллектуальная карта

Интеллектуальная карта 20-01

Регулирование цен



Тема 21. Глобализация в сфере права. Национальное и международное право

1. Основное понятие

Глобализация — современный этап международной интеграции государств в сфере права, экономики, политики, экологии, информации и культуры, отличающийся новыми формами и особой интенсивностью.

2. Статистико-социологическое введение

В 2004 г. Еврокомиссия выпустила предписание № 2252/2004 об интеграции биометрической информации в загранпаспорта и въездные документы, действующие на территории ЕС. В соответствии с данным предписанием документы на въезд и выезд из стран — участников Евросоюза должны содержать цифровое фото и два отпечатка пальцев владельца.

Легитимность данного правила поставил под сомнение граждане Германии, которому отказали в выдаче загранпаспорта после того, как он не согласился сдать отпечатки пальцев. Он обратился за защитой в Административный суд Германии, который передал дело Суду Европейского Союза, чтобы получить корректное толкование соответствующего закона.

Сбор и хранение отпечатков пальцев «представляет угрозу правам граждан на частную жизнь и защиту персональных данных. Соответственно, обязательно необходимо установить, является ли этот двойной риск оправданным», — поясняется суть конфликта в документах верховного судебного органа ЕС.

17 октября 2013 г. Суд Европейского Союза в Люксембурге вынес решение, постановив, что сбор отпечатков пальцев и внесение их в загранпаспорт являются обоснованной и полностью законной процедурой государственной регистрации.

Суд объявил: «...оспариваемые меры преследуют, в частности, цели предотвращения нелегального въезда на территорию ЕС, представляющие общественный интерес» и «являются уместными для достижения целей защиты от мошеннического использования загранпаспортов». Более того, добавляется, что предписание 2004 г. «было принято в соответствии с нормами права», а процедура принятия закона о сборе биометрической информации «не имела никаких по-грешностей, лишающих ее юридической силы».

Суд также отметил: несмотря на то что цифровые изображения отпечатков пальцев могут храниться в паспортах, предписание 2004 г. не содержит положения, регулирующие хранение отпечатков в базах данных, из-за чего закон не может интерпретироваться как попытка «предоставить юридические основания для централизованного хранения данных» о гражданах.

Эксперты по защите частной жизни встретили решение суда довольно воинственно. Г. Хосейн, представитель Privacy International, международной организации по защите приватности, заявил, что суд «слишком узко интерпретировал» акт 2004 г. и законность сбора отпечатков для загранпаспорта может быть оспорена в ЕСПЧ. Решение суда, по словам правозащитника, было «очередным повторением глупой ошибки», которую однажды уже допустил Европарламент, одобрав сбор отпечатков пальцев. По мнению Хосейна предписание ЕС нарушает международные стандарты, такие как стандарт ICAO, в котором прописано, что биометрические паспорта должны включать только цифровую фотографию владельца.

В 2008 г. Еврокомиссия предложила вынести предписание 2004 г. на пересмотр. Однако причиной тому стало вовсе не уважение к приватности граждан — власти сетовали, что система биометрической идентификации недостаточно эффективна в борьбе с подделками паспортов, и предлагали внести в стандарт биометрического загранпаспорта дополнительные требования к безопасности.

Программа сбора отпечатков не была единогласно принята всеми странами — участниками ЕС. Включать отпечатки пальцев в загранпаспорта своих граждан отказались Дания, Ирландия и Великобритания, объявив о выходе из программы¹. Многие независимые эксперты считают международные программы сбора отпечатков пальцев ярким примером «издержек глобализации».

3. Основной материал

Научные подходы к проблеме глобализации. Активное развитие цивилизации в XX и XXI вв., породившее как положительные, так и отрицательные тенденции, явилось стимулом для выдвижения и обоснования одной из главных особенностей современного развития — идеи глобализации. Краткий обзор подходов и высказываемых суждений относительно глобализационных процессов показывает, что собрать воедино весь набор проблем и процессов, изучаемых в

¹ URL: <http://www.cnews.ru/news/top/index.shtml?2013/10/23/546902> (дата обращения: 25.11.2013).

рамках глобалистики, — задача сложная, если вообще решаемая на современном уровне развития науки.

Экономическая наука, например, сосредоточила свои усилия на разработке пяти направлений: финансовой глобализации, становлении и укреплении глобальных транснациональных корпораций (ТНК), регионализации экономики, интенсификации мировой торговли и тенденциях к конвергенции. В экономических дисциплинах представления о глобализации строятся на общих идеях постиндустриализма и информационного общества.

Географы выделяют в связи с этим два феномена: 1) глокализацию (от англ. *glock* — колокол, ограниченное пространство, в котором слышны удары колокола), под которой понимается возникновение систем контроля и управления, способных совместить глобальную централизацию с локальными экономическими интересами; 2) образование «экономических архипелагов», в частности ассоциаций крупнейших мегаполисов. Французский географ О. Дольфюс пишет о глобализации как процессе создания метапространства, вовлекающего все человечество и всю планету. Подчеркивая «несовершенство» в системе унификации мира, он указывает на постоянно складывающиеся в глобальном пространстве «маргинальные области», изолированные от «позитивного воздействия» глобализации.

Историки настаивают на представлении глобализации в качестве одного из этапов многовекового развития человеческой цивилизации. В их представлении все развитие мировой цивилизации изначально было ориентировано на становление единого человечества как выражения единства рода людского.

Социологи сосредоточили внимание на отслеживании фактов, свидетельствующих о сближении под влиянием универсализации культур образа жизни людей разных стран и регионов, гибридизации национальных культур. В их трактовке глобализация выступает многосторонним процессом взаимопроникновения структур, культур и субъектов в мировом масштабе, феноменом интенсификации социальных отношений, сжатия мира в единое целое с одновременным осознанием этой цельности локальными частями.

Культурологи используют и объясняют понятие глобализации по-разному, подразумевая под ней и тенденцию к созданию некой единой мировой культуры (цивилизации), и растущее взаимопроникновение национальных культур, не теряющих тем не менее свою идентичность.

Представители технологических наук обсуждают слияние появляющихся в разных странах ноу-хау и новых технологий в единый международный комплекс «технологических макросистем», в первую очередь в сфере связи, транспорта, производства, которые сближают народы в прямом и переносном смыслах.

Ученые-международники обращают внимание на усиление взаимозависимости стран и народов, становление нового миропорядка, в котором ведущую роль играют транснациональные субъекты. Они указывают на формирование мирового социума, в котором международные дела выступают как его внутренние отношения. При этом сами международные отношения рассматриваются уже как постмеждународные или транснациональные, и на них основывается новый мировой порядок.

Не остались равнодушными к явлениям глобализации и философы. Они активно включились в обсуждение проблемы универсализации человеческих ценностей, вопросов возникновения и развития мировой цивилизации, создания новой научной картины мира, обратились к кантовской идеи вечного мира, основанного на существовании мирового правительства, и т. д.

Однако сколь бы ни были многообразны представления о глобализации, сложившиеся в разных странах и в различных отраслях научного знания, они содержат в себе нечто общее, позволяющее искать пути для выработки более или менее единого представления об этом процессе, о его формах, проявлениях и о его месте в истории человечества¹.

Глобализация в сфере государства и права. Процессы глобализации затрагивают все сферы человеческой деятельности, в том числе государственно-правовые системы суверенных государств. Вот некоторые черты глобализации в сфере государства и права (см. интеллектуальную карту 21-01).

Усиление роли ТНК. Это хозяйственные предприятия, действующие в двух странах или более, в операциях которых содержится определенный зарубежный компонент. В настоящее время в мире насчитывается более 7 тыс. ТНК, в сферу деятельности которых входят около 700 тыс. дочерних предприятий. Основными странами базирования почти всех крупнейших ТНК являются США, Великобритания, Япония. Сфера деятельности большинства из них связана с разработкой гипертехнологий (или метатехнологий), к которым можно отнести

¹ См.: Мунтян М. А. Глобализация: что это такое? URL: <http://www.perspektiv.info> (дата обращения: 25.11.2013).

инновационные технологии, сетевые коммуникации, новейшие компьютерные программы, технологии формирования общественного мнения и массового сознания и др. Одновременно с ростом экономического влияния ТНК стали крупной политической силой, во многих случаях определяющей внутреннюю и внешнюю политику государств.

Создание и распространение компьютерной сети Интернет. Существенным фактором международной интеграции государств стала компьютерная сеть Интернет, созданная в США в 1969 г. и преобразованная в сеть открытого массового доступа в начале 1990-х гг. Интернет дает возможность: мгновенно вступать в контакт с любым пользователем в любой точке земного шара, проводить интернет-конференции и совещания в режиме реального времени; получать доступ к неограниченному объему информации; общаться с любыми референтными группами и представителями различных элит, тем самым ликвидируя фактор статусных различий; использовать сеть в качестве средства обучения, досуга и развлечения; вести бизнес; рекламировать в сети товары и услуги; обеспечивать мобильную связь; организовывать сетевые СМИ, тем самым обеспечивая комфортность существования и значительно повышая эффективность взаимодействия граждан и правительства. Наличие и развитость Интернета является одним из важных показателей включенности страны в глобальное пространство.

Рост мегаполисов. Мегаполисы — крупные города с развитой инфраструктурой, которые насчитывают несколько миллионов жителей и могут считаться новыми формами урбанизации. Мегаполисы являются посредниками вступления в глобальное пространство, центрами экономического, технологического, политического, культурного развития и др.

Распространение по всему миру английского языка. В глобальном обществе существует необходимость в языке, понятном для всех. Выделению английского языка в качестве языка мировой глобализации способствовали следующие факторы: политическое и военное могущество стран, говорящих на данном языке; научно-техническая революция и наличие высокого уровня научно-технических исследований; большое количество бывших английских колоний; участие Великобритании и США в Первой и Второй мировых войнах; доминирование в послевоенную эпоху; распространение СМИ; распространение рекламы; успех носителей языка; распространение Интернета.

Стандартизация и унификация. Важными признаками глобализации являются стандартизация промышленной продукции, унификация ведения отчетности, документации, международного законодательства и проч. Стандартизация — свод правил, предназначенных для обеспечения сотрудничества и однозначного толкования условий производства, коммерческой деятельности, средств контроля и требований безопасности. Стандартизация движется в двух направлениях: кодирование товаров и унификация товаров и услуг. При этом штрихкод является глобальным языком торговли.

Наряду с названными особенностями воздействия процесса глобализации в целом на право имеют место и другие характерные черты. Право гармонизируется, стандартизируется и унифицируется в рамках международных организаций: Организации Объединенных Наций (ООН), Совета Европы (СЕ), Межпарламентской Ассамблеи государств — участников Содружества Независимых Государств (МПА СНГ) и т. д. В каждой правовой системе, в узком ее понимании, взаимодействуют разные уровни правового регулирования — национальный (внутригосударственный) и глобальный (международный). В настоящее время ведется распространение принципов и норм международного права в национальных правовых системах. Осуществление государством своих функций в современных условиях возможно лишь при тесном взаимодействии внутригосударственного и международного права.

В то же время нормальное функционирование международной системы зависит от взаимодействия с внутринациональным правом. Нормы международного права не действуют непосредственно во внутригосударственной сфере, поскольку это влияние осуществляется государством в качестве части его правовой системы. Последняя воспринимает международное право не как особую систему, а как содержание его норм. В ч. 4 ст. 15 Конституции РФ закреплено, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы, но ничего не сказано об их приоритете над самой Конституцией страны.

В отличие от национального в глобальном праве отсутствует система контроля и надзора за его единообразным исполнением и возможность применения санкций за его нарушение субъектами международного права (государствами), поскольку нет соответствующего органа, на который были бы возложены указанные функции. Государства сами договариваются о механизмах обеспечения выполнения международных правовых норм и ответственности за их нарушение.

Ими же создаются единые эталоны правового регулирования общественных отношений. Однако некоторые международные организации уже диктуют правила поведения суверенным государствам. Так, Международный валютный фонд выдает кредиты под условиями отмены государственных дотаций и экспортных пошлин, приватизации объектов государственной собственности, в том числе земли. Или, например, Европарламент 27 октября 2012 г. принял резолюцию по вопросам членства России во Всемирной торговой организации (ВТО), не обладающую законодательной силой. Европарламент рассматривает запрет России на импорт скота из ЕС, режим преференций для отечественных производителей в сфере государственных закупок, сезонные импортные пошлины на некоторые виды сахара и схему утилизации транспортных средств как «тревожные сигналы» недостаточной готовности России исполнять обязательства, взятые на себя в рамках ВТО¹.

Угрозы глобализации. Вниманию Генерального секретаря ООН 2 декабря 2004 г. был представлен доклад Группы высокого уровня по угрозам, вызовам и переменам, или так называемой группы мудрецов². Группа обозначила шесть блоков угроз, которыми мир должен заниматься сейчас и в предстоящие десятилетия: вооруженные конфликты между государствами; внутренние конфликты, включая гражданские войны, массовые нарушения прав человека и геноцид; нищета; инфекционные болезни и экологическая деградация; ядерное, радиологическое, химическое и биологическое оружие; транснациональная организованная преступность. «Мудрецы» предложили идею коллективной безопасности по защите мирных жителей от геноцида, этнической чистки и других массовых нарушений прав человека. Когда государства не готовы или не в состоянии выполнить свои обязательства перед гражданами, должно вмешаться международное сообщество, действуя, когда это возможно, превентивно. По мнению членов Группы, в случае, если имеется необходимость и когда другие меры оказались безрезультатными, должна быть использована сила, но только с санкций Совета Безопасности ООН. Как отмечал Н. Макиавелли, надо знать, что с врагом можно бороться двумя способами: во-первых, законами, во-вторых, силой. Первый способ присущ человеку, второй — зверю; но так как первого часто недостаточно, приходится прибегать и ко второму³.

¹ URL: <http://www.newsplayer.ru> (дата обращения: 25.11.2013).

² URL: <http://www.un.org/secureworld> (дата обращения: 25.11.2013).

³ См.: *Макиавелли Н.* Государь. М., 1990.

Поддержание миропорядка, безопасности, предотвращение войны, упорядочение международных экономических и иных отношений — это основное предназначение международного права, которое зародилось по мере развития отношений между государствами и со временем эволюционировало, изыскивая пути к самосовершенствованию.

Сегодня границы национальных государств оказались прозрачными для всех проблем, которые несут глобальный рынок, мировая политика, информационная и интеллектуальная открытость.

Процесс глобализации приводит к качественному изменению и ограничению традиционных функций национальных государств, одновременно к еще большему усилению международных и транснациональных организаций. Уже существуют международные организации, решения которых напрямую не зависят от воли и права национальных государств, но при этом ими признаются, — ЕСПЧ и Международный уголовный суд.

Соотношение национального и международного права. Компонентами глобальной мировой системы являются государства, международные организации, международные судебные органы и т. д. Все они взаимодействуют на основе международного права.

Предмет международного права — любые публично-правовые отношения, непосредственно затрагивающие интересы государств. Предмет национального права — внутригосударственные общественные отношения. Международное право регулирует отношения между государствами, а также между ними и другими участниками глобальной мировой системы. В отличие от него национальное право регулирует публично-правовые и частноправовые отношения между лицами и организациями, находящимися в сфере юрисдикции национального государства.

Глобализация отражает усиление взаимозависимости государств в сферах экономики, экологии, образования и др. В материалах Международной конференции об охране окружающей природной среды в Рио-де-Жанейро в 1992 г.¹ и Конференции стран об устойчивом развитии в Йоханнесбурге в 2002 г.² эти процессы нашли отражение, однако они не должны сводить на нет национально-государственные и иные различия.

Происходящая в современном мире глобализация направлена на сближение национального и международного права. Но она не ведет

¹ URL: <http://www.zaki.ru/pagesnew.php?id=1177> (дата обращения: 25.11.2013).

² URL: http://www.carecnet.org/conferences_and_events/johannesburg-2002/ (дата обращения: 25.11.2013).

к их полному слиянию или поглощению одного другим. Английский ученый, член Палаты лордов Д. Ллойд утверждал: подчинение нормам международного права не влечет растворение государственного суверенитета в более высоком государственном образовании; это скорее признание суверенными государствами системы правовых принципов, обязательных для данных государств. Ограничения налагаются только на действия в международной, но не во внутренней сфере¹.

Внутреннее право оказывает влияние на международное право. Это происходит разными путями, один из которых — предопределение сущности и содержания международного права через нормы о внутренней и внешней политике, другой — воздействие на создание и осуществление норм международного права (порядок заключения международных договоров и т. п.). Косвенное влияние оказывают национальные нормы, преобразованные в международные, — обычные нормы, нормы об иностранцах, посольствах и т. д., принципы внешней политики, нормы, которые могут служить образцами при обеспечении прав человека.

Общеизвестно, что необходимым правовым компонентом глобальной мировой системы является международное право, обеспечивающее согласованность на глобальном уровне. Оно призвано регулировать отношения между государствами, между государствами и международными организациями, между государством и иностранными юридическими или физическими лицами. «Ложным не может быть многим народам присущее мнение», — утверждал Гесиод². В связи с этим можно сказать, что международное право устанавливает верховенство права в международных отношениях, с его нормами согласны подавляющее большинство государств.

Нормы международного права юридически обязательны, их нарушение предполагает ответственность. Например, по решению Совета Безопасности ООН допустимо использование силы. Согласно Уставу ООН право государств на войну запрещено. Государства определяют средства разрешения споров. Обращение к силе в этих целях рассматривается как нарушение международного мира и безопасности. Государства могут обращаться к силе только в четко обозначенных Уставом ООН случаях (прежде всего в порядке самообороны)³.

¹ См.: Ллойд Д. Право, суверенитет и государство // Идея права / пер. с анг. М. А. Юмашева. М., 2002. С. 192–226.

² URL: http://www.textfighter.org/raznoe/History/Article/est_pravo_estestvennoe_narodov_prirode.php (дата обращения: 25.11.2013).

³ См.: URL: http://www.gumer.info/bibliotek_Buks/Polit/Article/ustav_oon.php (дата обращения: 25.11.2013).

Г. Гроций в 1625 г. писал: «Народ, нарушающий право естественное и право народов, подрывает основу своего собственного спокойствия в будущем¹. Игнорирование принципов международного права, даже при самых благих намерениях, может привести к катастрофическим результатам: войны в Афганистане, Ираке и Ливии должны служить серьезным предупреждением об этом.

Существует и развивается взаимосвязь между национальным и международно-правовым (глобальным, региональным, двусторонним) уровнями правового регулирования. Как уже отмечалось выше, национальные правовые системы воздействуют на формирование норм международного права. Международное право, в свою очередь, влияет на национальное законодательство, и это влияние неуклонно растет. Принимая на себя международное обязательство, государство обязано обеспечить его выполнение на всей своей территории, в районах, находящихся под его юрисдикцией.

Источники права — это внешняя форма его выражения. В развитом национальном праве формы его существования четко определены: конституция, законы и т. д. В международном праве нет точно установленного перечня его источников. Главное в содержании международного права — его нормы, обычные и договорные. Основными источниками международного права являются международные договоры и международные обычай. Кроме этих основных источников, Международному Суду ООН предписано при решении споров на основании международного права применять также общие принципы права, признанные цивилизованными нациями; судебные решения и доктрины наиболее квалифицированных специалистов по публичному праву различных наций в качестве вспомогательного средства для определения правовых норм (ст. 38 Статута Международного Суда ООН).

Государство не обязано следовать нормам международных договоров, в которых оно не участвует, но, несмотря на это, должно в своей деятельности не отступать от основных принципов международного права, в том числе не изложенных в международных договорах этого государства. Данные принципы отражены в ст. 2 Устава ООН и в Декларации о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом ООН и включают в себя: суверенное равенство государств; воздержание от угрозы силой или ее применения в международных отношениях; разрешение международных споров мир-

¹ Гроций Г. О праве войны и мира. М., 1956.

ными средствами; невмешательство в дела, входящие во внутреннюю компетенцию государств; обязанность государств сотрудничать во внешней сфере; равноправие и самоопределение народов; нерушимость государственных границ; территориальную целостность государств; уважение прав человека и основных свобод; добросовестное выполнение международных обязательств¹. Соглашения, заключаемые государствами, не должны противоречить основным принципам международного права.

В достижении единообразного толкования и применения международного права ключевую роль играет Международный Суд ООН. Все государства — члены ООН являются участниками Статута Международного Суда ООН², а Статут составляет неотъемлемую часть фундаментального договорного источника международного права — Устава ООН. Государства, которые не являются членами ООН, также могут стать участниками Статута. Примерно треть государств — участников Статута признали юрисдикцию Суда обязательной «по всем правовым спорам» в соответствии со Статутом.

Перспективы развития национальных государств и национальных правовых систем в условиях глобализации. Глобализация в ее новом измерении и глобальное право стремятся выйти за рамки сложившегося в XX в. международного права. Попытки возглавить этот процесс, его направлять и, как следствие, получать наибольшие преимущества активно предпринимаются со стороны ведущих стран мира, прежде всего США.

Господство всемирного финансового капитала и ТНК не может не привести к ограничению суверенитета национальных государств. Глобализм позволяет управлять государством так же, как управляют предприятием. Широко распространено мнение, что в условиях мировой глобализации государство становится экономически неэффективным. Однако мировой финансовый кризис, начавшийся в 2008 г., свидетельствует об обратном: в его основе — поспешное финансовое deregулирование и нежелание или неспособность государств создать адекватную систему контроля над спекулятивными финансовыми операциями.

Американский философ японского происхождения Ф. Фукуяма говорит: «Я уверен в наличии общеисторической тенденции развития человеческого общества в направлении демократической формы

¹ См.: URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/intlaw_principles.shtml (дата обращения: 25.11.2013).

² См.: URL: <http://www.icj-cij.org/homepage/ru/icjstatute.php> (дата обращения: 25.11.2013).

правления, но я не считаю возможным ускорить данный процесс — тем более используя для этого военную силу или вмешательство в дела других государств»¹. Вместе с тем Фукуяма уверен, что весь мир рано или поздно примет западную модель правления добровольно как историческую необходимость.

Профессор Колумбийского университета (США), лауреат Нобелевской премии по экономике Дж. Стиглиц отмечает: последствия глобализации во многом зависят от деятельности национальных правительств. Одна из его основополагающих идей — возрождение роли государства в рыночной экономике. Он не считает, что «рынки способны сами решить все социальные проблемы. Неравенство, безработица, загрязнение окружающей среды — все это проблемы, в решении которых государству принадлежит важная роль»².

Вопросы для контроля (самоконтроля)

1. Что понимается под глобализацией и каковы ее основные признаки?
2. Каковы причины глобализации? Какие факторы ее определяют?
3. Каковы позитивные и каковы негативные стороны глобализации?
4. Каковы особенности глобализации в сфере государства и права?
5. Каковы перспективы глобализации в сфере государства и права?
6. Каково место России в процессах глобализации?

Вопросы для обсуждения на семинаре

1. Понятие и признаки глобализации.
2. Причины и основные факторы глобализации.
3. Позитивные и негативные стороны глобализации.
4. Особенности и формы глобализации в сфере государства и права.
5. Перспективы развития национальных государств и правовых систем в условиях глобализации.
6. Место России в глобализирующемся мире.

¹ URL: <http://www.igls.com.ua/dialogs/662/> (дата обращения: 25.11.2013).

² Стиглиц Дж. Глобализация: тревожные тенденции / пер. с англ. Г. Г. Пирогова. М., 2003.

Темы письменных работ, рефератов и докладов

1. Понятие и признаки глобализации.
2. Позитивные и негативные стороны глобализации.
3. Правовое отражение и опосредование мировых интеграционных процессов.
4. Проблема мирового правопорядка.
5. Идея глобального права.
6. Соотношение национального и международного права.
7. Место России и ее правовой системы в глобализирующемся мире.
8. Причины ускорения глобализационных процессов в различных сферах общественной жизни.
9. Причины ускорения глобализационных процессов в сфере экономики, в менеджменте, бизнесе, информатике, политике и т. д. (*Тема привязывается к будущей специальности обучающегося.*)
10. Перспективы развития национальных государств в условиях глобализации.
11. Место России в глобализующемся мире.

Основная литература

Общая теория права и государства: учебник / под ред. В. В. Лазарева. 5-е изд. М.: Норма, 2010. @Znaniум.

Рассолов М. М. Теория государства и права: учебник для вузов / под ред. М. М. Рассолова, В. О. Лучина, Б. С. Эбзеева. М., 2012. @Znaniум.

Теория государства и права: курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. 3-е изд. М., 2013. @Znaniум.

Теория государства и права: учебник / под ред. А. Г. Хабибулина, В. В. Лазарева. 3-е изд. М., 2011. @Znaniум.

Дополнительная литература

Бредихин А. Л. Суверенитет как политico-правовой феномен. М., 2012. @Znaniум.

Гулин Е. В. Права человека: учеб. пособие. М., 2013. @Znaniум.

Игнатенко Г. В. Международное право и внутригосударственное право: проблемы сопряженности и взаимодействия: сб. науч. публикаций за сорок лет (1972–2011 гг.). М.: Норма, 2012. @Znaniум.

Калинichenko П. А. Европейский Союз: право и отношения с Россией: монография. М., 2012. @Znaniум.

Лукашева Е. А. Человек, право, цивилизации: нормативно-ценностное измерение. М.: Норма, 2013. @Znaniум.

Интеллектуальная карта

Интеллектуальная карта 21-01



гражданина, соблюдать и защищать Конституцию Российской Федерации, защищать суверенитет и независимость, безопасность и целостность государства, верно служить народу».

Раздел II. Сборник задач

01. Что имели в виду римские юристы?

Из Древнего Рима пришел к нам афоризм «*Summum jus summa injuria*» («Высшее право есть высшая несправедливость»).

В чем суть этого афоризма? Как вы его понимаете?

02. Право и мораль в преамбуле Конституции Российской Федерации

Разграничьте правовые и моральные аспекты в преамбуле Конституции РФ:

«Мы, многонациональный народ Российской Федерации, соединенные общей судьбой на своей земле, утверждая права и свободы человека, гражданский мир и согласие, сохраняя исторически сложившееся государственное единство, исходя из общепризнанных принципов равноправия и самоопределения народов,

чтя память предков, передавших нам любовь и уважение к Отечеству, веру в добро и справедливость,

возрождая суверенную государственность России и утверждая незыблемость ее демократической основы,

стремясь обеспечить благополучие и процветание России, исходя из ответственности за свою Родину перед нынешним и будущими поколениями, сознавая себя частью мирового сообщества, принимаем КОНСТИТУЦИЮ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ».

03. Право и мораль в клятве Президента Российской Федерации

Разграничьте правовые и моральные аспекты в присяге Президента РФ (ч. 1 ст. 82 Конституции РФ):

«Клянусь при осуществлении полномочий Президента Российской Федерации уважать и охранять права и свободы человека и

04. Попытка спасти закончилась неудачей

Поехал как-то деревенский парнишка на мотоцикле в соседнюю деревню. Шлем не надел, а вот фуфайку накинул, причем задом наперед, поскольку время было холодное. Один из поворотов ему одолеть не удалось, и он улетел в канаву, потеряв сознание. Ехавший в это время по дороге грузовик остановился, и пассажиры бросились бедняге на помощь. В суматохе один из спасающих заметил, что голова у парня неестественно вывернута, и попытался вернуть ее в «правильное положение». В результате предпринятых мер по его спасению подросток погиб — задохнулся.

Должны ли спасавшие, по вашему мнению, отвечать за причинение смерти?

05. Дайте юридический совет

В радиопередаче на правовую тему радиослушательницей был задан следующий вопрос (реальная ситуация): «Мой брат убил родителей, поджег дом и скрылся с места преступления. Я похоронила родителей и за свой счет восстановила дом. Теперь полиция требует, чтобы я прописала в него находящегося в розыске брата: формально он не осужден и должен быть где-то прописан. Как мне быть?»

Дайте ответ радиослушательнице.

06. Нужна ли ответственность за суицид?

В законодательстве всех стран мира существует юридическая ответственность за убийство — лишение жизни другого человека.

Следует ли, по вашему мнению, установить юридическую ответственность за неудавшуюся попытку самоубийства? Обоснуйте свою позицию.

07. Эвтаназия: «за» или «против»?

В Совете Федерации состоялось парламентское слушание, на котором обсуждался законопроект, легализующий (при определенных

условиях) эвтаназию — прекращение жизни тяжело больного человека по его просьбе.

Вы склонны поддержать данный законопроект или выступить против?

08. Пожалели беднягу

Проходящие по улице граждане заметили подвыпившего мужчину, уснувшего около дома под дождем. Пожалев беднягу, они занесли его во двор дома и бросили на сено в сарае. Однако в сене находилась острием вверх брошенная кем-то коса. В результате глубокого проникающего ранения хозяин дома погиб.

Должны ли граждане отвечать перед законом, и если должны, то за что именно?

09. Конституционный спор

Статья 9 Конституции РФ устанавливает: «Земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории». В практике возник спор, в ходе которого одни утверждали, что под «народами, проживающими на соответствующей территории» Конституция понимает малые народы, на территории проживания которых находятся природные богатства, другие — народ соответствующего субъекта РФ, трети — весь народ Российской Федерации.

Разъясните, кого следует понимать под «народами, проживающими на соответствующей территории»? Кому, по вашему мнению, должны принадлежать на праве собственности природные богатства России?

10. Проверка бронежилета

Подвыпивший охранник московского банка попросил коллегу ударить его ножом в грудь, дабы проверить бронежилет на прочность. Коллега ударил... Бронежилет не выдержал и 25-летний охранник умер от удара ножом в сердце.

Кто и за что именно будет отвечать в этой ситуации?

11. Удар током

Гражданин, пытаясь поставить «жучок» (фальшивую перемычку), полез в электрический щиток и был убит ударом электрического тока.

Можно ли считать, что он тем самым понес наказание за свое преваршение?

12. Обманула целую деревню

Женщина-предприниматель обратилась к односельчанам с просьбой выступить поручителями за нее в банке. Не вникая в суть дела, те подписывали требуемую бумагу.

Спустя год женщина-предприниматель выехала из села в неизвестном направлении. А еще год спустя все подписавшие были вызваны в суд по иску банка о невозврате кредита. Каждого из поручителей суд обязал выплатить банку сумму около 50 тыс. руб. (при средней заработной плате сельчан в то время около 3 тыс. руб. в месяц).

Кто виноват в возникшей ситуации и как вы оцениваете решение суда?

13. Неудачное гранатометание

Во время выполнения учебного метания гранаты у одного из курсантов зазвонил мобильный телефон. Машинально курсант полез за телефоном — и граната разорвалась у него в руке, раздробив ему кисть.

Виноват ли кто-либо в этой ситуации, и если да, то кто и в чем именно?

14. Опасная композиция

Супруга зашла на кухню и увидела, что ее муж дергается в конвульсиях, держась за электрический чайник, включенный в розетку. Она схватила швабру и постаралась отбросить мужа от электроприбора, сломав при этом ему руку в двух местах. В ходе последующего «разбора полетов» выяснилось, что до этого момента муж слушал альбом своей любимой группы на плеере и при этом слегка пританцовывал.

Должна ли в данном случае женщина отвечать за причинение вреда?

15. Интерактивный опрос

В связи с арестом совладельца ЮКОСа Л., подозреваемого в присвоении государственного пакета акций предприятия «Апатиты», допросом двух других совладельцев компании Х. и Н. третий канал телевидения провел интерактивный телефонный опрос. Телезрителям был задан следующий вопрос: «Какие чувства вызывают у вас аресты олигархов?»

По итогам опроса получены следующие результаты (количество звонков в студию на телефоны интерактивного опроса):

удовлетворение — 10 536;
сомнение — 804;
тревогу — 2272.

Прокомментируйте результаты интерактивного опроса¹.

16. За что пострадал генерал-полковник?

В связи с преступлением, совершенным майором Е. (вооруженное нападение на граждан в универсаме «Остров»), был снят с должности начальник Главного управления внутренних дел г. Москвы генерал-полковник П.

Соответствует ли данное решение общим принципам юридической ответственности?

17. Всякое ли право подлежит защите?

Студентка-старшекурсница, готовясь к государственным экзаменам, обратилась в фирму, которая гарантировала ей быстрое и качественное написание дипломной работы. В процессе защиты дипломной работы обнаружилось, что она содержит грубые ошибки, опечатки, элементы плагиата, в связи с чем данная дипломная работа была оценена «неудовлетворительно». Студентка обратилась с иском в суд, требуя взыскания с фирмы уплаченной суммы, неустойки и морального вреда.

Исходя из общих принципов права, как должно быть решено данное дело?

18. Знание — сила

Некая организация обратилась к ученому-правоведу с просьбой провести научный анализ правового положения известной коммерческой фирмы. Подписав соглашение и получив аванс, ученый случай-

¹ Источник: ТВЦ, 4 июля 2003 г., телепередача «События — время московское».

но узнал, что результатами его анализа собираются воспользоваться для рейдерского захвата этой фирмы.

Как, по вашему мнению, должен поступить ученый-правовед?

19. Взрывоопасный баллон

Утром 12 декабря 2009 г. оператор АЗС, зная, что заправка газовых баллонов бытового назначения на автогазозаправочных станциях запрещена, принял от работников фирмы «Паркет Плюс» 12-литровый стальной сварной газовый баллон для наполнения. Не выявив наличие в баллоне остатка сжиженного углеводородного газа, оператор наполнил баллон пропанобутановой газовой смесью сверх установленных норм.

Работники фирмы «Паркет Плюс» принесли данный баллон для использования при монтаже натяжных потолков в квартире клиента, расположенной в многоэтажном доме. При термическом расширении содержимого баллона появилась трещина, содержимое емкости во взаимодействии с воздухом образовало взрывоопасную смесь. В связи с этим произошел химический взрыв, повлекший пожар и разрушение железобетонных конструкций дома, в результате которого от полученных телесных повреждений скончались два работника «Паркет Плюс» и пять жильцов дома, в том числе несовершеннолетняя девочка.

Кто, по вашему мнению, виновен в наступивших негативных последствиях? Кто и за что именно должен понести юридическую ответственность?

20. За плату или бесплатно?

В ходе обсуждения проекта федерального закона «О праве на информацию» столкнулись две точки зрения. Одна заключалась в том, что государственные органы и учреждения, располагающие информацией, имеющей значение для осуществления прав граждан, обязаны предоставлять им эту информацию по их запросу бесплатно. Другая точка зрения состояла в том, что данная информация должна предоставляться гражданам за плату.

Аргументируйте свое мнение по данному вопросу.

21. Предоставление скидок по религиозному принципу

Директор ООО «Файда» через газету «Восточный рынок» обещал скидки на автомобильные и другие товары, а также на предоставление стоматологических услуг мусульманам. Между тем в соответст-

вии с Федеральным законом от 26 сентября 1997 г. № 124-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» установление преимуществ, ограничений или иных форм дискриминации в зависимости от отношения к религии не допускается.

Прокуратура Республики Башкортостан предостерегла предпринимателя о «недопустимости осуществления экстремистской деятельности». «В результате вмешательства прокуратуры нарушения законодательства о противодействии экстремизму допущено не было», — говорится в сообщении пресс-службы.

В свою очередь, директор ООО счел вынесенное ему предостережение незаконным и обратился в суд. В заявлении он указал, что объявление в газете о предоставлении скидок мусульманам, по его мнению, ничьи права и свободы не нарушило.

Какое решение, по вашему мнению, должен принять суд?

22. Морально-правовая задача от Ю. Ю. Болдырева

Зимой и весной 1995 г. Г. А. Явлинским был поставлен вопрос: имеет ли он право, ведя конфиденциальные переговоры о финансировании, соглашаться на какие-то условия, не вынося их на обсуждение руководящих органов партии и даже не ставя партию в известность об этих условиях? И главное: обязаны ли члены партии — депутаты выполнять обязательства, принятые таким образом? Обращаем внимание: здесь всех можно понять. Без денег избирательную кампанию не провести. И условия в ряде случаев выдвигаются такие, что публично заявить о них не очень прилично.

Как бы вы ответили на вопрос Ю. Ю. Болдырева?

23. Автодорожное происшествие

Молодой человек Н., сын известных в городе родителей, гоняя на высокой скорости на подаренном ему спортивном автомобиле, сбил на пешеходном переходе женщину с ребенком. Н. попытался скрыться, но был остановлен другими водителями, оказавшимися на месте происшествия. Собралась разъяренная толпа. Выти из автомобиля Н. отказался, заблокировав окна и двери. Тогда толпа разбила стекла в автомобиле, начала раскачивать его и в конце концов перевернула. Кто-то чиркнул спичкой и машину охватило пламя (установить конкретного виновника поджога автомобиля следствию не удалось). Не успев выбраться из горящего автомобиля, Н. погиб.

Кто и в чем в данной ситуации виноват? Кто должен быть привлечен к ответственности и за какие именно действия? Какова форма вины участников конфликта?

24. Нужно ли каждому цифровое имя?

В печати оживленно обсуждается проблема присвоения гражданам электронного цифрового имени (идентификационного номера). Одна точка зрения заключается в том, что использование идентификационного цифрового имени сделает прозрачными учет, отчетность, платежи, упростит предоставление государственных услуг и налоговые взаимоотношения граждан с государством, будет способствовать укреплению нравственности, порядочности и честности. Согласно другой присвоение человеку цифрового имени противоестественно, сближает человека с машиной, унижает человеческое достоинство, упрощает давление государства на граждан, сделает прозрачной личную жизнь граждан, будет способствовать развитию разнообразных махинаций и жульничества.

Обоснуйте свою точку зрения по данному вопросу.

25. Должно ли государство регулировать Интернет?

В СМИ столкнулись две точки зрения по вопросу о государственном регулировании работы Интернета. Одна точка зрения заключается том, что Сеть, возникшая как международная негосударственная общественная инициатива, должна и далее оставаться зоной, максимально свободной от государственного регулирования. Сторонники другого подхода указывают: Интернет становится зоной делового общения, торговли и расчетов, распространения интеллектуальной собственности, оказания государственных услуг, разнообразных политических и социальных инициатив и в силу этого не может находиться вне сферы государственного регулирования.

Обоснуйте свою точку зрения по данному вопросу.

26. Иск к Министерству РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий за разбитое окно

В октябре 2011 г. гражданка Б. обратилась в городское управление Министерства РФ по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий за помощью. Женщина не могла попасть в собственную квартиру, поскольку входная дверь захлопнулась, а ключ остался внутри квартиры. При-

бывшие по вызову спасатели проникли в запертую квартиру через балконное окно, которое пришлось вскрыть. В результате конструкция окна была повреждена, и оно перестало нормально закрываться.

Б. обратилась в суд с требованием к муниципальному казенному учреждению «Управление по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям города Белгорода» возместить ей ущерб, причиненный повреждением балконного окна. Она оценила ущерб более чем в 26 тыс. руб., а моральный вред — в 24 тыс. руб.

Как, по вашему мнению, следовало бы разрешить данное дело?

27. Доносительство как элемент правовой культуры

Известно, что высокий уровень законопослушности в США и странах Западной Европы в немалой степени основывается на институте доносительства: дети доносят на родителей, подчиненные — на начальников, соседи — на соседей, водители — на водителей и т. д. Из-за этого человек постоянно чувствует себя под контролем и есть уверенность, что ни одно существенное правонарушение не останется незамеченным и ненаказанным.

В ряде случаев (в США, например) деятельность доносителей стимулируется материально — за сообщение о совершенном правонарушении государство выплачивает вознаграждение.

Надо ли в России стимулировать развитие доносительства? Является ли этот институт той «столбовой дорогой», по которой должна развиваться правовая культура?

28. Рекламная мистификация

Компания «Б.» в рекламном проспекте объявила себя «кандидатом в поставщики олимпиады» в категории «закуска к пиву». Олимпийский комитет России предъявил иск к компании о запрещении использования данного наименования на том основании, что указанной категории поставщиков не существует, соответственно, нет и кандидатов в нее.

Компания в суде заявила, что указанное рекламное объявление — невинная шутка, обычная «рекламная мистификация». Действительно, такой категории поставщиков не существует. Однако нельзя запретить то, что не существует: «все разрешено, что не запрещено».

Кто, по вашему мнению, прав в данной ситуации? Как бы вы разрешили это дело?

Раздел III. Сборник ситуаций

01. Дело Скоки.

Национал-социалистическая партия Америки против деревни Скоки

Суть дела языком журналистов

Тридцать лет назад крошечная нацистская партия Америки задумала провести профашистскую демонстрацию в пригороде Чикаго Скоки, где жили многие евреи, пережившие катастрофу. Мэр Скоки запретил демонстрацию, так как многие жители Скоки — евреи, пережившие ужасы Второй мировой войны, грозили устроить беспорядки. Тогда нацисты обратились в суд. Адвоката им предоставил ACLU (Американский союз защиты гражданских свобод), и он выиграл нацистам право на демонстрацию. Любопытно, но американские нацисты так никогда и не провели демонстрацию в Скоки, поскольку их лидер Ф. Коллин решил в последний момент, что вердикт суда является большой победой свободы слова и его вполне достаточно для партии.

Некоторые считают, что одиозное дело Скоки, решение по которому позволило нацистам, одетым в униформу, совершить марш по улицам квартала, где проживали евреи, пережившие геноцид во время Второй мировой войны, являет собой экспесс применения первой поправки. Однако, как указывает А. Мейер, «когда все завершилось, никто не захотел присоединиться к нацистам. Они высказали свое мнение, и оно было отвергнуто». Более того, они не превратились в героев. Жители Скоки, несомненно, испытали страдания, но при этом важным обстоятельством было то, что, будучи предупреждены заранее, они имели возможность уйти из дома, избежав тем самым прямого воздействия оскорбления. Тот же принцип, который обеспечил право нацистам совершать марш по Скоки, дал возможность М. Л. Кингу провести демонстрацию в предместье Бирмингема, населенном белыми, и позволил многим другим донести до американской публики свои убеждения. Дело Скоки символизирует победу терпимости над нетерпимостью.

(Сандра Коливер)

Предыстория

Неонацистское объединение «Национал-социалистическая партия Америки» (NSPA) запланировало марш в небольшом городе Скоки (Иллинойс). Значительное число проживающих в Скоки были жертвами Холокоста.

Этому решению предшествовало обращение лидера партии Ф. Коллина к властям Чикаго с просьбой дать разрешение на проведение марша в парке Маркет (где был расположен штаб партии). Однако муниципалитет потребовал у организаторов исключительно большую сумму в качестве страховки, мотивируя это тем, что марш может сопровождаться актами агрессии и может принести ущерб городскому хозяйству. После этого Коллин пригрозил провести марш в Скоки.

Развитие ситуации

Окружной суд штата Иллинойс наложил запрет на демонстрацию нацистской униформы и свастики во время проведения марша в Скоки. Оспаривать этот запрет в суде высшей инстанции вызвался ACLU. ACLU предоставил своего адвоката Дж. Бартона. Он аргументировал, что запрет окружного суда нарушает первую поправку по отношению к свободному самовыражению участников марша. Тем не менее Апелляционный и Верховный суды Иллинойса оставили запрет в силе, и дело направилось в Верховный суд США. 14 июня 1977 г. Верховный суд США постановил устроить слушания по этому делу в Верховном суде Иллинойса. Особо подчеркивалось: «Если Штат собирается наложить ограничение на права, защищаемые первой поправкой, он должен обеспечить строгие процедурные гарантии, включая возможность немедленной апелляции. В случае отсутствия подобной процедуры Штат должен разрешить собрание или митинг. В данном случае предписание Верховного суда Иллинойса содержало ограничение этих прав».

По запросу Верховного суда США Апелляционный суд Иллинойса отменил запреты на все, кроме свастики. Верховный суд Иллинойса, в свою очередь, устроил очередные слушания этого дела, направленные на выяснение следствий первой поправки в отношении свастики. Защитники жителей Скоки утверждали, что для жителей-евреев сам вид свастики эквивалентен акту физической агрессии.

Тем не менее Верховный суд Иллинойса разрешил NSPA устраивать демонстрацию, постановив, что свастика является символиче-

ской формой речи и тем самым охраняется первой поправкой. Кроме того, было отмечено: свастика сама по себе не относится к так называемым «словам, провоцирующим конфликт».

Непосредственные последствия решения

Летом 1978 г. NSPA провела три демонстрации, но в двух районах Чикаго. Общественное внимание к этим демонстрациям было исключительно низким, но известность дела за счет разбирательства в Верховном суде США обеспечило внимание прессы.

В качестве ответа на действия суда часть жителей Скоки, пострадавших во время Холокоста, создали музей, посвященный памяти погибших в концентрационных лагерях.

Общественный резонанс

Факт, что неонацистскую организацию защищал Американский союз защиты гражданских свобод, вызвал большой резонанс среди американских общественных организаций. В частности, выражая свое несогласие с руководством ACLU, из его состава вышли около 30 тыс. человек (15% всей ACLU), что повлекло отток из организации около 500 тыс. долл. членских взносов.

Исполнительным директором ACLU в то время являлся А. Нейер, этнический еврей, родившийся в Берлине в 1930-х гг. и пострадавший от Холокоста во время Второй мировой войны. Разъясняя свою позицию по этому делу, Нейер в 1979 г. написал книгу «Защищая моего врага: американские нацисты, дело Скоки и риски свободы».

Несмотря на то что никакие принципиально новые юридические аргументы во время рассмотрения дела Скоки не прозвучали, книга Нейера последовательно разъясняла его либертарианскую позицию. В частности, Нейер приводит письмо, полученное среди сотен других во время процесса по делу Скоки: «Единственное, чего мне хочется... если нас обоих в один прекрасный день заставят идти в колонне до крематория, вы будете шагать во главе процессии, распевая осанну в честь свободы слова для ваших мучителей».

Также Нейер делает следующее замечание: «Я никогда бы не стал защищать свободу слова в Скоки, если бы не знал, что лучший способ защиты от повторения Холокоста — общество, в котором любое вмешательство в свободу слова не остается без внимания»¹.

¹ См.: URL: <http://ru.wikipedia.org>.

Вопросы

1. Даже многие американцы посчитали дело Скоки эксцессом американской демократии. Каково ваше мнение? Должны ли лица, исповедующие фашистские взгляды, пользоваться свободой выражения своих убеждений?

2. Можно ли считать решение Верховного суда США по данному делу «универсальным стандартом» прав человека, имеющим международное значение?

02. Нашли адекватный ответ?

В конце 1980-х — начале 1990-х гг., когда были сняты таможенные ограничения и поток дешевых подержанных иномарок устремился в Россию, транспорт с машинами приходил в Находку (Владивосток был тогда еще закрытым городом) и уже оттуда по шоссейным дорогам разгонялся по Дальнему Востоку и всей России.

Но не обошлось без инцидентов. На глухих таежных трассах караваны машин останавливали бандиты, перегонщиков выбрасывали из машин или даже убивали, машины отгоняли на заранее подготовленные площадки и продавали. Поскольку прибывшие в порт машины не имели владельцев, в ГАИ не были зарегистрированы, раскрыть такие преступления было крайне сложно.

Милиция вскоре нашла адекватный ответ — стала высыпать ложные караваны. С виду — обычные, а на самом деле — загруженные под завязку вооруженными оперативниками. Таким способом было уничтожено около полутора десятков вооруженных банд.

И все бы ничего, но со временем пришлось обратить внимание на одну деталь: задержанных из таких поездок, как правило, не привозили — только трупы. А в милицейских рапортах стандартно писалось, что бандиты оказали вооруженное сопротивление и поэтому были уничтожены на месте.

В итоге жесткие и решительные меры милиции возымели действие — вооруженные нападения на караваны машин прекратились.

Вопросы

1. Сформулируйте свое мнение о данной ситуации.
2. Какие требования должны предъявляться к методам борьбы с преступностью?
3. К каким последствиям может привести использование «эффективных методов», стоящих на грани законности?

03. Меры борьбы с духовным кризисом

Депутатами Государственной Думы И. М. Братищевым, Г. В. Костыным, В. С. Романовым, П. В. Романовым, Ю. К. Севенардом, В. И. Шандыбиным, В. С. Шевелухой (фракция КПРФ) был внесен в порядок законодательной инициативы проект федерального закона «Об экстренных мерах по выводу России из кризиса, обеспечению социально-экономического развития страны», который содержал, в частности, следующую норму (ст. 25):

«Запрещается издание в печати и воспроизведение по радио и телевидению, в кино произведений, прививающих безнравственность, насилие, нарушающих требования морали, воспитывающих национальную рознь и антипатриотизм. Создаются открытые общественные комиссии деятелей культуры и представительных органов власти по оценке соответствия печатной кино-, радио- и телепродукции этическим требованиям...»

Вопросы

1. Соответствует ли данное положение Конституции РФ?
2. Проанализируйте возможный правовой механизм реализации данного положения в случае, если бы оно было принято.

04. Виноват робот

Сломавшийся биржевой робот в ходе торгов на срочном рынке FORTS биржи ММВБ-РТС принес своему владельцу многомиллионный убыток. Об этом сообщает «Интерфакс».

По данным начальника дилингового центра «Металлинвестбанка» С. А. Романчука, некий робот «сбоянул» на фьючерсах USD/RUB. Как указывает «Интерфакс», 21 июня с 18:00 по московскому времени биржевой робот в течение двух минут покупал валюту по 33,9 руб. и продавал по 32,75 руб., совершив сделок в общей сложности примерно на 700 млн долл.

При этом Романчук оценил максимальный убыток от действий биржевого робота в размере 4,3 млн долл. Источник «Интерфакса» на финансовом рынке считает, что убыток составил не менее 2 млн долл.

Кому принадлежит робот, ММВБ-РТС не раскрывает. Участники рынка считают, что подобные объемы сделок мог позволить себе только робот, принадлежащий крупному банку. В то же время представитель ММВБ-РТС заявил: отмена совершенных роботом сделок

проводиться не будет. «Каждый участник сам отвечает за своего робота, за его и свои действия», — заявили на бирже.

Торговым роботом называется специальная компьютерная программа, способная самостоятельно отслеживать данные по нескольким индексам на фондовых биржах и на их основе совершать сделки покупки или продажи. Считается, что подобные программы могут стать причиной технических сбоев на биржах, поскольку зачастую делают большие объемы заявок, не приводящих к сделкам¹.

Вопросы

1. Является ли биржевой робот субъектом юридической ответственности?

2. Кто, по вашему мнению, должен отвечать за ошибочные действия биржевого робота?

05. Новые невыездные

Новую эффективную меру борьбы с неплательщиками взяла на вооружение Федеральная служба судебных приставов (ФССП России). В отношении граждан, имеющих задолженность по платежам, признанную судом, выносится постановление, запрещающее им покидать пределы России. Только в Санкт-Петербурге в первом полугодии 2007 г. было вынесено 593 постановления о временном ограничении выезда. В результате 69 должников незамедлительно погасили задолженность, 6 были задержаны и возвращены на границе. Примерно столько же постановлений было вынесено в Москве. Опыт Москвы и Санкт-Петербурга перенимают другие регионы России.

Поясняя складывающуюся практику, заместитель главы ФССП России отметил: речь чаще всего идет о довольно больших суммах задолженности и людях, которые с достаточной степенью вероятности выезжают за границу, чтобы избежать исполнения долга. На вопрос о соблюдении конституционных прав граждан он ответил, что в законодательстве о въезде и выезде содержится общая норма, разрешающая ограничение выезда для лиц, имеющих неисполненные обязательства. Он сослался также на определение Конституционного Суда РФ, который в феврале 2005 г. отказался принять к рассмотрению жалобу гражданина, столкнувшегося с подобным запретом. В отказном определении Суд указал: отказ в праве выезда за границу направ-

лен на защиту конституционно значимых целей и не может рассматриваться как нарушение конституционных прав граждан. В любом случае обращение в суд инициирует долгое разбирательство, в течение которого должник окажется невыездным.

Убедившись в эффективности новой меры борьбы с неплатежами, ФССП России намерена расширять сферу ее применения. Разрабатывается проект соглашения с Центральным банком РФ и Ассоциацией российских банков, которое позволит более эффективно взаимодействовать в сфере задолженности по кредитам. Ассоциация российских банков приветствует подобное соглашение, поскольку, по ее данным, доля просроченных гражданами кредитов на начало 2007 г. составила 2,7% (около 50 млрд руб.) и далеко не все кредиты обеспечены залогом. Это значит, что в категорию риска стать невыездными могут попасть десятки тысяч россиян¹.

Вопросы

1. Оцените меру, применяемую ФССП России, с позиций соблюдения прав человека и гражданина.

2. Соответствует ли подобная практика Конституции РФ?

3. Можете ли вы предложить альтернативные меры борьбы с неплатежами?

06. Немецкие танки дошли до российского суда

В пятницу начинается суд над единственным в России реконструктором исторической техники времен Великой Отечественной войны Вячеславом Веревочкиным. Прокурор Колыванского района Новосибирской области намерен привлечь его к ответственности за экстремизм. Любители фильмов о войне и члены исторических клубов в шоке: так можно и Вячеслава Тихонова с Татьяной Лиозновой за «Семнадцать мгновений весны» в суд отправить.

Все началось очень безобидно. В минувшие выходные в пригороде Новосибирска, к радости тысяч зрителей, реконструированные танки Веревочкина и джипы всех желающих наперегонки штурмовали снежную целину. А затем команда конструктора устроила инсценировку биталии. На поле сошлись Т-34 и немецкий танк «Прага». На машинах сидели ребята из военно-исторических клубов. Форма — со-

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2012/06/22/robot>.

¹ Независимая газета. 2007. 23 июля.

ветская и немецкая начала 40-х годов. По сценарию немецкий танк, как и положено, был «подбит», вермахт повержен.

«Немцы» живописно разлеглись на снегу, изображая убитых, под «Прагу» засунули дымовую шашку, на Т-34 подняли красный флаг. Народ ликовал, дети визжали от восторга.

Обрадовались и в местной прокуратуре. На следующий день Вячеслав Веревочкин узнал, что районного прокурора Алексея Войтова смущил тот факт, что на башне немецкого танка красовался прямой крест (не свастика — мы проверяли лично).

— На «разбор полетов» в прокуратуру мы принесли фотографию «Тигра» 1943 года и фото «Леопарда», стоящего на вооружении бундесвера сейчас. И попросили найти отличия в крестах... Нам казалось, что этого достаточно. Прокуроры даже слушать не стали, — возмущается конструктор.

Ему вручили под роспись бумагу. Орфография и пунктуация текста нами сохранены: «Веревочкин В. В., фактически являясь руководителем детского общественного объединения, по имеющимся чертежам совместно с детьми изготавлив модель танка 38 Т «Прага» самодельный тягач на базе ГАЗ-47, который принадлежит ему лично... Данная модель танка может быть использована для пропаганды и публичного демонстрирования нацистской атрибутики и символики, так как фактически является моделью танка, используемой немецкими войсками в ВОВ... Не исполнение федерального закона «О противодействии экстремистской деятельности» может привести к осуществлению экстремистской деятельности».

В четверг утром Вячеслав получил от прокуроров штраф 1 тыс. руб. за езду без номеров и техосмотра.

— Меня ни один гаишник не подумал наказать за танки. Документы на агрегаты и шасси есть. А как такие машины на учет поставить? Они же сделаны для кино (один из танков Вячеслав сделал специально для «Утомленных солнцем» Никиты Михалкова. — *«Известия»*) и военно-патриотических мероприятий, — недоумевает Веревочкин. — Машины стоят во дворе сельского дома и на воскресное шоу прошли своим ходом метров 200 за окопицу. Все!

В четверг Веревочкин не хотел говорить о сегодняшнем заседании. Его друзья надеются, что суд примет справедливое решение¹.

(А. Красиков, Новосибирская область)

¹ Известия. 2008. 21 марта.

Вопросы

1. Как отнестись к описанной журналистом ситуации? Имеет ли она правовую основу?
2. Каковы причины возникшей ситуации?
3. Какими правовыми способами можно разрешить возникшую проблему?

07. Госнаркоконтроль готовится в вузы. ФСКН намерена ввести принудительное тестирование студентов

Сразу два высокопоставленных чиновника Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков (ФСКН России) заявили, что с осени 2008 г. в ряде вузов Москвы будет введено принудительное тестирование студентов на употребление наркотиков. Заместитель директора ФСКН России В. В. Зубрин и начальник ФСКН по г. Москве В. Л. Хворостян считают, что такая мера поможет не допустить наркоманов к опасным профессиям, а также на госслужбу. Однако в крупнейших столичных вузах заявили, что им о введении тестирования еще ничего не известно, но они сделают все, чтобы достоинство студентов не было ущемлено. А правозащитники подчеркнули, что обязательное тестирование студентов на наркотики не соответствует ни одному федеральному закону и противоречит Конституции РФ.

Генерал-полковник В. В. Зубрин заявил вчера, что «идея тестирования студентов на наркотики находит в основном положительный отклик в обществе». «Тестирование необходимо вводить, чтобы не было трагедий. Необходимо выявлять наркоманов, чтобы не допускать их на работу в опасных профессиях», — пояснил господин В. В. Зубрин. «Принудительное тестирование студентов на наркозависимость мы поддерживаем, так как многие профессии не допускают, чтобы на них работали наркозависимые люди, — добавил господин Хворостян. — Если пилот самолета употребляет героин, то я не думаю, что кто-то захочет полететь на этом самолете».

Список вузов, где осенью может начаться принудительное тестирование на наркозависимость, в ФСКН не сообщили, сказав, что последнее слово останется за руководителями учебных заведений. Однако в Госнаркоконтроле дали понять, что речь идет в первую очередь об учебных заведениях, где готовят к профессиям, связанным с ограничениями по здоровью. «Учить в вузе наркомана, который никогда

не получит допуск к профессии, — выбрасывать деньги на ветер», — заявил «Ъ» руководитель департамента межведомственной и информационной деятельности ФСКН России А. Г. Михайлов. При этом господин Михайлов подчеркнул, что об отчислении студентов, заподозренных в употреблении наркотиков, речь идти не будет. «Тестирование нужно не для того, чтобы выгнать, а для того, чтобы выявить заболевание на ранней стадии и чтобы провести мониторинг ситуации с употреблением наркотиков среди учащихся. Это не ограничение прав и свобод, а первичная диагностика», — пояснил он.

По данным Государственного комитета РФ по контролю за оборотом наркотических средств, в России 5,1 млн человек «допускали немедицинское использование» наркотических средств. В Москве, где обучаются 1,2 млн студентов, на официальном учете состоит 29 тыс. наркоманов, из них более 70% — несовершеннолетние. По данным Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения, Москва занимает одно из первых мест в России «по распространенности наркомании». Особенной популярностью среди столичных потребителей наркотиков пользуются гашиш и марихуана.

Единственным вузом Москвы, где тестирование на употребление наркотиков проводится систематически на протяжении нескольких лет, является МГТУ им. Баумана. «Мы шесть лет проверяем на употребление наркотиков второкурсников факультета военного обучения. Это связано с тем, что мы готовим специалистов для ракетных и космических войск. Они связаны с повышенным риском, и проверка на наркотики там обязательна. Студенты это понимают и к тестированию относятся нормально. И могу констатировать: проблем с наркоманией у нас нет», — заявил «Ъ» директор учебно-методического центра «Здоровьесберегающие технологии и профилактика наркомании в молодежной среде» МГТУ Г. Ю. Семигин.

А вот руководство других столичных вузов категоричное заявление ФСКН России не подтвердило. «Мне о введении тестирования с ближайшей осени никто не говорил, — заявил «Ъ» ректор МГУ В. А. Садовничий. — Если нас обяжут это делать по закону, то, конечно, мы будем его соблюдать. Пока же нужно все взвесить, разобраться, как осуществлять это тестирование, и, разумеется, сделать все, чтобы студенты чувствовали себя достойно». В РУДН «Ъ» подтвердили, что подобное предложение от ФСКН России в вуз поступало. «Пока это всего лишь проект, далекий от реализации. И пока мы не обсудим его на ректорате, говорить о нем преждевременно», — заявил «Ъ» проректор РУДН Н. А. Чичулин. В других крупных сто-

личных вузах, в частности в МГИМО и в МФТИ, «Ъ» заявили, что об инициативе Госнаркоконтроля им ничего не известно.

«Инициатива ФСКН противоречит Конституции и идет вразрез с действующим законодательством, — заявил «Ъ» правозащитник, глава организации «Новая наркополитика» Л. Е. Левинсон. — Сейчас ФСКН пытается внедрить свою инициативу, убеждая вузы прописать тестирование в их уставах, но это тоже будет противоречить закону». Господин Левинсон напомнил, что право на принудительное медицинское освидетельствование есть только у правоохранительных органов и судов. «С точки зрения процедуры представить себе это тестирование невозможно. Ведь принуждение студента сдать тест нарушает его презумпцию невиновности, так как употребление наркотика является правонарушением. Это все равно, что заставить всех выворачивать карманы в рамках теста на мелкое воровство, — считает господин Левинсон. — К тому же если человек один раз покурил траву, то его воспитывать надо. А его, скорее всего, отчислят, и увеличат его шансы стать системным наркоманом»¹.

(Андрей Ъ-Козенко)

Вопросы

1. Каково ваше отношение к идее всеобщего принудительного тестирования студентов на употребление наркотиков?
2. Что вы думаете о конституционности данной меры?

08. Жалко Шурмана. Хоть один из нас пожил бы по-человечески

Кого ни спросишь — всем жалко Шурмана. Хотя грабителей положено не жалеть, а, наоборот, презирать и ненавидеть. Но Шурмана почему-то хочется пожалеть. Был бы он профессиональным бандитом, который всю жизнь так живет: украл, выпил, в тюрьму, — мы бы, конечно, его презирали. Но он-то нормальный, порядочный человек. Десять лет отработал инкассатором, в снег и в дождь возил чужие деньги, рисковал собой. Никаких преступных наклонностей, наоборот, достойный муж и отец. Жене вон сразу забросил десять «лимонов», чтоб не бедствовала, пока он будет гаситься. Так хорошо все продумал: подельников организовал, землянку отрыл, консервы туда натаскал. Проявил выдержку, дождался, когда на кону будут реаль-

¹ Коммерсантъ. 2008. 7 февр.

ные бабки — четверть миллиарда. С коллегами договорился по-хорошему, никого не убил, не ранил.

Мне почему-то кажется, они с ним в сговоре были — эти двое инкассаторов, которых он запер в машине в лесу. У них ведь тоже имелось оружие. Могли бы сразиться с Шурманом на равных. Но не стали же. И правильно, что не стали. Зачем? Здесь же не Великая Отечественная война за Родину. Здесь просто чьи-то деньги, принадлежащие каким-то неизвестным людям, доставшиеся им каким-то неизвестным образом.

Двести пятьдесят миллионов рублей — по нынешнему курсу примерно восемь миллионов долларов. Для олигархов уровня Абрамовича или Дерипаски — не такая большая сумма. Да и не только для олигархов. В стране вообще-то полно миллионеров. Они не светятся, их мало кто знает по фамилии. Но на улицах можно увидеть их навороченные автомобили, в клубах — их раскайфованных деток, услышать по радио предназначенную им рекламу: «Коттедж в Подмосковье всего за миллион долларов, купите прямо сейчас». Для кого такая реклама? Не для нас же, правильно?

Но раз ее крутят по радио — значит, аудитория есть. Множество самых невероятных людей действительно могут себе позволить коттедж за миллион долларов. Откуда у них такие деньги? Да оттуда же, откуда Шурман хотел взять. Одни их присвоили, когда шла дележка социалистической собственности, другие сколотили свои состояния позже, на чиновничих должностях, собирая откаты, а трети отняли по-хитрому куски у первых и вторых. Шурман хотел сделать то же самое. Поучаствовать по-своему в общей игре. Откусить от пирога.

Конечно, если бы вся наша государственная система была чиста, справедлива и бескомпромиссна, он не вызывал бы сочувствия. Он бы казался изгоем, редкостным негодяем среди честных людей, никогда не заряжавшихся на чужое. Но нет ведь у нас этого. Общество делится на две неравные категории. Первой категории разрешается воровать. Второй — нет. Первая категория богатеет и кичится богатством. Вторая — беспросветно вкалывает всю жизнь за зарплату и не имеет никаких шансов выпрыгнуть — перебраться в первую. Она все видит и понимает, эта придушенная вторая категория. Никаких тайн. Все говорят: опостыли, супостаты. Но ничего не делают, чтобы изменить ситуацию. А Шурман сделал. Пошел и забрал.

А мы тут за него болели. Кричали: «Давай, давай!» Но он, видите, не смог. Не выпрыгнул. Потому что не профессиональный бандит. Благородство подвело. Надо было скрыться по-тихому, исчезнуть, чтоб даже для жены была полнейшая неожиданность. Денег ей не ос-

тавлять и не говорить, где будет прятаться. В таких делах никто не должен знать, где убежище, ни один человек. Отсиделся бы в лесу до холодов, потом тихо ушел бы. Новый паспорт, пластическая операция — с такими деньгами он что угодно мог сделать. А через пару лет, когда все улеглось, забрал бы жену с детьми. Вместо этого он посвятил ее в свои планы. Ну и она, конечно, сдала его милиции. Там вариантов не было. Ее катком бы раскатали за такие деньги.

Теперь-то уж, конечно, ничего не исправишь. Лет восемь, наверно, дадут.

Эх, жалко Шурмана. Хоть один пожил бы по-человечески¹.

(Юлия Калинина)

Вопросы

1. Проанализируйте позицию автора статьи.
2. Согласны ли вы с видением автором причин формирования ущербного правосознания граждан? Попробуйте дополнить предложенный им анализ.

09. WikiLeaks рассказал о коррупции в Москве

Сайт WikiLeaks опубликовал секретную информационную записку посольства США в России, в которой рассказывается о тотальной коррупции в Москве и связях бывшего мэра Юрия Лужкова с криминальным миром. Документ, датированный 12 февраля 2010 г., подписан послом США в России Джоном Байерли.

В информационной записке со ссылкой на неназванных аналитиков говорится, что московский криминальный мир состоит из трех этажей. Наверху находится Юрий Лужков, который на момент составления документа занимал пост мэра города. Второй этаж — ФСБ и МВД, третий — обычные преступники и рядовые инспекторы различных государственных структур. В записке посольства говорится, что милиция собирает деньги с малого бизнеса, ФСБ — с крупного, причем «крыша» ФСБ считается лучшей. В документе не уточняется, о каких именно управлениях ФСБ и МВД идет речь — федеральных или городских.

В документе со ссылкой на неназванный источник утверждается, что друзьями и партнерами Лужкова являются «бандиты», такие как криминальный авторитет Вячеслав Иваньков, погибший после ранения в 2009 г., и депутат Госдумы Иосиф Кобзон, который, как гово-

¹ Московский комсомолец. 2009. 3 июля.

рится в документе, «по общему мнению» считается коррумпированным.

По словам другого источника, Лужков, как и многие другие мэры и губернаторы, дает взятки важным людям в Кремле.

Как говорится в документе, поскольку Лужков на выборах обеспечивает голоса для «Единой России», а также имеет репутацию человека, способного управлять городом, вопрос о его отставке представляет собой сложную дилемму для премьера Владимира Путина и президента Дмитрия Медведева.

Все заявления, сделанные в информационной записке, опираются на слова источников, имена которых вычеркнуты из опубликованной WikiLeaks версии документа. Ранее сообщалось, что сайт придерживается подобной политики, чтобы не поставить под угрозу конкретных людей, которые упоминаются в засекреченных документах.

Каких-либо доказательств изложенных утверждений в информационной записке посольства не приводится. Она адресована Госдепартаменту, ФБР, ЦРУ и некоторым другим ведомствам американского правительства.

В связи с утратой доверия Юрий Лужков был отправлен в отставку президентом Медведевым в сентябре 2010 г.¹

Вопросы

1. Насколько правдоподобным представляется сообщение WikiLeaks?
2. Какие меры борьбы с коррупцией необходимы, если ее масштабы действительно соответствуют информации WikiLeaks?

10. Из меня не сделали карманного прокурора (фрагмент интервью)

...Рыцарем правды проявил себя на политическом поприще последних лет СССР и первых годов новой России Алексей Казанник. Это он уступил свое место в Верховном Совете СССР Борису Ельцину, когда тот возглавлял движение за обновление страны. Это он, став Генеральным прокурором России, отказался следовать противоправным поручениям главы государства, за что поплатился отставкой. Такие проявления характера остаются в памяти общества. Журнал «VIP-Premier» имеет честь представить читателям ответы Алексея

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2010/12/02/luzhkov/>.

Ивановича Казанника на вопросы, с которыми обратилась к нему редакция. Публикация посвящается предстоящему 20-летию новой России.

— Хотя и недолго, но вы успели поработать на посту Генерального прокурора РФ. Насколько эффективна в стране эта ветвь власти?

— Я не формировался как специалист в структурах прокуратуры, не делал там свою служебную карьеру. Поэтому в относительно стабильной политической ситуации в стране я ни за что не дал бы согласия на назначение меня Генеральным прокурором России. Но обстоятельства оказались сильнее меня. После известных октябрьских событий 1993 года мне позвонил в Омск Президент России Борис Ельцин и дословно сказал: «Алексей Иванович, теперь надо максимум законности, максимум справедливости, максимум вашего гуманизма. Короче, вы — Генеральный прокурор России». Я подумал, что он опасается повторения массовых политических репрессий, и кратко ответил: «Есть!» В тот же день я вылетел в Москву.

— В 1994 году вам пришлось уйти в отставку с этого поста. Не могли бы вы в подробностях рассказать читателям о той коллизии, которая возникла для вас тогда?

— С первых дней работы в должности Генерального прокурора России ко мне потянулись делегации так называемых демократических партий, лиговых правозащитных организаций. Они приносили списки граждан, которых, по их мнению, надо было арестовать в первую очередь. Списки насчитывали сотни фамилий. Я в присутствии оторопелых делегатов рвал списки со словами: «Я работаю в кабинете Вышинского, но никому не позволю возрождать его дух!» Президент России Борис Ельцин почти каждый день звонил по телефону и буквально рычал в трубку: «Почему у вас до сих пор разгуливают на свободе Бабурин, Исаков, Проханов и другие преступники? Вы что там копаетесь? Найдите состав преступления в действиях Валерия Зорькина! А если вы не способны его посадить, то хотя бы скомпрометируйте перед народом. Иначе он опять полезет на должность Председателя Конституционного Суда и будет вредить Президенту». Я спокойно отвечал, что никогда не дам санкцию на арест невиновного человека, а прокуратура России не будет собирать оперативную информацию на конкретных лиц, поскольку она не орган сыска.

Из администрации Президента РФ мне принесли «Методические указания по расследованию массовых беспорядков». Позволю себе

процитировать этот удивительный документ: «Генеральному прокурору России А. И. Казаннику не создавать никаких следственных бригад по расследованию массовых беспорядков, совершенных в Москве 3—4 октября 1993 года. Следует в течение десяти дней расследовать уголовные дела, всем подозреваемым предъявить обвинения по статьям 102 и 17 УК РСФСР (соучастие в убийстве. — А. К.), направить дела в суд, самому выступить государственным обвинителем и потребовать приговорить всех подсудимых к смертной казни». Я направил этот документ прямо в дело, т. е. в мусорную корзину. Но Президенту РФ Борису Ельцину, судя по всему, советники напоминали о пропавших Методических указаниях. Он неоднократно интересовался, как я буду квалифицировать действия главных фигурантов октябрьских событий. Когда Борис Ельцин слышал в ответ, что преступления будут квалифицироваться как массовые беспорядки, то с удивлением спрашивал: почему не подойдут 102-я и 17-я статьи УК РСФСР? Я подолгу разъяснял ему все юридические тонкости квалификации массовых беспорядков, доказывая возможность эксцессов исполнителей, совершения отдельными лицами иных преступлений, которые будут квалифицироваться по последствиям. Он недоверчиво качал головой и говорил, что ему все это кажется странным. Ведь погибли люди, а виновных вроде нет.

Напомню читателям журнала, что по октябрьским событиям 1993 года были арестованы Руслан Хасбулатов, Александр Руцкой, Альберт Макашов, Виктор Анпилов и другие лица. Они были виновны в организации массовых беспорядков в Москве, поскольку при любом политическом режиме нельзя призывать к захвату государственных и общественных зданий, ставить под угрозу жизнь и здоровье людей. К уголовной ответственности были бы привлечены и сторонники Президента России Бориса Ельцина. Но им бы пришлось отвечать за более тяжкие преступления: соучастие в убийстве, нанесении тяжких телесных повреждений, уничтожении государственного имущества. На их совести 123 убитых и 384 раненых, сожженный Белый дом.

В числе арестованных находился и бывший министр безопасности РФ Виктор Баранников. Мне доложили, что он страдает приступами стенокардии. Пришлось дать поручение следователю немедленно изменить меру пресечения Виктору Баранникову и освободить его из «Лефортово» под подписку о невыезде. Сразу последовал звонок Бориса Ельцина: «Вы что там творите? — захлебываясь, кричал он. — Вы выпустили из тюрьмы Баранникова, чтобы умышленно развалить

уголовное дело! Я вам больше не доверяю!» Я кратко доложил, что Виктор Баранников тяжело болен. «Ну и пусть бы подыхал в «Лефортово», вам до него какое дело?» — отрубил Ельцин. «Борис Николаевич, — напомнил я, — а вы мне говорили при вступлении в должность Генерального прокурора России, что надо проявлять максимум гуманизма. Я ведь руководствовался в этом случае вашими добрыми наставлениями». В ответ я услышал стук телефонной трубки.

Вскоре в администрации Президента РФ спохватились, что дали маху с подбором кандидатуры на должность Генерального прокурора России. Из меня никак не удавалось сделать карманного прокурора, слепое орудие в руках Бориса Ельцина. Шантажировать меня было совершенно бесполезно, так как все «лестные» предложения поставить бесплатно мебель, ковры и люстры для московской квартиры, презентовать 20—30 самых модных костюмов, выделить лучший земельный участок для строительства дачи в Подмосковье были отвергнуты мной с порога.

Однако события развивались так, что меня все-таки вынудили уйти в отставку. Государственная Дума приняла 23 февраля 1994 года постановление «Об объявлении политической и экономической амнистии». В нем говорилось, что уголовные дела в отношении фигурантов ГКЧП 1991 года, первомайских и октябрьских событий 1993 года прекращаются в любой стадии судопроизводства и исполнения наказаний. Все лица, находящиеся в следственных изоляторах и в местах лишения свободы, освобождаются из-под стражи немедленно. Прямо на самом документе Президент РФ Борис Ельцин наложил резолюцию: «А. И. Казаннику. Никого не освобождать. Продолжать расследование уголовных дел в прежнем порядке. Готовиться к передаче дел в суд». Таким образом, Генеральному прокурору России предписали сознательно проигнорировать закон, лишить без должных оснований личной свободы сотен людей, совершить тяжкое преступление. Само предписание является классическим примером преступных приказов, которые так часто отдавались в СССР. Я позвонил Президенту РФ Борису Ельцину. Между нами состоялся следующий разговор:

— Борис Николаевич, очень прошу вас отозвать постановление Госдумы об амнистии со своей резолюцией.

— Нет! — резко ответил он.

— Тогда я проведу амнистию в полном соответствии с законом.

— Нет!

— Раз так, то я вынужден уйти в отставку, выполнив свой долг.

— Нет!

Разговор состоялся в пятницу вечером. Я объявил своим приказом по аппарату Генеральной прокуратуры РФ субботу 25 февраля 1994 года рабочим днем и освободил из следственных изоляторов всех арестованных, как и было предписано законом, немедленно. Это и было непосредственной причиной моей вынужденной отставки с поста Генерального прокурора России...¹.

(Валентин Александров, Юрий Шилов)

Вопросы

1. Разделяете ли вы позицию А. И. Казанника по затронутым им вопросам?
2. О каких особенностях взаимоотношений Президента РФ и Генерального прокурора РФ свидетельствует это интервью?

11. В помиловании было отказано

Применение смертной казни — один из самых острых вопросов правовой политики, неизменно привлекающий внимание и общественности, и журналистов. В течение ряда лет применение смертной казни в СССР и России последовательно сокращалось. Так, в 1993 г., по официальным данным, были казнены 4 человека и 149 приговоренных к высшей мере помилованы. Все неожиданно поменялось в 1994 г., когда были казнены 19 человек и помилованы 134. Еще разительнее выглядят цифры 1995 г.: 86 человек казнены и 5 человек помилованы. В 1996 г. казнены 53 человека, помилованных нет...

Столь резкое изменение в правовой политике Российского государства по вопросу исполнения смертной казни не могло пройти мимо внимания российских и зарубежных правозащитников. Российские посольства, официальные органы информации были буквально завалены запросами: «Что случилось? Почему в России вновь возобновилось широкое применение смертной казни?!»

Ситуация прояснилась после публикации интервью бывшего председателя Комиссии по помилованию при Президенте РФ писателя Анатолия Приставкина: «После убийства Листьева президент (речь идет о Президенте Б. Н. Ельцине. — В. И.) не подписал, как и обещал, ни одного акта о помиловании...»².

¹ VIP-Premier. 2010. № 9—10. С. 102—105.

² Коммерсантъ-dayli, 1997. 25 апр.

Вопросы

1. Оцените действия Президента Б. Н. Ельцина с правовой и моральной точек зрения.
2. Нарушены ли в данном случае принципы правового государства, и если да, то какие именно?
3. Можно ли говорить о том, что в данном случае имело место злоупотребление президентскими полномочиями?

12. Как Гонконг победил коррупцию

В России все время твердят о том, как сложно победить коррупцию. Некоторые даже уверяют, что это зло (существующее с давних времен) непобедимо. Но Гонконг полностью опровергает это утверждение. Город-государство, находящийся в Азии, где «отблагодарить нужного человечка» и «подмаслить чиновника» — исторический обычай, сейчас живет практически без взяток. В рейтинге Transparency International, составленном по принципу «чем ниже коррупция, тем лучше», Гонконг занимает 12-е место и стоит выше, чем Англия, которая когда-то владела и управляла городом. Опережает Гонконг и Японию, Австрию, Германию. Как такое удалось азиатскому городу?

Скажем сразу, ничего из ряда вон выходящего правительство города (и всей провинции) не делало. В данном случае важно не только, что именно делалось, но и как. Власти продемонстрировали настоящую волю, а также решимость и последовательность в реализации антикоррупционных мер, причем невзирая на лица. А мер было не так уж и много. Всего три. И реализовывать их Гонконг начал в 1974 г., когда коррупцией было пронизано 94% всего государственного сектора.

Мера первая: отмена презумпции невиновности для чиновников. Вместо него применяется принцип «докажи, что купил имущество не на взятки».

В этом есть что-то общее с принципом конфискации имущества «in rem», который сейчас обсуждается в России. «In rem» предусматривает конфискацию имущества, если оно по стоимости превышает доходы чиновника и при этом он не может документально доказать, что деньги получены из других источников законным путем.

За законопроект о такой конфискации решительно высказывались депутаты Госдумы. Но потом, увидев текст законопроекта, видно, са-

ми испугались радикальности мер. Если его действительно применять, в России будет конфисковано море движимого и недвижимого имущества. Мало кто в нашей стране строит дворцы и покупает дорогие авто на законно заработанные деньги.

Возможно, поэтому депутаты Госдумы заговорили о возможных негативных последствиях закона и злоупотреблениях, предложили его еще обсуждать и доработать...

Кстати, такое промедление позволит тем, кто может оказаться в числе подозреваемых после введения закона о конфискации «*in rem*», предпринять определенные шаги, чтобы себя обезопасить. Скажем, перерегистрировать имущество на родственников, не являющихся членами семьи.

Гонконг же оказался решительнее и сумел отважиться на радикальные жесткие действия. Именно поэтому добился результата. Презумпция невиновности для чиновников была отменена. В законодательстве появилась соответствующая норма. Ее содержание можно передать так: если чиновник не в состоянии доказать, что законным путем получил средства, которые лежат на заграничных счетах или на которые куплена, предположим, вилла с бассейном, то путь один — в тюрьму. И на довольно приличный срок — до 15 лет.

Это правило стали последовательно и четко реализовывать. Сразу же после отмены презумпции невиновности несколько крупных чиновников Гонконга оказались за решеткой.

Мера вторая: создана независимая комиссия по борьбе с коррупцией (НКБК). Подчиняется генерал-губернатору, у сотрудников высокие оклады.

Генерал-губернатор своим приказом назначал специалистов в эту комиссию на срок не менее чем пять лет. Подчинялись они тоже только генерал-губернатору. Ни МВД, ни структура, отвечающая за госбезопасность, влиять на НКБК не могли.

Оклады у специалистов независимой комиссии по борьбе с коррупцией были на 20—30% выше, чем у работников силовых ведомств.

Комиссия призвана не только выявлять взяточников, но и заниматься профилактикой — предотвращать взятки в сферах, наиболее подверженных коррупции, например в службах, выдающих различные разрешения на ведение бизнеса или каких-либо работ, в следственных органах и судах... НКБК анализирует, применяют ли взяточники новые схемы. Комиссия вправе провести проверку в любом ведомстве и министерстве, если есть хотя бы малейшее подозрение на взяточничество.

За первый год работы НКБК были пойманы и осуждены 220 чиновников-взяточников. Среди них оказался и шеф полиции Гонконга. Против него возбудили уголовное дело, но он успел выехать в Лондон. Тем не менее генерал-губернатор смог добиться выдачи шефа полиции. Его экстрадировали в Гонконг, где состоялся суд над коррупционером.

Возникает резонный вопрос: не появится ли соблазн у самих специалистов независимой комиссии по борьбе с коррупцией, обладающих большими полномочиями и подчиняющихся напрямую генерал-губернатору, обогатиться на взятке? Соблазн появиться, конечно, может. Но и за работой комиссии есть кому следить. Этим занимаются общественные организации, созданные из представителей интеллигентии и бизнеса. Если общественная организация вдруг заподозрит кого-то из специалистов НКБК в нечистоплотности, имея на руках документальные подтверждения, то этого специалиста увольняют.

Мера третья: людям и журналистам предоставили возможность сообщать о взяточниках.

Это одна из наиболее важных и проблемных мер. Поначалу люди скептически относились к начинаниям властей, направленным на борьбу с коррупцией. Думали: «Пошумят-попшумят, найдут несколько не самых крупных взяточников, арестуют их, посадят, а крупных чиновников не тронут. И все останется, как было».

Однако со временем удалось преломить скепсис людей и журналистов, и они стали помощниками независимой комиссии по борьбе с коррупцией.

НКБК организовала «горячую линию», которая работает круглосуточно. Любой гражданин может позвонить туда и сообщить о чиновниках, которые вымогают или получают взятки.

Чтобы исключить опасность наказания для того, кто вынужден был дать взятку, в Гонконге не является преступлением коррупция по не зависящим от человека причинам. Например, если бизнесмен дал взятку чиновнику, который выдает разрешения на бизнес, то виноват только чиновник, его и накажут. А бизнесмен останется вне преследования. Поэтому люди, ставшие жертвой коррупции, не боялись звонить на «горячую линию» НКБК и сообщать о взяточниках (которым, возможно, сами звонившие ранее вынуждены были дать взятку).

Журналисты проводили собственные расследования в отношении чиновников — фиксировали их крупные покупки, выявляли размер затрат их родственников...

На каждую информацию, поступающую от работников СМИ и граждан, НКБК реагировала. При наличии оснований взяточнику за-

мораживали банковский счет, требовали объяснить происхождение доходов, а если было необходимо — арестовывали...

Все факты поимки коррупционеров и их ареста освещались в прессе. Люди стали замечать, что наказывают и высокопоставленных чиновников-взяточников, что у правительства Гонконга серьезные намерения. И доверие у населения к борьбе с коррупцией возросло. Оно стало поддерживать правительство.

Вывод: победить коррупцию можно, если есть настоящее желание это сделать.

В отличие от других провинций Китая в Гонконге не применяют крайнюю меру наказания (расстрел) к мздоимцам, взяточникам и должникам бюджета. Несмотря на это, в Гонконге, где в прежние времена приходилось даже дворнику давать взятку, чтобы он хорошо подметал дорожку к дому, удалось почти изжить коррупцию. Если, как говорилось выше, в 1974 г. коррумпированность госаппарата составляла 94%, то сейчас она равна приблизительно 2–3%. Феноменальный результат!

Опыт Гонконга красноречиво свидетельствует: если есть настоящее желание побороть коррупцию и воля, чтобы действовать решительно, то можно добиться результата. Но его никогда не добиться, если власти только делают вид, что пытаются бороться со взяточничеством, и если за борьбу с коррупцией отвечают сами коррупционеры¹.

(Лев Миров)

Вопросы

1. Можно ли победить коррупцию?
2. Как вы оцениваете программу борьбы с коррупцией, реализованную в Гонконге?
3. Какие меры борьбы с коррупцией, по вашему мнению, были бы эффективны в условиях России?

13. Дело Магнитского

С. Л. Магнитский был руководителем отдела налогов и аудита в фирме Firestone Duncan, оказывавшей юридические услуги, в том числе фонду Hermitage Capital Management. Летом 2007 г. российское отделение фонда Hermitage Capital заподозрили в уклонении от уплаты налогов. В ходе проведенных обысков была изъята документация фонда, а в аудиторской фирме Firestone — печати фирм, с использо-

¹ URL: http://www.pravo.ru/review/open_review/view/33469.

ванием которых фонд работал в России. Юристы фонда, в том числе Магнитский, выявили факт перерегистрации фирм. В октябре 2008 г. он дал показания следователю в связи с делом адвоката Э. Хайретдина, указывая на то, что изъятые документы и печати ряда фирм Hermitage были использованы для перерегистрации их на новых собственников и последующего незаконного возврата налогов на сумму 5,4 млрд руб. По утверждению «Новой газеты» в номере от 28 апреля 2010 г., преступная схема, которую пытался разоблачить Магнитский, была направлена не только против его компании: «В течение нескольких лет подобным образом уводились из бюджета десятки миллиардов рублей, отнимался бизнес у российских предпринимателей, а сами они отправлялись в тюрьму по сфальсифицированным обвинениям. В этой схеме были задействованы многие офицеры МВД, сотрудники прокуратуры, налоговых органов, судьи, адвокаты».

По данным экспертов Hermitage, бывший начальник московской налоговой инспекции № 28 О. Степанова на похищенные из бюджета деньги купила шикарный особняк в Подмосковье и недвижимость в Дубае. Там же, в Дубае, находится оформленная на ее бывшего мужа В. Степанова роскошная вилла, а также четыре квартиры, записанные на него самого и на двух заместителей О. Степановой по московской налоговой инспекции. Оплата за приобретение недвижимости производилась со счетов в швейцарском банке Credit Suisse, которые в 2011 г. арестованы швейцарскими следственными органами.

Возможно, бенефициаром хищения из бюджета 5,4 млрд руб. является А. Сердюков, министр обороны, руководивший ФНС с 2004 по 2007 г.

Несмотря на возбужденное уголовное дело и ведущееся расследование, по тем же самым схемам, которые разоблачил С. Магнитский, те же самые люди с 2009 по 2010 г. вывели из бюджета еще более 11 млрд руб.

24 ноября 2008 г. Магнитский был арестован по обвинению в том, что помог главе фонда У. Браудеру уклониться от уплаты налогов. Инициировал дело подполковник милиции А. Кузнецов, в отношении которого проводится проверка в департаменте собственной безопасности МВД России, а расследование вел майор П. Карпов. Согласно документам, представленным руководством компании Firestone Duncan, семья А. Кузнецова потратила около 3 млн долл. в течение трех лет, а семья П. Карпова — более 1 млн долл.

Инициатором организации преследования погибшего юриста является Аничин — начальник Следственного комитета при МВД России.

Коллеги С. Магнитского говорят, что в ходе следствия он обвинил в коррупции ряд сотрудников российских силовых структур и от него добивались отказа от этих показаний.

Начиная с момента задержания, Магнитского допрашивали в общей сложности четыре или пять раз. Никаких иных следственных действий с ним не проводили. Сергей себя называл заложником. В суде он сказал: «Ваша честь, меня фактически взяли в заложники. Моя персона мало кого интересует, всех интересует персона главы Hermitage».

Следователь неоднократно интересовался, не готов ли Магнитский выйти на особый порядок судебного разбирательства, когда подозреваемый добровольно признает себя виновным. Магнитского дважды знакомили с новой главой УПК РФ о сделке со следствием, сразу после того как она начала действовать в августе 2009 г.

14 июля в СИЗО «Матрёсская тишина» Магнитскому после ультразвукового исследования поставили диагноз «калькулезный холецистит» (камни в желчном пузыре) и назначили плановое лечение с повторным обследованием. 25 июля Магнитского перевели в Бутырку, как объяснили адвокатам, по причине ремонта в «Матрёсской тишине».

Несмотря на предписания врачей СИЗО, следователь следственного комитета МВД Сильченко 2 сентября 2009 г. отказал в просьбе адвокатов о предоставлении медицинской помощи Сергею Магнитскому: «Довожу до Вашего сведения, что Ваше ходатайство от 19 августа 2009 г. ... в защиту интересов обвиняемого Магнитского С. Л., в котором Вы просите следователя обратиться к начальнику ФБУ ИЗ-77/2 УФСИН России по г. Москве с заявлением об обеспечении проведения контрольного ультразвукового исследования (УЗИ) брюшной полости содержащегося под стражей обвиняемого Магнитского С. Л. ... рассмотрено и 31 августа 2009 г. вынесено постановление о полном отказе в его удовлетворении... Действующее законодательство не возлагает на следователя обязанность контролировать состояние здоровья содержащихся под стражей подозреваемых, обвиняемых, и ссылка защиты на ст. 11 УПК РФ в данном случае является неправомерной».

16 ноября 2009 г. после 11 месяцев предварительного заключения Магнитский скончался в больнице следственного изолятора.

Сначала администрация СИЗО сообщила, что причиной его смерти послужил панкреонекроз, но позднее они изменили эту версию и стали утверждать, что причина смерти — острая сердечно-сосудистая недостаточность. В проведении повторного судебно-медицинского обследования по просьбе родственников, направленной в прокуратуру Преображенского района Москвы, было отказано.

В акте о смерти, подписанном 16 ноября врачами больницы «Матрёсской тишины», сказано, что Магнитский умер от токсического шока и острой сердечной недостаточности. В графе «диагноз» указан острый панкреатит и закрытая черепно-мозговая травма. В 2011 г., когда представитель СИЗО «Матрёсская тишина» предоставляем акт в Тверской суд, информации про закрытую черепно-мозговую травму там не было.

Общество юристов Англии и Уэльса направило Президенту России письмо с призывом провести полное расследование заявлений С. Магнитского о неправомерных действиях российских правоохранительных органов.

По утверждению адвокатов, смерть Магнитского стала следствием отказа администрации СИЗО предоставить подследственному необходимую медицинскую помощь.

Дальнейшее расследование показало, что смерти Магнитского предшествовало его конвоирование в отдельную камеру восемью конвоирами для диагностики «психологической неадекватности» вследствие его периодических жалоб на плохие условия содержания, неоказание медпомощи и угрозу жизни (всего около 100 жалоб). Подъехавшая бригада скорой помощи констатировала смерть.

7 июня 2012 г. международная организация «Врачи за права человека» заявила, что следствие уничтожает образцы органов Магнитского с целью сокрытия следов преступления и намеренно выгораживает людей, причастных к его гибели. В заявлении говорится: «Российские власти целенаправленно занимаются укрывательством причин смерти Сергея Магнитского, продолжая саботировать любые попытки провести действенное расследование обстоятельств его гибели» (Русская служба Би-Би-Си, 7 июня 2012 г.).

По мнению организации, действия российских следователей противоречат общепринятым международным нормам судопроизводства. Директор международных программ судебно-медицинских экспертиз организации С. Шмит заявил: «В этом деле обнаруживаются все новые свидетельства применения пыток и умышленной профессиональной медицинской халатности. С гибели Магнитского прошло уже два с половиной года, однако виновные в его аресте, приведшем

к его гибели, так и не привлечены к уголовной ответственности» (Русская служба Би-Би-Си, 7 июня 2012 г.).

15 октября 2010 г. московская милиция возбудила уголовное дело против компании Hermitage Capital о клевете на следователя А. Кузнецова, которого инвестиционный фонд обвинял в причастности к смерти С. Магнитского. Представители Hermitage Capital назвали заявление Кузнецова «наглой попыткой признать себя жертвой своего собственного преступления, а на погибшего Сергея Магнитского еще и возложить ответственность за клевету». Кузнецов просил привлечь к ответственности за клевету тех, кто обвиняет его в причастности к смерти аудитора Hermitage Capital.

16 декабря 2010 г. Европейский парламент проголосовал за резолюцию, призывающую запретить въезд в страны ЕС российским должностным лицам, имеющим отношение к делу С. Магнитского. Резолюция не имеет обязательной силы, но рекомендует правительству стран ЕС изучить возможность визовых и финансовых санкций против лиц, упомянутых в документах, связанных с делом Магнитского (см. список Кардина). Помимо запрета на въезд, Европарламент предлагает правоохранительным органам стран ЕС заморозить активы причастных к делу Магнитского российских должностных лиц на своей территории.

Российский МИД неоднократно выступал с заявлениями, что международная реакция на «дело Магнитского» является вмешательством во внутренние дела России, представляет собой давление на участников судебного процесса, и обещал, что в случае принятия списка Кардина и других аналогичных санкций Россия предпримет адекватные ответные меры¹.

Вопросы

1. Какова ваша оценка «дела Магнитского»?
2. О каких проблемах в российском обществе и правовой системе России говорит «дело Магнитского»?
3. Согласны ли вы с позицией российского МИДа?

14. Компенсации жертвам майора Евсюкова

Адвокат двух потерпевших по делу бывшего майора милиции Д. Евсюкова подал в Нагатинский суд г. Москвы заявление с требованием пересмотреть решение об отказе в выплате пострадавшим

¹ URL: <http://ru.wikipedia.org>.

компенсации из бюджета. Об этом 26 февраля сообщает РИА Новости.

Напомним, 19 февраля Евсюкова признали виновным в том, что он, будучи начальником ОВД «Царицыно», в ночь на 27 апреля открыл стрельбу по случайным людям на улице и в супермаркете «Остров» в г. Москве. В результате действий милиционера погибли подозревавший его таксист и кассирша «Острова», несколько человек получили ранения. Кроме того, было доказано, что Евсюков стрелял еще в нескольких человек (в том числе в милиционеров), но не попал. Подсудимого не только приговорили к пожизненному сроку, но и лишили звания майора.

Осенью 2009 г. раненные Евсюковым И. Герасименко и Л. Салихова потребовали от властей в общей сложности примерно 10 млн руб. за материальный и моральный ущерб, нанесенный им государственным служащим. Однако Нагатинский суд отказал истцам на том основании, что во время совершения преступления Евсюков находился не при исполнении обязанностей. Справедливость этого решения подтвердил Мосгорсуд.

Однако теперь адвокат Салиховой и Герасименко И. Трунов решил обратить внимание суда на новые факты. Во-первых, когда Мосгорсуд 19 февраля приговорил Д. Евсюкова к пожизненному заключению, судья одновременно вынес определение о неудовлетворительной кадровой политике в адрес главы МВД России Р. Нургалиева. Во-вторых, Евсюкова признали виновным в убийствах и покушениях на убийства, но не признали виновным в незаконном хранении оружия. Таким образом, версия о том, что милиционер стрелял не из табельного пистолета, не была доказана. По сведениям Трунова, суд выяснил, что как минимум патроны, используемые Евсюковым, были из партии, поставленной ГУВД г. Москвы, и не числились украденными.

По мнению адвоката, данные вновь открывшиеся обстоятельства могут послужить основанием для признания государства ответственным за действия Евсюкова. А значит, Герасименко и Салихова все же могут рассчитывать на компенсацию из бюджета. Журналистам стало известно, что в ближайшее время шаг Трунова намерены повторить адвокаты других потерпевших — Л. Айвар и И. Хрунова.

Ранее суд уже обязал Евсюкова выплатить две небольшие компенсации — 5 тыс. руб. за разбитую пулей витрину аптеки «Ригла» и 120 тыс. руб. за поврежденную машину убитого водителя (эти деньги получит гражданская жена погибшего)¹.

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2010/02/26/money>.

Вопросы

1. Разделяете ли вы позицию судов, что в момент совершения преступления Евсюков находился не при исполнении обязанностей, а действовал как частное лицо?

2. Является ли подобная позиция государства нравственной и правовой?

3. Как, по вашему мнению, должно реагировать на подобные преступления государство?

15. Потерпевшая по делу Евсюкова пожаловалась в Страсбург

А. Дудаль, раненная майором Д. Евсюковым в супермаркете «Остров», обратилась в Европейский Суд по правам человека. Как пишет «Коммерсантъ», потерпевшая пожаловалась на отказ российских властей выплатить ей компенсацию.

27 апреля 2009 г. Д. Евсюков устроил стрельбу в магазине «Остров». В результате он убил двоих человек, а еще семерых ранил. Дудаль оказалась в числе раненых. Пуля попала ей в лопатку, а также повредила шейный позвонок.

Дудаль потребовала с государства 1 млн руб. Однако сначала Тверской районный суд г. Москвы, а затем и Мосгорсуд отказали ей в компенсации. Позиция судов заключалась в том, что в ту апрельскую ночь Д. Евсюков находился не при исполнении обязанностей, а значит, государство за него ответственности не несет.

В то же время Дудаль настаивала на том, что воспринимала его именно как сотрудника полиции, так как он был одет в форму. Кроме того, указывала она, Евсюков стрелял из пистолета, доступ к которому получил только благодаря служебному положению.

Двум другим потерпевшим по делу майора Евсюкова — И. Герасименко и Л. Салиховой — в июле 2012 г. удалось отсудить на двоих около 600 тыс. руб. Однако они подавали иски не к государству в лице Минфина России, а к самому Евсюкову. Пока он не выплатил им компенсацию, поскольку его доход в колонии слишком низкий.

Д. Евсюков 19 февраля 2010 г. был приговорен к пожизненному заключению. Он отбывает наказание в колонии на Ямале¹.

Вопросы

Обосновано ли, по вашему мнению, обращение А. Дудаль в ЕСПЧ?

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2012/10/08/dudal>.

16. Стрельба за свой счет. Жертвы Евсюкова так и не добились компенсаций

21 февраля суд постановил начать розыск имущества отбывающего пожизненный срок экс-милиционера Дениса Евсюкова. Если имущество будет найдено, оно может быть использовано для выплаты компенсаций двум потерпевшим, которые еще не оставили надежды получить деньги за пережитые неприятности. С момента вынесения приговора прошло два года, с момента совершения преступления — почти три года.

Евсюков был признан виновным в убийстве двух человек и покушении на убийство 22 человек (семеро из которых получили ранения). Таков итог беспринципной стрельбы, открытой начальником московского ОВД «Царицыно» в ночь на 27 апреля 2009 г. Напомним, Евсюков подъехал на такси к магазину «Остров» на Шипиловской улице. Он застрелил таксиста, затем вошел в магазин и убил продавщицу, после чего стал стрелять по покупателям.

По неподтвержденным данным СМИ, МВД России еще до того, как Евсюкова приговорили к пожизненному сроку, выплатило компенсации родственникам двоих погибших. Размер компенсаций журналистам неизвестен. Кроме того, после вынесения приговора суд удовлетворил два гражданских иска. Во-первых, с экс-милиционера взыскали 4,8 тыс. руб. в пользу сети аптек «Ригла». В такую сумму владельцы аптеки оценили дверцу шкафа, разбитую шальной пулевой, и хранившуюся в этом шкафу антицеллюлитные препараты. Кроме того, Евсюкова обязали заплатить 120 тыс. руб. гражданской жене убитого таксиста. Во столько оценена стоимость ремонта автомобиля. Были ли деньги в итоге действительно уплачены, неизвестно.

Почти все раненые тоже пытались добиться компенсаций — гораздо более крупных. Они разделились на две группы — интересы И. Герасименко и Л. Салиховой представляют адвокаты коллегии «Трунов, Айвар и партнеры», а интересы А. Дудаль, А. Кондакова и О. Бедновой — правозащитная ассоциация «Агора». Также сообщалось, что иск с требованием 4,5 млн руб. подала некая Л. Мухаметдинова. Однако СМИ быстро перестали упоминать ее, зато начали упоминать Салихову. Похоже, что это одна и та же девушка, просто она вышла замуж и сменила фамилию. В пользу этого предположения говорит тот факт, что в обоих случаях речь идет о компенсации за ранение в голову.

Герасименко и Салихова проявляют гораздо большую активность, нежели Дудаль, Кондаков и Беднова. Они успели потребовать по несколько миллионов рублей от МВД, Минфина, Департамента финансов при правительстве Москвы и Федерального казначейства. Их адвокаты пытались доказать, что МВД или бюджетные органы обязаны отвечать за действия Евсюкова. Представители властей, в свою очередь, говорили, что милиционер в момент преступления находился не при исполнении обязанностей. Первоначально указывалось даже, что Евсюков пользовался не табельным оружием. Но потом обвинения в незаконном хранении оружия с него были сняты. Означает ли это, что стрельба велась все же из табельного пистолета, разъяснено не было.

Потерпевшие до последнего оттягивали тот момент, когда им пришлось обратиться с претензиями к самому Евсюкову. Лишь в январе 2012 г., после множества неудачных попыток получить деньги от государства, Салихова и Герасименко подали иск к экс-милиционеру. Девушка требует 2 млн 28 тыс. руб., а молодой человек — 2 млн 115 тыс. руб. 21 февраля Нагатинский суд Москвы попытался начать слушания, однако рассмотрение иска по существу не состоялось. Неожиданно выяснилось, что Евсюков успел отказаться от адвоката, да и вообще, возможно, не знает о требованиях потерпевших. Экс-милиционер отбывает наказание в колонии за полярным кругом. «Переписка с Ямало-Ненецким округом — это дело небыстрое и практически безнадежное», — заявил судья. Он сказал, что заключенного попробуют известить об иске телефонограммами.

Тем не менее один вопрос в рамках заседания решить удалось. Адвокат Л. Айвар подала ходатайство о розыске имущества Евсюкова. Суд согласился направить соответствующие запросы в Росреестр, ГИБДД и Кадастровую палату России. Также будет проверено имущество жены Евсюкова, экс-участницы группы «Стрелки» К. Тонаканян. Бывший милиционер имеет долю в совместно нажитом имуществе. Глава адвокатской коллегии И. Трунов сказал «Ленте.ру», что, по его сведениям, на момент совершения преступления у Евсюкова имелись в собственности квартира, машина, дача и земельный участок.

По словам Трунова, путем подачи иска к Евсюкову потерпевшие и их адвокаты фактически выполняют функцию государства. По мнению Трунова, в соответствии с Конституцией РФ и гражданским законодательством государство должно из бюджета компенсировать ущерб, нанесенный любым чиновником. А уже затем государство должно заставить чиновника вернуть в бюджет затраченные деньги.

Однако власти отказались выполнять эту работу, и адвокатам приходится истребовать деньги с Евсюкова самостоятельно.

Адвокат А. Васильев, не имеющий отношения к делу Евсюкова, в разговоре с «Лентой.ру» в целом положительно оценил решение коллег. По словам Васильева, данный случай не уникален — получить компенсацию от государства потерпевшим обычно удается, лишь если сотрудник правоохранительных органов в момент преступления совершил очевидно находится при исполнении. Если же существуют хотя бы какие-то сомнения, компенсация возлагается только на преступника лично.

Дохода пожизненно осужденные практически не имеют. Они содержатся в камерах поодиночке или по двое, и их могут обеспечить заработком, лишь если руководство колонии найдет работу, которую можно выполнять в камере. И даже если это случается — заработок, очевидно, не подходит для выплаты миллионных компенсаций (по данным ФСИН, средний дневной заработок заключенных в России составляет 165 руб.). А вот имущество пожизненно осужденных остается в их распоряжении. Они могут выдавать на него доверенности, могут воспользоваться им в случае помилования (возможном после отбытия 25 лет), а значит, оно может также быть изъято для выплаты компенсаций.

Однако Васильев отметил, что сотрудники МВД очень редко регистрируют имущество на себя лично. Что касается имущества К. Тонаканян, то, по словам адвоката, очень многое зависит от конкретики. Возможно, долю Евсюкова действительно удастся вычленить из совместно нажитого имущества, а возможно, какие-то тонкости этому помешают.

Тонаканян в последний раз беседовала с журналистами в июле 2010 г. (через пять месяцев после вынесения приговора). Она дала интервью изданию Life News. Жена осужденного заявила, что по-прежнему любит Евсюкова, намерена сохранить брак и, возможно, даже родить ребенка. Она подчеркнула, что пытается устроиться на работу, но не может из-за дурной репутации супруга. «У всех вокруг сложилось предвзятое отношение к нашей семье. Я не виновата в том, что произошло! Но ведь никому ничего не докажешь», — пояснила Тонаканян. Когда журналист спросил, на какие деньги она живет без работы, женщина ответила: «Это неважно». С тех пор жена Евсюкова не беседовала с прессой, поэтому не известно, как сложилась ее жизнь, где она живет и работает.

Зато где живет сам Евсюков, известно точно. Колония расположена на территории поселка Харп на 60 км севернее полярного круга.

Лимит наполнения колонии — 1014 мест, сейчас там отбывают наказание около 400 осужденных. С октября по февраль включительно средняя температура воздуха в данной местности составляет 40 градусов ниже нуля, лед с реки Собь сходит в конце мая, лето как таковое длится только один месяц — июль. Ближайший город, Лабытнанги, расположен в 30 км от Харпа. Приговоренные к пожизненному заключению покидают камеры лишь на полтора часа в день — это время прогулки, проходящей в одиночестве. Пищу заключенным подают в камеры, на водные процедуры их отводят один раз в неделю. За пределами камер заключенные всегда находятся с руками, скованными за спиной.

Как стало известно журналистам, в январе 2011 г. ассоциация «Агора» направила в «Полярную сову» запрос о доходах Евсюкова. Однако за четыре месяца на запрос так и не ответили. В мае в колонию за комментарием обратился журналист газеты «Московские новости», но ему сказали, что начальник учреждения В. Козловский находится в отпуске (интересно, что когда в июне 2010 г. в колонию приезжал адвокат заключенного Н. Королева, он не смог побеседовать с Козловским по той же причине). Однако в канцелярии колонии «Московским новостям» сказали, что ответ «Агоре» о доходах Евсюкова был отправлен в феврале. В канцелярии предположили, что письмо могло не дойти по вине «Почты России». На почте журналистам заявили, что претензии «являются безосновательными, поскольку сам факт отправки нерегистрируемого отправления достоверно не подтвержден».

В общем, судья Нагатинского суда был прав насчет того, что переписка с колонией — «дело небыстрое и практически безнадежное». Колония эффективно выполняет функции не только по защите общества от преступников, но и по защите преступников от тех вопросов, которые остались к ним у общества¹.

(Татьяна Зверинцева)

Вопросы

1. Оцените правовую позицию государственных органов МВД России и судов по вопросу о компенсации жертвам майора Евсюкова.

2. На какие проблемы в российском законодательстве указывает данная ситуация?

¹ URL: <http://lenta.ru/articles/2012/02/22/evcucov>.

17. Оправданы вплоть до исключения

В. Баранов, Т. Саидгареев и еще один молодой человек, Р. Муратов, обвинялись в подготовке покушения на В. Матвиенко (о предотвращении покушения заявила в мае 2007 г. ФСБ России). По данным следствия, обвиняемые, исповедующие ислам, были недовольны политикой губернатора в отношении мусульман и решили убить Матвиенко. Суд над молодыми людьми начался в апреле 2008 г. и закончился полным оправданием всех подсудимых. Более того, присяжные пришли к выводу, что не было и собственно преступления: то есть, по их мнению, никакое покушение на губернатора Петербурга не готовилось. В приговоре суда, вынесенном на основании вердикта присяжных, за фигурантами было признано право на реабилитацию. Кроме того, горсуд, рассмотрев заявление Т. Саидгареева, просившего взыскать с государства расходы, понесенные им во время предварительного следствия и судебного процесса (оплата услуг защитника и неполученная заработка), обязал государство выплатить ему около 140 тыс. руб. Впоследствии прокуратура пыталась добиться отмены оправдательного приговора, тем не менее Верховный Суд РФ оставил его в силе.

Однако получить свои деньги господину Саидгарееву, по словам его адвоката В. Лапинского, невозможно. Дело в том, что банки, куда обращался Т. Саидгареев, отказывали ему в открытии счетов. Ситуация осложнялась еще и тем, что после процесса господин Саидгареев уволился из ОАО «Красный октябрь» и, не найдя новую работу, встал на учет в службе занятости. Эта служба, как и Федеральное казначейство, которое должно выплатить материальную компенсацию, работает только со Сбербанком, генеральная дирекция Сбербанка считала свой отказ открыть оправданному счет обоснованным, ссылаясь на Федеральный закон «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

Саидгареев обжаловал отказы банков в Смольнинском райсуде г. Санкт-Петербурга, прося суд обязать банки открыть ему расчетные счета и обслуживать наравне с другими клиентами. Во время процесса выяснилось, что банки не вправе открыть ему расчетный счет до тех пор, пока истец находится в списке лиц, причастных к террористической деятельности (в противном случае у банка могут отозвать лицензию). Этот список формирует Росфинмониторинг, и Саидгареев, несмотря на то, что его невиновность подтвердил Верховный Суд РФ, остается в нем до сих пор.

Как рассказал «Ъ» адвокат Лапинский, когда в процессе выяснилось, что банки выполняли указание Росфинмониторинга, истец переадресовал свои претензии к этой структуре. Однако, по словам адвоката, представители этого ведомства рассказали в суде, что процедура исключения человека из списка не разработана. Представители Росфинмониторинга объяснили, что законопроект, регламентирующий эту процедуру, находится сейчас в Госдуме и должен вступить в действие с января следующего года.

В итоге Смольинский суд обязал Федеральную службу по финансовому мониторингу исключить Т. Саидгареева из списка лиц, причастных к террористической деятельности. После вступления решения райсуда в законную силу Саидгареев и его адвокат Лапинский намерены предъявить иск к России о возмещении морального вреда.

Росфинмониторинг сообщил, что законодательством РФ, регламентирующим сферу противодействия финансированию терроризма, не предусматривались основания для исключения лиц из перечня организаций и физических лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к экстремистской деятельности или терроризму. Вместе с тем в июле этого года, отметили в ведомстве, был принят Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в сфере противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма», который вступил в силу с октября 2010 г. и позволяет по установленным законом основаниям исключать лиц из перечня. В Росфинмониторинге также сообщили, что при поступлении соответствующего судебного решения готовы в установленном порядке незамедлительно исключить Т. Саидгареева из перечня. Решение Смольинского суда в ведомстве не считают прецедентным, ссылаясь на уже имеющееся судебное решение по другому делу¹.

Вопросы

1. Какие правовые проблемы затрагиваются в приведенной выше статье?
2. Каковы условия и предпосылки возникновения подобных ситуаций?
3. Что необходимо сделать, по вашему мнению, чтобы подобные ситуации не возникали?

¹ Lenta.ru. 2009. 6 апр. URL: <http://lenta.ru/news/2009/04/06/case>. Также см.: Коммерсантъ. 2010. 17 сент.

18. Хищение 13 миллиардов рублей из бюджета Москвы

Против сотрудников Банка Москвы возбуждено уголовное дело по подозрению в хищении почти 13 млрд руб. из городского бюджета. Как передает Газета.Ру, по данным следствия, деньги были выведены для финансирования одной из сделок компании «Интеко».

Главное следственное управление при ГУВД Москвы возбудило уголовное дело в отношении неустановленных лиц из числа сотрудников Банка Москвы, которые содействовали выдаче банком кредита ЗАО «Премьер Эстейт» на 12,76 млрд руб. из средств, полученных в оплату акций банка из столичного бюджета, — говорится в постановлении о возбуждении уголовного дела.

Дело связано с одной из сделок корпорации «Интеко», подконтрольной жене экс-мэра Москвы Елене Батуриной, пишет издание. Летом 2009 г. строительный концерн продал ЗАО «Премьер Эстейт» 58 гектаров земли на западе Москвы. За несколько недель до сделки малоизвестное ЗАО договорилось о привлечении кредита под эту сделку с Банком Москвы, подконтрольным московскому правительству. А сама кредитная организация получила из городского бюджета транш, почти совпадающий с суммой выданного кредита, но на другие цели — на оплату допэмиссии акций.

Участок, ограниченный Мичуринским проспектом, улицей Лобачевского и Киевской железной дорогой, «Интеко» продала летом 2009 г. Изначально компания планировала построить на 58 гектарах до 600 тыс. кв. м жилья, но проект не был реализован, и 25 июня 2009 г. «Интеко» нашла покупателей на участок, которые оказались готовы заплатить за него 416 млн долл. По экспертным оценкам, сумма сделки превышала средние цены на кризисном рынке в 4–6 раз.

Покупателем выступила фигурирующая в материалах уголовного дела компания «Премьер Эстейт», учрежденная за три месяца до сделки с уставным капиталом в 10 тыс. руб. Компания-покупатель была учреждена группой «Кузнецкий Мост девелопмент». Впоследствии «Премьер Эстейт» продали. По неофициальным данным, сделка была проведена в интересах западной компании. Сейчас 58 гектарами на западе Москвы владеет зарегистрированный в Великобритании фонд Argo Capital Partners.

Деньги на счета компаний — партнеров «Интеко» по данной сделке пришли 3 июня, за три недели до объявления о продаже участка. В этот же день Мосгордума одобрила решение городского правительства о взносе в уставный капитал Банка Москвы 14,99 млрд руб. в рамках выкупа 75% акций допэмиссии. Деньги были направлены че-

рез департамент имущества Москвы. В материалах уголовного дела говорится, что представители «Премьер Эстейт» обратились в банк с заявлением о выдаче кредита, «не имея намерений и реальной возможности исполнения обязательств по договору».

«При этом на момент заключения кредитного договора на расчетном счете ЗАО «Премьер Эстейт» отсутствовали денежные средства, достаточные для обеспечения обязательств по договору», — отмечается в постановлении. Средства поступили на счет заемщика, откуда впоследствии часть из них была списана «в виде безвозмездной помощи в пользу третьего лица».

«Таким образом, неустановленные лица из числа сотрудников Банка Москвы и ЗАО «Премьер Эстейт» незаконно приобрели право на чужое имущество, а именно денежные средства Банка Москвы в размере 12,76 млрд руб., принадлежащие правительству Москвы, что является особо крупным размером», — полагает следствие¹.

Вопросы

1. Проанализируйте механизм совершения предполагаемого преступления.
2. В чем заключается общественная опасность данного преступления? Или оно не представляет общественной опасности?
3. Каковы условия и предпосылки для подобного рода преступлений?
4. Какие аспекты совершенного преступления на момент публикации не выяснены следствием?

19. Электоральные ласки. Россияне должны полюбить голосовать за тех, за кого надо

Заседание Госсовета, которое пройдет сегодня в Кремле, посвящено развитию политической системы страны. Но на деле никакого развития ждать не следует. Госсовет рассмотрит варианты осторожных изменений только в одной составляющей политической системы — избирательном законодательстве.

Выборы 11 октября, которые Президент Медведев назвал «нестерильными», показали со всей ясностью: если властям не удастся в ближайшее время ограничить подлоги и фальсификации, народ утратит последнее доверие к выборному процессу.

¹ URL: <http://grani.ru/Society/Law/m.184687.html>.

Сейчас к урнам приходит четверть населения, а в 2012-м придут жалкие 15%, и законно избранный президент в итоге будет выглядеть неубедительно.

Вернуть доверие выборам — вот истинная задача сегодняшнего заседания Госсовета. Как это сделать?

Представители партий и анонимные кремлевские источники на кануне заседания озвучили подходы, предлагаемые для обсуждения.

Парламентские партии «Справедливая Россия», КПРФ и ЛДПР страдают от фальсификаций. Поданные за них голоса избирателей стабильно перераспределяются в пользу «Единой России», поэтому их предложения сводятся к установлению контроля над административным ресурсом.

Они предлагают ограничить голосование по открепительным талонам, использовать на участках прозрачные урны, ужесточить уголовную ответственность за фальсификации, ввести в состав избиркомов представителей всех партий и узаконить право гражданина проверить, числится он проголосовавшим или нет.

Партии, которым не удается в последние годы добиться представительства в Госдуме и региональных парламентах, настаивают на либерализации всего выборного процесса. Им представляется необходимым отменить сбор подписей, предоставить всем партиям равный доступ к СМИ, опустить заградительный барьер с 7 до 5% или даже до 3%, вернуть смешанную избирательную систему с равным числом депутатов, избираемых по пропорциональному и мажоритарному принципам и возвратить гражданам право избирать членов Совета Федерации и губернаторов.

По сути, предлагается откат к тому избирательному законодательству, которое действовало в допутинские времена. В этом есть определенная логика. Хотите вернуть доверие к выборам? Верните законы, которые регулировали выборный процесс тогда, когда это доверие у людей было.

Абсолютного доверия, впрочем, не было никогда. Но в 1990-е гг. к выборам все-таки относились иначе. Избиратели на полном серьезе решали, за кого голосовать, спорили, обсуждали достоинства кандидатов.

Тогда казалось, в этом есть какой-то смысл — пойти проголосовать. Сейчас поход на избирательный участок — занятие для клоунов. Опускать какие-то листки в какие-то щели... Зачем? Чужая игра, обойдется без нас, кого надо, того и выберут.

Если вернуть интригу, убрать предрешенность, превратить предвыборные кампании в содержательные состязания — интерес к выбо-

рам, вероятно, снова возникнет, люди пойдут голосовать. Но тут встает другой вопрос: а за кого они проголосуют?

Россиянам свойственно голосовать за удивительных персонажей. Они с легкостью отдают голоса криминальным элементам, жуликам, безумцам с идейной начинкой, а также — самое неприятное! — коммунистам и прочим оппозиционерам. Дай людям свободу выбора, и с их избранниками никто не сможет договориться — ни президент, ни премьер.

Ужесточение избирательного законодательства, которое произошло при Путине, было вызвано именно тем, что кремлевские обитатели не умели и не хотели искать компромиссы с вольными депутатами и губернаторами. Так же мало интересовало их развитие гражданской ответственности у населения. Проще было перекрыть ходы во власть и пропускать туда только своих, управляемых кандидатов.

Но стоит сейчас поднять шлагбаум, и неуправляемые опять хлынут во власть.

Задача, которая стоит перед президентом и Госсоветом, в этой связи наводит на мысль о «невыполнимой миссии». Им надо вернуть доверие к выборам, но при этом устроить все так, чтоб граждане всегда голосовали за тех, кто удобен власти.

Если посмотреть правде в глаза, надо сказать, что без законодательных барьеров и фальсификаций такая задача не решается. Можно, конечно, сделать барьеры пониже, а административный ресурс — пожиже, но имитационная суть избирательной системы останется прежней.

Невозможно развивать избирательное законодательство, не реформируя при этом всю политическую систему в целом. Наша политическая система — авторитарная, коррумпированная, бюрократическая. Демократические процедуры в ее рамках соблюдаются не могут просто по определению. Их можно только имитировать.

...В бассейне давно уже нет воды. Но мы продолжаем там как бы плавать, имитируя разные стили. Делаем красивые движения, выгибаемся, подпрыгиваем. В конце концов устаем, конечно. Останавливаемся.

Тогда собирается Госсовет и рассматривает предложения: как сделать так, чтоб мы опять как бы поплыли? О том, чтоб воду в бассейн налить, речь не идет. Воды нет. Но может, опилок нам туда набросать? Или пластмассовых шариков, как на детских площадках? Или подвесить нас над бассейном на проволоке, как воздушных гимнастов?

Трудная задача стоит сегодня перед Госсоветом. Интересно будет посмотреть, как он с ней справится¹.

(Юлия Калинина)

Вопросы

1. Нужны ли барьеры в избирательном законодательстве?
2. Согласны ли вы с авторским анализом недостатков российской избирательной системы?
3. Как видятся причины отмеченных недостатков? Каковы возможные пути их исправления?

20. Анекдотическая политкорректность

Известна история про Марлона Брандо, который в гриме и костюме отъявленного злодея (возможно, не успел разгримироваться, возможно — почему нет? — хотел попугать пассажиров) летел из Парижа в Америку и на вопрос стюардессы, все ли в порядке, многозначительно полез в карман якобы за кольтом и мрачно пошутил: «Ну что, дочка, летим в Гавану?» Шутка по тем вегетарианским временам обошлась Брандо наручниками, пропущенным рейсом и разбирательством с охраной аэропорта. Сегодня за подобное могли бы и застрелить или отправить в место типа Гуантанамо: шутить в присутственных местах надо осторожнее.

Пожалуй, то же самое можно сказать и о Ларсе фон Триере, который, желая поострить на грани фола и попугать политкорректных журналистов, чуть-чуть перегнул палку в своем сочувствии к одиночеству Гитлера в конце войны и признался, что среди его, Триера, предков были нацисты. То есть он сын нацистов и, значит, тоже нацист по происхождению. Ощутим уровень преступления. Переведем сказанное знаменитым режиссером на русский лад. Кто-то говорит: да, я, конечно, не поддерживаю Сталина в «деле врачей», но как по-думаю о его глубоком одиночестве, ведь его нашли уже мертвым на полу, то по-человечески его жалею. Кстати говоря, пусть мне Путин и противен до глубины души, но среди моей родни коммунист на коммунисте и коммунистом погоняет, одних председателей месткома — два, и кто я после этого, как не сраный коммунист?

То есть эту хрень может сказать каждый второй в нашей родной России, и его не то что не отлучат от профессии и не вычеркнут из числа живых, но вообще поаплодируют, тем более если представить,

¹ Московский комсомолец. 2010. 22 янв.

что Триер не только мэн крутой и шутник, но и снял столько превосходных фильмов, что Никите Михалкову после «Цитадели» остается только завидовать и рассекать волны.

Вообще если смотреть с российской стороны на европейскую, а тем более американскую политкорректность, то получается одна ерунда: на студентку глаз (не говоря уж руку на коленку) положить нельзя (вспомним Стросс-Кана), черных и теток ругать не смей, шутить насчет вещей вполне смешных, но хотя бы косвенно затрагивающих чье-то достоинство, — себе дороже. Короче, никакой свободы, а один цирк. Нет, конечно, это только так кажется. Как если из леса смотреть на поле — все видится засвеченным и нечетким, ветки застят горизонт. На самом деле система европейских и американских приличий, возведенных, как получается, в закон, пытается выровнять то, что было смято, искорежено в прошлом. То есть защитить тех, кого называли словом *меньшинство*. Или дуть на воду, обжегшись на молоке. Но так как губы еще помнят ожог, то в этом тоже есть смысл. Даже от воды больно. Или кажется, что больно. Вся политкорректность — это повышенная восприимчивость по отношению к словам и действиям, способным ударить по символическому синяку. По-русски это, примерно, так. Вот вы говорите: «Уйди, старушка, я в печали». А тебе в ответ не «какая я тебе старушка, идиот!», а иск за дискриминацию по возрасту.

В Гарвардском университете (хрестоматийно известная история) несколько лет назад был уволен ректор после того, как он порассуждал на тему разных способностей к математике мальчиков и девочек. Сказал он примерно следующее: у меня две дочки и один сын, так вот у сына нет никаких проблем с дифференциальным исчислением, а с дочками всю начальную школу приходилось делать домашние задания вместе. Человек моментально вылетел из своего кресла, а на его места взяли даму, умудренную не только в математике, но и в политесе.

Ах, кретины, ах, дубоголовые американцы! Все это выглядит карикатурой на здравый смысл, тем более если пересказывать эти истории с соответствующей (т. е. несоответствующей) интонацией. Но повторю еще раз: политкорректность — это то, что России может грозить, только если (и когда) у нее будет свобода. Увы, от издержек свободы тоже надо защищать...

На Западе нельзя не только хвалить Гитлера или Сталина — нельзя говорить об отсталости каких-либо наций или религий (то есть можно, в тюрьму не посадят, но прощай навсегда профессия и положение

в обществе). Скажем, если какая-нибудь журналистка скажет про мусульман, что они только вчера с пальмы слезли, то ее уволят, скорее всего, наутро, а если ее попытается защитить начальство, то уволят и начальство. И, честно говоря, справедливо. Потому что в мире, который называется *западным*, есть понятие *нормы* и всего остального, в норму не вписывающегося, т. е. аномальности. И быть аномальным, конечно, можно, но не журналисту, не профессору университета, не политику или другой публичной фигуре. Говорить о неполночленности, недоразвитости каких-либо наций или конфессий — это то же самое, что сморкаться в рукав. То есть это вещи, которые не обсуждаются. Нельзя ругать бабу за то, что она баба, нельзя ругать черного, потому что он черный, нельзя ругать мусульманина за то, что он делает намаз, даже если его единоверцы где-то там в тиши и глуши делают в это время бомбу. Бомбу делают люди, а не мусульмане — плохие люди, а какие они при этом мусульмане — пусть с ними разбирается Аллах.

Любишь ты мусульман или евреев, не любишь ты ни мусульман, ни евреев, ни украинцев (мол, коверкают русский язык) — это твое личное дело. Но если откроешь свой грязный рот, то в тот же момент выпадешь из-под защиты нормы и пойдешь, куда глаза глядят, в джунгли маргинальности. И в этом есть, конечно, своя правда, трудно переводимая на современный русский.

Всегда ли так? Не всегда. Как кому повезет и где, собственно говоря, нарушение нормы имеет место быть. Некоторое время назад в России бурную реакцию вызвали слова сначала Меркель, а потом Саркози по поводу конца мультикультурализма — мол, мы пытались убедить себя, что все культуры равны, но, увы, это не так, все культуры не только разные, но и разноценные. С намеком на то, что есть те, кто только вчера слез с пальмы, а есть те, кто уже давно и с удовольствием бананами водку закусывает. В Америке такое было бы невозможно, т. е. можно и Кораны сжигать, но после этого ты до конца жизни будешь маргиналом и для общества ты как будто умер, и твой номер минус двести. Правда, не надо забывать, что сегодня и в Германии, и во Франции, и в Италии — правые правительства, давно не популярные и обреченные на потерю власти, и потому заигрывающие с еще более правым электоратом в попытках продлить свое время.

Или, скажем, русское телевидение в Америке, где ведущие и комментаторы иногда говорят вещи, за которые на американском телевидении на них давно бы надели наручники, как на Марлона Брандо.

Или точно выгнали бы из профессии, как фон Триера. Или бы упекли в тюрьму на 74 года, как Доменика Стросс-Кана. А тут говорят такое — и про черных, и про Обаму, и про ислам, что уши вянут, и ничего, мракобесничают себе на здоровье который год. Но ведь объясняется это все просто: русское телевидение — это род гетто, куда, кроме хромых на головку, никто не ходит. И американцы просто не подозревают, что здесь творится. А вы говорите — политкорректность, то-то и оно, что для русских, где бы они ни находились, закон вилами по воде писан¹.

(Михаил Берг)

Вопросы

1. Как соотносятся политкорректность и свобода слова?
2. Необходима ли в обществе политкорректность?
3. Согласны ли вы с автором в том, что «для русских, где бы они ни находились, закон вилами по воде писан»?

21. Наказаны по списку. Фигурантам «дела Магнитского» запретили въезд в США

Госдепартамент США подтвердил появившуюся ранее информацию о том, что ряду российских чиновников, а также сотрудников правоохранительных органов, причастных к «делу Магнитского», запрещен въезд в страну. Кого именно не пустят в США, не известно — такую информацию Госдеп, согласно установившейся практике, не разглашает.

О том, что лицам, которых в Вашингтоне сочли причастными к гибели в СИЗО юриста фонда Hermitage Capital С. Магнитского, запрещен въезд в страну, 26 июля сообщила The Washington Post. Газете удалось ознакомиться с комментарием администрации Б. Обамы по поводу законопроекта о введении санкций в отношении предполагаемых виновников гибели Магнитского. Этот законопроект в мае 2010 г. был внесен сенаторами Б. Кардином и Дж. Маккейном и предусматривал запрет на въезд в США фигурантам списка, а также заморозку их активов. И вот в комментарии администрации Обамы было указано, что въезд им уже запрещен, хотя законопроект еще не принят.

¹ URL: http://ej.ru/?a=note_print&id=11047.

Поначалу в России эту информацию всерьез не восприняли. Первый замглавы комитета Госдумы по международным делам Л. Слуцкий в комментарии «Коммерсанту» назвал это сообщение газетной уткой. МИД и Госдума не стали делать заявлений по поводу произошедшего, дожидаясь официального подтверждения.

Уже 27 июля РИА Новости опубликовали ответ Госдепартамента на свой запрос. Выяснилось, что американское внешнеполитическое ведомство, как говорилось в ответе, действительно предприняло меры для того, чтобы у лиц, имеющих отношение к гибели С. Магнитского, не было американских виз. «В соответствии с законом об иммиграции и гражданстве Госдепартамент обязан отказывать в выдаче виз лицам, имеющим отношение к нарушениям прав человека, таким как пытки и внесудебные убийства», — пояснили в Госдепе.

Кому именно запрещен въезд в США — не известно. Эту информацию Госдепартамент предоставлять не стал. В публикации The Washington Post указывалось, что въезд запрещен меньшему числу лиц, чем стояло в списке изначально. Всего в нем числилось 60 имен (самое известное лицо — замгенпрокурора В. Гринь). Ссылку на список можно найти в заявлении Кардина по поводу соответствующего законопроекта. Там же есть ссылка на письмо Кардина госсекретарю Х. Клинтон с просьбой не давать визы россиянам, причастным к гибели Магнитского.

В апреле сообщалось, что конгрессмен Джим Макговерн внес в Конгресс новый законопроект по этому делу, предложив дополнить список невъездных именами главы Следственного комитета России А. Бастрыкина, председателя Мосгорсуда и пресс-атташе Следственного комитета при МВД И. Дудукиной. Попали ли они в число лиц, которые не смогут въехать в США, не известно.

Необходимо отметить, что суда над лицами, вошедшими в «список Магнитского», не было, виновным никто из них не признан, хотя некоторые из них уже являются фигурантами уголовных дел. Тем не менее в документах, представленных Кардинальм, и в заявлении Госдепа вполне определенно говорится не о подозреваемых, а именно о виновных.

Санкции против фигурантов «списка Магнитского» могут ввести и другие страны. Этот вопрос рассматривают законодательные органы Евросоюза, Нидерландов и Канады. Активы некоторых российских чиновников, предположительно причастных к раскрытии Магнитским мафии, уже заморожены властями Швейцарии в банке Credit Suisse.

До сих пор российские власти крайне болезненно реагировали на возможность санкций США в отношении людей, включенных в «список Магнитского». Глава МИД России С. Лавров заявлял, что действия американских сенаторов, предложивших законопроект, «выходят за рамки приличий и являются вмешательством во внутренние дела РФ». В публикации The Washington Post говорилось о том, что российская сторона уже предупредила Вашингтон о последствиях. Москва дала понять, что в ответ может отказаться от поддержки санкций в отношении Ирана, Северной Кореи и Ливии. Под угрозу может быть поставлен транзит грузов в Афганистан через российскую территорию. Кроме того, ранее в Госдуму уже был внесен законопроект, который позволит вносить иностранных чиновников в «черные списки» за нарушение прав россиян за пределами России.

Делом Магнитского Кардин, возможно, не ограничится. В пояснении к законопроекту, представленному им, в качестве иллюстрации ситуации, сложившейся в России, упоминаются, в частности, убийства журналистов П. Хлебникова и А. Политковской, правозащитницы Натальи Эстемировой, владельца сайта «Ингушетия.ру» М. Евлоева, избиения М. Бекетова и О. Кашина, тюремное заключение М. Ходорковского и П. Лебедева. Упоминается в документе также о деятельности главы Чечни Р. Кадырова¹.

(Тимофей Забродов)

Вопросы

1. Сформулируйте ваше отношения к «списку Магнитского» и другим санкциям, применяемым против граждан РФ во внесудебном порядке.
2. Каковы, по вашему мнению, должны быть ответные действия России в случае применения подобных санкций?
3. Как отнестись к идее составления «списков невъездных» в других делах, имеющихся в российской судебной практике?

22. Конституцию РФ могли отменить

На встрече с депутатами Государственной Думы В. Путин признался, что в 2008 г. рассматривал возможность передачи правительству полномочий Госдумы, и только Б. Грызлов, пообещавший всегда голосовать как надо, отговорил его от такого решения. Спецкор ИД

¹ URL: <http://lenta.ru/articles/2011/07/27/magnitsky>.

«Коммерсантъ» О. Кашин восхищен открывшимися обстоятельствами новейшей истории.

«История повторяется в виде фарса» — эта поговорка слишком заезжена, но кто виноват, что она исправно работает? Чтобы был понятен свежий пример, предлагаю вспомнить одно пятнадцатилетней давности событие. Мемуаристы, имевшие отношение к ельцинскому Кремлю, любят о нем вспоминать, потому что это действительно была серьезная драма. Весной 1996 г., когда по всем опросам Б. Ельцин очень сильно отставал от Г. Зюганова, часть президентской команды во главе с шефом охраны Ельцина генералом Коржаковым не верила, что Ельцин может выиграть выборы. И когда Госдума, которую контролировали тогда коммунисты, подставилась, внезапно денонсировав Беловежские соглашения (практического смысла в этом не было никакого, но как политический жест с точки зрения зюгановских избирателей это смотрелось красиво), Коржаков предложил распустить Госдуму, запретить КПРФ и отменить выборы. Говорят, Ельцин против такого варианта не возражал, и история вполне могла пойти совсем по-другому, если бы Ельцина не отговорили начальник его предвыборного штаба А. Чубайс и дочь Татьяна, которые как-то сумели доказать ему, что выигранные выборы — это лучше, чем государственный переворот. Как именно были выиграны выборы, конечно, все помнят, но это уже совсем другая драма.

Так вот, оказывается, три года назад похожие дискуссии снова шли в Кремле и около. «Думаю, что будет уместно сегодня приоткрыть нашу внутреннюю кухню», — сказал Путин, и мы узнали, что в 2008 г. «часть членов правительства» в связи с экономическим кризисом предлагала приостановить полномочия Госдумы, чтобы правительство в зависимости от положения в экономике могло действовать с полностью развязанными руками. То есть всерьез обсуждалось что-то вроде государственного переворота. Если верить Путину, в роли Чубайса и Т. Дьяченко на этот раз выступил спикер Госдумы Б. Грызлов, который сумел убедить Путина, что нарушать закон необязательно, я процитирую: «Вы настояли на том, что нужно действовать в рамках законодательства, оставить парламенту то, что ему принадлежит по закону, и тогда вы мне сказали, — говорит Путин Грызлову, — что мы вам обещаем, мы будем принимать эти решения быстро и ничего не затянем».

То есть главным аргументом против неконституционного решения оказалось то, что Госдума и так полностью подконтрольна исполнительной власти. Если бы у них не было Грызлова с его послушной

фракцией, они распустили бы парламент и совершенно по этому поводу не комплексовали бы.

Путин с Грызловым теперь открыто об этом рассказывают, и нам остается только поблагодарить их за это — спасибо, что не поддались искушению и сохранили Конституцию, парламентаризм и священный принцип разделения властей. Я не знаю, как ставится смайлик, когда говоришь по радио, но после словосочетания «разделение властей» я бы поставил 10 смайликов¹.

Вопросы

1. Сформулируйте ваше отношение к идеи об отмене (или приостановлении действия) Конституции РФ в условиях экономического кризиса.
2. Дайте правовую оценку данным возможным действиям.
3. Каковы, по вашему мнению, были бы последствия подобных действий, если бы такое решение в 2008 г. все же было принято?

23. Коран раздора: в ответ на сожжение Корана в Афганистане разгромили офис ООН

Второй день в Афганистане продолжаются массовые протесты из-за сожжения Корана американским пастором Т. Джонсом. Жертвами беспорядков стали мирные жители и сотрудники дипмиссии ООН. Совбез ООН провел экстренное совещание и осудил протестующих, а беспорядки тем временем возникают в новых городах.

В пятницу, 1 апреля, после пятничной молитвы сотни, «если не тысячи», по словам очевидцев, мусульман в афганском городе Мазари-Шарифе (административная столица северной провинции Балх) поднялись и с криком «Смерть Америке!» направились к офису ООН. Некоторые были вооружены, и буквально после первого выстрела шествие вылилось в массовые беспорядки. Представительство было захвачено буквально за несколько минут: дипмиссию охраняли всего несколько полицейских, погибших первыми, а дипломаты просто не успели найти укрытие. В результате нападения 8 человек погибло и 12 получило ранения, в том числе работающий в дипмиссии россиянин П. Ершов. По словам представителя российского посольства в Афганистане, сейчас состояние Ершова удовлетворительное. Афган-

¹ Коммерсантъ. 2011. 29 нояб.

ская полиция сообщила, что предполагаемый организатор нападения задержан и допрашивается.

После гибели своих сотрудников в пятницу собралось экстренное заседание Совета Безопасности ООН. Генсек ООН Пан Ги Мун назвал нападение «возмутительным и трусливым». «Члены Совета Безопасности осудили насилие и подстрекательство к нему. Они призвали правительство Афганистана привлечь виновных к правосудию и принять все возможные меры в сотрудничестве с международными силами содействия безопасности, чтобы защитить персонал ООН и его имущество», — говорится в опубликованном в пятницу в штаб-квартире ООН заявлении СБ. Совбез выразил поддержку народу и правительству Афганистана.

Российский МИД также осудил нападение на дипмиссию. «С уважением относясь к религиозным чувствам мусульман, считаем абсолютно недопустимым нападение на представительство ООН в Мазари-Шарифе, убийство и нанесение ранений сотрудникам ООН. Решительно осуждаем эти преступления», — говорится в заявлении российского внешнеполитического ведомства.

В субботу протесты продолжились в южном Кандагаре. По сообщению AP, в акции протesta участвуют тысячи человек. Как сообщил Reuters доктор А. К. Пухла, в больницу доставлены тела четырех убитых во время митинга, на телах есть следы от ударов камнями. Представитель губернатора Кандагара заявил, что акция организована «Талибаном». Еще около тысячи человек протестуют в провинции Тахар, сообщает Reuters, но здесь акция проходит мирно.

Вспышку насилия среди жителей Афганистана вызвал скандалально известный пастор из Флориды Т. Джонс. Он служит в церкви Dove World Outreach Center (Церковь голубя мира). О намерении сжечь Коран в годовщину терактов 11 сентября 2001 г. он заявил еще осенью 2010 г. Джонс основал движение «Вставай, Америка!» и призывал прихожан к сожжению священной книги мусульман. Тогда скандального сожжения удалось избежать: кроме активных выступлений и обращений по всему миру, Президент США Б. Обама назвал такой жест недопустимым, а лично к пастору Джонсу обратился глава Пентагона Р. Гейтс. Однако 20 марта 2011 г. Джонс все же осуществил свои планы и сжег Коран в присутствии примерно 50 зрителей.

Собственной вины в афганских беспорядках Джонс не видит. Он назвал действия манифестантов «в высшей степени недопустимыми». «Мы не считаем, что несем ответственность за произошедшее, —

сказал Джонс в пятницу в интервью телекомпании ABC. — Мы считаем, что сторонники радикального ислама использовали это как предлог. Если бы не было нас, они бы использовали другой предлог»¹.

Вопросы

1. Дайте правовую оценку возникшей ситуации.
2. Должно ли государство вмешиваться в подобные ситуации?
3. Должен ли пастор Джонс нести ответственность за беспорядки и гибель людей, которые были вызваны его провоцирующими действиями?

24. Готова ли Россия расстаться с «излишками» территории?

О захваченных чрезмерно территориях неплохо сказал А. Битов. Он справедливо заметил, что земля, занимаемая сегодня Россией, принадлежит ей как бы временно, она взята у мира в аренду. То есть сейчас принадлежит, но кому будет принадлежать в будущем, так и не ясно. Да и не так и важно. Зато понятно, что Россия явно захапала сегодня намного больше земли, чем способна обработать. Да и то, как именно она обходится с этой землей, вызывает одно сожаление. Как с колонией, кстати. Из земли нещадно выкачиваются природные ископаемые, а большая часть территорий находится в запустении и заброшеннности. Это правильный, как бы наднациональный, взгляд на вещи. Взял в аренду кусок территории, не можешь его освоить, отдавай тем, кто с этой задачей справится лучше².

(Михаил Берг)

Вопросы

1. Правильно ли полагать, что принцип территориальной целостности государства в современных условиях устарел?
2. Должно ли государство «поделиться территорией», если само не в состоянии ее освоить?

25. Можно ли говорить о преступной халатности?

Витебский милиционер, не взявший в свое время отпечатки пальцев у террориста, от бомбы которого в апреле нынешнего года погибли 15 человек в минском метро, предстанет перед судом. В Витебский

¹ URL: http://www.gazeta.ru/politics/2011/04/02_a_3572609.shtml.

² URL: <http://www.ej.ru/?a=note&id=11124>.

областной суд в пятницу направлено уголовное дело по обвинению эксперта ОВД Октябрьского района Витебска в служебной халатности, сообщили агентству «Интерфакс-Запад» в Генеральной прокуратуре.

По оценке следствия, халатность милиционера позволила Дмитрию Коновалову, обвиняемому во взрывах в Витебске в 2005 г. и в Минске в 2008 г., совершить теракт в минском метро в 2011 г., повлекший человеческие жертвы. «Указанное должностное лицо, будучи обязанным проводить государственную дактилоскопическую регистрацию, в том числе обязательное дактилоскопирование военнообязанных граждан, поверив словам призыва (Коновалова. — И. Ф.) о прохождении им ранее дактилоскопической регистрации, не отобрал у молодого человека следы пальцев рук», — пояснили в Генпрокуратуре. Вследствие этого правоохранительные органы не смогли установить причастность молодого человека к преступлениям, совершенным в Минске в ночь с 3 на 4 июля 2008 г., а также к ряду других преступлений, добавили в прокуратуре республики. «Непривлечение виновного лица к уголовной ответственности за совершение этих преступлений повлекло продолжение им преступной деятельности, в том числе совершение акта терроризма (взрыва самодельного взрывного устройства в г. Минске на станции метро «Октябрьская»), повлекшего гибель 15 человек и причинение телесных повреждений различной степени тяжести не менее 387 лицам», — подчеркнули в Генеральной прокуратуре¹.

Вопросы

1. Существует ли причинная связь между действиями витебского милиционера, не взявшего отпечатки пальцев у призыва, и преступлениями, совершенными Д. Коноваловым?
2. Позволяют ли изложенные обстоятельства считать витебского милиционера соучастником преступлений, совершенных Д. Коноваловым?

26. Позиция правозащитника

13 июля парламент Словакии ввел уголовную ответственность за публичное отрицание преступлений фашистских и коммунистических режимов против человечества, против прав и свобод граждан.

¹ URL: <http://www.interfax.ru/society/txt.asp?id=205192>.

Не увидеть прямого родства между коммунизмом и фашизмом может только слепой или один из родственников, обуреваемый завистью, ревностью или мечтой о наследстве. Советский коммунизм и немецкий нацизм как самые яркие представители тоталитарного семейства были настолько сходны по своей сути, что, казалось, сама история обрекла их быть заклятыми друзьями. Они то дружили против всего мира до потери пульса, то воевали друг с другом до смертельного конца. Вместе делили Европу, вместе принимали военный парад в Бресте в первые дни Второй мировой войны, вместе проклинали американский и английский империализм. Каждый строил свой социализм: Гитлер — национальный, Сталин — интернациональный. В соответствии с этими различиями нацисты уничтожали в основном другие народы; коммунисты, по большей части, свой собственный. Жертвами строительства этих социализмов стали десятки миллионов людей...

Сегодня в Европе нацизм и коммунизм проклинаемы в равной мере. И это справедливо. Однако проклятия не остаются только предметом общественных дискуссий и темой школьных уроков. Преобразуясь в нормы закона, они перекочевали в уголовные кодексы некоторых демократических стран. И тут рождается смутное подозрение — а не усваивает ли уголовное законодательство этих стран те принципы, которыми руководствовались сами человеконенавистнические идеологии?

Дальше последуют не очень политкорректные рассуждения. Рафинированных европейцев прошу отложить дальнейшее чтение до лучших времен. Однако судите сами. Новый словацкий закон предусматривает для граждан, публично выражавших симпатии к коммунистическим или фашистским режимам, наказание в виде лишения свободы на срок от шести месяцев до трех лет. Аналогичный закон в Польше за пропаганду нацизма, фашизма и коммунизма, а также за участие в организациях, исповедующих эти идеи, обещает до двух лет тюрьмы. В Венгрии за то же самое, а еще и за отрицание Холокоста можно получить три года. В Чехии поклонников тоталитаризма ждет от трех до восьми лет лишения свободы. Только за сомнения в том, что преступления нацизма или коммунизма вообще совершались, можно схлопотать до шести лет.

«Дело заключается в том, чтобы гарантировать, что никому не сойдет с рук отрицание зверств, совершенных коммунистами и фашистами», — пояснил лидер Словацкой консервативной партии П. Заяц после принятия нового закона. Обратим внимание: речь идет не о самих зверствах, а о комментариях по их поводу. Эти совсем не слабые тюремные сроки предусмотрены не за насилие, воровство или шпионаж, а за публично высказанное мнение. Точно так же за «идеологи-

чески неправильные» высказывания при Сталине могли приговорить по 58-й статье УК к 10 годам лагерей или расстрелу, а в нацистской Германии, где для вынесения приговора и вовсе не всегда пользовались уголовным кодексом, — также расстрелять или отправить в концлагерь. Позже в Советском Союзе за отрицание успехов социализма давали до трех или до семи лет лишения свободы.

Парадоксально, но факт: в освободившихся от коммунизма восточно-европейских странах воспроизводятся нормы тоталитарного законодательства, правда, с противоположным идеологическим знаком. Но разве дело в знаке? Ограничение свободы слова — это уже и есть идеология, и, пожалуй, весьма далекая от демократии и либерализма. Как далеко можно зайти на этом пути? Не до образца ли Москвы или Берлина 1930-х гг.?

Здоровое общество осуждает фашизм и коммунизм. Но только больное или мечтающее заболеть посыпает своих оппонентов на нары. Только незддоровое общество отказывается от дискуссии, запрещает ее и оформляет этот запрет законодательно...

В основе таких мер лежит глубокое недоверие законодателя к обычайству, который якобы не способен самостоятельно разобраться, что хорошо, а что плохо. Недоверие к собственным гражданам — один из столпов тоталитарной системы. Навязывание государственного мнения силой — фирменный знак тоталитаризма.

Возможно, обычай действительно слишком легко усваивает идеи ксенофобии и национального превосходства. Ну так вступите в дискуссию и докажите свою правоту! Неважно, касается это истории или сегодняшней жизни. А коли правоту доказать не сумели, отступитесь от несогласных. Если 99 человек из ста высказывают правильную точку зрения, значит ли это, что один оставшийся не имеет права высказать свою точку зрения, ошибочную? Да еще под страхом тюремного наказания!

Нам, пережившим советский коммунизм, пересидевшим его, перемучившимся им, отрадно сегодня слышать правду о тоталитаризме. Мы рады судебному возмездию, которое хоть и редко, но все же настигает палачей коммунистического режима. Мы готовы сделать все, чтобы прошлое не повторилось. Ни в каком виде. Даже под предлогом защиты демократии от исторического кощунства. В ответ на слово — только слово.

Да не уподобимся мы тем, кого осуждаем¹.

(Александр Подрабинек)

¹ URL: <http://www.ej.ru/?a=note&id=11194>.

Вопросы

- Согласны ли вы с автором в том, что с тоталитарной идеологией нужно бороться только словом?
- Распространяется ли свобода мысли и слова в том числе на фашистские взгляды и убеждения?
- Согласны ли вы с автором в том, что уголовная ответственность за отрицание преступлений фашизма и коммунизма — рецидив тоталитарного мышления?

27. Судить Горбачева!

Предложение В. Буковского судить М. Горбачева за преступления советского режима было встречено с почти всеобщим осуждением... Напомню вкратце для тех, кто не знает или не помнит. Речь идет о трагических эпизодах последних лет СССР, когда против мирного населения использовалась армия. О подавлении народных протестов в апреле 1989 г. в Тбилиси и штурме Баку советскими войсками в январе 1990 г. Об использовании армии против гражданского населения в 1990 г. в Душанбе и в 1991 г. в Вильнюсе и Риге. Жертвами армейского и милицейского насилия стали тогда гражданские лица. В Тбилиси погибло 19 человек и 250 было ранено; в Баку — около 100 погибших и более 1 тыс. раненых; в Душанбе — 25 убитых и 565 раненых, в Вильнюсе — 15 убитых и 600 раненых, в Риге — 5 погибших. За всеми этими операциями советской армии, МВД и КГБ СССР стоял Генеральный секретарь ЦК КПСС и (с марта 1990-го) Президент СССР М. Горбачев. Он был верховным главнокомандующим и первым лицом уже дышащего на ладан, но все еще тоталитарного государства. Кто как не он должен в первую очередь отвечать за эти конкретные преступления советского режима?

И что же говорят его оппоненты из той самой интеллектуальной и совестливой части? Основной их аргумент — отсутствие аргументов! Они с Буковским не спорят, они его укоряют и клеймят. Они не говорят о погибших в той резне, об ответственности преступников, которых надо найти и судить. Они Горбачеву эти жертвы милостиво простили. Весь их пафос направлен на обличение Буковского и возвеличение Горбачева независимо от того, чего требует один и в чем повинен другой...

Испытывая острый дефицит доводов, оппоненты Буковского во всю резвятся на ниве демагогии и передергиваний. Владислав Быков и Ольга Деркач, кажется, просто веселятся, задаваясь риторическими

вопросами. А что это Буковский начал с Горбачева — только потому, что в отличие от Хрущева, Брежнева и Ельцина он еще жив? А почему остались в стороне 200 с лишним стран мира? Почему самый травоядный правитель страны должен ответить за всю ее кровавую историю? А почему это Буковский 20 лет думал и наконец решился?..

А. Скобов благодарен Горбачеву за то, что тот освободил политзаключенных. «И это искупает многое», — убежден Скобов. А я хочу сказать Скобову, тоже бывшему политзаключенному, что каждый раз, когда он с благодарностью вспоминает о Горбачеве, пусть также вспоминает и политзаключенных, погибших в тюрьмах и лагерях в то время, когда Горбачев был властителем страны. Напомню специально для Ал. Скобова только о двух погибших в это время — В. Стусе и А. Марченко. О тех, кто безвинно погиб в лагерях, когда Горбачев карабкался вверх по партийной лестнице и был членом ЦК и Политбюро (тоже, кстати, не последние должности в государстве), я уж напоминать не буду. И если вы скажете мне, что не он же лично убил их, то я вам отвечу, что и освобождал политзаключенных тоже не он лично. Освободил их в 1987 г. досрочно Президиум Верховного Совета СССР, и только тех, кто написал в ПВС прошение о помиловании. Самых упрямых пришлось освободить годом позже. «Блаженны освободившие узников», — восторженно пишет Скобов о Горбачеве. А убивавшие их? Они тоже блаженны? Судя по довольно физиономии Горбачева на юбилейной церемонии в Лондоне, вполне.

Слава Богу, нашелся один сильный голос, напомнивший Горбачеву и всем нам, что массовые расправы с гражданским населением в советских городах в конце 1980-х — начале 1990-х гг. не забыты. Жертвы — не забыты. Преступники — не наказаны. И какой же дружный хор осуждения — нет, не Горбачева, а Буковского — слышен оттуда, где о жертвах и палачах должны были бы помнить в первую очередь!..

Было бы несправедливо умолчать о немногочисленных взвешенных комментариях. Е. Калужская увидела за инициативой Буковского более общий вопрос — может ли лидер государства покушаться на жизнь и свободу граждан во имя «целостности страны» или любых других великих целей? Ничего нового в этом вопросе для России нет. Еще Достоевский устами своего героя вопрошал, стоит ли счастье человечества слезинки одного ребенка. Вопрос актуален до сих пор. Многие смиряются с тем, что ради демократических реформ проливается чужая кровь, гибнет невинная жизнь. Как правило, это люди, которые своей жизнью рисковать как раз не согласны.

О. Козырев, считая, что у Горбачева много заслуг, тем не менее убежден в необходимости суда, на котором «должны быть названы все факты, озвучены все палачи и названы все виновные. За все время советского строя».

Увы, таких публикаций немного. Большинство испытывает к Горбачеву чувство преданной благодарности за то, что он не залил страну кровью. Популярен тезис о том, что на совести каждого руководителя страны есть подобные грехи, это как бы общая беда. Да разве? На нашем европейском континенте правительства каких стран, кроме социалистических и фашистских, подавляли гражданские протесты танками? Нет, это не общечеловеческая беда, это характерный признак тоталитарных режимов...

Коммунизм рухнул не благодаря Горбачеву и даже не вопреки ему — он был слишком незначительной фигурой, несмотря на свои, казалось бы, большие возможности. Тирания была обречена, и Горбачев ничего с этим не смог бы сделать. Он попробовал — у него не получилось. Он послал танки в непокорные города и потерпел поражение. Оно обошлось в сотни человеческих жизней. Теперь за это надо отвечать.

На суде ему, может быть, зачтутся его заслуги — мог перестрелять всех, а перестрелял только некоторых. Зачтутся награды — Нобелевская премия мира и многочисленные ордена и звания. Хорошие адвокаты найдут смягчающие обстоятельства. Возможно, суд даже оправдает его, решив, как подсказывает А. Скобов, что это действительно «тот парень, который не стрелял». Но это вряд ли — слишком много доказательств вины. А возможно, гуманный суд ограничится наказанием, не связанным с лишением свободы. Неважно. Важно, чтобы человек, управлявший в то время страной, ответил за массовые убийства своих сограждан. Какие бы заслуги, реальные или мнимые, у него ни имелись¹.

(Александр Подрабинек)

Вопросы

1. Как соотносятся юридическая, политическая и моральная ответственность? Нужен ли наряду с Уголовным кодексом РФ кодекс ответственности политиков?
2. Кто, по вашему мнению, М. С. Горбачев — преступник, герой, государственный деятель ушедшей эпохи?
3. Разделяете ли вы идею суда над М. С. Горбачевым?

¹ URL: <http://grani.ru/opinion/m.187520.html>.

28. Свобода слова или информационный терроризм?

Двум жителям мексиканского города Веракрус предъявили обвинения в терроризме и диверсионной деятельности, после того как они распространяли через Twitter ложные сведения о захвате бандитами нескольких школ.

По версии обвинения, 25 августа репетитор по математике Г. М. Вера написал в своем микроблоге в Twitter о том, что члены одного из наркокартелей захватили в заложники школьников. «Моя золовка только что позвонила мне, — сообщал он. — Все расстроены, ведь они [бандиты] только что похитили пятерых детей из школы». Подобные сообщения отправляла и бывшая школьная учительница М. де Х. Б. Пагола.

Сведения, распространенные Верой и Паголой, посеяли панику среди жителей Веракруса. Родители бросились спасать своих детей из «захваченных» школ. Многие в спешке оставляли машины посреди проезжей части. По данным местных властей, из-за этого на улицах города произошло 26 ДТП. Кроме того, звонки паникующих людей полностью парализовали работу экстренных служб.

Хотя Веракрус нередко страдает от действий наркокартелей, 25 августа никаких похищений детей в городе не было. Обвиняемые настаивают на том, что они лишь перепечатывали чужие сообщения, не имея представления о том, что происходит на самом деле. За Веру и Паголу вступилась правозащитная организация Amnesty International, которая считает их преследование ущемлением свободы слова¹.

Вопросы

1. Дайте правовую оценку действиям школьных учителей города Веракрус.
2. Можно ли поддержать позицию международной правозащитной организации Amnesty International, которая полагает, что в данном случае ущемлена свобода слова?

29. Милиция «принимает заказы»

Когда, выступая на суде в качестве свидетеля, я говорил о том, что за А. Политковской было установлено «двойное кольцо» наблюдения, я имел в виду именно то, что сейчас нашло воплощение в обвинении, предъявленном экс-подполковнику МВД Д. Павлюченкову. На мо-

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2011/09/05/mexico>.

мент убийства Анны он был действующим сотрудником секретного подразделения ГУВД Москвы — начальником отделения 4-го отдела ОПУ. То есть отвечал за «наружку». И когда в августе 2007 г. прошли первые аресты, фактически подтвердилось то, о чем ранее только догадывались: спецагенты МВД приторговывали своими полномочиями, осуществляя частным порядком «слежку по найму» — за конкурентами, женами и любовницами. Средняя такса — 100 долл. за час работы профессионала высокой квалификации на спецтранспорте, снабженном «непроверяющейся».

Вопрос: к скольким трупам привела подобная практика? — еще пока открыт. Потому что сотрудники МВД не интересовались «глупостями»: зачем и кому нужны маршруты передвижения, места жительства и проведения досуга тех, за кем их попросили вести наблюдение. Сказал начальник — сделали, получили деньги — выбросили из головы. Их статус — особо секретные оперативные сотрудники, их фото нет в картотеках, они все на спецучете, они, по сути, невидимки. И это лучшая «крыша» из всех, какая только может быть. Именно эти «невидимки» и начинали слежку за обозревателем «Новой» А. Политковской...¹

(Сергей Соколов)

Вопросы

1. Дайте правовую оценку опубликованным фактам.
2. Каковы, по вашему мнению, причины «коммерциализации» деятельности правоохранительных органов?

30. Как развивали демократию в 2000—2011 гг. Досье

В августе 2000 г. вступил в силу Федеральный закон «О порядке формирования Совета Федерации», которым заседавшие в верхней палате губернаторы и региональные спикеры были заменены на делегированных ими представителей.

В июле 2001 г. принят Федеральный закон «О политических партиях», ужесточивший требования к их созданию и разрешивший Министру инициировать их ликвидацию.

В октябре 2003 г. принят Федеральный закон о местном самоуправлении, допускающий введение института сити-менеджеров вместо выбираемых мэров.

¹ URL: <http://www.novayagazeta.ru/data/2011/094/00.html>.

В сентябре 2004 г. В. В. Путин инициировал отмену прямых выборов губернаторов.

В декабре 2004 г. внесены поправки в Закон о партиях, увеличившие минимальную численность их членов до 50 тыс. (в апреле 2009 г. это число снижено до 45 тыс.), число региональных отделений — до 45.

В мае 2005 принят Федеральный закон о выборах депутатов Госдумы, отменяющий одномандатные округа, запрещающий избирательные блоки и повышающий барьер для прохождения в Думу с 5 до 7%.

В январе 2006 г. внесены поправки в Федеральный закон о некоммерческих организациях, значительно усложнившие условия их создания и функционирования.

В июле 2006 г. внесены изменения в Федеральный закон о противодействии экстремистской деятельности, существенно расширяющие перечень ее признаков и фактически позволяющие считать экстремизмом любую критику власти.

В июле 2006 г. из избирательных бюллетеней исключена графа «против всех».

В ноябре 2008 г. в послании Федеральному собранию Д. А. Медведев инициировал «корректировку Конституции» — сроки полномочий Президента и Госдумы были увеличены с четырех до шести и пяти лет соответственно.

В декабре 2008 г. из-под компетенции суда присяжных выведены дела, связанные с терроризмом, захватом заложников, насилиственным захватом власти, массовыми беспорядками, диверсиями, госизменой, шпионажем.

В феврале 2009 г. отменен избирательный залог на выборах всех уровней.

В апреле 2009 г. право выдвигать кандидатуры губернаторов получила победившая на региональных выборах партия.

В мае 2009 г. Президент подписал поправки, предоставляющие федеральному списку кандидатов в Госдуму, получившему от 5 до 7% голосов, один-два депутатских мандата. Тогда же принят закон, гарантирующий равный доступ к СМИ парламентским партиям.

В мае 2009 г. губернаторы и местные депутаты получили право отправлять в отставку мэров.

В июне 2009 г. действовавшая 18 лет процедура избрания председателя Конституционного Суда самими судьями заменена на его назначение Советом Федерации по представлению Президента.

В марте 2011 г. принят Федеральный закон о том, что как минимум половина местных парламентов (численностью не менее 20 депутатов) должны избираться по партспискам при заградительном барьере в 5%.

В октябре 2011 г. принятые поправки, снижающие с 7 до 5% проходной барьер на выборах в Госдуму с 2016 г.

22 декабря 2011 г. Президент Д. А. Медведев обнародовал новый пакет реформ, включающий прямые выборы губернаторов, возвращение одномандатных округов, заявительный принцип регистрации партии, отмену сбора подписей на выборах Госдумы.

23 декабря 2011 г. Президент внес в Думу законопроекты об упрощении регистрации партий и отмене сбора подписей, 16 января 2012 г. — о возвращении выборов губернаторов¹.

Вопросы

1. Проанализируйте комплекс законодательных мер, предпринятых в целях укрепления российской государственности и развития демократии.

2. Оцените данные меры с точки зрения принципов демократического, правового, социального государства.

31. Признание Президента. Что рассказал Медведев за закрытыми дверями

Лидеры незарегистрированных партий, участвовавшие во встрече с Президентом 20 февраля, рассказали, о чем говорилось без камер. Как в один голос утверждают председатель «Российского общенародного союза» С. Бабурин и координатор «Левого фронта» С. Удальцов, Д. Медведев заявил, что победа Б. Ельцина во втором туре выборов 1996 г. была обеспечена за счет массовых фальсификаций.

Рассказывая о самых ярких моментах разговора в интервью радиостанциям во вторник вечером, оппозиционеры поведали, что свою фразу, призванную стать исторической, глава государства произнес, когда его гости поставили вопрос о подтасовках на выборах в Госдуму 4 декабря. «Чего вдруг сейчас? Предыдущие выборы были все идеальные?» — возражая, сказал Медведев. Потом он согласился, что декабрьские выборы «не стерильны», и вспомнил, как Ельцин шел на второй срок. «И дальше произнес фразу, которая, на мой взгляд, вхо-

¹ Коммерсантъ. 2012. 6 февр.

дит в историю, — рассказал Бабурин в эфире «Финам FM». — Он напомнил о выборах президента 96-го года и произнес: «Вряд ли у кого есть сомнения, кто победил на выборах президента 96-го года. Это не был Борис Николаевич Ельцин». «Так и сказал дословно, и это при свидетелях. Это в официальной встрече, это не кухонный разговор. Фактически глава Российского государства признал, что в 96-м году победил не Борис Ельцин, что выборы были сфальсифицированы».

Вместе с тем источник в Кремле в интервью РИА Новости отрицает, что от Медведева прозвучало такое заявление о выборах 1996 г. и победе Ельцина. «Этого президент не говорил. Глава государства повторил тезис, что эти выборы (в Госдуму) нельзя назвать чистыми, многие отмечали, что они были с большими нарушениями», — цитирует агентство слова источника.

На президентских выборах 1996 г. во втором туре одержал победу Б. Ельцин, обойдя Г. Зюганова. Как полагали многие эксперты, этот результат был достигнут за счет множества нарушений. Так что сама суть заявления — не сенсация. Однако кто, как и при каких обстоятельствах заявил об этом — действительно претендует на то, чтобы войти в историю¹.

Вопросы

1. Сформулируйте ваше отношение к заявлению Президента РФ Д. А. Медведева.

2. Какие правовые последствия могут вытекать из данного заявления?

32. Задержания оппозиционеров

Российские пользователи ЖЖ и социальной сети «Твиттер» в ночь на субботу, 5 мая, сообщили о многочисленных задержаниях региональных оппозиционеров, которые собирались приехать в Москву для участия в «Марше миллиона» 6 мая.

В частности, сообщается, что один оппозиционер был снят с поезда в Волгограде. Кроме того, автобус с активистами был задержан при выезде из Астрахани. «Проверяют все, что можно», — написал пользователь Твиттера. Проверка транспортного средства настолько затянулась, что активисты приняли решение добираться до Москвы в индивидуальном порядке.

¹ URL: <http://www.newsru.com/russia/22feb2012/baburikremlin.html>.

Двух ростовских активистов, собиравших людей на «Марш миллиона», как сообщается, посадили на 10 суток. В Смоленске трех активистов якобы сняли с поезда «под угрозой подброса наркотиков». По подозрению в перевозке наркотиков, как сообщается, были задержаны активисты из Самары. Из-за проверок они не успели на свой поезд до Москвы.

Для проверки документов были остановлены машины, следовавшие из Твери и из Рязани. Подтверждений или опровержений этой информации от официальных представителей управлений МВД регионов пока не поступало.

Информация о задержанных активистах оппозиции поступила также днем 4 мая из Уфы. Полиция заявила, что оппозиционеры были задержаны в рамках проверки информации о террористической угрозе вокзала.

Акция под названием «Марш миллиона» пройдет 6 мая — накануне инаугурации избранного Президента РФ В. Путина. Организаторы акции надеются, что участие в ней примут не только жители Москвы и Подмосковья, но также гости из регионов¹.

Вопросы

1. Дайте правовую оценку действиям, направленным на воспрепятствование политическим акциям оппозиции.
2. Могут ли граждане защитить свои права в подобного рода ситуациях?

33. Законность рекламы на таксофонах

Мэрия Москвы начала проверку по факту законности размещения рекламных объявлений на бесплатных таксофонах оператором наружной рекламы «21 век — ТВ». Об этом сообщают «Ведомости». Таксофоны установлены при поддержке партии «Единая Россия».

Компания «21 век — ТВ» запустила программу под названием «Народный таксофон» в ноябре 2011 г. Аппараты позволяют бесплатно и без ограничения по времени звонить на номера Москвы и Московской области. Хотя в компании «21 век — ТВ» утверждают, что звонки идут через сети операторов «большой тройки», однако в компаниях «МегаФон» и «Вымпелком» заявляют, что не заключали с рекламным оператором договоров на обслуживание. В МТС информацию не комментируют.

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2012/05/05/wheredougo/>

Всего «21 век — ТВ» установила 133 бесплатных таксофона в САО и еще 34 — в нескольких городах Московской области. Ранее планировалось, что при успешном запуске проекта компания установит таксофоны и в других округах Москвы.

Компания «21 век — ТВ» использует таксофоны как рекламные конструкции и планирует окупить стоимость их установки за счет размещения объявлений. Установка одного таксофона обходится компании в 4–6 тыс. евро, и в «21 век — ТВ» рассчитывают выйти на окупаемость в первой половине 2014 г. Месячная стоимость размещения рекламы на таксофоне составляет от 13 тыс. до 15 тыс. руб., что примерно равно стоимости размещения рекламы на остановках общественного транспорта.

Однако в департаменте СМИ и рекламы города Москвы заявляют, что компания «21 век — ТВ» не обращалась за разрешением на установку таких рекламных конструкций. В самой компании уверяют, что вносят плату в городской бюджет за аренду площадей под таксофоны¹.

Вопросы

1. Оцените с правовой точки зрения проект «реклама плюс бесплатный таксофон».
2. Как относиться к тому, что данный коммерческий проект получил политический окрас, представлен в качестве инициативы одной из политических партий?

34. Преступление или подвиг?

В одном из первых выпусков «Граней.Ру», вышедшем в свет пять лет назад, мы поместили под рубрикой «Суд над прошлым» подборку материалов, посвященных судьбе Валерия Саблина. Напомним: 8 ноября 1975 г. капитан 3 ранга Саблин, замполит большого противолодочного корабля Балтийского флота «Сторожевой», поднял на корабле политический мятеж. Он увлек за собой часть команды, арестовал командира и направил БПК из Риги в Ленинград, чтобы оттуда обратиться к народу с призывом к демократизации страны. Мятеж кончился неудачей: «Сторожевой» был атакован с воздуха и остановлен, раненый Саблин арестован, предан суду и приговорен к смерти. 3 августа 1976 г. его расстреляли.

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2012/09/06/phone>

Вскоре после крушения советского режима, в 1994 г., дело Саблина было пересмотрено, однако реабилитирован он не был: Военная коллегия Верховного Суда РФ ограничилась тем, что посмертно заменила ему «высшую меру» на 10 лет лишения свободы.

Совсем недавно, в 30-ю годовщину восстания на «Сторожевом», вице-президент общественной организации «Генералы и адмиралы за гуманизм и демократию» В. Дудник со страниц «Известий» призвал полностью реабилитировать «капитана 3 ранга Валерия Михайловича Саблина — патриота Отечества и предтечу его перестройки».

Ему возразил политолог и публицист, бывший замминистра иностранных дел России Г. Кунадзе. Похвалив Саблина как «хорошего человека, честного, искреннего и справедливого» и выразив сочувствие его «активной жизненной позиции», автор тем не менее резко высказался против оправдания мятежного замполита: «...желая своей Родине добра, Валерий Саблин совершил тяжкое преступление — поднял мятеж на военном корабле. Как иначе, скажите на милость, квалифицировать арест командира, захват корабля, отказ подчиняться приказам командования, предъявление политических требований руководству страны?..» По словам Кунадзе, Саблин «вознамерился стать политиком, оставаясь профессиональным военным. Ни одно государство мира никогда не согласится с таким опасным совмещением двух объективно несовместимых профессий».

Последнее замечание публициста совершенно справедливо. Действительно, никакое государство не станет благодушно относиться к офицеру, вступающему с ним в политическое противоборство. Но разве всегда следует оценивать такое противоборство исключительно с точки зрения государства? Надеюсь, Г. Кунадзе не станет спорить с тем, что в середине 1970-х гг. советская власть представляла собой тоталитарную однопартийную диктатуру, которая безжалостно попирала права человека и стремилась подчинить своему влиянию едва ли не весь мир. Борьба с такой властью является не только правом, но и долгом гражданина, стоящим превыше требований военной службы.

«Когда длинный ряд злоупотреблений и насилий, неизменно подчиненных одной и той же цели, свидетельствует о коварном замысле вынудить народ смириться с неограниченным деспотизмом, свержение такого правительства... становится правом и обязанностью народа». Этот принцип был провозглашен еще в Декларации независимости США. Закреплен он и в современном международном праве: «...необходимо, чтобы права человека охранялись властью закона в целях обеспечения того, чтобы человек не был вынужден прибегать, в

качестве последнего средства, к восстанию против тирании и угнетения» (об этом положении Всеобщей декларации прав человека уместно напомнил еще один участник дискуссии в «Известиях» — военнослужащий О. Соболев).

Кунадзе считает, что В. Саблину следовало бороться за свои убеждения, уволившись с военной службы. «Этот путь привел бы его в ряды диссидентского движения, а со временем — в политику новой России. Он, однако, выбрал для себя иной путь. Путь преступления, за которое и понес наказание. Наказание, конечно, чрезмерно жестокое: советская власть, как известно, не отличалась особым гуманизмом. Но с этим, увы, уже ничего не поделать».

Да, казненного не воскресить — это авторское наблюдение тоже верно, чтобы не сказать сентенциозно. Однако в диссидентское движение люди приходили разными путями. Один из самых славных советских правозащитников — генерал П. Григоренко — начал борьбу с коммунистическим режимом еще до того, как был уволен из армии. За это он поплатился многолетним заключением в психиатрической тюрьме, а затем — вынужденной эмиграцией. Неужели Кунадзе посмертно упрекнет и этого человека за «опасное совмещение двух объективно несовместимых профессий»? Неужели, по мнению политолога, Григоренко, как и Саблин, «выбрал путь преступления, за которое и понес наказание»?

Другой крупнейший деятель отечественного демократического движения, Кронид Любарский, никогда не был военным. Но уже в постсоветское время он много занимался проблемой «суда над прошлым», с которой так тесно связан «случай Саблина». Вот что он писал вскоре после принятия российского закона о реабилитации жертв политических репрессий:

«В длинном перечне («нереабилитируемых» по этому закону преступлений. — *H. P.*) есть и несомненные... Но есть и такие, о которых стоит задуматься: «террористический акт, диверсия... организация бандформирований и участие в совершении ими убийств, грабежей и других насильственных действий»... Так вот, позвольте прямо спросить: разве не является морально оправданной открытая борьба с тоталитарным государством, открытое сопротивление террору?.. Неужели, доведись нашему парламенту решать посмертную судьбу графа Штауффенберга (главного участника покушения на Гитлера 20 июля 1944 г. — *H. P.*), он и ему отказал бы в реабилитации? У нас своего Штауффенберга не было, но если бы и нашелся кто-то, осмелившийся подложить бомбу Сталину, то... он тоже не был бы реабилитирован...»

Если строго следовать букве закона... никакой реабилитации не подлежат участники Тамбовского восстания, потопленного в крови Тухачевским... казаки, восставшие на Дону; прибалтийские «лесные братья» и, уж конечно, «бандеровцы», державшиеся на тайной народной поддержке до начала 1950-х гг.; участники народного сопротивления на Кавказе, и в первую очередь в Чечне; зеки, восставшие в лагерях и с оружием уходившие в тайгу, те самые, память о которых нам сохранили Шаламов и Солженицын; герои Кенгира и Воркуты... Забудьте о них. Все они совершали «насильственные действия», и нет им прощения во веки веков...»

«Как такое могло получиться?» — спрашивал Любарский. И отвечал: «Увы, объяснение очень простое. Наши законодатели (да и не одни законодатели), сколько бы они ни клялись в разрыве с тоталитарным государством, по-прежнему чувствуют себя плотью от плоти его. Пуповина не порвана до сих пор». В 1992 г., когда были опубликованы эти строки, можно было надеяться, что эта кровавая пуповина сохраняется лишь до поры до времени. К несчастью, за прошедшие годы она только укрепилась¹.

(Николай Руденский)

Вопросы

1. Кто, по вашему мнению, В. Саблин — герой или предатель?
2. Поддержали бы вы решение о полной реабилитации В. Саблина?

35. Мечтавшему стать смертником американцу дали 10 лет

Житель Чикаго приговорен к 10 годам тюрьмы за пособничество террористам. Об этом во вторник, 11 декабря, сообщает Associated Press.

29-летний Ш. Масри (Sh. Masri), уроженец штата Алабама, был арестован в 2010 г. В июле 2012 г. он признал себя виновным в пособничестве террористам и пошел на сделку со следствием.

По версии обвинения, Масри проходил обучение в тренировочном лагере террористов в Сомали и мечтал стать смертником, выполняя задание «Аль-Каеды» или террористической группировки «Аль-Шабаб», действующей на территории Сомали. В частности, он обсуждал возможность взорвать автобус с американскими солдатами.

¹ URL: <http://grani.ru/War/m.99700.html>.

Кроме того, в компьютере Масри следователи обнаружили экстремистскую литературу, в том числе манифест Осамы бен Ладена 1996 г. об объявлении войны США¹.

Вопросы

1. Какие преступные деяния инкриминируются г-ну Масри?
2. Имеются ли, с вашей точки зрения, основания для привлечения к ответственности и осуждения Масри на 10 лет?

36. Минздраву предложат заботиться о молодых и здоровых

Прокремлевское молодежное движение «Россия молодая» и ее лидер, член Общественной палаты РФ М. Мищенко (ранее был депутатом Госдумы от «Единой России») предлагают сократить бюджетные расходы на тяжелобольных ради качественной медицины для большинства россиян. Как рассказал сам молодежный лидер «Известиям», он предлагает ввести «четкое ранжирование государственных средств» по тяжести болезни пациентов.

— Есть десять человек, которым можно помочь, они лежат и ждут скорую помощь. А есть один человек, больной раком. И мы расходуем деньги на продление его жизни, при этом обделяя людей, которых можно быстро вернуть в строй. В этом парадокс ситуации: гуманизм является мнимым. Конечно, мы не можем пройти мимо умирающего человека с раковой болезнью, но мы его все равно потеряем, он умрет, а мы не поможем десяти здоровым.

«Россия молодая» предлагает в первую очередь выделять средства на медицину, которая «касается всех», — профилактику, поликлиники, амбулаторию, акушерство, родовспоможение.

— А для сверхдорогих и сверхтяжелых должен быть механизм сбора денег, спонсорства, благотворительности, потому что ни одна экономика этого не потянет, — считает Мищенко.

По его мнению, в этом вопросе можно брать пример с английской системы здравоохранения.

— Англичане говорят: «Все, деньги закончились, приходите, когда они снова появятся». Мы же говорим: «Да, заходите, мы сделаем вид, что вас вылечим, денег нет, но зато мы вас обманем». Лучше сказать человеку правду, чем водить его за нос, — говорит он.

Положительные примеры Мищенко видит и в американской системе.

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2012/12/12/masri>.

— Американцы говорят крупным фармпроизводителям: мы вам даем долю рынка, но будьте добры выпускать лекарства для орфанных (редких) заболеваний, а у нас на это тратятся колоссальные деньги из федерального бюджета, — рассказал Мищенко.

Общественник также предлагает государству частично отказаться от оплаты лечения болезней, появившихся в результате «длительного наплевательского отношения к своему здоровью».

Человек всю жизнь пил, курил, вел распутный образ жизни, а потом приходит и государству говорит: лечите мне венерические заболевания за счет налогоплательщиков. Тут давайте думать: 50 на 50, 70 на 30, может, сделать более высокую страховку для людей, которые курят и пьют, — считает он.

Напомним, что в 2011 г. расходы на здравоохранение в России составили около 2 трлн руб., или 3,8% ВВП. Для сравнения: в странах ЕС на медицину тратят 6% ВВП, отмечает председатель правления Ассоциации медицинских обществ по качеству Г. Улумбекова.

Медицинское сообщество не разделяет революционные предложения Мищенко.

— Я не знаю, насколько этично делать такие заявления. Жизнь каждого человека имеет одинаковую ценность, — рассказал «Известиям» заместитель председателя профсоюза работников здравоохранения М. Андрочников. — Цены жизни нет, вне зависимости от того, кто вы и чем болеете. Надо выделять столько денег, чтобы была обеспечена помощь всем.

— Это маргинальное мнение — так оценивает идею Мищенко завкафедрой онкологии института им. П. А. Герцена И. Решетов. — Все усилия должны быть направлены на выявление начального заболевания, вне зависимости от того, сердце это или онкология. Лечение начального процесса всегда дешевле и эффективнее.

М. Мищенко обещает выступить со своей инициативой на слушаниях в Общественной палате, посвященных платным медицинским услугам. Если идея будет одобрена его коллегами, то, по замыслу молодежного лидера, она будет отправлена из Общественной палаты в Минздрав¹.

Вопросы

1. Можно ли согласиться с мнением М. Мищенко в том, что лечение тяжелых онкобольных — это неэффективная трата времени и средств?

¹ URL: <http://izvestia.ru/news/541000#ixzz2G2h5jcwK>.

2. Верно ли, что ограниченные государственные средства следуют тратить на тех, кого можно спасти, но не на безнадежных больных?

37. Мосгордума одобрила законопроект о тестировании школьников на наркотики

Мосгордума одобрила в первом чтении законопроект о добровольном тестировании школьников старших классов и студентов на употребление наркотиков, сообщает «Интерфакс».

Закон предполагает, что подростков до 16 лет будут проверять с согласия родителей, учащиеся старше 16 лет будут сами решать, проходить им тестирование или нет. Тестирование предполагает анализы при поступлении в школу, училище или вуз, а также во время обучения. Депутаты считают, что эти меры помогут снизить число учащихся, употребляющих наркотики.

«Молодые люди, услышав про такое тестирование, сотню раз подумают, прежде чем попробовать наркотики», — считает глава комиссии Мосгордумы по здравоохранению и охране общественного здоровья Л. Стебенкова, подготовившая поправки.

Стебенкова рассказала, что проведенные в Москве эксперименты по тестированию на наркотики показали их эффективность. Так, например, эксперимент, проведенный в 2012 г. в одном из вузов столицы, выявил, что после проверки число студентов, употребляющих наркотики, за полгода снизилось с 15 до 2%.

Документ, рассматриваемый в Мосгордуме, вносит изменения в Закон «О профилактике наркомании и незаконного потребления наркотических средств, психотропных веществ в Москве». Подобные законы уже были приняты в нескольких регионах страны. Депутаты намерены принять его в окончательном чтении в начале 2013 г.

Одновременно аналогичный законопроект, подготовленный и внесенный Правительством РФ, находится на рассмотрении в Государственной Думе. Согласно документу учащиеся будут ежегодно проходить два этапа наблюдений: психологическое тестирование и профилактические медицинские осмотры.

Инициатива разработки закона, позволяющего тестировать школьников и студентов на наркотики, принадлежит Д. Медведеву, эту идею он высказал в апреле 2011 г.¹

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2012/12/12/nrktk>.

Вопросы

1. Каково ваше отношение к идеи поголовного тестирования школьников и студентов на употребление наркотиков?
2. Можно ли считать такое тестирование полностью добровольным, если за школьника моложе 16 лет этот вопрос решают родители?
3. Каковы возможные прямые и побочные последствия принятия этого закона?

38. Полицейскому дали условный срок за фальсификацию дела

В Тамбовской области вынесен приговор бывшему оперуполномоченному центра противодействия экстремизму МВД, сфабриковавшему уголовное дело. Подсудимый Н. Яковлев признан виновным в превышении полномочий и служебном подлоге. Его приговорили к двум годам условного срока. Об этом сообщается на сайте «Новости прокуратуры РФ».

Установлено, что весной 2012 г. Яковлев решил завысить показатели раскрываемости преступлений. Он попросил о помощи двух своих знакомых. Они разыскали в городе Котовск мужчину, ведущего асоциальный образ жизни, привезли в Тамбов и предложили разрисовать стены свастиками и экстремистскими лозунгами. За работу мужчине заплатили 300 руб.

6 апреля мужчина нанес надписи на остановочный павильон и на ворота гаража. Через три дня он продолжил рисовать свастики на фасаде дома, а также изготовил и расклеил листовки экстремистского содержания. После этого Яковлев задержал «экстремиста», оформил протокол явки с повинной и протокол осмотра места происшествия. Таким образом обман вскрылся, на сайте прокуратуры не уточняется¹.

Вопросы

1. Можно ли считать «фальсифицированное» преступление преступлением?
2. Согласны ли вы с правовой оценкой, которую дал этому делу суд?

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2012/12/18/twoeighttwo>.

39. По ком звонит розыгрыш

На прошлой неделе одной из главных тем в мировых СМИ стало известие о том, что принц Уильям и его супруга Кейт Миддлтон ожидают ребенка. Однако радостное для британской королевской семьи событие неожиданно было омрачено. Австралийские радиоведущие позвонили от лица Елизаветы II в лондонскую больницу, где в тот момент находилась герцогиня Кембриджская, и расспросили персонал о ее здоровье. Через три дня медсестра Джасинтха Салданья, ставшая жертвой розыгрыша, покончила с собой. «Шутников» отстранили от эфира, а радиостанция 2Day FM оказалась в центре международного скандала.

Принц Уильям и его супруга Кейт Миддлтон пользуются колоссальным вниманием мировых СМИ, и журналисты из таблоидов охотятся за любой эксклюзивной информацией о молодой паре. Так, летом этого года французским репортерам удалось снять супругу принца Уильяма без верхней части купальника. Гневная реакция королевской семьи, добившейся возбуждения уголовных дел, показала, что Букингемский дворец намерен строго охранять частную жизнь Кейт и Уильяма. Тем более удивил всех неожиданно удавшийся розыгрыш австралийских радиоведущих Мел Грейг и Майкла Кристиана, которые сумели дозвониться до медсестры, обслуживавшей палату герцогини Кембриджской.

Ведущие развлекательной молодежной передачи на радиостанции 2Day FM позвонили в больницу имени короля Эдуарда VII, куда Кейт Миддлтон была направлена из-за острых приступов утренней тошноты. Врачи частной больницы в центре Лондона, основанной в 1899 году, на протяжении десятков лет заботятся о членах королевской семьи. Здесь в 1980-х гг. лежала королева-мать, здесь оперировали саму королеву Елизавету II и ее сына принца Уэльского, именно сюда в июне 2012 г. доставили принца Филипа, пропустившего из-за внезапного недомогания бриллиантовый юбилей правления своей супруги. Королева также является патроном больницы короля Эдуарда VII и принадлежащего ей благотворительного фонда.

Вероятно, именно поэтому, когда ведущая Мел Грейг рано утром 4 декабря дозвонилась до приемной и, пародируя голос 86-летней Елизаветы II, попросила соединить ее со «своей внучкой Кейт», у снявшей трубку медсестры Джасинтхи Салданы не возникло никаких подозрений. Пока она соединяла «лжекоролеву» с палатой Кейт Миддлтон, ошарашенные ведущие не могли поверить, что их розыгрыш удался, несмотря на плохо изображенный британский акцент.

По всей видимости, журналисты рассчитывали поговорить с самой Кейт, которая наверняка распознала бы фальшивую королеву, но трубку подняла другая медсестра. Пока взволнованная беседой с монаршей особой сотрудница рассказывала, что у герцогини выдалась тяжелая ночь и поэтому она сейчас спит, ведущие вовсю веселились. Майкл Кристиан старательно подыгрывал своей коллеге, то говоря «мамочка» от лица принца Чарлза, то изображая тявканье любимых корги королевы.

На следующий день, когда запись разговора вышла в эфир, сиднейская радиостанция 2Day FM стала знаменитой на весь мир. Администрация больницы Эдуарда VII назвала своих сотрудников жертвами «журналистской аферы» и принесла соответствующие извинения. Королевская семья комментировать случившееся отказалась. По словам самих ведущих, они совершенно не ожидали, что кто-нибудь в больнице поверит в их розыгрыш, а с Кейт Миддлтон пытались связаться без какого-либо злого умысла. На протяжении следующих двух дней ведущие бурно радовались в Twitter своей удаче. Руководство радиостанции заявило, что журналисты не нарушили никаких законов и что юристы 2Day FM одобрили программу перед выходом в эфир.

В четверг 6 декабря врачи выписали Кейт Миддлтон: британские СМИ запечатлели счастливую чету герцогов Кембриджских на выходе из больницы. А на следующий день, 7 декабря, полиция нашла тело Джасинтхи Салданьи в одной из квартир, которые больница предоставляет сотрудникам. Официальная причина смерти пока не названа, однако, по предварительной версии, 46-летняя британка индийского происхождения покончила жизнь самоубийством.

Несмотря на то что официальное расследование обстоятельств смерти еще не завершено, СМИ немедленно связали самоубийство Джасинтхи с розыгрышем, в ходе которого она невольно способствовала распространению информации о частной жизни королевской семьи. Родственники, друзья и коллеги погибшей говорят, что Салданья не обсуждала с ними свои переживания. По их словам, она была глубоко верующей католичкой и обладала сильным характером. Однако, полагает одна из подруг Салданьи, та могла совершить самоубийство под влиянием сильного стресса на работе, а брат погибшей, Навин Салданья, заметил, что после розыгрыша Джасинтха, скорее всего, испытывала глубокое чувство стыда. У погибшей остались муж и двое детей — они проживают в Бристоле, в двухстах километрах от Лондона. Медсестра навещала их по выходным, а остальное время проводила в Лондоне.

По словам администрации больницы Эдуарда VII, где Салданья проработала более четырех лет, погибшая была превосходной медсестрой, которую все уважали и любили. Как говорилось в заявлении, в непростые дни после «аферы» весь персонал поддерживал Салданью — медсестер, ставших жертвой розыгрыша, никто не наказывал и не отстранял от работы. Выступили и представители герцога и герцогини Кембриджских, которые от лица принца Уильяма и Кейт Миддлтон выразили соболезнования родственникам погибшей. По их словам, королевская семья не предъявила персоналу больницы никаких претензий в связи с розыгрышем, а, напротив, предложила всем пострадавшим медсестрам свою поддержку. Ни руководство больницы, ни королевская семья, кстати, не разглашали фамилии медсестер, ответивших на звонок австралийских радиоведущих.

После гибели Салданьи Мел Грейг и Майкл Кристиан решением руководства были отстранены от эфира «в знак уважения к тому, что можно описать только как трагедию». От их лица соболезнования в последние два дня высказывали руководители и владельцы радиостанции 2Day FM: по их словам, ведущие находились в слишком большом шоке от произошедшего, чтобы общаться с журналистами. Сейчас они находятся под наблюдением специалистов: компания Southern Cross Austereo, владеющая радиостанцией, заявила, что все-рьез опасается за их самочувствие и безопасность. Из-за большого количества гневных и агрессивных комментариев, авторы которых винят ведущих в смерти Джасинтхи Салданьи, аккаунты Грейг и Кристиан в социальных сетях были удалены, а самим журналистам на время предоставлено убежище.

Тем не менее в понедельник 10 декабря Грейг и Кристиан дали интервью двум австралийским телеканалам, в котором рассказали о своих переживаниях из-за смерти Салданьи. «Нам очень жаль, если мы сыграли какую-то роль в ее гибели, — со слезами на глазах заявила Мел Грейг. — Мы не могли предвидеть, к чему приведет наш розыгрыш». Британские СМИ не без горечи заметили, что австралийские журналисты общались с радиоведущими слишком мягко, стараясь не задеть их чувства.

Пока в Лондоне люди приносят цветы к дверям больницы имени короля Эдуарда VII, сотни интернет-пользователей со всего мира продолжают осыпать упреками радиостанцию 2Day FM. Одни считают, что журналисты в своих попытках развлечь аудиторию зашли слишком далеко, и требуют увольнения Грейг и Кристиана. Другие призывают привлечь журналистов к суду. В самой Австралии при

этом большинство участников опроса заявили, что Мел Грейг и Майкл Кристиан невиновны в смерти британской медсестры.

Руководство 2Day FM настаивает на том, что трагические последствия розыгрыша оказались «непредвиденными» и вины ведущих в них нет. В понедельник Рис Холлеран, глава компании Southern Cross Austereo, заявил, что перед тем, как программа с розыгрышем вышла в эфир, сотрудники 2Day FM несколько раз пытались связаться с больницей в Лондоне. По его словам, журналисты хотели «обсудить» с персоналом больницы записанную ими шутку. Ранее представитель радиостанции Сэнди Кэй заявила, что Джасинтха Салданья, скорее всего, покончила с собой из-за депрессии. «Куда удобнее нападать на австралийскую радиостанцию, чем выяснить, что произошло на самом деле и какую ответственность мы несем за произошедшее», — ответила Кэй критикам своих коллег.

Несмотря на то что радиостанция продолжает настаивать на невиновности своих сотрудников, ее репутация оказалась под угрозой. Рекламодатели один за другим стали отказываться от сотрудничества с 2Day FM. В результате руководство решило временно убрать рекламные объявления из эфира и пообещало пересмотреть редакционную политику. Между тем в Сети уже появилось видео, записанное от лица хакерской группы Anonymous: его авторы угрожают взломать сайты и базы данных всех рекламодателей 2Day FM, если радиостанция не уволит Мел Грейг и Майкла Кристиана.

Хотя сама идея розыгрыша со звонком в больницу посреди ночи представляется сомнительной, ведущим 2Day FM нельзя не посочувствовать: вряд ли они могли предположить, что именно их шутка закончится столь печально. Авторы подобных розыгрышей всегда рисуют: никто никогда не может знать наверняка, насколько крепкими нервами обладает очередная жертва и какой будет ее реакция¹.

(Елизавета Сурганова)

Вопросы

1. Следует считать произошедшее несчастным случаем или речь идет о правонарушении?
2. Есть в данном случае основания для привлечения радиоведущих к юридической ответственности или речь может идти только об их моральной ответственности?

¹ URL: <http://lenta.ru/articles/2012/12/10/prank>.

40. Деньги и секс доминируют в системе ценностей молодежи

Стремление к материальному благополучию и сексуальному удовлетворению доминирует в системе ценностей российской молодежи, сообщил Уполномоченный при Президенте по правам ребенка П. Астахов, озвучивая результаты совместного исследования специалистов МГУ и аппарата уполномоченного.

Исследование проводилось в 2013 г. в рамках Всероссийской информационной кампании против насилия и жестокости в СМИ лабораторией социально-правовых исследований и сравнительного правоведения юридического факультета МГУ. В нем приняли участие около 600 студентов первого курса 16 факультетов МГУ имени Ломоносова, анкеты заполнялись анонимно.

«В центре мировоззренческой позиции молодежи в ходе исследования зафиксировано доминирующее стремление к материальному благополучию и сексуальному удовлетворению. Это две ценности, которые они выделили. Каждый восьмой студент (13%) готов вступить в брак по расчету без любви. Каждый десятый (10%) готов вступить в половую связь за вознаграждение. Только четверть опрошенных считают необходимыми для России такие ценности, как уважение к закону и правопорядку», — сообщил Астахов в среду на заседании Общественного совета.

Он добавил, что ценности, традиционные для России (доброта, великодушие, милосердие, терпение, уважение старших), занимают лишь нижнюю ступень ценностного рейтинга в системе оценки опрошенных подростков.

«Тем не менее каждый четвертый из числа опрошенных первокурсников отметил необходимость преемственности традиций и культуры российского общества», — сказал омбудсмен¹.

Вопросы

1. Каково ваше отношение к результатам социологического исследования? О чём они говорят?
2. Совпадают ли выводы социологического исследования с вашим личным мнением о ценностях современной молодежи?
3. Почему значительная часть опрошенных выступают за преемственность традиций и культуры?

¹ URL: <http://ria.ru/society/20131204/981835994.html#ixzz2mm8SIS5m>.

41. Выборы в России

Инструменты манипуляции избирательным процессом многочисленны, но некоторые из них заметнее других. «Карусели», вбросы бюллетеней и неравный доступ кандидатов к СМИ бросаются в глаза. Но весомым, а возможно, наиболее весомым способом манипулирования волей избирателей является давление работодателей на работников.

В среднем по стране в предвыборных мероприятиях 2011–2012 гг. участвовали руководители 24% предприятий. Так или иначе в кампаниях была задействована почти половина опрошенных менеджеров тяжелой индустрии (48%), нефтегазовой и лесной отраслей (40 и 38% соответственно), особенно в моногородах. Реже всего в политкампаниях участвовали руководители торговых и транспортных фирм (13 и 16%). Степень принуждения к голосованию сотрудников также сильно колеблется в зависимости от статуса учреждений и форм собственности. О влиянии руководства на их участие в голосовании эксперты «Левада-Центра» заявили 35% госслужащих, 30 работников госпредприятий и 28% силовиков. Среди сотрудников НКО и частных компаний таких всего 11 и 22%.

Эти данные сообщают Т. Фрай, О. Дж. Рейтер и Д. Жакони в статье «Political Machines at Work: Voter Mobilization and Electoral Subversion in the WorkplaCE». Исследователи проанализировали данные опроса 922 менеджеров предприятий 24 отраслей экономики в 15 регионах, проведенного ВЦИОМом, и приняли во внимание исследования «Левада-Центра» об агитации на рабочем месте.

Агитация со стороны руководства, массовое голосование на специальных участках, открытых по месту работы или учебы, на участках, труднодоступных или недоступных для независимых наблюдателей, — все это характерные особенности кампании 2011–2012 гг.

Проект «Карта нарушений» свидетельствует, что на «давление начальства» приходилось более 20% числа сигналов во время выборов в Госдуму и 12% в период президентской кампании. Выросло также количество сигналов о досрочном голосовании и голосовании по открепительным удостоверениям. Для этого в число предприятий непрерывного цикла производства, помимо сталелитейных и машиностроительных заводов, включались торговые центры, вузы и даже кладбища.

В Ивановской области, где вне дома проголосовали более 15%, «Единая Россия» набрала 40% голосов, в соседней Ярославской (11%) — 29,3%. В Липецкой области досрочно и по открепительным

удостоверениям проголосовали 12,7% избирателей, в Тамбовской — 15,3%, в первой правящая партия получила чуть более 40%, во второй — 66,6%. Простая арифметика, никаких чудес.

Ограничить возможности работодателей влиять на сотрудников во время избирательных кампаний — крайне трудная задача. Политической мобилизации на рабочем месте помогает сама структура экономики: в госсекторе работают около трети всех занятых¹.

Вопросы

1. О чём говорят приведенные выше данные?
2. Почему административный ресурс, казалось бы, под корень уничтоженный в России в 1990-е гг., возродился вновь?
3. В чём заключается общественная опасность фальсификации выборов?
4. Можно ли добиться проведения в России честных выборов, и если да, то как?

42. Злоупотребление правом

В Новой Зеландии турист, отправившийся в горы, вызвал себе спасательный вертолёт, хотя на самом деле ни в какой помощи не нуждался, сообщает ААР. Мужчина, которому примерно 60 лет, воспользовался сигнальным огнем, так как опаздывал и хотел, чтобы спасатели доставили его до места, где он припарковал свою машину.

Как рассказали в организации, обеспечивающей безопасность и сохранение природных ресурсов береговой линии Новой Зеландии, инцидент с туристом произошел во второй половине дня в четверг, 7 февраля. Путешественник, находившийся на Южном Острове, запустил сигнальный огонь, и к нему был отправлен спасательный вертолёт.

Когда на место прибыли спасатели, они обнаружили туриста целым и невредимым. Забрали ли его в итоге с собой, не уточняется. В настоящее время ведомство, ответственное за спасательные операции в прибрежных районах, решает вопрос о возможных санкциях по отношению к туристу.

По словам представителя организации Н. Клиффорда, поступок туриста можно без сомнений назвать нарушением правил использования сигнальных огней. Вертолёт, который был занят два часа, мог

¹ Ведомости. 2013. № 46 (3308); URL: http://www.vedomosti.ru/newspaper/article/416071/stroem_k_urne.

понадобиться для реальных спасательных операций. Подобный поступок может быть наказан как простым предупреждением, так и судебным разбирательством с последующим крупным штрафом¹.

Вопросы

1. Дайте правовую оценку действиям туриста.
2. Сформулируйте ваше отношение к данным действиям.

43. Амнезия исторической памяти

Нашлись тут давеча «иностранные агенты», «Левада-Центр» называются, которые опросили трудящихся по поводу того, как они, трудащиеся, вели себя 20 лет назад, весной 1993 г., когда надо было сказать «да» или «нет» реформам Б. Ельцина и самому Ельцину, вступившему в противостояние с Верховным Советом. А Верховный Совет в своем кадровом составе и по уровню агрессии тогда отнюдь не уступал никаким нынешним Яровым — Сидякиным. И даже превосходил их.

Еще пять лет тому назад 25% опрошенных «помнили», что они поддерживали Ельцина. Нынче таких вдруг оказалось существенно меньше — 14%. Понятно, что массовому сознанию хочется соответствовать духу времени — отсюда и такое падение поддержки неправильного президента с его неправильными идеями. Но тем не менее такая перемена оптики больше напоминает амнезию или специальную подгонку фактов под сегодняшнее состояние собственного мозга. Точнее, под собственную способность адаптироваться к заданным обстоятельствам.

Получается, что люди выгораживают сами себя в своих сегодняшних глазах. Два десятка лет назад был сделан неправильный выбор, надо сегодня поправить представление о себе. А ведь это тот же самый народ, который тогда заявил на всероссийском референдуме 25 апреля 1993 г. о том, что доверяет Ельцину (58,7%), одобряет его социально-экономическую политику (53,0), считает необходимыми новые выборы Верховного Совета (67,2%).

«Как вы думаете сейчас, — спрашивает «Левада-Центр», — кого следовало поддержать весной 1993 г. — Ельцина или Верховный Совет?» В 2008 г., когда общественная атмосфера не была еще столь жесткой, за поддержку Ельцина высказывались 12%. Сегодня — 5%!

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2013/02/08/hiker>.

Историческая амнезия комфортна. Она создает иллюзию «правильного» выбора. Главное, что никто не может проверить, как ты себя вел 25 апреля 1993 г. Мы живем в эпоху тотальных подтасовок. И почему бы тогда не подтасовывать свое собственное, частное прошлое?¹

(Андрей Колесников)

Вопросы

1. О чём говорят приведенные данные?
2. Надо ли травмировать граждан, напоминая им объективные, но неприятные факты?
3. Следует ли согласиться с мнением, что истина — это то, как мы воспринимаем события сегодня?

44. Швейцарская модель коммунизма

В Швейцарии собраны 126 тыс. подписей за введение «безусловного основного дохода», гарантировавшего безбедную жизнь даже тем, кто не хочет работать. Теперь вопрос о «безусловном основном доходе» будет вынесен на всенародный референдум.

«Безусловный основной доход» гарантировал бы каждому взрослому жителю Швейцарии ежемесячный доход в размере 2500 франков (примерно 2000 евро). За эти деньги не надо было бы работать или стоять на бирже труда, эти деньги не являются социальной помощью нуждающимся. Они выплачиваются государством просто так, без каких-либо условий, повторюсь — настолько это невероятно звучит — всем жителям Швейцарии независимо ни от чего. Работающим, кстати, тоже.

Это звучит как утопия. Швейцарская газета Neue Zürcher Zeitung уже сравнила проект закона с идеей отменить силу тяжести. Однако не все так просто. Инициаторы введения «безусловного основного дохода» считают, что законопроект вполне реалистичен, полезен для общества и посилен для бюджета.

Сторонники «безусловного основного дохода» уверены, что гарантированный прожиточный минимум не лишит нас желания работать. Большинство работает, поскольку видит в своей деятельности смысл и чувствует, что работа положительно оценивается обществом. С введением гарантированного дохода в этом ничего не изменится.

¹ URL: http://www.vedomosti.ru/opinion/news/12024991/vojna_s_pamyatyu.

Однако чтобы привлечь людей на работу, которая сейчас является непривлекательной и низкооплачиваемой, работодателю придется создавать лучшие условия труда и повышать зарплату.

Как ни странно, многие работодатели не являются противниками «безусловного основного дохода». Так, основатель сети магазинов DM Г. Вернер уже в течение нескольких десятилетий последовательно отстаивает идею «безусловного основного дохода» для всех.

Вернер сравнивает возможное введение гарантированного дохода с открытием, которое сделало человечество, когда узнало, что Земля не плоская, а круглая. По мнению Вернера, с введением «безусловного основного дохода» мы неожиданно поймем, что не материальная нужда заставляет нас работать, а наоборот, материальная обеспеченность позволяет нам работать по-настоящему. Продуктивность труда вырастет, поскольку все будут заниматься тем, что им действительно по душе. Никто не будет бояться менять работу и экспериментировать. Для Вернера также важно, что при наличии гарантированного дохода каждый из нас сможет больше времени посвящать воспитанию детей и уходу за больными родственниками.

Негативно к введению «безусловного основного дохода» относятся профсоюзы. В частности, официальная позиция крупнейшего немецкого профсоюза Ver.di звучит так: «Государственную помочь должны получать только те, кто в ней нуждается, а не все население». В Ver.di опасаются, что «безусловный основной доход» приведет к резкому снижению зарплат.

Здравый смысл как будто подсказывает нам, что невозможно найти средства для выплаты «безусловного основного дохода». Однако государство уже сейчас тратит огромные деньги на социальные выплаты. Сторонники законодательной инициативы подсчитали, что в Швейцарии для «безусловного основного дохода» на уровне 2500 франков для взрослых и 625 франков для детей необходимы 200 млрд франков в год. Сейчас расходы государства на социальные выплаты составляют 70 млрд — и это без учета расходов на бюрократический аппарат, который решает, кому положена социальная помощь, а кому нет. «Безусловный основной доход» сделает бюрократию в этом вопросе ненужной. Деньги будут положены всем.

Кроме того, инициаторы «безусловного основного дохода» планируют упростить налоговую систему. Например, владелец сети магазинов DM Вернер считает, что все налоги можно заменить налогом на добавленную стоимость в размере 50% — сейчас в стоимости товара все налоги учтены, поэтому резкое повышение налога на добавленную стоимость при полной отмене других налогов не приведет к ин-

фляции, однако позволит сократить бюрократию. В итоге у государства появятся дополнительные средства.

Сейчас «безусловный основной доход» не выплачивается ни в одном государстве мира, однако эксперименты проводились, и результаты были положительными. Так, в Намибии, в деревне Очиверо с населением около тысячи человек, благотворительные организации в течение года выплачивали каждому жителю ежемесячно 100 намибийских долл. (примерно 9 евро). В первый месяц жители просто напились на эти деньги. Однако затем в деревне начали происходить удивительные изменения. Жители открывали булочные, парикмахерские, артели по производству кирпича. Дети перестали голодать, мужчины перестали заниматься браконьерством. Потребление алкоголя и преступность резко сократились. Иными словами, все произошло по рецепту Вернера: «не материальная нужда заставляет нас работать, а наоборот, материальная обеспеченность позволяет нам работать по-настоящему».

В Швейцарии идея ввести «безусловный основной доход» мгновенно нашла активных сторонников. С 1891 г. жители Швейцарии могут вынести любой вопрос на референдум. За более чем век были собраны подписи для 420 различных инициатив. Однако еще никогда не удавалось собрать необходимые 100 тыс. подписей так быстро, как в случае с «безусловным основным доходом», — всего за полгода. Общее количество собранных подписей также стало рекордом — в итоге 4 октября 126 тыс. заверенных подписей были переданы в федеральную канцелярию.

Процедура передачи подписей сопровождалась художественной акцией. В Берне на площади из грузовика были высыпаны 8 млн медных монеток — по монетке на каждого жителя Швейцарии. Для проведения акции инициаторам «безусловного основного дохода» пришлось взять кредит. Затем в банке в течение 10 дней 75 добровольцев вытаскивали монетки из бумажных рулонов. Общий вес мелочи составил 15 тонн.

Теперь у правительства есть максимум пять с половиной лет, чтобы вынести на референдум проект закона о «безусловном основном доходе». Однако возможно, что голосование состоится уже в следующем году¹.

(Сергей Токарев)

¹ URL: http://www.rg-rb.de/index.php?option=com_rg&task=item&id=12670&Itemid=13.

Вопросы

1. Насколько реально, по вашему мнению, «введение коммунизма», даже в такой стране, как Швейцария?
2. Каковы возможные последствия данного эксперимента?

45. Сенатор Джон Маккейн: «Россияне заслуживают лучшего, чем Путин»

Я верю в величие российского народа и его стремление жить в обществе справедливости, открытых возможностей и иметь правительство, достойное его устремлений и принесенных жертв. Когда я критикую ваше правительство, я делаю это не потому, что я настроен против России. Я делаю это потому, что вы заслуживаете такое правительство, которое верило бы в вас, уважало вас и было бы вам подотчетно. Я надеюсь увидеть тот день, когда это произойдет.

Когда редактор «Правды.Ру» Д. Судаков предложил опубликовать мой комментарий, он назвал меня политиком, «выступающим с антироссийской точкой зрения уже много лет». И действительно, российские граждане уже не в первый раз слышат обо мне как об их противнике. Поскольку моя цель сегодня разрушить фальсификации, используемые правителями России для сохранения их власти и оправдания коррупционности, позвольте мне начать с исправления этой неправды. Я — не антироссийский. Я пророссийский, более пророссийский, чем тот режим, который плохо управляет вами сегодня.

Я заявляю это потому, что я уважаю ваше достоинство и ваше право на самоопределение. Я верю, что вы должны жить в соответствии с предписаниями вашей совести, а не правительства. Я верю, что вы заслуживаете возможности улучшить вашу жизнь, живя в стране, где экономика процветает и создает блага для многих, а не только для кучки власти имущих. Вы должны жить в правовом государстве, где законы ясны, справедливы и применяются последовательно и беспристрастно. Я заявляю это потому, что я верю, что люди в России не менее, чем американцы наделены нашим Создателем неотчуждаемыми «правами на жизнь, свободу и стремление к счастью», как гласит Американская Декларация независимости.

Российский гражданин не мог бы опубликовать заявление, подобное тому, которое я сейчас сделал. Президент Путин и его окружение не верят в эти ценности. Они не уважают ваше достоинство и не признают вашу власть над ними. Они наказывают несогласие и арестовывают оппонентов. Они манипулируют вашими выборами. Они кон-

тролируют ваши средства массовой информации. Они преследуют, угрожают и запрещают организации, защищающие ваше право на самоуправление. Чтобы сохранить свою власть, они поощряют процветание коррупции в ваших судах и в экономике, терроризируют и даже убивают журналистов, пытающихся разоблачать их коррупционность.

Они пишут законы, устанавливающие непримиримость в отношении тех, чью сексуальную ориентацию они осуждают. Они сажают в тюрьму участников панк-рок группы за преступление, которое состояло в том, что ее члены были провокационными и вульгарными и имели дерзость протестовать против правления президента Путина.

С. Магнитский не был борцом за права человека. Он был бухгалтером в московской юридической фирме. Он был обычным русским человеком, который сделал нечто необычное. Он разоблачил одну из крупнейших в российской истории краж частных активов государством. Он верил в торжество закона и считал, что никто не может быть выше закона. Из-за его взглядов и мужества он оказался в Бутырской тюрьме, где его держали без суда, где он был избит, заболел и умер. После смерти над ним провели показательный процесс, напоминающий процессы сталинской эпохи, и, конечно, он был признан виновным. Это было преступление не только против С. Магнитского. Это было преступление против российских людей и вашего права на честное правительство, правительство, достойное С. Магнитского и вас.

Президент Путин утверждает, что его цель — восстановить величие России как в глазах сограждан, так и на мировой арене. Но какими средствами он восстановил ваше величие? Он дал вам экономику, которая почти полностью базируется на нескольких природных ресурсах и будет подниматься и падать вместе с ними. Ее процветание не будет длительным. А пока оно будет сохраняться, эти богатства будут во владении кучки коррумпированных власти имущих. Капиталы бегут из России, которая при отсутствии правового государства и диверсифицированной экономики воспринимается слишком рискованной для инвестиций и предпринимательства. Он дал вам политическую систему, которая поддерживается коррупцией и репрессиями и недостаточно сильна, чтобы допустить несогласие.

Как он укрепил международные позиции России? Взяв в союзники России самые агрессивные и угрожающие всем тиарии. Поддерживая сохранение у власти сирийского режима, убивающего десятки тысяч собственных граждан, и не допуская даже осуждения этих зверств Организацией Объединенных Наций. Его отказ принимать во внимание уничтожение невинных, тяжелое положение миллионов

беженцев, растущую вероятность большого пожара, способного распространить свое пламя на другие страны, должен стать предметом мирового внимания. Он не поднимает репутацию России в мире. Он разрушает ее. Он сделал Россию другом тиранов и врагом угнетаемых, ей не доверяют народы, которые стараются сделать нашу планету более безопасной, мирной и процветающей.

Президент Путин не верит в эти ценности потому, что он не верит в вас. Он не верит, что на свободе человеческая природа может подняться над своими слабостями и построить справедливое, мирное и процветающее общество. Или как минимум, он не верит, что это могут сделать граждане России. Поэтому он правит, используя эти слабости, с помощью коррупции, репрессий и насилия. Он правит для себя, но не для вас.

Я верю в вас. Я верю в вашу способность к самоуправлению и в ваше стремление к справедливости и миру открытых возможностей. Я верю в величие российских людей, которые тяжело страдали и смело боролись с ужасными невзгодами, чтобы спасти свой народ. Я верю в ваше право создать цивилизацию, достойную ваших стремлений и принесенных жертв. Я критикую ваше правительство не потому, что я антироссийски настроен. Я это делаю потому, что я верю, что вы заслуживаете правительство, которое верит в вас и подотчетно вам. Я надеюсь увидеть тот день, когда это произойдет¹.

Вопросы

1. Как вы оцениваете факт публикации в российском издании подобного обращения?
2. Можно ли рассматривать данное обращение как вмешательство иностранного государственного деятеля во внутренние дела России?
3. В чем прав и в чем не прав сенатор Маккейн?
4. Как соотносятся слова сенатора Маккейна с позицией Америки в украинском кризисе?

46. Возбуждено дело на курсанта Волгоградской академии МВД

В Астраханской области возбуждено уголовное дело в отношении курсанта академии МВД — чемпиона России по рукопашному бою, после удара которого молодой человек впал в кому.

¹ URL: http://www.pravda.ru/news/world/northamerica/usacanada/19-09-2013/11748-49-McCain_for_pravda_ru-0.

Как сообщает пресс-служба СКР, курсант второго курса Волгоградской академии МВД России Камил Сикрат-оглы Аликперов подозревается в причинении тяжкого вреда здоровью гражданина (ч. 1 ст. 111 УК РФ).

По версии следствия, в четвертом часу ночи 19 мая Аликперов у кафе в городе Знаменске Ахтубинского района причинил тяжкие телесные повреждения ранее незнакомому мужчине. В результате гражданин поступил в центральную городскую больницу с закрытой черепно-мозговой травмой, переломом черепа и находится на данный момент в состоянии комы.

Камил Сикрат-оглы Аликперов задержан.

По информации ИТАР-ТАСС, 18-летний курсант 2-го курса факультета следователей Волгоградской академии МВД России, рядовой полиции Аликперов является мастером спорта по рукопашному бою, чемпионом России. Пострадавший — 23-летний местный житель.

«В настоящее время по данному факту проводится служебная проверка. В случае установления вины сотрудника полиции начальнику Волгоградской Академии МВД России будет объявлен строгий выговор, заместитель начальника академии, начальник факультета и заместитель начальника курса будут уволены из органов внутренних дел», — отметил представитель МВД. Сам курсант будет отчислен из академии¹.

Вопросы

1. Признаки какого правонарушения просматриваются в приведенной выше ситуации?
2. Как вы оцениваете официальную реакцию на произошедшее?

47. Россию захлестнула раковая эпидемия

В четверг в Государственной Думе прошел круглый стол, посвященный проблеме раковых заболеваний. По данным Российского онкологического научного центра (РОНЦ) им. Блохина, заболеваемость раком в стране за последние 10 лет выросла в полтора раза. Смертность от онкологических заболеваний тоже растет, поскольку у значительной части больных рак выявляется на запущенных стадиях, а в сельской местности, по словам одного из участников круглого стола, «только на стадии смерти».

¹ URL: <http://pravo.ru/news/view/85202>.

Профессор Д. Мелик-Гусейнов напомнил, что в 1960—1970-е гг. онкологическая помощь в Советском Союзе была признана лучшей в мире. Американцы в 1971 г. «содрали» у СССР концепцию онкологической помощи и написали Национальный противораковый закон, по которому, кстати, США живут до сих пор. Поэтому у них сейчас все хорошо, а у нас с каждым годом все хуже и хуже.

«В США, если врач плохо осмотрел и не выявил рак, его ташат к прокурору — изволь оплатить лечение. А у нас никто ни за что не отвечает. Есть 944-й указ, но на местах говорят: нам указ не приказ; онкологические койки растаскиваются по другим отделениям, «раковые» деньги разбазариваются», — сообщил главный врач Городского онкологического диспансера Санкт-Петербурга Г. Манихас. При этом диагностика рака в отдаленных районах в пересчете на одного больного обошлась бы бюджету всего в 500 руб. Деньги смешные. Но у государства то ли нет этих денег, то ли ему просто безразлично.

Катастрофическими темпами растет заболеваемость «женскими» формами рака — молочной железы и шейки матки. Врач-онколог Стелла Узденова рассказала, как врачи фонда «Здоровье женщины» объездили с осмотрами ряд отдаленных регионов. Выяснилось, что предраковое состояние шейки матки — у 70% россиянок! «Приходилось в школах открывать смотровые кабинеты — у нас немало районов, где до ближайшей больницы 400 км. В России каждые 17 минут умирает одна женщина от рака молочной железы, и каждые 87 минут — от рака шейки матки», — привела Узденова страшную статистику.

Всего на учете с раковыми заболеваниями сейчас стоят 2,6 млн россиян, каждый год выявляют свыше 500 тыс. новых больных.

Быстро растет заболеваемость раком почки — за 10 лет на 35%. Директор бюро по изучению рака почки Илья Тимофеев рассказал об опросах больных с метастатическим раком почки в регионах — выяснилось, что только 6% бесплатно получают современные лекарственные препараты, 52% покупают их за свой счет, а 25% пациентам врачи вообще не назначили никакого лечения. И. Тимофеев сообщил, что у врачей распространен такой прием: они назначают раковым больным препараты-«пустышки». И больной спокоен — думает, что его лечат, и бюджету хорошо — потому что дешево.

Врачей заставляют скрывать от пациентов информацию о продуктивных методах лечения, продолжил И. Тимофеев, иначе больные начинают ходить в местный минздрав и требовать лекарства. Из общего числа раковых больных только половина знают о современных способах лечения, причем 80% из них узнали о них из Интернета.

Говорили на круглом столе и о наркотических препаратах. По словам врачей, все наши законы направлены только на контроль, «но нигде не сказано о доступности». Чтобы получить рецепт на наркотический препарат, умирающий раковый больной должен две недели обивать пороги врачей и чиновников от медицины. «Потом он приходит в аптеку, а ему говорят: ой, а вас в списках нет! Еще вписать не успели. Больной идет обратно в больницу. Ему список на руки не дают, говорят: ждите еще две недели, пока мы его в аптеку отправим курьером», — горячился профессор Мелик-Гусейнов. На оборудование такой аптеки видеокамерами и сигнализацией надо потратить полмиллиона, хотя достаточно было бы одного сейфа, а оставшиеся деньги можно было бы пустить на лечение тех же раковых больных.

В конце мероприятия модератор поинтересовалась: «Есть ли тут представители Министерства здравоохранения? Ну, скажите хоть что-нибудь!» Наконец, представители отозвались. По их словам, в министерстве «знают обо всех этих проблемах». И даже знают, как их решить — для этого «надо повысить настороженность врачей на местах».

Участники круглого стола начали кричать, что у них к Минздраву еще много вопросов, и вообще не понятно, «что они будут делать, чтобы все насторожились». После этого мероприятие завершили в срочном порядке, дав представителям Минздрава возможность быстро покинуть помещение¹.

(Аделаида Сигида)

Вопросы

1. Какие проблемы называет автор данной статьи?
2. Как оценили участники парламентского слушания уровень помощи в России раковым больным?
3. Соответствует ли государственная политика в данной сфере нормам и принципам социального государства?

48. Невыгодная правда

«Первый балтийский канал» исключил из сетки вещания программу «Человек и закон» из-за выпуска от 4 октября, в котором был показан сюжет о событиях 1991 г. в Вильнюсе. Об этом сообщает Delfi.

¹ URL: <http://www.utro.ru/articles/2013/02/08/1100004.shtml>.

«Понимая свою ответственность перед литовским обществом, Baltic Media Alliance (BMA) предпринял решительные действия. BMA сообщает, что программа «Человек и закон» с этой пятницы не будет показываться на «ПБК», как программа, не соответствующая общечеловеческим ценностям, моральным и этическим установкам», — говорится в заявлении медиахолдинга BMA, в который входит «ПБК».

Одновременно в соседней Латвии национальным советом электронных средств массовой информации (НСЭСМИ) было заведено административное дело по поводу трактовки авторами программы «Человек и закон» событий 13 января 1991 г. в Вильнюсе. Председатель совета А. Димантс заявил, что в программе усматриваются нарушения ст. 24 Закона об электронных СМИ. Согласно этой статье электронные СМИ должны обеспечивать «достоверное и объективное отражение фактов и событий, способствуя обмену мнениями и действуя согласно общепринятым нормам журналистской этики». Статья предусматривает наказание в виде штрафа в 1,5 тыс. латов (примерно 2,9 тыс. долл.).

9 октября сообщалось, что комиссия по радио и телевидению Литвы (LRTK) на три месяца запретила к показу на «Первом балтийском канале», транслирующем контент Первого канала в странах Балтии, все программы российского производства. Днем ранее представители «ПБК» извинились перед литовцами и пояснили, что не успели ознакомиться с содержанием программы перед тем, какставить ее в эфир.

Российская сторона, в свою очередь, заявила, что в Литве сложились искаженные понятия о свободе слова. Действия литовских властей также подвергли критике представитель Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе по свободе СМИ Д. Миятович. «Применение таких исключительных мер должно быть ограничено только случаями преднамеренных и опасных призывов к насилию», — сказала она.

13 января 1991 г. советский спецназ взял штурмом телецентр в Вильнюсе, который защищали несколько тысяч демонстрантов, выступавших за независимость Литвы от Советского Союза. Дорогу спецназу через толпу пытались расчистить холостыми выстрелами из танков и бронетранспортеров. В результате операции телецентр был захвачен, при штурме погибли 15 человек, в том числе один боец «Альфы». Еще около 600 жителей Вильнюса были ранены. Литовская сторона возлагает ответственность за жертвы на советские войска, тогда как ветераны «Альфы» говорят о том, что с крыш соседних домов

по толпе стреляли снайперы, а спецназ не использовал в ходе операции ни одного боевого патрона. Именно эту версию в качестве основной использовали авторы программы «Человек и закон»¹.

Вопросы

1. Нарушена ли в данном случае свобода слова?
2. Как следует оценить преследование журналистов, не разделяющих официальную версию событий?
3. Вправе ли правительственные органы «фильтровать» информацию, которую показывают телезрителям?

49. «Умные телевизоры» LG уличили в слежке за пользователями

«Умные телевизоры» компании LG без ведома пользователя собирают и передают производителю личную информацию о своем владельце. Об этом сообщил британский блогер DoctorBeet.

Блогер, владеющий телевизором LG, изучил исходящий трафик с устройства. Он заметил, что телевизор отсылает на определенные адреса информацию о телеканалах, которые смотрит пользователь, и о файлах, которые содержатся на подключаемой к устройству «флэшке».

Данные передаются в незашифрованном виде. Сообщения о телеканалах вместе с идентификатором ТВ отсылаются каждый раз, когда переключается канал. Отправка названий файлов с «флэшке» осуществляется без видимой логики: «иногда отправляются все названия файлов в папке, иногда ничего», отметил DoctorBeet.

Для проверки блогер скопировал на «флэшку» тестовый видеофайл в формате AVI под названием Midget_Porn_2013 и подключил USB-накопитель к телевизору. Название файла было передано «на сторону».

В меню настроек телевизора есть пункт «Сбор информации о просмотре» («Collection of Watching Info»). По умолчанию функция включена, однако, если ее отключить, отправка информации все равно продолжается, заявил блогер.

Сама LG в ролике для рекламодателей рассказывает, что на ее телевизорах есть функция Smart Ad. Она собирает данные о просматриваемых пользователем сайтах, о его любимых телепередачах и о поисковых запросах. Информация используется для подбора рекламы.

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2013/10/10/programm>.

DoctorBeet сообщил о «слежке» в британскую службу поддержки LG. Там ему ответили, что перенаправили запрос в «головной офис». Блогеру также посоветовали обратиться в продавшую телевизор компанию, сославшись на то, что он «принял положения и условия договора».

Умными телевизорами (англ. smart TV) называют телевизоры, обладающие возможностями компьютеров. Такие устройства, как правило, умеют выходить в Интернет, имеют браузер и поддерживают установку приложений. В некоторые телевизоры LG встроена камера для общения в видеочатах¹.

Вопросы

1. Определите ваше отношение к факту, что обычный бытовой телевизор может собирать и передавать информацию о пользователе.
2. Необходимо ли в данном случае принятие правовых мер, и если да, то каких именно?

50. Вьетнамцам запретили обсуждать новости в соцсетях

Во Вьетнаме вступил в силу закон, запрещающий пользователям Интернета обсуждать новости в социальных сетях. Об этом 1 сентября сообщает CBC News.

Закон, известный как Декрет 72, также запрещает публиковать в социальных сетях критическую по отношению к действующей власти информацию, а также любые сведения, которые могут навредить национальной безопасности. Такие платформы, как Facebook и Twitter, теперь разрешено использовать только для переписки.

Отдельный пункт декрета требует от каждой работающей во Вьетнаме зарубежной интернет-компании обязательного размещения на территории страны хотя бы одного локального сервера.

В правительстве Вьетнама заявили, что закон направлен на защиту интеллектуальной собственности СМИ, а также призван предотвратить распространение в социальных сетях ложной и опасной информации, которая может нанести вред как отдельным гражданам, так и государственной безопасности.

Во Вьетнаме создана одна из самых строгих систем цензурирования Интернета. Международная организация «Репортеры без границ»

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2013/11/20/smarttv>.

называет Вьетнам второй после Китая страной по количеству находящихся в тюрьме интернет-активистов. Антигосударственная пропаганда во Вьетнаме карается тюремным сроком до 20 лет¹.

Вопросы

1. Как вы оцениваете политику властей Вьетнама с точки зрения соблюдения прав человека и гражданина?
2. Каковы цели данной политики властей Вьетнама?
3. Какие результаты, по вашему мнению, принесет последовательное осуществление данной политики?

¹ URL: <http://lenta.ru/news/2013/09/02/nam>.

Раздел IV. Подготовка к экзамену (зачету)

Советы по подготовке к экзамену (зачету)¹

Изучение курса «Основы права» в соответствии с учебным планом завершается экзаменом или зачетом по данной дисциплине.

Цель экзамена — познакомиться со сложившейся у студентов системой понятий о праве и проверить качество полученных знаний. Это своего рода венец и конечная форма изучения определенного предмета, механизм выявления и оценки результатов учебы. Тем самым экзамены содействуют решению главной задачи высшего образования — подготовке квалифицированных специалистов.

Основными функциями экзаменов являются обучающая, оценивающая и воспитательная.

Обучающая функция экзаменов состоит в том, что студент в период экзаменационной сессии вновь обращается к пройденному учебному материалу, перечитывает конспекты лекций, учебник, иные источники информации. Он не только повторяет и закрепляет полученные знания, но и получает новые. Во-первых, именно во время экзаменов усвоенные знания обобщаются и переводятся тем самым на качественно новый уровень — на уровень упорядоченной совокупности данных, что позволяет студенту понять логику предмета в целом. Во-вторых, новые знания студент получает в процессе изучения того, чего не было на лекциях и семинарских занятиях: отдельных тем, предложенных для самостоятельного изучения, новейшей научной литературы (монографий, статей и т. п.), нормативной базы (законов и т. д.).

Оценивающая функция экзаменов заключается в том, что они не только обучают, но и подводят итоги как знаниям студентов (что выражается в конкретной оценке), так и в определенной степени всей учебной работе по данному предмету.

Если экзамены принимаются объективно и доброжелательно, то они, бесспорно, играют и большую воспитательную роль: стимулируют у студентов трудолюбие, принципиальность, ответственное отно-

шение к делу, развивают чувство справедливости, уважения к науке и преподавателям.

Экзамен, как и всякая иная форма учебного процесса, имеет свои нюансы, тонкости, аспекты, которые студенту необходимо знать и учитывать. Речь идет о вопросах, которых нет в экзаменационных билетах, но на которые студенту тоже нужно найти ответ: что и как запоминать при подготовке к экзамену? По каким источникам готовиться и на что направлять основные усилия? Каким образом в максимальной степени использовать программу курса? И проч. Попытаемся дать ответ на эти и некоторые другие вопросы.

Перед экзаменом на консультации обычно спрашивают, нужно ли заучивать учебный материал. И да и нет. Все зависит от того, что именно заучивать. Прежде всего необходимо запоминать определения понятий, ибо они фиксируют признаки, показывающие их суть и позволяющие отличить данное понятие от других.

Кроме того, студент-юрист в процессе заучивания определений конкретных понятий наращивает свою правовую культуру, формирует профессиональное правосознание, связанное со специфической юридической терминологией и соответствующей юридической деятельностью. Всякая наука, в том числе юридическая, имеет свою систему понятий. И студент, запоминая конкретную учебную информацию, приобщается к данной системе, вынужден подниматься до ее уровня, говорить на ее языке, а не пытаться объяснить суть той или иной категории на уровне обыденного понимания. Это может привести к искажению содержания рассматриваемых проблем, что недопустимо.

Однако преподаватель на экзамене проверяет не столько уровень запоминания учебного материала, сколько то, как студент понимает те или иные правовые категории и реальные правовые проблемы, как умеет мыслить, аргументировать, отстаивать определенную позицию, объяснять, передавать заученную дефиницию своими словами. Таким образом, для экзаменов необходимо разумное сочетание запоминания и понимания, простого воспроизведения учебной информации и работы мысли.

Следует иметь в виду, что некоторая учебная информация поддается так называемому условно гарантированному запоминанию, т. е. запоминанию в расчете на помочь определенных учебно-методических средств и приемов. Речь, например, идет об информации, содержащейся в программе курса (в ней зачастую перечисляются признаки отдельных наиболее сложных понятий, показывается их структура, приводятся виды и т. п.). Учитывая, что программа курса должна обязательно лежать на столе экзаменующегося, последнему

¹ Подготовлено с использованием работы: Малько А. В. Теория государства и права в вопросах и ответах. М., 2002. С. 280—284.

необходимо научиться максимально использовать имеющиеся в ней сведения. Это обеспечивает студенту информационный минимум.

Следует распространить данный метод запоминания и на некоторые классификационные критерии: предмет и метод правового регулирования, время и сфера действия, субъект и степень сложности, содержание и форма, характер и последствия, функциональная роль и структура и т. п. Помня о том, что они повторяются, их можно использовать в виде своеобразной схемы, специфического универсального набора.

Такие «палочки-выручалочки» не только позволяют упростить, разгрузить сам процесс запоминания, не теряя при этом информацию, которую необходимо запомнить, но и содействуют развитию гибкости мышления, сообразительности, ассоциативности, творческого отношения к изучению конкретного учебного материала.

Для улучшения запоминания психологи предлагают определенные способы. Один из них — использование ассоциаций. Ассоциация в психологии — это связь, образующаяся при определенных условиях между двумя или более понятиями, представлениями и т. д. Другими словами, это психический процесс, в результате которого одни понятия или представления вызывают появление в уме других.

«Чем с большим количеством фактов мы ассоциировали данный факт, — писал известный психолог У. Джеймс, — тем более прочно он задержан нашей памятью. Каждый из элементов ассоциации есть «крючок», на котором факт висит и с помощью которого его можно выудить, когда он, так сказать, опустился на дно... Тайна хорошей памяти есть, таким образом, искусство образовывать многочисленные и разнородные ассоциации со всяkim фактом, который мы желаем удержать в памяти»¹.

Для того чтобы быть уверенным на экзамене или зачете, необходимо ответы на наиболее трудные, с точки зрения студента, вопросы подготовить заранее и тезисно записать. Запись включает дополнительные (моторные) ресурсы памяти.

В идеале к экзаменам и зачетам необходимо начинать готовиться с началом учебного процесса по данному курсу (с первой лекции, семинара и т. п.). По большому счету возможности для этого преподавателями создаются. Однако далеко не все студенты сразу хотят включаться в такую долгосрочную подготовку. Зачастую студенты выбирают «штурмовой метод», когда факты закрепляются в памяти в продолжение немногих часов или дней и лишь для того, чтобы «свалить» проверочное испытание. Однако они не могут образовать в уме

¹ Джеймс У. Психология. М., 1991. С. 194.

прочных ассоциаций с другими понятиями. Поэтому знания, приобретенные с помощью подобного метода, как правило, менее прочные и надежные, более бессистемные и формальные. Материал же, набираемый памятью постепенно, день за днем, в связи с различными контекстами, освещенный с разных точек зрения, связанный ассоциациями с другими событиями и неоднократно подвергавшийся обсуждению, образует качественные знания. Важно помнить высказывание Л. Н. Толстого о том, что знание только тогда знание, когда оно приобретено усилиями своей мысли, а не памятью.

При подготовке к экзамену (зачету) следует прежде всего уделить особое внимание конспектам «живых» лекций, а уж затем учебникам, курсам лекций и другой подобной печатной продукции. Дело в том, что «живые» лекции обладают рядом преимуществ: они более детальные, иллюстрированные и оперативные, позволяют оценивать современную ситуацию, отразить саму «свежую» научную и нормативную информацию, ответить непосредственно на интересующие аудиторию в данный момент вопросы. Для написания же и опубликования печатной продукции нужно время. Поэтому изложение некоторого учебного материала (особенно в эпоху перемен) быстро устаревает. К тому же объем печатной продукции практически всегда ограничен.

На консультациях подчас задают вопрос: каким учебником пользоваться при подготовке? Однозначно ответить на него нельзя. Дело в том, что не бывает идеальных учебников: они пишутся представителями различных научных школ, направлений, по-разному, в частности, интерпретирующих философские проблемы государства и права, поэтому в каждом из них есть свои плюсы и минусы, сильные и слабые стороны, достоинства и недостатки, чему-то отдается предпочтение, что-то недооценивается либо вообще не раскрывается. Для сравнения учебной информации и полноты картины желательно использовать два учебных пособия или более.

Отвечая на конкретный вопрос, необходимо исходить из принципа плюрализма, согласно которому допускается многообразие мнений. Это означает, что студент вправе выбирать по дискуссионной проблеме любую точку зрения (не обязательно, кстати, совпадающую с точкой зрения преподавателя), но с условием ее достаточной аргументации.

При подготовке к экзамену (зачету) важно наряду с «живыми» лекциями, учебниками и т. п. максимально использовать программу курса. Ведь она включает разделы, темы и основные проблемы предмета, в рамках которых и формируются вопросы для экзамена. Поэтому студент, заранее ознакомившись с программой курса, сможет лучше

сориентироваться, чем ему может помочь программа и в какой последовательности (чтобы структурировать знания, построить их в определенную систему) учить материал. Программа окажет содействие и на самом экзамене. Важно понять, что она составляется по определенным правилам: имеет свою логику изложения основного учебного материала, обладает структурой, в которой каждый элемент (раздел, тема, проблема) занимает строго отведенное ему место и играет конкретную роль, ранжируется по значимости, смысловой соподчиненности. Студент, учитывая то, где расположен экзаменационный вопрос (в каких разделе, теме, абзаце), как он связан и соотносится с другими вопросами, и применяя приемы «систематического и логического толкования», сможет гораздо увереннее и грамотнее построить свой ответ.

На экзамене (зачете) преподаватель может задать студенту дополнительные и уточняющие вопросы. Если первые задаются помимо вопросов билета и связаны, как правило, с плохим ответом, то вторые — в рамках билета и направлены на уточнение мысли студента. Иногда студент сознательно пытается «вырыть яму» для преподавателя. Так называют ситуацию, когда студент в своем ответе заведомо опускает какую-либо деталь с той целью, чтобы преподаватель задал по соответствующему пропуску вопрос. Блестящий ответ на поставленный уточняющий вопрос лишь усиливает эффект общего ответа студента. Но здесь есть и негативные стороны — студент может сам попасть в «вырытую им яму». Речь идет, например, о какой-либо неоднозначной проблеме, дискуссионном аспекте, слабо разработанном понятии.

Можно выделить следующие критерии, которыми обычно руководствуются преподаватели на экзамене, оценивая ответ студента:

- 1) правильность ответов на вопросы (верное, четкое и достаточно глубокое изложение фактов, идей, понятий и т. д.);
- 2) полнота и одновременно лаконичность ответа;
- 3) новизна учебной информации, степень использования научных и нормативных источников;
- 4) умение связывать теорию с практикой, творчески применять знания к неординарным ситуациям;
- 5) логика и аргументированность изложения;
- 6) грамотное комментирование, использование примеров, аналогий;
- 7) культура речи.

Это значит, что преподаватель оценивает как знания данного предмета (содержания), так и форму изложения их студентом.

Ода шпаргалке

Шпаргалка (от польск.о «бумажка», в разг. практике — «шпора», по-научному — дайджест или микроконспект) — один из способов предельного сжатия информации в минимальном объеме с максимальным сохранением ее содержания.

Умение «сворачивать» большие объемы информации в сжатые конспекты, а затем «разворачивать» их в полноценный письменный и устный ответ — полезный навык для любой профессии. Безусловно, он важен и при изучении основ права.

Шпаргалка-дайджест пригодится при написании курсовых и дипломных работ (для представления исходного материала в обозримом виде), при подготовке к семинару, научной конференции (в целях наглядной и четкой организации материала устного выступления), наконец, в ходе домашней подготовки к экзамену для «ударного» повторения накануне экзамена всего пройденного материала.

Практика свидетельствует, что шпаргалка-дайджест служит хорошим средством активизации памяти и других психологических ресурсов в напряженной стрессовой ситуации. Но реально помочь она может лишь тому, кто писал шпаргалку сам, а не воспользовался чужой, так как «сворачивание» и «разворачивание» информации — творческий процесс, а не механическое воспроизведение написанного кем-то текста.

Вместе с тем крайне не рекомендуется пользоваться шпаргалкой непосредственно на экзамене. Реакция преподавателей на шпаргалку бывает чрезвычайно жесткой. Студенту, пойманному со шпаргалкой, как минимум, придется выслушать о себе массу неприятных вещей. Наш совет: как следует подготовиться и сдать предмет в обычном порядке, а шпаргалку использовать в качестве «шлифовальной бумаги» в целях доведения до блеска готового к сдаче «объекта».

Список вопросов к экзамену (зачету) по основам права

Тема 1. Основные понятия о государстве

1. Понятие и признаки государства.
2. Сущность государства.
3. Функции государства.
4. Механизм и аппарат государства.
5. Форма государства: форма правления, форма государственного (территориального) устройства, политический режим.
6. Теории происхождения государства.

Тема 2. Основные понятия о праве

1. Понятие права. Типы правопонимания.
2. Соотношение объективного и субъективного права.
3. Признаки права.
4. Принципы права.
5. Функции права.
6. Понятие правовой системы.

Тема 3. Правовые системы мира

1. Понятие и значение сравнительного правоведения для развития юридической теории и практики.
2. Понятие правовой семьи. Отличительные признаки правовой семьи.
3. Отличительные черты и особенности романо-германской правовой семьи.
4. Отличительные черты и особенности семьи общего права.
5. Отличительные черты и особенности семьи исламского права.
6. Место российского права на правовой карте мира.

Тема 4. Право в системе социальных норм

1. Понятие социального регулирования. Регулирование нормативное и индивидуальное.
2. Понятие социальной нормы. Виды социальных норм.
3. Соотношение права и морали.
4. Право и технические нормы.

Тема 5. Формы (источники) права

1. Понятие и виды источников права.
2. Обычай как источник права.
3. Правовой прецедент как источник права.
4. Нормативный правовой акт как источник права.
5. Нормативный договор как источник права.
6. Доктрина как источник права.

Тема 6. Нормативные правовые акты

1. Понятие и признаки нормативных правовых актов.
2. Соотношение нормативных и индивидуальных правовых актов.
3. Иерархия федеральных нормативных правовых актов.

4. Нормативные правовые акты субъектов РФ и органов местного самоуправления.

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

Тема 7. Нормотворчество

1. Понятие и признаки нормотворчества.
2. Принципы нормотворчества.
3. Стадии нормотворческого процесса.
4. Понятие и формы систематизации законодательства.
5. Юридическая техника.

Тема 8. Система и структура права

1. Понятие системы права. Деление права на частное и публичное.
2. Отрасли права.
3. Основания деления права на отрасли.
4. Институты права.

Тема 9. Механизм правового регулирования

1. Понятие правового воздействия и правового регулирования.
2. Отличие механизма правового регулирования от иных социальных механизмов.
3. Элементы механизма правового регулирования.
4. Пути повышения эффективности механизмов правового регулирования.

Тема 10. Нормы права

1. Понятие и признаки норм права.
2. Отличие норм права от индивидуальных правовых актов.
3. Виды норм права.
4. Способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов.

Тема 11. Правовые отношения

1. Понятие и признаки правоотношения.
2. Виды правоотношений.
3. Состав правоотношения.
4. Субъекты права. Правосубъектность.
5. Юридические факты.

Тема 12. Реализация и применение права

1. Понятие и признаки реализации права.
2. Формы реализации права.
3. Применение права — особая форма реализации.
4. Стадии применения права.
5. Акты применения права.
6. Толкование норм права.
7. Пробелы в праве.

Тема 13. Правомерное поведение и правонарушение

1. Правомерное поведение: понятие, виды.
2. Правонарушение: понятие и признаки.
3. Виды правонарушений. Преступление и проступок. Виды проступков.
4. Состав правонарушения.
5. Преступление — наиболее тяжкий вид правонарушения.

Тема 14. Юридическая ответственность

1. Понятие позитивной (проспективной) юридической ответственности.
2. Понятие негативной (ретроспективной) юридической ответственности.
3. Принципы юридической ответственности.
4. Функции юридической ответственности.
5. Классификация видов юридической ответственности.
6. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.
7. Основания освобождения от юридической ответственности.

Тема 15. Законность, правопорядок, дисциплина

1. Понятие законности.
2. Требования и принципы законности.
3. Гарантии законности: понятие и виды.
4. Понятие и содержание правопорядка. Правопорядок и общественный порядок.
5. Понятие и виды дисциплины.
6. Причины и формы деформации законности.
7. Основные пути укрепления законности, правопорядка, дисциплины.

Тема 16. Правосознание и правовая культура

1. Понятие правосознания.
2. Структура правосознания.
3. Функции правосознания.
4. Деформации правосознания.
5. Правовая культура.
6. Проблемы развития правосознания и правовой культуры в Российской Федерации.

Тема 17. Права человека

1. Понятие прав и свобод человека и гражданина.
2. Классификации прав и свобод человека и гражданина. Четыре поколения прав и свобод человека и гражданина.
3. Гарантии прав человека и гражданина.
4. Национальный (внутригосударственный) и международный механизмы защиты прав человека и гражданина.

Тема 18. Правовое государство и гражданское общество

1. Понятие и признаки правового государства.
2. Понятие и признаки (принципы) гражданского общества.
3. Взаимосвязь государства и гражданского общества.
4. Проблемы формирования правового государства и гражданского общества в России.

Тема 19. Социальное государство

1. Понятие и признаки социального государства.
2. История возникновения понятия социального государства.
3. Развитие идеи социального государства, особенности ее реализации в различных странах.
4. Проблемы и перспективы построения социального государства в Российской Федерации.

Тема 20. Государство, право, экономика

1. Функции и задачи государства в экономике.
2. Формы и методы государственного регулирования экономических отношений.
3. Государство, право и рыночная экономика.

4. Обеспечение государством многообразия форм собственности и свободы предпринимательской деятельности.

5. Возможности и пределы государственно-правового воздействия на рыночную экономику.

Тема 21. Глобализация в сфере права.

Национальное и международное право

1. Понятие и признаки глобализации.
2. Причины и основные факторы глобализации.
3. Позитивные и негативные стороны глобализации.
4. Особенности и формы глобализации в сфере государства и права.
5. Место России в глобализирующемся мире.

Уважаемые преподаватели!

Компания «Гарант» предоставляет вам и вашим студентам электронную библиотеку по курсу «Основы права», разработанную совместно с авторским коллективом настоящего учебного пособия.

В электронной библиотеке вам будут предложены:

- подборка учебников и учебных пособий по Основам права;
- монографические работы и статьи ученых;
- библиотека «Классика российского правового наследия» (более 4300 изданий);
- открытая общедоступная версия справочной правовой системы «Гарант» (более 75 тыс. документов, еженедельное обновление).

Электронная библиотека находится на специализированном портале компании «Гарант», размещенном в интернете по адресу:

<http://edu.garant.ru/garant/gs/online/>

Доступ в библиотеку свободный.

Желаем вам успешной работы с электронной библиотекой!

ООО «НПП «ГАРАНТ-СЕРВИС-УНИВЕРСИТЕТ»

Основы права

Учебник

ООО «Юридическое издательство Норма»
101990, Москва, Колпачный пер., 9а
Тел./факс: (495) 621-62-95. E-mail: norma@norma-verlag.com
Internet: www.norma-verlag.com

ООО «Научно-издательский центр ИНФРА-М»
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31в, стр. 1
Тел.: (495) 380-05-40, 380-05-43. Факс: (495) 363-92-12
E-mail: books@infra-m.ru. Internet: www.infra-m.ru

Редактор *О. В. Баканова*
Корректор *О. Ч. Кохановская*
Разработка серии: *С. С. Водчик*
Верстка: *А. Ю. Виноградов*

Подписано в печать 00.00.14
Формат 60×90/16. Бумага офсетная
Гарнитура «Ньютон». Печать офсетная
Усл. печ. л. 30,0. Уч.-изд. л. 00,00
Тираж 500 экз. Заказ №

По вопросам приобретения книг обращайтесь:

Отдел продаж «ИНФРА-М»
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31в, стр. 1
Тел.: (495) 380-42-60
Факс: (495) 363-92-12. E-mail: books@infra-m.ru

Отдел «Книга — почтой»
Тел.: (495) 363-42-60 (доб. 232, 246)
