

Серия
«Среднее профессиональное образование»

М.Б. Смоленский

ОСНОВЫ ПРАВА

*Рекомендовано
Научно-методическим советом МНОО «МАИТ»
в качестве учебного пособия для подготовки
по предметам общеобразовательного цикла
в учреждениях среднего образования
(рецензия № РЭЗ 22-17 от 01.10.2022)*

Ростов-на-Дону
ФЕНИКС
2023

УДК 34(075.32)

ББК 67.0я723

КТК 07

С51

Рецензенты:

доктор юридических наук, профессор *Позднышов А. Н.*,

доктор юридических наук, профессор *Працко Г. С.*

Смоленский М. Б.

С51 Основы права : учеб. пособие / М. Б. Смоленский. — Ростов н/Д: Феникс, 2023. — 319 с. — (Среднее профессиональное образование).

ISBN 978-5-222-39056-6

Учебное пособие «Основы права» написано в соответствии с Федеральным государственным образовательным стандартом, снабжено списком дополнительной литературы, вопросами для самоконтроля к каждой главе.

Главной задачей данного учебного пособия является формирование основ правового сознания и правовой культуры в процессе знакомства студентов с необходимым минимумом правовых знаний, пробуждение интереса к праву, привитие элементарных навыков и умений по применению норм права в конкретной ситуации. Учебное пособие сообщает лишь основы знаний о праве и государстве. Сформированный в ходе учебных занятий интерес к правовым явлениям и институтам может стать в дальнейшем основой для углубленного занятия правом, без которого развитие современного российского общества невозможно и опасно.

Пособие предназначено для студентов, обучающихся в средних специальных заведениях по дисциплине «Основы права», может быть также рекомендовано студентам при изучении курса «Правовое обеспечение профессиональной деятельности», а также для всех, кто интересуется вопросами права.

ISBN 978-5-222-39056-6

УДК 34(075.32)

ББК 67.0я723

© Смоленский М. Б., 2023

© Оформление: ООО «Феникс», 2023

ВВЕДЕНИЕ

Идущие в Российской Федерации процессы демократизации общества, укрепление законности и правопорядка, обеспечение все более полного объема прав и свобод человека и гражданина все ближе подвигают Российское общество к формированию подлинно правового государства. Понимание возрастающей роли права, изменений, происходящих в правовой системе общества, становятся потребностью и важнейшей обязанностью каждого гражданина Российской Федерации.

Учебное пособие «Основы права» рассчитано на студентов средних специальных учебных заведений неюридического профиля и написано в соответствии с государственными образовательными стандартами. Курс включен в перечень обязательных гуманитарных и социально-экономических дисциплин. В подготовке соответствующих разделов учитывается возрастающий интерес представителей всех специальностей к тому, что так или иначе связано с основами организации совместной деятельности людей, что должно предопределять реализацию социальных идеалов, воплощать в жизнь непреходящие ценности, т.е. к праву и его различным отраслям. Право сопровождает человека с момента рождения и до окончания жизненного пути. Трудно называть сферу отношений между людьми, которая вообще выпадала бы из правового поля. Сегодня ни одно сколько-нибудь значимое решение нельзя принять без оценки его на предмет соответствия закону. Без трудового права сложно разобраться в трудовых отношениях, без семейного — в семейных и т.д.

Значение правовых знаний актуализируется, во-первых, высоким уровнем требований, которые представляет общество к подготовке специалистов среднего звена в сфере экономики, управления и др., а во-вторых — потребностями самих равноправных, самостоятельных субъектов рыночной экономики и гражданского общества, способных осознать права и защищать их предусмотренным действующим законодательством способом. Поэтому на современном этапе объективно возрас-

тает потребность в освоении будущим специалистами базовых механизмов правового регулирования общественных отношений. Кроме того, трудно предоставить культурного образованного человека, не владеющего основами права, не знающего основных законов по которым живет общество.

Главной задачей данного учебного пособия является формирование основ правового сознания и правовой культуры в процессе знакомства студентов с необходимым минимумом правовых знаний, пробуждение интереса к праву, привитие элементарных навыков и умений по применению норм права в конкретной ситуации. Учебное пособие сообщает лишь основы знаний о праве и государстве. Сформированный в ходе учебных занятий интерес к правовым явлениям и институтам может стать в дальнейшем основой для углубленного занятия правом, без которого развитие современного российского общества невозможно и опасно.

Изучив данный курс, студент должен получить представление о сущности таких институтов, как государство и право, о правовом государстве и гражданском обществе, ориентироваться в массиве нормативно-правовых актов Российской правовой системы, а также знать свои права и обязанности по Конституции РФ. В процессе изучения учебного пособия «Основы права» у обучающихся формируются элементы общекультурных компетенций:

ОК-1. Понимать сущность и социальную значимость своей будущей профессии, проявлять к ней устойчивый интерес.

ОК-3. Принимать решения в стандартных и нестандартных ситуациях и нести за них ответственность.

ОК-4. Осуществлять поиск и использование информации, необходимой для эффективного выполнения профессиональных задач, профессионального и личностного развития.

Пособие состоит из 14 глав, снабжено списком дополнительной литературы, вопросами для самоконтроля к каждой главе и выполнено на основе новейшего Российского законодательства. Учебное пособие «Основы права» может быть также рекомендовано студентам при изучении курса «Правовое обеспечение профессиональной деятельности».

Глава 1

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

1.1. Государство: понятие, функции, формы

Государство — понятие многогранное, что обуславливает интерес к нему со стороны различных наук. Вместе с тем достаточно часто «государство» выступает синонимом понятий «страна» или «общество».

Каждая наука стремится выявить и наиболее глубоко осветить те общественные отношения, закономерности, тенденции, которые характерны для государства в их измерении. Многозначность подходов к определению государства обуславливается тем, что данным термином обычно объясняются разнообразные предметы и явления .

Отметим, что многочисленные споры о том, что такое государство, как оно возникает и развивается, какова его сущность и пределы вмешательства в частную и общественную жизнь ведутся и в рамках одной науки, в частности, юриспруденции. Более того, представители одной и той же научной школы делали различные акценты в понимании государства. Так, в раннем марксизме государство рассматривалось в качестве машины для осуществления власти над обществом, как аппарат классового принуждения, а в марксизме «классическом» — как аппарат публичной власти в обществе, основное политическое орудие, посредством которого буржуазия осуществляет свое классовое господство над народными массами.

Отправным пунктом всякого изучения выступает обработка понятийного аппарата. Развитие цивилизации меняло представление о государстве, его роли, назначении, а значит, и его дефиниция отражала господствующее в конкретно-историческое время понимание сущности государства. Поскольку такой феномен, как государство, продолжает развиваться, то не завершены поиски наиболее адекватного его определения. И подобные вопросы по-особому встают и будут вставать перед каждым новым поколением исследователей государственно-правового материала.

Подходы к характеристике государства весьма широки. На протяжении длительного исторического периода шло отождествление государства и общества. Античные философы рассматривали государство как общение свободных людей, объединенных стремлением к благой жизни. Один из величайших их представителей Аристотель (384–322 г. до н.э.) считал, что государство — самодовлеющее общение граждан, ни в каком другом общении не нуждающееся и ни от кого другого не зависящее.

Выдающийся мыслитель эпохи Возрождения Н. Макиавелли (1469–1527) определял государство через общее благо, которое должно получиться от воплощения в жизнь реальных государственных интересов.

Крупный французский мыслитель XVI в. Ж. Боден (1530–1596) рассматривал государство как правовое управление семьями и тем, что у них есть общего с верховной властью, которая должна руководствоваться вечными началами добра и справедливости. Эти начала должны давать общее благо, которое и должно составлять цель государственного устройства.

Рассматривалось государство и как союз людей, живущих на определенной территории и подчиняющихся верховной власти, что характеризовало договорную школу. Известный представитель английской философской школы XVI в. Т. Гоббс (1588–1679), будучи сторонником абсолютизма, считал, что государство — единое лицо, верховный владыка, суверен, воля которого вследствие договора многих лиц считается волею всех, так что оно может употреблять силы и способности всякого для общего блага и защиты.

Создатель идейно-политической школы либерализма, английский философ-материалист Дж. Локк (1632–1704) рассматривал государство в виде совокупности людей, соединившихся в одно целое под началом ими же установленного закона.

Более позднему периоду вплоть до наших дней также характерна разноплановость в понимании государства. Оно определялось, например, как организация совместной народной жизни на определенной территории и под одной высшей властью; или как естественно возникшая организация вла-

ствования, предназначенная для охраны определенного правопорядка.

Марксистско-ленинская наука исследовала государство в контексте его классовой природы. Ф. Энгельс назвал государство связующей силой цивилизованного общества, указав на особый характер власти, выделившийся из общества и ставший над ним как на отличительную черту государства. В.И. Ленин определил, что «государство возникает там, тогда и постольку, где, когда и поскольку классовые противоречия объективно не могут быть примирены».

Представители российской политико-правовой школы также не отличались единством в понимании государства. Так, государство называлось общественным союзом, представляющим собой самостоятельное, признанное принудительное властвование над свободными людьми; публично-правовой, властно-повелительной, обязательно-принудительной организацией (И. Ильин (1883–1954 гг.)), союзом свободных людей, живущих на определенной территории и подчиняющихся принудительной и самостоятельной верховной власти, объединением людей, властвующих самостоятельно и исключительно в пределах территории.

Современные ученые, критически осмыслив опыт прошлых поколений, учитывая произошедшие трансформации общественной жизни, характеризуют государство как политическую организацию общества, которая распространяет свою власть на всю территорию страны и ее население, располагает для этого специальным аппаратом управления, издает обязательные для всех веления и обладает суверенитетом.

Государству свойственно двуединство классового и общечеловеческого, что делает его организацией политической власти общества и единственным официальным представителем.

Следовательно, сложность и многомерность государства как явления и понятия с учетом субъективности взглядов и подходов исследователей обуславливают неизбежность многовариантного его понимания.

Государство как институт и организация обретает свою специфику и обособленность в широком спектре других организаций через систему признаков. Признано, что класси-

ческие признаки государственного образования были сформулированы Ф. Энгельсом в работе «Происхождение семьи, частной собственности и государства». Среди них: территориальное деление населения; учреждение публичной власти, которая есть в каждом государстве в виде вооруженных людей, тюрем и различного рода принудительных учреждений; налоги и займы.

Эти признаки государства усилиями исследователей расширены в количественном и содержательном смысле. Система признаков государства в современном представлении объединяет: наличие публичной власти (этот признак означает, что власть организационно оформлена и персонифицирована, обладает аппаратом управления и принуждения, выступает единственным представителем всего общества); территориальную организацию власти (то есть государство имеет свою территорию, которая является пространственным пределом государственной власти); территориальную организацию населения (жители определенного государства в своем большинстве являются его гражданами); государственный суверенитет (свойство государственной власти осуществлять всю свою полноту с позиции верховенства внутри страны и независимости в международных отношениях); легитимность власти (опора власти на народ); налоги и займы как средства материального обеспечения деятельности государства; наличие специального аппарата управления обществом для обеспечения его нормальной деятельности; организацию жизни на правовых началах; наличие государственной символики; государственный язык (языки) для общения на территории того или иного государства.

Названные признаки составляют каркас, отличающий государство от всех других организационно оформленных общественно-политических структур.

Исходя из определения государства в качестве территориальной организации суверенной, публичной, легитимной власти, осуществляющей внутренние и внешние функции, есть необходимость рассмотреть некоторые из них. Функции государства — это объективно необходимые направления в деятельности государства, выражающие его сущность и социальное предназначение.

Функции государства характеризуются рядом особенностей. Так, в функциях государства адекватно отражается «двойкая» классово-общечеловеческая природа государства; они имеют комплексный характер, что позволяет государству сосредоточить свои усилия не только на наиболее важных внутренних, но и внешних направлениях политики; характер функций зависит от тех целей и задач, которые ставит государство; функции рассматриваются как средство реализации программных установок; каждая из функций имеет свой объект в виде определенной сферы общественных отношений, на которую направлено государственное воздействие; они носят объективный характер, что обусловлено закономерностями взаимодействия общества и государства.

Функции государства могут классифицироваться по различным основаниям. В зависимости от сферы общественной жизни, выделяют внутренние и внешние функции. К внутренним функциям обычно относят экономическую, социальную, культурно-воспитательную функции; функцию финансового контроля; функцию налогообложения и т. д.

Внешними признаются, например, функция обороны страны (в зависимости от характера государства это может быть и функция агрессии); экологическая функция; функция поддержки мирового порядка.

По продолжительности действия функции подразделяются на постоянные и временные. Постоянные функции осуществляются на всех этапах развития общества. К их числу можно отнести экономическую функцию, функцию охраны правопорядка. Выделение временных функций связано с появлением чрезвычайных ситуаций, то есть они направлены на решение важных, но при этом временных задач. Например, функция ликвидации последствий той или иной аварии.

Историческое изменение цели и задач государства влечет за собой изменение его функций. Этот процесс может проявляться в отмирании определенных видов или направлений деятельности государства (например, функция поддержания диктатуры определенного класса), в их возникновении (например, экологическая функция, которая производна от глобальных проблем человечества), в изменении содержания

одних и тех же функций (наиболее показателен этот процесс на примере трансформации экономической функции в России).

С точки зрения механизма реализации тех или иных видов деятельности государства различают законодательную (принятие законов представительными органами власти); исполнительную (реализация законов органами власти и управления); судебную (осуществление правосудия всеми звеньями судебной системы страны); контрольно-надзорную (выполнение функций посредством государственного надзора и контроля) функции.

Различают правовую и организационную формы осуществления функций государства. Правовая форма заключается в принятии различных юридических актов. Она воплощается посредством правотворческой, правоприменительной, правоохранительной деятельности. Организационная форма осуществления функций государства охватывает большой объем подготовительной работы, не влекущий за собой юридических последствий. Выделяют также регулятивную, охранительную, координационную, обеспечительную, гарантирующую и другие функции государства.

Классификация функций государства по различным основаниям позволяет осуществить многоаспектное теоретическое и проблемно-практическое исследование резервов повышения их эффективности с целью укрепления государственности.

Новое соотношение государства и общества, превращающее государство в орудие социального компромисса, не исключает противоборства интересов, но обращает внимание на формирование обновленного набора функций государства. Правильное понимание государства предполагает не отрицание присущих ему функций подавления, а видение их второстепенного характера и выдвигание на первый план задач достижения согласия, общественного компромисса. Из общественной потребности администрирования все более укрепляется управленческая функция государства.

1.2. Теории происхождения государства

Глубина понимания и анализа различного рода общественных феноменов обусловлена обращением к его историческим корням. Исторический подход позволяет выявить существенные черты изучаемого объекта. Данный методологический прием чрезвычайно важен и для исследования государства. В науке сложилось несколько теорий происхождения государства.

Теологическая теория — одна из самых древних, обоснование которой связывают, например, с Фомой Аквинским. Для нее характерна производность государства от воли Бога, поэтому в государстве все изначально целесообразно, и человеку вмешиваться в установленный порядок вещей недопустимо.

Патриархальная теория обоснована великим древнегреческим философом Аристотелем. Государство, как считал ученый, — продукт общественного развития, обусловленный потребностями человека к общению. Государство является результатом разросшейся семьи (семья, большая семья, селение, полис высшая форма объединения, которая позволяет удовлетворить все потребности человека).

Договорная теория получила теоретическое обоснование в работах Т. Гоббса, Ж.-Ж. Руссо, А.Н. Радищева в период борьбы с абсолютизмом (XVII—XVIII вв.). Сторонники данной концепции признавали, что до возникновения государства и права общество находилось в естественном состоянии. По мнению Ж.-Ж. Руссо, это был «золотой век человечества», так как люди были равны и отсутствовала частная собственность. Т. Гоббс, напротив, считал, что это было состояние «войны всех против всех». Государство появляется во имя спасения человеческого рода. Между индивидами заключается договор о передаче части своего суверенитета государству в обмен на обязательство обеспечить безопасное существование всех членов общества. Следовательно, государство является результатом сознательного творчества, превратившего отдельных индивидов в единый народ посредством договора.

Отметим, что характер общественного договора, лежащего в основе создания государства, трактовался неоднозначно. Так, Ж.-Ж. Руссо считал, что государь несет юридическую ответственность за выполнение принятых на себя обязательств,

поскольку является стороной договора. Позиция Т. Гоббса связывалась с добровольностью передачи полномочий государю, следовательно, долг каждого человека добровольно ему повиноваться.

Теория насилия обоснована Л. Гумпловичем и К. Каутским. Они считали, что государство появляется в результате насилия, применяемого для удержания в повиновении завоеванные территории и народы.

Психологическая концепция возникновения государства зародилась в конце XVIII в. при теоретической поддержке Н.М. Коркунова и Л.И. Петражицкого, которые утверждали, что психологическая потребность человека в авторитете и лидере обусловила развитие общества и государства. Усложнение отношений и связей между членами общества привело к признанию государства в качестве лучшей формы обеспечения их интересов.

Марксистско-ленинская концепция происхождения государства была обоснована К. Марксом, Ф. Энгельсом и В. Лениным. Основные позиции данной теории, характерные для Древней Греции и Древнего Рима, изложены в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства». Марксистско-ленинская теория исходит из того, что основная причина появления государства связана с развитием экономики, с возникновением потребности управлять делами общества, поэтому данную теорию называют также экономической.

Долгое время марксистско-ленинская теория происхождения государства рассматривалась в качестве догмы, а не одного из многочисленных подходов к исследованию. В настоящее время отношение к марксистско-ленинской теории как к истине в последней инстанции, верной для всех времен и народов, преодолено. История, реальные факты развития общества показали ошибки этого учения. Но столь же неверным является поворот к другой крайности, к признанию этого учения изначально ложным, ошибочным во всех своих оценках. Можно, видимо, утверждать, что марксистско-ленинское учение о государстве соответствовало реальным фактам на определенном этапе развития общества в определенных странах.

Таким образом, существует множество подходов к объяснению процесса происхождения государства, которые основываются на одном определяющем факторе. Как уже отмечалось, государство — многомерный феномен, и довольствоваться «одномерными конструкциями» в современных подходах исследования причин возникновения государства недопустимо.

1.3. Форма правления и форма государственного устройства

Среди множества проблем, касающихся государства, особое место занимают вопросы определения понятия форм государства. В зависимости от того, как понимается форма государства и как она соотносится с другими его сторонами, во многом создается представление и о самом государстве в целом.

Форма государства представляет собой совокупность его внешних признаков. Изучение государства с точки зрения формы связано с постижением его строения, основных составных частей, внутренней структуры, основных методов становления и осуществления государственной власти.

Форма государства характеризуется способностью к трансформации под влиянием множества экономических, социально-политических, идеологических и иных факторов.

Любое государство можно охарактеризовать с позиции трех форм: формы правления, формы государственного устройства, формы политического режима. Форма современных государств различается разнообразием и всегда имеет самую непосредственную связь с государственной властью.

Форма правления представляет собой способ организации верховной власти государства. Она влияет на структуру высших государственных органов и принципы их взаимодействия. С этих позиций различают монархию и республику, основное различие которых состоит в порядке и условиях замещения поста главы государства.

Монархия — форма правления, при которой верховная государственная власть сосредоточена в руках одного человека — монарха (царя, короля, императора, шаха, эмира, султа-

на и т. п.), который наследует ее как представитель правящей династии и осуществляет ее пожизненно, выполняя функции не только главы государства, но и функции законодательной, исполнительной власти, контролируя правосудие. Монархическая форма правления имеет сейчас место в ряде государств мира, большинство из которых индустриально развиты. В Европе и на Американском континенте по 11 монархий, в Австралии и Океании — 6, в Африке — 4, в Азии — 12 монархий.

Монарх является неприкосновенной особой, никакой ответственности не подлежит, не может быть досрочно смещен. В качестве исключения можно назвать, например, Бутан, где парламент по закону о Национальном собрании $2/3$ голосов может сместить короля.

В истории человечества имели место несколько разновидностей монархической формы правления.

Монархии бывают абсолютные и ограниченные. Абсолютная монархия характеризуется тем, что верховная власть по закону всецело принадлежит одному лицу. Основным признаком абсолютной монархии является отсутствие каких-либо государственных органов, ограничивающих компетенцию монарха. Абсолютная монархия в ее классическом виде — достояние прошлого. В современном мире в качестве примера абсолютной монархии можно назвать султанат Оман, Саудовскую Аравию, Катар.

Ограниченная монархия может быть конституционной (например, Иордания, Кувейт, Марокко), парламентарной (например, Австралия, Великобритания, Дания, Норвегия, Швеция) и дуалистической. Конституционная монархия характеризуется наличием представительного органа, которым значительно ограничена власть монарха. Обычно это ограничение определяется конституцией, утверждаемой парламентом. Монарх же не вправе изменить конституцию.

Парламентская монархия отличается рядом признаков, среди которых то, что правительство формируется из представителей определенных партий (или партии), получивших большинство на выборах в парламент; в законодательной, исполнительной и судебной сферах власть монарха фактически отсутствует, являясь символической; законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются

монархом; правительство согласно конституции несет ответственность не перед монархом, а перед парламентом.

При дуалистической монархии государственная власть носит двойственный характер, который проявляется в том, что юридически и фактически государственная власть разделена между правительством, формируемым монархом, и парламентом. Правительство не зависит от партийного состава парламента и не ответственно перед ним.

Существуют и другие классификации монархий. Так, различают древневосточную, древнеримскую, феодальную (средневековую), сословно-представительную монархии.

Республиканская форма правления — самая распространенная в современных государствах. Для республик характерно народовластие, наличие органов власти, избираемых населением на определенный срок, реализация принципа разделения властей. Две наиболее распространенные формы республики — это президентская и парламентарная.

В президентской республике президент обладает значительными полномочиями и является одновременно главой государства и главой правительства. Пост премьер-министра тут отсутствует, и правительство формируется внепарламентским путем. Правительство не ответственно перед парламентом, и президент избирается независимо от парламента. Характерная черта президентской республики — жесткое разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную. Основным признаком этого разделения является большая самостоятельность государственных органов по отношению друг к другу. В числе президентских республик, например, Аргентина, Бразилия, Венесуэла, Грузия, Египет, США. Выделяют также суперпрезидентские республики: Беларусь, Замбия, Зимбабве.

В парламентарной республике формирование правительства происходит на парламентской основе, и оно ответственно перед ним. Глава государства выполняет главным образом представительские функции, хотя по конституции его полномочия могут быть широкими, однако правительство занимает основное место в государственном механизме и осуществляет управление страной. Президент избирается, как правило, парламентом и осуществляет свои полномочия с одобрения

правительства. К парламентарным республикам относятся, в частности, Венгрия, Германия, Греция, Италия, Чехия, Эстония.

В мире существуют и такие формы республиканского правления, которые носят черты и парламентарной, и президентской республик. Это так называемые смешанные республики. При такой смешанной форме президент избирается внепарламентским путем и обладает широкими полномочиями. Он формирует правительство без участия парламента, но возглавляет его премьер-министр. Однако президент в этом случае обладает полномочиями направлять деятельность правительства. Различают президентско-парламентские республики, например, Кыргызстан, Литва, Россия, а также парламентско-президентские, например, Йемен, Польша, Португалия, Румыния, Украина.

Таким образом, исследование формы правления позволяет обозначить ее особенности, выявить тенденции развития и направления возможных эволюционных трансформаций соответственно требованиям времени.

Форма государственного устройства — это способ организации территории, разделения власти между государством и его составными частями.

Принято различать две основные формы — унитарную и федеративную — государственного устройства.

Унитарное государство — это единое государство, которое подразделяется на административно-территориальные единицы, не имеющие политической самостоятельности. Подавляющее большинство государств имеют именно унитарную форму государственного устройства, среди них Великобритания, Греция, Италия, Испания, Норвегия, Португалия, Финляндия, Франция, Швеция, Япония и др. К признакам унитарного государства относятся единая конституция и единая правовая система; единая система высших органов государственной власти и управления; единое гражданство; единая судебная система и осуществление правосудия на базе единых норм права; деление территории на административно-территориальные единицы, не обладающие политической самостоятельностью; подчинение местных органов государственной власти центральным органам государственной власти.

Таким образом, унитаризм предполагает централизацию всего государственного аппарата, прямой либо косвенный контроль над муниципальными органами, создаваемыми в административно-территориальных единицах. Исторически унитаризм был прогрессивным явлением, поскольку пришел на смену феодальной раздробленности.

Унитарные государства с точки зрения организации власти имеют свои разновидности. Различают децентрализованные (например, Великобритания, Испания, Италия, Украина; характерно конституционное распределение полномочий между центральной властью и территориальными единицами высшего уровня), относительно децентрализованные (например, Болгария, Турция; характерно наличие самоуправления только на уровне низовых единиц, а высшие территориальные единицы носят исключительно или главным образом административный характер) и централизованные (например, Финляндия, Япония; характерно полное отсутствие местной автономии, функции власти на местах осуществляют только назначенные сверху администраторы).

Федеративное государство состоит из нескольких государственных образований, обладающих собственными предметами ведения, а их уполномоченные органы наделены своей компетенцией в области осуществления государственной власти и в области государственного управления.

Федеративная форма государственного устройства имеет меньшее распространение в государствах мира. К федеративным государствам относятся около 10% государств мира, например, такие государства, как Австралия, Австрия, Аргентина, Бразилия, Венесуэла, Германия, Индия, Канада, Малайзия, Мексика, Россия, США, Швейцария и т. д. Для большинства федеративных государств мира характерно наличие государственных образований — штатов, земель, кантонов, провинций, которые и являются субъектами федерации и наделены определенными полномочиями в рамках определенных предметов ведения.

Субъекты большинства федеративных государств не обладают суверенитетом и правом сепарации (право одностороннего выхода субъекта из федерации), хотя иногда они закреплены в конституции федерации.

Федеративные государства обладают рядом характерных черт. Так, территория федеративного государства не представляет собой единого целого, а состоит из территорий субъектов. Субъекты федерации в большинстве государств не являются государствами в собственном смысле, так как не обладают суверенитетом, который предполагает независимость государственной власти как внутри государства, так и во внешних сношениях. Как правило, субъекты наделяются учредительной властью в вопросе принятия собственной конституции. Как правило, федеральные конституции предписывают субъектам принимать конституции, не противоречащие положениям федеральной. Субъекты федерации наделяются правом принимать собственные законы в пределах их компетенции, установленной в федеральной конституции. Правовые акты субъектов действуют только на территории субъекта. Субъекты, как правило, имеют собственную правовую и судебную системы. Каждый гражданин субъекта является одновременно и гражданином федерации (такое гражданство нельзя называть двойным, а только двуединым, или совмещенным). Федеративному государству, как правило, присуща двухпалатная структура федерального парламента, которая обеспечивает представительство как всего населения страны, так и субъектов.

Федеративные государства могут быть классифицированы по различным основаниям. Так, по способу образования выделяются договорные (США) и конституционные (Германия) федерации; по признаку выделения субъекта различают национальные (бывшие СССР, Чехословакия, Югославия; Индия) и территориальные (Германия — земли, США — штаты, Канада — провинции) федерации. Для национальных федераций характерно то, что в названии субъектов выражено название так называемой титульной нации. Если вспомнить, то в СССР было 15 союзных республик, например, Белорусская, Украинская, Туркменская, Грузинская республики, и только РСФСР не имела в названии этнического контекста.

По правовому статусу субъектов федерации можно разделить на симметричные (когда субъекты имеют одинаковый правовой статус, например, США) и асимметричные (когда субъекты различны по правовому статусу, например, Индия,

где только один штат Джамму и Кашмир имеет свою конституцию и свое гражданство).

Среди федеративных государств особо выделяется Российская Федерация уже потому, что она является самой много-субъектной (83 субъектов, в сравнении с США — 50 штатов, Индией — 25 штатов, Германией — 16 земель). Для России характерен многовидовый субъектный состав (6 видов субъектов: республики, края, области, автономная область, автономные округа, города федерального значения).

Таким образом, несмотря на классическое деление государств по способу организации территории и власти, различные страны имеют свои специфические особенности, которые отражаются в их конституциях.

1.4. Происхождение права

По мнению М.Н. Марченко, право, как и государство, производно от общественного развития: «право в силу тех же причин, что и государство, появляется в мире и под воздействием тех же экономических, социальных, политических процессов изменяется».

Общим знаменателем различных научных представлений о праве выступают положения о том, что право — социальное явление, без которого невозможно существование цивилизованного общества; что право в нормативной форме призвано отражать требования общечеловеческой справедливости, служить интересам общества в целом; что право является мерой поведения, установленной и охраняемой государством.

Термином «право» определяют различные аспекты общественных отношений: систему юридических норм (объективное право); совокупность всех правовых явлений (правовая система); официально признанные возможности (например, право на образование, на защиту от безработицы); социально-правовые притязания людей (например, право народов на самоопределение). Поэтому для адекватного восприятия смысла требуется учитывать контекст. Словом «право» зачастую характеризуются также неюридические феномены: моральное право, обычное право, религиозное право.

Многообразии правовых реалий породило многообразие научных теорий.

Согласно теории **естественного права** (Т. Гоббс, Дж. Локк, Ш. Монтескье и др.) в обществе существует два права: естественное и благоприобретенное. Естественное право принадлежит человеку от рождения и включает в себя право на жизнь, личную свободу, частную собственность, право быть счастливым. Эти права признаются неотъемлемыми, и всякое посягательство на них других лиц, в том числе и государства, является правонарушением либо вовсе преступлением.

Благоприобретенные права устанавливаются государством в форме законов и иных нормативно-правовых актов. В основе этого права лежат естественные права человека. Закон признается правовым постольку, поскольку он соответствует, развивает и конкретизирует естественные права человека. Несправедливый закон не создает право — таков основополагающий принцип данной теории.

Психологической теорией права также признаются два вида права. Основоположителем данной теории является российский правовед Л.И. Петражицкий. Согласно этой теории право представляет психическую деятельность человека, его правовые, «императивно-атрибутивные» эмоции, чувства, оценки, переживания. Человек чувствует свою волю связанной притязаниями других лиц, ожидающих от него исполнения определенной обязанности. Именно такие психологические переживания определяют конкретные акты поведения человека и выступают его действительным, реальным правом.

В обществе существует также официальное право, установленное государством в виде законов и иных нормативно-правовых актов. Законы могут влиять на интуитивное право человека, на процессы формирования его воли. Тем не менее они не всегда доминируют в принимаемых индивидуумом решениях. Последний может принимать во внимание иные социальные нормы и действовать вопреки установлениям официального права. Следовательно, действующее в обществе право значительно шире установленных государством нормативных предписаний и включает в себя всю совокупность психических переживаний человека и не только его.

В **позитивистской теории** правом признаются только правила должного поведения, устанавливаемые законом и иными нормативно-правовыми актами, принимаемыми государственными органами. «Закон есть закон», который нужно исполнять в любом случае, независимо от психологических переживаний человека и его естественных прав.

Требование законности, то есть неукоснительного исполнения действующих нормативно-правовых актов относится ко всем без всякого исключения государственным органам, должностным лицам, гражданам и иным субъектам конкретных правоотношений. К лицам, не выполняющим предписания законов, иных нормативно-правовых актов, применяются меры государственного принуждения.

Представители этой теории весьма негативно относятся ко всяким попыткам искать право вне официально установленных государством нормативно-правовых предписаний.

Историческая школа (Савиньи, Пухта и др.) в отличие от позитивистов понимала право как продукт народного духа, сознания народа, который живет и проявляется во взаимоотношениях его представителей. Право, как и язык, представляет собой неотъемлемый компонент народа или нации и развивается по аналогичным законам. В языке, отмечал Савиньи, наблюдается та же независимость от случайности и свободного выбора со стороны отдельных лиц, то есть то же происхождение из деятельности общего народного духа, действующего в отдельных лицах. Только здесь все это более наглядно и бесспорно, чем в праве.

Сегодня сущность права нужно искать с позиций современной правовой действительности.

На современном этапе человеческой истории (XX–XXI вв.) противостоят два подхода к пониманию права. Первый подход: право (как и государство) — симптом расколотого общества, орудия насилия, средства подавления. При таком подходе классовые интересы превалируют над общенародными. Второй подход: право (как и государство) — средство общественного компромисса, орудия снятия общественных противоречий, механизм управления общественными делами. Противоречие отнюдь не теоретическое. В теории лишь

отражалось противоречие путей развития общества. Первый теоретический подход опирался на практику одних стран и был верен для них, верен в том смысле, что адекватно отражал общественную практику, соответствовал ей. Второй был верен для других стран и их практического опыта.

Особое значение имеет этот вопрос для выяснения сущности права. При любом подходе к праву в нем признается определенный общественный порядок, право выступает в качестве общественного средства, обеспечивающего порядок в обществе. Также несомненна и специфика права как общественного регулятора: оно выделяется своей обязательностью для членов общества, правовые установления обладают потенциальной принудительной силой.

Обязательность права — его необходимое качество, без обязательности право утрачивает свою индивидуальную определенность среди других регуляторов. О природе такой обязательности можно спорить, но само это качество отрицать нельзя, без обязательности права нет.

С этой точки зрения право является системой общественного порядка, основанной на учете интересов разных слоев общества, их согласии и компромиссах. Право сохраняет элемент потенциального принуждения, но этот элемент играет второстепенную роль и при необходимости осуществляется ненасильственным путем.

Для **нормативной теории** право — это прежде всего нормы. Краеугольный камень нормативизма связан с отождествлением права и закона. Любой закон является правовым. Законы создаются государством, все, что создает государство, верно и правомерно. Эта теория является апологией сильного государства, «железного» порядка в обществе, сформированного на строгом следовании закону.

Для **социологической теории** право — это в первую очередь конкретика, реальность, подлинные общественные отношения и правовые отношения как их часть. Право — это то, что фактически складывается в жизни, то, что делает судья. Качество права, его внутреннее содержание не имеют решающего значения, любая судебная практика есть право. Эта теория хорошо согласуется с ослаблением директивной роли государства, с ограничением вмешательства государства в экономику,

с децентрализацией управления. Она также хорошо согласуется с плюрализмом в обществе, с разделением властей, обосновывает высокую роль суда. В ней заложен очевидный демократический, антитоталитарный импульс. Вместе с тем, если не найти разумных пределов плюрализма и децентрализации, общество может быть дезорганизовано.

Для **ценностной (аксиологической) школы** право олицетворяет прежде всего глубокую идею. Это может быть идея общественного договора, общественной солидарности, социального компромисса, равенства, справедливости и др. Эта идея может претворяться в правовые нормы, в законы, в общественные отношения. Но может и не претворяться. Отсюда различие между правом и законом. Закон, воплощающий правовую идею, правовое начало, — это правовой закон. По практическим ситуациям и практическим последствиям эта теория близка социологической. Она несет в себе сильное демократическое гуманитарное начало, подразумевает общественный плюрализм, разделение властей.

Интегративная (современная) теория включает в себя черты многих других концепций. Она признает нормативность права, одновременно допускает создание норм права судьями, когда их решения соответствуют реальным обстоятельствам. Признаются также естественные права человека (право на жизнь, на неприкосновенность личности). Одновременно считается, что право имеет общесоциальное значение. Его содержание определяется социально-экономическим и политическим строем, классовым и национальным составом общества, уровнем религиозности населения, другими обстоятельствами и выражают волю большинства на основе сочетания интересов различных слоев, больших групп населения, различных религий, наций, иных социальных формирований.

Формальная определенность норм права является их необходимым свойством, атрибутом, поскольку с ним связывается другое свойство права — его общеобязательность. Общеобязательность права означает, что все лица, кого касаются нормы права, обязаны их неукоснительно соблюдать или исполнять.

Право представляет собой меру свободы, равенства, справедливости и ответственности во взаимоотношениях социальных субъектов, содержание которой фиксируется в специальных

юридических формах, выражающих согласованную волю участников общественных отношений.

Утверждение в жизни общества нормативных начал имеет объективную потребность, поскольку любое человеческое общество нуждается не просто в известной организованности и упорядоченности существующих в нем отношений, но и в том, чтобы эти организованность и упорядоченность соответствовали законам природы и одновременно — законам существования и функционирования человеческого сообщества, разумно формируемых начал целесообразности.

Регулятивное назначение права выражено в том, чтобы в соответствии с указанной объективной потребностью внести в общественную жизнь оптимальную нормативность в том ее значении, которое соотносится с нормальным существованием и развитием сообщества людей.

1.5. Источники права

В юридической науке понятие «источник права» является весьма дискуссионным. В научный оборот это понятие ввели римские юристы. Известный римский юрист, оратор и государственный деятель Марк Туллий Цицерон (106—43 г. до н.э.) в своей работе «Об ораторе», описывая ответную речь Марка Красса, указывает следующее: «Для всякого, кто ищет основ и источников права, одна книжица XII таблиц весом своего авторитета и обилием пользы воистину превосходит все библиотеки всех философов».

А римский историк Тит Ливий (59 г. до н.э. — 17 г. н.э.) в своей работе «История Рима от основания города» назвал законы XII таблиц «источником всего публичного и частного права» в том смысле, что они представляли собой «главную основу действующего права».

Таким образом, понятие источника права уже в античное время активно использовалось многими исследователями в смысле основы, на базе которой получает развитие право определенной страны.

Российское право как качественно своеобразная система имеет свои специфические формы, которые представляют собой совокупность разнообразных юридических источников,

способ организации общих правил поведения, регулирующих соответствующие общественные отношения. Это преимущественно нормативные акты, правовые обычаи, нормативные договоры. Выбор формы права обуславливает юридическую силу данного регулятора, место и роль в правовой системе, его эффективность.

Различают источники права в трех смыслах: материальном, идеологическом и формально-юридическом. Источник права в материальном смысле показывает, откуда появляется право, в чем его первооснова. Речь идет о постоянно развивающейся и воспроизводящейся системе социально-экономических отношений, материальных и иных потребностях. Этим характеризуется социальная обусловленность права, которая формализуется официальными государственными органами, осуществляющими правотворческую деятельность.

Источник права в идеологическом смысле — это правовое сознание общества, взгляды, идеи, юридические доктрины, под воздействием которых создается право. Господствующая правовая идеология — важнейшая предпосылка формирования права.

В формально-юридическом смысле источник права представляет собой внешнюю форму выражения и существования правовых норм. Источники права — исходящие от государства или признаваемые им официально документальные способы выражения и закрепления норм права, придания им юридического, общеобязательного значения.

Без объективации права в соответствующих внешних формах социальные нормы не могут приобрести качества правовых, невозможно их реальное функционирование. Государство, устанавливая или признавая уже имеющиеся формы права, наделяет их качествами официальности, обязательности, предусматривает меры государственной защиты.

Официальный, публичный характер источникам права практически придается путем правотворчества, когда нормативные документы принимаются (издаются) компетентными государственными органами, то есть прямо исходят от государства, и путем санкционирования, когда государственные органы, например суды, в том или ином виде одобряют соци-

альные нормы (обычай, корпоративные нормы), придают им юридическую силу.

Формам права присущи обязательность (непререкаемость правовых установлений, беспрекословность их осуществления со стороны всех субъектов права), формальная определенность (конкретное, четкое оформление правовых предписаний, выражение их с указанием на соответствующие права, обязанности, последствия невыполнения), общеизвестность (информирование о правилах поведения, сфере и пределах их действия).

Учитывая конкретные способы выражения (закрепления) формально-определенных правил в качестве обязательных и придания им официального статуса, выделяют четыре основных формы права: 1) нормативный правовой акт; 2) нормативный договор; 3) правовой обычай; 4) юридический прецедент. Все они неразрывно связаны с государством, поскольку возникли как результат правотворческой деятельности.

Источники права являются не только общими понятиями и представлениями, но и своего рода юридическими реальностями — документами, текстами, точными формулировками юридических норм. Поэтому в данной области так важны приемы и правила обращения с документами, юридическая техника, знания сугубо практического порядка.

Во всех современных государствах используется прежде всего такая наиболее четкая и совершенная форма права, как нормативный правовой акт. Он представляет собой правовой акт, который содержит юридические нормы. Его отличительные черты: определенное содержание общих правил поведения, писаная, строго документальная форма и особый порядок издания. Нормативный правовой акт придает юридическим нормам официальный статус, юридическую силу.

Нормативные правовые акты в Российской Федерации подвергаются классификации по различным основаниям. Среди основных наиболее распространена классификация нормативных правовых актов по юридической силе. Их делят на законы и подзаконные нормативные правовые акты. В свою очередь каждый из этих видов делится на несколько разновидностей. Например, согласно Конституции РФ в нашей

стране принимаются следующие виды законов: федеральные конституционные законы, федеральные законы, законы субъектов РФ. К числу подзаконных нормативных правовых актов относятся нормативные указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, ведомственные акты.

Другая классификация — по уровням принятия нормативных актов. Здесь выделяют нормативные правовые акты органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, принятые в результате прямого народного волеизъявления.

По степени обобщенности нормативного материала могут встречаться кодификационные акты (кодекс, устав и др.) и акты текущего правотворчества (тематические федеральные законы и т. д.).

Достаточно важной является классификация нормативных правовых актов по их действию во времени (постоянные, временные, исключительные), в пространстве (на всей территории России, на территории какого-либо субъекта РФ, муниципального образования), по кругу субъектов (общие и специальные), по направленности действия (акты внутреннего действия, направленные на сотрудников организации, ведомства и акты внешнего действия, направленные на иных лиц).

Выделяется классификация по органам, их издающим: нормативные правовые акты законодательных органов, Президента РФ, исполнительных органов государственной власти, нормативные акты органов местного самоуправления, организаций (локальные нормативные правовые акты).

В правовой системе России существует такой важный источник права, как нормативный договор. Он представляет собой соглашение двух и более субъектов правотворчества, которое регулирует между ними отношения путем установления взаимных прав и обязанностей, имеющих нормативный характер. Нормативный договор делает возможным взаимный учет и согласование интересов сторон.

Отличительной особенностью нормативного договора от других источников права является то, что он устанавливается не властным решением, как нормативный правовой акт, а

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	3
ГЛАВА 1. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА.....	5
1.1. Государство: понятие, функции, формы.....	5
1.2. Теории происхождения государства.....	11
1.3. Форма правления и форма государственного устройства	13
1.4. Происхождение права	19
1.5. Источники права.....	24
1.6. Система права	30
1.7. Правонарушение и юридическая ответственность.....	37
Глава 2. КОНСТИТУЦИЯ РФ 1993 г. — ОСНОВНОЙ ЗАКОН ГОСУДАРСТВА.....	44
2.1. Общее понятие конституции и ее форма.....	44
2.2. Классификация конституций.....	45
2.3. Конституция РФ 1993 г.: основные черты, особенности, функции и юридические свойства	46
ГЛАВА 3. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА ЛИЧНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	56
3.1. Права человека и гражданина в Конституции РФ	56
3.2. Гражданство Российской Федерации	57
3.3. Основы правового статуса личности	61
3.4. Личные права и свободы граждан Российской Федерации	63
3.5. Политические права и свободы	70
3.6. Социально-экономические права и свободы человека и гражданина.....	73
3.7. Конституционные обязанности человека и гражданина	75
3.8. Гарантия конституционных прав и свобод личности	76
ГЛАВА 4. КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО — ВЕДУЩАЯ ОТРАСЛЬ РОССИЙСКОГО ПРАВА.....	79
4.1. Общее понятие, цели, задачи и предмет конституционного (государственного) права	79
4.2. Место конституционного, государственного права в системе отраслей права и его значение	80
4.3. Национально-государственное устройство Российской Федерации.....	83
4.4. Органы государственной власти Российской Федерации	89
4.5. Местное самоуправление в Российской Федерации.....	97
ГЛАВА 5. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО.....	100
5.1. Гражданское право как отрасль российского права: предмет и метод.....	100

5.2. Принципы гражданского права.....	104
5.3. Источники гражданского права. Официальное опубликование гражданско-правовых актов.....	106
5.4. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц.....	110
5.5. Юридические лица и их организационно-правовые формы.....	111
5.6. Объекты гражданских прав.....	116
5.7. Сделки в гражданском праве.....	119
5.8. Право собственности: приобретение и прекращение.....	125
5.9. Обязательства в гражданском праве: понятие и виды, сроки действия.....	132
5.10. Договоры: понятие, виды, заключение и применение договоров.....	144
5.11. Защита гражданских прав: право на защиту, самозащита гражданских прав.....	151
ГЛАВА 6. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО.....	160
6.1. Наследование: понятие и основания.....	160
6.2. Лица, которые могут призываться к наследованию.....	161
6.3. Наследование по завещанию.....	162
6.4. Наследование по закону. Очередность наследования.....	166
6.5. Способы и сроки принятия наследования.....	171
6.6. Отказ от наследства.....	173
ГЛАВА 7. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО.....	175
7.1. Понятия, предмет и метод семейного права.....	175
7.2. Принципы семейного права.....	177
7.3. Семейные правоотношения.....	179
7.4. Брак: понятия брака, заключение и прекращение брака.....	180
7.5. Права и обязанности супругов.....	184
7.5.1. Личные неимущественные права и обязанности супругов.....	184
7.5.2. Имущественные отношения между супругами.....	186
7.6. Права и обязанности родителей.....	187
7.7. Лишение родительских прав.....	189
7.8. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей.....	191
7.9. Обязанности детей по содержанию родителей.....	192
7.10. Алиментные обязательства супругов.....	194
7.11. Опекa и попечительство над детьми.....	196
7.12. Приемная семья.....	200
ГЛАВА 8. ТРУДОВОЕ ПРАВО.....	205
8.1. Понятие и предмет трудового права.....	205
8.2. Основные принципы трудового права.....	208

8.3. Понятие, система и виды источников трудового права.....	212
8.4. Трудовое правоотношение.....	213
8.5. Субъекты трудового права.....	215
8.6. Основные права и обязанности работника.....	217
8.7. Права и обязанности работодателя как субъекта трудового права.....	219
8.8. Понятие социального партнерства в сфере труда и его основные принципы.....	222
8.9. Трудовой договор.....	223
8.10. Понятие и виды рабочего времени. Продолжительность работы.....	240
8.11. Понятие и виды времени отдыха.....	242
8.12. Понятие оплаты труда. Основные государственные гарантии по оплате труда работников.....	245
8.13. Зарплата. Минимальная заработная плата.....	246
8.14. Дисциплина труда и трудовой распорядок организации.....	247
8.15. Охрана труда.....	248
8.16. Материальная ответственность сторон трудового договора. Условия наступления материальной ответственности.....	254
8.17. Материальная ответственность работодателя перед работником.....	256
8.18. Материальная ответственность работника перед работодателем.....	262
8.19. Понятие индивидуального трудового спора и порядок его рассмотрения.....	265
ГЛАВА 9. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО	270
9.1. Предмет, метод и система административного права.....	270
9.2. Административное принуждение.....	274
9.3. Административное предупреждение и пресечение.....	278
9.4. Административное правонарушение.....	279
9.5. Административная ответственность.....	285
ГЛАВА 10. УГОЛОВНОЕ ПРАВО	287
10.1. Понятие уголовного права, его задачи и принципы.....	287
10.2. Понятие и признаки преступления, их классификация.....	291
10.3. Уголовная ответственность и состав преступления.....	293
10.4. Наказание: понятие, цели и виды.....	296
10.5. Обстоятельства, исключающие преступность деяния и уголовную ответственность.....	308
Вопросы для самоконтроля.....	313

Учебное издание

СМОЛЕНСКИЙ Михаил Борисович

ОСНОВЫ ПРАВА

Ответственный редактор	<i>Д. Волкова</i>
Технический редактор	<i>Г. Логвинова</i>
Компьютерная верстка:	<i>А. Патулова</i>

Формат 84x108 1/32. Бумага типографская.
Тираж 2000 экз. Заказ №

Издатель и изготовитель: ООО «Феникс».

Юр. и факт. адрес: 344011, Россия, Ростовская обл.,
г. Ростов-на-Дону, ул. Варфоломеева, д. 150
Тел/факс: (863) 261-89-65, 261-89-50

Изготовлено в России. Дата изготовления: 01.2023. Срок годности не ограничен.

Отпечатано в АО «ТАТМЕДИА»

Филиал «Полиграфическо-издательский комплекс "Идел-Пресс"».

Юр. адрес: 420097, Россия, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Академическая, д. 2
Факт. адрес: 420066, Россия, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Декабристов, здание 2