

Министерство образования и науки Российской Федерации  
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение  
высшего образования  
**АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ**  
**(ФГБОУ ВО «АмГУ»)**

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ ПРАВА**  
**сборник учебно-методических материалов**

для направления подготовки: 40.04.01 Юриспруденция

Благовещенск 2017 г.

*Печатается по решению  
редакционно-издательского совета  
юридического факультета  
Амурского государственного университета*

*Составитель: Бутенко Т.П.*

Актуальные проблемы теории права: сборник учебно-методических материалов для направления подготовки 40.04.01 - Юриспруденция – Благовещенск: Амурский гос. ун-т, 2017.

© Амурский государственный университет, 2017

© Кафедра конституционного права, 2017

© Бутенко Т.П., составление

## Содержание

1. Методические рекомендации по изучению дисциплины «Актуальные проблемы теории права»	4
2. Краткое содержание курса лекций	5
3. Методические рекомендации (указания) к практическим и лабораторным занятиям	26
4. План практических занятий	27
5. Методические рекомендации по организации самостоятельной работы студентов	28
6. Примерная тематика научных докладов по дисциплине «Актуальные проблемы теории права»	29

# 1. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ИЗУЧЕНИЮ ДИСЦИПЛИНЫ «АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ ПРАВА»

Основными формами изучения дисциплины и проведения текущего и промежуточного контроля являются: лекции, практические занятия, лабораторные занятия, решение задач, аналитическая работа с текстами правовых документов. Итоговый контроль – экзамен.

Важным условием успешного изучения дисциплины является системный подход в организации учебного процесса. При изучении дисциплины следует обращать особое внимание на освоение понятийного аппарата, а также на изучение содержания юридических норм, составляющих важнейшие институты отрасли.

С этими целями, помимо изучения лекционных материалов, необходимо использование текстов правовых актов. Для глубокого и качественного усвоения материала курса, прежде всего, рекомендуется внимательно ознакомиться с рабочей программой, тематическим планом дисциплины, планами практических занятий, заданиями для самостоятельной работы, рекомендованной литературой (учебниками, учебными пособиями, хрестоматиями и научными трудами).

Аудиторная работа студента предполагает: во-первых, активную мыслительную деятельность во время посещения лекционных занятий, которые являются основной формой организации учебного процесса. Во-вторых, активное участие в проведении практических и лабораторных занятий. Аудиторная работа дополняется самостоятельной работой студентов с материалами лекций, подготовкой к практическим занятиям, выполнением заданий для самостоятельной работы по темам курса.

Методические указания по изучению теоретического курса:

Важной формой усвоения знаний по курсу является лекция. Работа студента над лекцией состоит из трех этапов. Первый из них подготовка к лекции, т. е. самостоятельное ознакомление с материалом следующей лекции при помощи учебника и др. источников. Подобный подход существенно облегчит восприятие материала, будет способствовать более глубокому его усвоению.

Главная стадия – это прослушивание лекции. Для того чтобы усвоить основные положения лекции, запомнить ее, необходимо конспектировать излагаемый материал. Следует помнить, что конспект – это не стенографирование лекции, а сокращенная запись главного. Подзаголовки разделов лекции, новые имена и понятия, определения и наиболее важные обобщающие выводы следует записывать полностью, иначе потом их будет трудно воспроизвести. Точно также должны быть полностью воспроизведены ссылки на правовые акты и специальную литературу. Аргументация общих юридических положений, обоснования и доказательства выводов, характеристика предметов или явлений могут быть записаны сокращенно. Важно также отчетливо представить себе и воспроизвести в записи внутреннюю связь между отдельными аргументами, чтобы вся аргументация или характеристика была записана как стройное целое. Иллюстративный материал-факт, примеры, казусы можно записывать совсем кратко. В тетради, предназначенной для конспектирования лекций, следует оставлять поля с таким расчетом, чтобы после прочтения лекционного материала можно было сделать примечания, исправления, дополнения, привести примеры.

Третий этап работы студента над лекцией это своевременная работа над конспектом, которая позволит не только исправить оплошности в записях, но и прочнее усвоить материал лекции.

## 2. КРАТКОЕ СОДЕРЖАНИЕ КУРСА ЛЕКЦИЙ

### Тема 1. Сущность и типологии права и правовых систем

1. Проблема правопонимания. Основные теории-школы права.
2. Понятие и сущность права.
3. Основные концепции и проблемы правопонимания.
4. Типология правовых систем современности

#### *1. Проблема правопонимания. Основные теории-школы права.*

Право настолько уникальный, сложный и общественно необходимый феномен, что на протяжении всего времени его существования научный интерес к нему не только не исчезает, но и возрастает. Вопросы правопонимания принадлежат к числу «вечных» уже потому, что человек на каждом из витков своего индивидуального и общественного развития открывает в праве новые качества, новые аспекты соотношения его с другими явлениями и сферами жизнедеятельности. В мире существует множество научных идей, течений и точек зрения по поводу того, что есть право. Среди них можно выделить следующие:

*1. Теория естественного права.* Суть данной теории состоит в том, что кроме позитивного права, которое создается государством, существует общее для всех людей естественное право (право на жизнь, свободное развитие и т.д.), стоящее над позитивным правом. Понятие естественного права включает в себя представления о прирожденных и неотъемлемых правах человека и гражданина, которые являются обязательными для каждого государства. Сторонниками этой теории являлись Ш. Монтескье, Ж.Ж.Руссо, Д. Локк.

Позитивное значение естественно-правовой теории состоит в следующем: во-первых, она утверждает идею естественных, неотъемлемых прав человека; во-вторых, благодаря этой теории стали различать право и закон, естественное и позитивное право; в-третьих, она концептуально соединяет право и нравственность.

*2. Историческая школа права.* Представители данного направления рассматривали право как историческое явление, которое не устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию, а возникает и развивается постепенно, незаметно, стихийно. По этой теории право – это, прежде всего, обычаи, а законы производны от обычного права, которое основательно и проверено временем. Законодатель правомерен фиксировать лишь то, что уже сложилось как право. Законодатель не может творить нормы права по своему усмотрению, а должен учитывать в законодательном процессе культурно-исторические и национальные особенности права. Представителями исторической школы права были немецкие юристы Густав Гуго, Карл Савиньи, Шталь и другие.

Достоинство исторической концепции в том, что в ней подчеркнута необходимость учета в правотворческом процессе национальных, исторических и культурных особенностей права. Недостаток в том, что завышена роль правовых обычаев, которые уже не справлялись с полноценным упорядочением общественных отношений.

*3. Реалистическая школа права.* В отличие от исторического представления сторонники реалистической теории считают, что право возникает и развивается под влиянием внешних факторов. Этими факторами являются интересы,двигающие человеком и заставляющие его ставить цели, которые осуществляются при посредстве права. Основателем реалистической теории права был известный юрист Рудольф Иеринг. Представители этой теории утверждают, что право принадлежит не тому, кто изъявляет волю, а тому, кто пользуется им. Задача права состоит в том, чтобы гарантировать это пользование. Право выступает необходимым инструментом организации, поддержания и сохранения общества. Только власть, применяющая нормы права, делает право таким, какое оно есть и каким оно должно быть.

При всех достоинствах и недостатках реалистическая школа внесла свое понимание права, которое в ряде принципиальных положений не подверглось существенным изменениям и в более позднее время.

4. *Психологическая теория.* По данной концепции психика человека – это фактор, который определяет развитие общества. Понятие и сущность права определяются не через деятельность законодателя, а через правовые эмоции, переживания людей. Родоначальником психологической теории является Л.И. Петражицкий.

Положительным в этой теории является то, что она обращает внимание на одну из важнейших сторон правовой системы – психологическую. Нельзя готовить и издавать законы, не изучая уровень правовой культуры и правосознания в обществе, нельзя и применять законы, не учитывая психологические особенности индивида.

Недостатками данной теории можно считать ее односторонний характер, отрыв от объективной реальности, невозможность в ее рамках структурировать право.

5. *Социологическая теория* рассматривает право как эмпирическое явление. Представители этой теории считают, что «право следует искать не в норме или психике, а в реальной жизни». В основу понятия права положено общественное отношение, защищенное государством. По мнению сторонников теории, социальная норма – это норма поведения, прилагаемая к внешним выражениям общественной жизни. Она источник человеческого благополучия и стоит выше государства.

Позитивным в данном случае можно признать следующие положения: а) общество и право рассматриваются как целостные, взаимосвязанные явления; б) теория доказывает то, что изучать нужно не только нормы права, установленные государством, но и всю совокупность сложившихся в обществе правовых отношений; в) учение подчеркивает роль права как средства социального контроля и достижения социального равновесия, возвышает роль судебной власти.

Критически в этой теории надо относиться к отрицанию нормативности как важнейшего свойства права, недооценке в праве нравственно-гуманистических начал.

6. *Нормативистская теория* основана на представлении о том, что право – это совокупность норм, внешне выраженных в законах и иных нормативных актах. Автором данной концепции считают Г. Кельзена, по мнению которого право представляет собой стройную иерархическую пирамиду во главе с «основной нормой». Каждая низшая норма черпает свою законность в норме более значительной юридической силы. В основании пирамиды находятся индивидуальные акты – решения судов, договоры, предписания администрации.

Современное понимание права в рамках этой теории можно выразить следующей схемой: а) право – это система взаимосвязанных и взаимодействующих норм, изложенных в нормативных актах; б) нормы права издаются государством, в них выражается государственная воля, возведенная в закон; в) нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения; г) само право и его реализация обеспечиваются в необходимых случаях принудительной силой государства; д) от норм зависят возникновение правоотношений, формирование правосознания, правовое поведение.

Позитивное значение нормативизма заключается в том, что такой подход: во-первых, позволяет создавать и совершенствовать систему законодательства; во-вторых, обеспечивает определенный режим законности, единообразное применение норм и индивидуально-властных велений; в-третьих, обеспечивает формальную определенность права, что позволяет четко обозначить права и обязанности субъектов, фиксировать меры и средства государственного принуждения; в-четвертых, позволяет абстрагироваться от классово-политических характеристик права, что особенно важно при правоприменении.

Каждая из названных теорий имеет свои преимущества и недостатки, их появление и развитие обусловлены естественным развитием человеческого общества и свидетельствует о необходимости и социальной ценности права в жизни людей.

## 2 *Понятие и сущность права.*

Вопрос о сущности права тесно связан с вопросом о понятии права, но имеет вместе с тем самостоятельное значение. Если понятие права отражает основные признаки права, то сущность говорит о том, что есть право само по себе, в чем его смысл и внутренняя основа. Сущность – это как бы скрытая, невидимая сторона права, без которой нет права как такового.

Уяснение вопроса о сущности права так же, как и уяснение вопроса о понятии права, представляет определенную сложность, поскольку в научной и учебной литературе отсутствует однозначное решение этого вопроса. Кроме того, в ряде современных учебников по теории государства и права, по общей теории права этот вопрос или вообще не рассматривается, или подменяется вопросом о понятии права. В этой связи хотелось бы обратить внимание на узловые моменты, связанные с уяснением данного вопроса, и предложить некоторые варианты его решения.

Прежде всего, нужно отметить, что вопрос о сущности права рассматривается в юридической науке либо с классовых, либо с общесоциальных, надклассовых позиций. Классовый подход в понимании сущности права характерен для марксистско-ленинской теории права. Определяя право как возведенную в закон волю экономически господствующих классов, она прямо подчеркивала классовый характер права.

Преимущественно с общесоциальных позиций характеризует сущность права современная общая теория права, хотя единое понимание сущности права отсутствует и здесь. В частности, одни исследователи сущность права видят в том, что право – это обеспеченный государственным принуждением мощный социально-нормативный регулятор, определитель возможного и обязательного поведения. По мнению других – право по своей сущности – это охраняемая государственным принуждением нормативная форма упорядочения и стабилизации общественных отношений. С точки зрения третьих – сущностью права является обусловленная материальными и социально-культурными условиями жизнедеятельности общества общая воля, которая выражена в законе и вследствие этого выступает в качестве общего масштаба, меры поведения и деятельности людей. Наконец, четвертые сущность права видят в том, что право – это мера свободы (а также справедливости), гарантированная государством. Встречаются и другие высказывания относительно сущности права.

Не вдаваясь в анализ тех или иных взглядов на сущность права, можно сказать, что не бывает сущности права вообще, а есть сущность естественного права, т.е. права в общесоциальном смысле, и сущность позитивного права, т.е. права в юридическом смысле, есть сущность объективного права и сущность субъективного права. Это разные сущности, поскольку естественное и позитивное право, объективное и субъективное право – разные явления.

Сущность права в общесоциальном смысле, как представляется, непосредственно выражена в его понятии. Это социально оправданная, обусловленная общественными потребностями, признанная сообществом людей свобода, возможность определенного поведения. Иными словами, право в общесоциальном смысле с точки зрения его сущности есть свобода поведения. Но это свобода не любого поведения, а поведения, которое оправдано социальными условиями жизни людей, признается и одобряется обществом. В пределах своих прав человек свободен в своих действиях, общество в лице государства стоит на страже этой свободы.

Близкой к сущности естественного права, но все же не тождественной ей, можно считать сущность субъективного права. Субъективные права – это закрепленные в объективном праве или дозволенные им возможности, свобода определенного поведения участников общественных отношений. Поэтому сущность субъективного права тоже составляет свобода, но в отличие от естественного права это свобода, признанная или установленная государством. Государство, регулируя общественные отношения, определяет в своих нормах меру, границы свободы участников этих отношений, одновременно обеспечивая, охраняя эту свободу. Даже тогда, когда государство признает естественные пра-

ва человека и закрепляет их в своих нормах, оно превращает эти права в субъективные. Следовательно, сущность субъективного права будет составлять свобода, которая установлена или признана государством и гарантирована им.

Объективное право – это государственный регулятор общественных отношений. Его сущность состоит в том, чтобы создавать и поддерживать в обществе определенный порядок, порядок, который необходим, в первую очередь, государству и тем, чьи интересы оно выражает. Такой порядок создается по воле государства, и эта воля всегда проявляется в нормах позитивного права. Представляется, что это и составляет сущность объективного права.

### **3. Основные концепции и проблемы правопонимания.**

Правопониманием в юридической науке называется юридическая категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающей в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению.

Субъектом правопонимания всегда выступает конкретный человек, поэтому правопонимание всегда субъективно, оригинально и может не совпадать у человека, группы лиц или у целых классов.

Объектом правопонимания является право как социальное явление, как результат жизнедеятельности человека, как право конкретного общества, взятое в совокупности отдельных элементов системы права (норм права, правовых институтов и отраслей права). Знания об отдельных структурных и содержательных аспектах права переносятся на право в целом.

Содержанием правопонимания являются знания субъекта о его правах и обязанностях, конкретных и общих правовых запретах, дозволениях и оценка их как справедливых или несправедливых. Если «понятие права – это сжатая юридическая теория, то юридическая теория – это развернутое понятие права. Ведь только юридическая наука в целом (как совокупное понятийно-теоретическое знание о праве) и есть систематическое и полное раскрытие понятия права в виде определенной теории». В зависимости от выбора предмета изучения правопонимание может быть правильным или искаженным, положительным или отрицательным, полным или неполным.

Все существующие учения о праве в своей основе формируют определенный вид правопонимания и называются учениями о праве или видами правопонимания. Это связано с тем, что однозначного учения о праве, которое бы удовлетворяло всех, не существует. Современный уровень развития науки позволяет систематизировать различные виды правопонимания. Так выделяются идеалистический и материалистический подходы к изучению права, сформировались определенные научные школы права – нормативистская, естественно-правовая, позитивистская, психологическая, социологическая и др. Необходимо при этом учитывать исторические условия функционирования права, их соответствие определенным ценностям, устойчивость и способность адаптироваться к изменяющимся общественным отношениям.

#### *Естественно-правовая концепция.*

Она приобрела завершённую форму в период буржуазных революций XVII – XVIII вв. Представителями этого направления являлись Гоббс, Локк, Монтескье, Радищев и др. Основной тезис этого учения состоит в том, что наряду с правовыми нормами, установленными государством, право состоит также из совокупности неотчуждаемых прав, принадлежащих человеку от рождения. В этой теории верно указывается на то, что законы могут противоречить праву и быть не правовыми, а поэтому они должны приводиться в соответствие с правом. На первое место в праве выдвигаются такие оценочные понятия, как свобода, равенство, справедливость и др. Развитие нравственной основы права происходит в ущерб ее формально-юридическим свойствам. «Как традиционное, так и «возрожденное» естественное право лишено надлежащей содержательной и понятийной определенности и общезначимости, ведь никогда не было, нет и в принципе не может быть како-

го-то одного единственного естественного права, а было и есть множество различных (отдельных, особенных) естественных прав, точнее говоря, их концепций и версий».

Позитивным в данной теории является разделение права и закона, т.е. наряду с позитивным (положительным) правом существует подлинное неписанное право, под которым понимается совокупность неотъемлемых и естественных прав человека. Источником права объявляется не законодательство, а человеческая природа и присущие ей нравственные качества. Таким образом, в рамках данной теории отождествляются право и мораль. Но такое понимание права как абстрактных нравственных ценностей уменьшает его формально-юридические свойства, данное понимание связано не столько с правом, сколько с правосознанием. Теория естественного права в процессе исторического развития претерпела ряд изменений. В новейшее время теория возрожденного естественного права (концепция естественного права с меняющимся содержанием) пыталась примирить отдельные крайности данной теории. Так, нормы позитивного (положительного) права признавались правом, если они не противоречили естественно-правовым принципам.

Теория возрожденного естественного права послужила основой для формирования неотомизма (основы права определялись в религиозной нравственности) и светской доктрины естественного права. Ренессансом естественного права стала «антитоталитарная переинтерпретация естественно-правовых идей и ценностей. Ведущая роль представителей естественного права в правовой критике тоталитаризма и тоталитарного законодательства, активная разработка с таких антитоталитаристских (во многом с либертарно-демократических) позиций проблем естественных и неотчуждаемых прав и свобод человека, ценности права, достоинства личности, правового государства». «Возрожденное» естественное право ориентировано на решение важнейших проблем юридической практики.

#### *Историческая школа права.*

Наибольшее развитие получила в конце XVIII – начале XIX вв. в трудах представителей немецкой исторической школы права (Гуго, Савиньи, Пухта и др.). Эта школа возникла как антитеза естественно-правовому учению. Представители этого направления рассматривают право как историческое явление, которое развивается постепенно, стихийно из «недр национального Духа». Поэтому немецкая историческая школа придерживалась консервативных взглядов и идейно была направлена против универсализма римского права, выражала стремление отстоять самобытность национальных форм и содержания права. Известной идеологической формулой данной школы был тезис о том, что «Дух народа определяет право народа». Право здесь выступает в виде исторически сложившихся правил поведения, законы производны от права обычного. Правовые обычаи признаются в качестве основного источника права. «По учению исторической школы, не существует права вечного, универсального; право во всем его составе есть продукт истории».

Историческая школа права отрицает категорию прав человека и обращает, прежде всего, внимание на национально-культурные и исторические особенности права. Выражаясь современным языком, эта школа выступила против «глобализации» права и правосознания. В данной теории справедливо подчеркивалась естественность развития права, зависимость законодателя от убеждений нации и от традиционных нормативно-правовых установок. Переоценка правовых обычаев в ущерб законодательству приводила к необоснованному игнорированию формально-юридического и естественно-правового начала. В то же время достоинством данного учения являлась разработка эволюционности, органичности развития права, отрицание необходимости революционных волеустановлений. Т.е. право в данной теории рассматривалось через теорию правоотношения. Немецкая историческая школа права повлияла заметно на развитие русского позитивизма и государственнического подхода (Кавелин, Чичерин, Сергеевич).

#### *Нормативистская теория права.*

Данная теория получила распространение в XX в. Представителями данного направления являлись Новгородцев, Штаммлер, Кельзен и др. В рамках данного учения государство отождествлялось с правом, с правовой формой, с результатом действия права. Само право представляло собой совокупность общеобязательных норм, содержащих правила должного поведения. Общеобязательность права выводилась не из нравственности, а из авторитета верховной нормы, как нормы, исходящей от суверена (государства). Нормы права при этом выстраиваются в определенную пирамиду, на вершине которой находится основная, верховная норма. Все остальные нормы как бы берут силу от нее. Основанием пирамиды норм являются индивидуальные, правоприменительные акты, прежде всего решения судов, договоры, предписания администрации, которые должны соответствовать основной норме. Каждая последующая норма занимает свое определенное место в данной системе в соответствии с принципом юридической силы.

В данной теории указывалось на такие существенные качества права, как нормативность, общеобязательность, юридическая сила, формальная определенность, обеспеченность действия права принудительной защитой государства. Недостатком данного понимания является рассмотрение права отдельно от экономики, политики, социальной системы. «Догматическое направление в отличие от исторического имеет целью систематическое изложение норм гражданского права; материалом для догматики является все положительное право; не ограничиваясь описанием и обобщением, догматик задается целью определения юридических понятий... Определение основано также на обобщении». В рамках данного учения фактически происходит отождествление государства и права, а государство рассматривается с точки зрения организации правопорядка, т.е. под государством понимается, прежде всего, государственный режим.

Обращение преимущественно к формальной стороне права игнорирует его содержательную сторону, прежде всего, права личности. Абсолютизируется роль суверена, т.е. государства в определении содержательных характеристик права. Под правом понимается в основном – порядок должного поведения, так как право по Кельзену принадлежит сфере должного, а не сущего. Оно не имеет юридической силы вне сферы норм долженствования и его сила зависит от логичности и стройности системы права. Представители данного направления стремились изучать «чистое» право, свободное от нравственных и других ценностных характеристик. Признаются широкие возможности государства влиять на общество, его развитие и недооценивается роль последнего, в том числе в правотворческом процессе.

#### *Марксистская теория права.*

Эта теория приобрела завешенную форму в XIX – XX вв. в трудах Маркса, Энгельса, Ленина и др. Право здесь рассматривалось как возведенная в закон воля господствующего класса. Право, как и государство трактуются как надстроечные образования по отношению к экономической структуре общества. Под содержанием права понимается прежде всего его классовая сущность. Для марксистской теории характерно рассмотрение понятия права в тесной взаимосвязи с понятием государства, которое не только его формирует, но и поддерживает в процессе реализации. В содержательном аспекте происходит четкое разделение правомерного и неправомерного. Преувеличивается роль классовых начал в праве в ущерб общечеловеческим началам, жизнь права рассматривается в ограниченных рамках исторического, классового общества, жестко обусловленная материально-производственными факторами. Таким образом, в праве, прежде всего, классовая воля получает государственно-нормативное выражение. Формальные аспекты права (правомерное, неправомерное) преувеличиваются в ущерб содержательным, общесоциальным началам права. Содержание права носит узкоклассовый характер.

#### *Психологическая теория права.*

Данная теория получила распространение в XX в. Представителями этой школы являются Росс, Рейснер, Петражицкий и др. Право здесь рассматривается как совокупность элементов субъективной человеческой психики. Понятие и сущность права выво-

дится не через деятельность, а через психологические закономерности – правовые эмоции людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, т.е. являются переживаниями чувства правомочия на что-то (атрибутивная норма) и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма). Психика объявляется фактором, определяющим развитие общества. Все правовые переживания делятся на два вида – переживания позитивного (установленного государством) и интуитивного (лично-автономного) права. Интуитивное право в отличие от позитивного выступает настоящим регулятором поведения и рассматривается как действительное право.

Несомненно, учтены психологические аспекты права, роль правосознания в правовом регулировании и недооцениваются формально-юридические аспекты права. Данная концепция понимания права различает официальное и неофициальное право. Официальное право – устанавливается государством и обеспечивается им. Неофициальное право лишено государственного вмешательства, но все же действует в качестве права. Т.е. наряду с писанным правом выводится неписаное право (сфера психологических переживаний). Это означает, что правовые нормы могут создаваться помимо государства в результате психической деятельности индивидов и социального целого.

Право с точки зрения сущности рассматривается как интуитивное явление, соответствующее эмоциональной сфере человека. Государственное принуждение здесь не выступает в качестве существенного признака права. Психологическая теория верно ориентирует на зависимость правотворческого процесса от правосознания, на учет психологических закономерностей в процессе правоприменения. Источником права объявляется психологическая реальность, а законодательная деятельность и законодательство являются производными от эмоционально-правовой сферы. В рамках психологической теории права возрастает роль правосознания в правовом регулировании. Большое влияние оказала данная теория на развитие уголовного права, уголовного процесса и на прикладные юридические науки (криминология, криминалистика, судебная психиатрия и др.).

#### *Социологическая теория права.*

Эта теория получила наибольшее распространение в XX в. в трудах Эрлиха, Жени, Муромцева, Котляревского, Ковалевского и др. Она основывается на эмпирических исследованиях, связана с развитием и функционированием правовых институтов. Под правом здесь понимаются, прежде всего, юридические действия, юридическая практика, применение права, правопорядок. Таким образом, право выступает как порядок общественных отношений, выраженный в деятельности субъектов правоотношений. Возрастает значение договорного права, но «обязательная сила договоров определяется их формой, а не их содержанием, т.е. соглашением, а не интересами, как утверждает Иеринг». Главное для данного направления – изучение реального правового порядка, а не предписаний, исходящих от юридической нормы, т.е. изучается, прежде всего, «живое право».

Право и закон здесь разделяются, если закон находится в сфере должного, то право – в сфере сущего. Формулируют «живое право», прежде всего, судьи в процессе юрисдикционной деятельности, они «наполняют» законы правом, вынося соответствующие решения. Данное понимание права близко к доктрине общего (англосаксонского) права и было направлено в определенной мере против консерватизма немецкой исторической школы права. М.М. Ковалевский отмечал, что «немецкие юристы утратили сознание той связи, в какой право состоит с ростом культуры и гражданственности. Идея внутреннего развития и тесной зависимости, существующей в каждый данный момент между правом и экономическим, общественным, политическим и религиозно-нравственным укладом нации... Без истории нельзя указать ни органического характера законодательства, ни скрывающихся в нем несовершенств, источник которых всецело лежит в том, что жизнь обогнала юридическое творчество».

Отмечается приоритет содержания над правовой формой. По мнению Б.А. Кистяковского, «недостатком социологической юриспруденции является разработка впоследствии только социологических проблем о причинах и силах, ведущих к образованию и раз-

виту правовых учреждений». Судьи здесь не связаны жестко с юридическими нормами и разрешают дела по «судейскому усмотрению». Разновидностями данного правопонимания являются социальная концепция права и солидаристское учение о праве, в которых право рассматривается как средство достижения социального равновесия и сотрудничества различных социальных слоев в осуществлении власти и преобразований общественной жизни. Акцентируется при этом внимание на регулятивных, социальных функциях права как средства разрешения возможных социальных конфликтов. Теория способствует ориентации права на общедемократические ценности.

Современное правопонимание связано, прежде всего, с двумя распространенными подходами к пониманию права: в широком (философском) и узком (узконормативном) смыслах. В рамках узконормативного подхода право рассматривается как система формально-определенных, общеобязательных норм, санкционированных государством и обеспечиваемых его принудительной силой. Последователи данного подхода в правоведе-нии признают, прежде всего, практически-утилитарную ценность права, т.е. возможность реального использования права в регулировании общественных отношений.

Сторонники «широкого» понимания права исходят из того, что право не тождественно законодательству, данный подход направлен на познание сущностной (философско-ценностной) основы права, на изучение смысла права, общеправовых начал и принципов. Право здесь рассматривается как форма свободы, например, в либертарной теории права: право как форма свободы, формальная свобода. В понятие права включаются такие правовые элементы, как правоотношения, правосознание, субъективные права. Источником и целью права признаются общественные отношения, соответствующие естественно-правовым принципам справедливости. Оба подхода сходятся в понимании права, как совокупности норм, установленных и охраняемых государством.

#### ***4. Типология правовых систем современности***

В мире существуют различные правовые системы и правовые семьи, отражающие особенности соответствующих эпох, цивилизаций, стран, народов, континентов. Различают национальные правовые системы и межнациональные (семьи или отдельные группы систем). Национальная правовая система - органический элемент конкретного общества, его истории, культуры, традиций, социального уклада, географического положения и т.д.

Правовая семья - это несколько родственных национальных правовых систем, которые характеризуются сходством некоторых важных признаков (пути формирования и развития; общность источников, принципов регулирования, отраслевой структуры; унифицированность юридической терминологии, понятийного аппарата; взаимозаимствование основных институтов и правовых доктрин).

В зависимости от вышеназванных признаков выделяют следующие основные правовые семьи.

- 1) романо-германскую (семью континентального права);
- 2) англосаксонскую (семью общего права);
- 3) религиозную (семью мусульманского и индусского права);
- 4) традиционную (семью обычного права).

К романо-германской правовой семье относятся правовые системы Италии, Франции, Испании, Португалии, Германии, Австрии, Швейцарии и др. В качестве самостоятельной группы правовых систем в рамках романо-германской правовой семьи можно выделить славянские правовые системы (Югославии, Болгарии и т.д.). Современная правовая система России при всех ее особенностях более родственна именно романо-германской правовой семье.

Среди признаков романо-германской правовой семьи можно выделить следующие:

- единая иерархически построенная система источников писаного права, доминирующее место в которой занимают нормативные акты (законодательство);
- главная роль в формировании права отводится законодателю, который создает общие юридические правила поведения; правоприменитель же (судья, административные

органы и т.п.) призван лишь точно реализовать эти общие нормы в конкретных правоприменительных актах;

- писанные конституции, обладающие высшей юридической силой;
- высокий уровень нормативных обобщений достигается при помощи кодифицированных нормативных актов;
- весомое положение занимают подзаконные нормативные акты (регламенты, инструкции, циркуляры и др.);
- деление системы права на публичное и частное, а также на отрасли;
- правовой обычай и юридический прецедент выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;
- на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина;
- особое значение имеет юридическая доктрина, разработавшая и разрабатывающая в университетах основные принципы (теорию) построения данной правовой семьи.

Основой возникновения романо-германской правовой семьи послужило римское право. В своем становлении романо-германская правовая семья прошла три главных этапа:

1) эпоха Римской империи - XII в. н.э. - зарождение римского права и его упадок в связи с гибелью Римской империи (476 г. н.э.), господство в Европе архаических способов решения споров - поединки, ордалии (испытания), колдовство и т.д., т.е. фактическое отсутствие права;

2) XIII - XVII вв. - возрождение (ренессанс) римского права, распространение его в Европе и приспособление к новым условиям, достижение независимости права от королевской власти;

3) XVIII - XX вв. - кодификация права, принятие Конституций (в США, Польше, Франции и т.п.), появление отраслевых кодексов (Гражданский кодекс Франции 1804 г., Гражданское уложение Германии 1896 г.), создание национальных правовых систем.

К англосаксонской правовой семье относятся национально-правовые системы Великобритании, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии и др.

Данная семья характеризуется следующими признаками:

- основным источником права выступает судебный прецедент (правила поведения, сформулированные судьями в их решениях по конкретному делу и распространяющиеся на аналогичные дела);
- ведущая роль в формировании права (правотворчестве) отводится суду, который в этой связи занимает особое положение в системе государственных органов;
- на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина, защищаемые прежде всего в судебном порядке;
- главенствующее значение имеет в первую очередь процессуальное (процедурное, доказательственное) право, которое во многом определяет право материальное;
- нет кодифицированных отраслей права;
- отсутствует классическое деление права на частное и публичное;
- широкое развитие статутного права (законодательства), а юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;
- юридические доктрины, как правило, носят сугубо прагматический, прикладной характер.

В своем становлении англосаксонская правовая семья прошла четыре главных этапа:

1) до 1066 г. (нормандского завоевания Англии) - отсутствие общего для всех права; основным источником права являлись местные обычаи, различные для каждого региона;

2) 1066 - 1485 гг. (от нормандского завоевания Англии до установления власти династии Тюдоров) - централизация страны, создание в противовес местным обычаям общего права для всей страны, которое отправляли королевские суды;

3) 1485 - 1832 гг. - период расцвета общего права и его упадка; нормы общего права стали отставать от реальной действительности: во-первых, общее право было слишком формальным и громоздким, что снижало его эффективность; во-вторых, дела, которые было сложно либо невозможно решать, опираясь на общее право, стали разрешаться посредством возникшего «права справедливости», которое самостоятельно творил английский лорд-канцлер (представитель короля), исходя из принципов справедливости;

4) 1832 г. - наши дни - судебная реформа 1832 г. в Англии, в результате которой судьи получили возможность по своему усмотрению решать юридические дела, опираясь как на общее право, так и на собственное убеждение справедливости (т.е. при рассмотрении дел судьями принимаются во внимание как образцы решения подобных дел в прошлом - судебные прецеденты, так и мнение судей, основанное на их собственном понимании справедливости, - «судьи творят право, право есть то, что говорят о нем судьи»); распространение данной системы на английские колонии, где они внедрились, согласуясь с местной спецификой.

К семье религиозного права относятся правовые системы таких мусульманских стран, как Иран, Ирак, Пакистан, Судан и др., а также индусское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и др.

Среди признаков данной правовой семьи можно выделить следующие:

- главный творец права - Бог, а не общество, не государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и соответственно строго соблюдать;

- источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся, в частности, в Коране, Сунне, Иджме и распространяющиеся на мусульман, либо в Шастрах, Ведах, законах Ману и т.д. и действующих в отношении индусов;

- весьма тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, а также с местными обычаями образует в своей совокупности единые правила поведения;

- особое место в системе источников права занимают труды ученых-юристов, конкретизирующие и толкующие первоисточники и лежащие в их основе конкретные решения;

- отсутствует деление права на частное и публичное;

- нормативно-правовые акты (законодательство) имеют вторичное значение;

- судебная практика в собственном смысле слова не является источником права; во многом основана на идее обязанностей, а не прав человека (как это имеет место в романо-германской и англосаксонской правовых семьях).

К семье традиционного права относятся правовые системы Мадагаскара, ряда стран Африки и Дальнего Востока.

Признаками данной правовой семьи являются следующие:

- доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписаный характер и передаваемые из поколения в поколение;

- обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных, мифических предписаний, сложившихся естественным путем и признанных государствами;

- обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов;

- нормативные акты (писанные законы) имеют вторичное значение, хотя их принимается в последнее время все больше и больше;

- судебная практика (юридический прецедент) не выступает в качестве основного источника права;

- судебная власть руководствуется идеей примирения, восстанавливая согласие в общине и обеспечивая ее сплоченность;

- юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных обществ;

- архаичность многих ее обычаев и традиций.

Таким образом, правовые семьи неоднородны. В каждой из перечисленных семей имеются свои отличительные особенности, одновременно неизбежно присутствуют и черты, присущие любому праву и любой правовой системе. Общий признак - все они выступают в качестве регуляторов общественной жизни, средством управления обществом, выполняют охранительную, защитительную и принудительную роль, стоят на страже прав человека и гражданина.

Социалистическая правовая семья (или социалистические правовые системы) составляет или, точнее, во многом составляла в прошлом третью правовую семью, выделенную в основном по идеологическому признаку. Правовые системы стран, входящих в «социалистический лагерь», ранее принадлежали к романо-германской правовой семье. Они и сейчас сохраняют ряд ее черт. Норма права здесь всегда рассматривалась и рассматривается как общее правило поведения. Сохранились в значительной степени и система права, и терминология юридической науки, созданная усилиями европейских и советских ученых и восходящая к римскому праву.

При значительном сходстве с континентальным правом правовые системы социализма имели существенные особенности, обусловленные явно выраженным классовым характером. Единственным или основным источником социалистического права являлось вначале революционное творчество исполнителей, а позже - нормативно-правовые акты, в отношении которых декларировалось, что они выражают волю трудящихся, подавляющего большинства населения, а затем - всего народа, руководимого коммунистической партией. Само совершение социалистической революции связывалось с целями построения настоящего социализма, но при условии мировой социалистической революции. Такой социализм построен не был. Принимавшиеся нормативно-правовые акты, большую часть которых составляли подзаконные (секретные и полусекретные приказы, инструкции и т.д.), фактически выражали прежде всего и главным образом волю и интересы партийно-государственного аппарата.

Господствовало узконормативное понимание права. Частное право уступало господствующее место праву публичному. Для советской правовой системы оставались чуждыми идея господства права и мысль о том, что надо изыскивать право, соответствующее чувству справедливости, основанному на примирении, согласовании интересов частных лиц и общества. Право носило императивный характер, было теснейшим образом связано с государственной политикой, являлось ее аспектом, обеспечивалось партийной властью и принудительной силой правоохранительных (карательных) органов. В теории исключалась возможность для судебной практики выступать в роли создателя норм права. Ей отводилась лишь роль строгого толкователя права. Эта принципиальная позиция в какой-то мере подкреплялась и отсутствием в стране судебной касты, которая претендовала бы на то, чтобы стать независимой от государственной власти, если не соперничающей с ней. Несмотря на конституционный принцип независимости судей и подчинения их только закону, суд оставался инструментом в руках правящего класса (группы), обеспечивал его господство и охранял прежде всего его интересы. Судебная власть не пыталась контролировать законодательную и исполнительную ветви власти. В СССР было трудно найти что-либо подобное контролю за конституционностью законов.

На социалистические правовые системы Европы, Азии и Латинской Америки, составлявшие «социалистический лагерь», существенное влияние оказала первая правовая система, считавшаяся социалистической, - советская. Национальные правовые системы зарубежных социалистических стран являлись и являются (Китай, Куба, Северная Корея) разновидностями социалистического права.

В настоящее время можно констатировать существенные изменения в правовой системе России и других государств, относившихся к социалистической правовой семье. Россия провозгласила движение по пути формирования правового демократического социального государства, общенародного по своей сущности. Это позволяет прогнозировать сближение ее правовой системы на новом качественном уровне, при сохранении специ-

фики, с романо-германской правовой системой как наиболее родственной, а также восприятие некоторых достоинств прецедентного права, присущих системе «общего права». Осуществляется комплекс мероприятий по обновлению законодательства, обеспечению господства права и верховенства закона, незыблемости основных прав и свобод личности, защите общества от произвола властей, взаимной ответственности государства и личности. Идет судебная реформа. Набирает силу плюрализм в экономике, политике и идеологии, т.е. существенно меняются правовая доктрина, образ мышления и жизни.

Смешанный тип правовой системы - тип (семья) правовых систем, сочетающий элементы правовых систем континентального и англо-американского типов и охватывающий североевропейскую (скандинавскую) и латиноамериканскую группу правовых систем.

Принципиальные особенности рассматриваемого типа правовых систем таковы: в системе источников права доминирует нормативный правовой акт, однако значительна роль судебной практики. Принципы права применяются при рассмотрении конкретного дела.

В странах данной системы права есть писанные конституции; структура системы права аналогична системе континентального права (подразделение на частное и публичное право); осуществление кодификации законодательства.

Каждая национальная правовая система в рамках данного типа в чем-то уникальна, самобытна. Так, в XVII—XVIII в. в каждой из скандинавских стран был принят единый кодифицированный акт, представлявший все действовавшее право. В последующем устаревшие части кодексов отменены и вместо них приняты новые крупные законодательные акты. Для скандинавской системы права характерна унификация законодательства. Так, с 1880 г. на территории Швеции, Дании и Норвегии вступил в действие единый Кодекс о векселе (оборотных документах); приняты единые законы о торговых знаках, торговых реестрах, фирмах и ведении торговых дел по доверенности, о ценах; завершена унификация морского права; действует объединенный общей концепцией закон о договорах и других законных операциях. Кроме того, правовые системы скандинавских стран традиционно отводят большую роль судебной практике как источнику права. Скандинавское право оказывает заметное влияние на правовые системы стран Прибалтики, что в особенности заметно в сфере частного права.

Свои особенности присущи латиноамериканским правовым системам. Национальные системы права Латинской Америки в основном построены по европейскому образцу (вследствие распространения в период европейской колонизации Южной Америки испанского и португальского права). Но действующее законодательство кодифицировано по французской модели. Под нормой права понимается общее абстрактное правило (как и в европейском праве). Те же источники права, однако они отличаются дуализмом: в сфере частного права они сходны эти системы сходны с системами романо-германского права, а в сфере публичного — восприняли ряд положений конституционного права США (объясняется это тем, что по форме правления латиноамериканские страны по образцу США — президентские республики).

Интегрирующая роль в этой группе правовых систем принадлежит Бразилии, выступающей за образование Латиноамериканского содружества наций.

## **Тема 2. Формы (источники) права**

- 1. Проблема понимания формы (источников) права.**
- 2. Виды форм источников права, их характеристика.**
- 3. Признаки и виды нормативно-правовых актов.**
- 4. Действие нормативно-правового акта во времени, пространстве и по кругу лиц.**

## **1. Проблема понимания формы (источников) права.**

Проблема понимания источников права, по крайней мере, обуславливается двумя факторами:

- многозначность самого понятия – источник права;
- многозначность понятия права.

Исходя из различных подходов к пониманию права можно говорить и о различных источниках права. Так, для естественно-правовой концепции права, где право трактуется как нечто существующее вечно и неизменно, в качестве источника будет выступать объективная природа окружающего мира или человека, некий высший разум.

Для правового этатизма, юридического позитивизма, источником, порождающим право, понятого как совокупность установленных государством норм, будет государство, государственная воля, а формой выражения этой воли – закон. Для представителей социологического типа правопонимания – рассмотрение права как системы правовых отношений, источник права – в обществе, в общественных отношениях.

В науке и в учебной литературе сложилось соглашение, что источник (форма права) – способ, форма выражения правовой нормы во вне, способ, форма придания правилу поведения общеобязательного значения.

Выделяют 4 основные формы источников права: нормативный акт – правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений (конституция, законы, подзаконные акты); правовой обычай - исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям, юридический прецедент - это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы. В современной юриспруденции под источником права понимают официально-документальные и иные формы или способы выражения и закрепления норм права, придания им общеобязательного юридического значения.

## **2. Виды форм источников права, их характеристика.**

Формы внешнего выражения норм права называют еще источниками права. Однако и этот термин неоднозначен. Выделяют источники права в формальном смысле (формы права), источники права в материальном смысле, источники знаний о праве. Говорят об источниках права и в идеологическом смысле - правовое сознание общества, взгляды, идеи, юридические доктрины.

Исторически первой формой права (или источником права в формальном смысле) явился правовой обычай - обычай, санкционированный государством. По содержанию он остается тем же самым правилом поведения, но обретает возможность государственно-принудительной реализации: если не сработает сила привычки, к делу подключится государство. Государственное санкционирование обычая производится двумя способами:

- а) путем указания на обычай в нормативно-правовом акте (отсылки к обычаю);
- б) использованием обычая в качестве нормативной основы судебного решения. Если норма (правило) обычая полностью воспроизведена в тексте нормативно-правового акта или положена в основу судебного прецедента, то качества самостоятельного источника права (правового обычая) обычай не обретает: норма обычая существует уже в форме нормативного юридического акта или судебного прецедента.

В российской правовой системе роль правового обычая как источника права незначительна. Ссылки на применение международного обычая имеются в Консульском уставе, Кодексе торгового мореплавания. Однако правоведы предполагают, что с развитием рыночной экономики и частного права значение обычая для российского права должно возрасти, о чем свидетельствует, например, введение в Гражданский кодекс РФ ст. 5 «Обычай делового оборота».

Второй вид источников права - судебный прецедент. Важным источником права судебный прецедент в настоящее время является в странах, в которых получило распро-

странение англо-саксонское общее право. Во всех этих странах публикуются судебные отчеты, из которых можно получить информацию о прецедентах. Признание прецедента источником права означает признание у суда правотворческой функции, условием чего, в принципе, являются высокая правовая культура и развитое правовое сознание как судебной системы, так и общества в целом, демократические традиции, отлаженные системы информации и социального контроля.

В российской правовой системе судебный прецедент официально источником права не признан. Хотя, как отмечается в литературе, тенденция к такому признанию имеется.

Третьим видом источников норм права можно назвать нормативно-правовой договор. Нормоустанавливающее значение договоров признается во всех правовых системах. Однако нужно отличать договор как источник права (нормативный договор) от правового договора как индивидуального юридического акта (например, договор купли-продажи в гражданском праве), который устанавливает не юридические правила, а конкретные юридические права и обязанности конкретных субъектов. Нормативно-правовым договором выступает соглашение субъектов права, которое содержит новые юридические правила. Наибольшее значение договор как источник права имеет для международного и конституционного права, с развитием рыночных отношений получает распространение в сфере гражданского и трудового права. И вообще можно говорить о перспективности нормативно-правового договора как источника юридических норм.

- *юридический прецедент* - это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел (распространен преимущественно в странах общей правовой семьи — Англии, США, Канаде и т.д.);

- *нормативный акт* - это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений. (К их числу относятся Конституция, законы, подзаконные акты и т.п.).

Нормативный акт — это официальный документ, созданный компетентными органами государства и содержащий общеобязательные юридические нормы (правила поведения).

В качестве источника права может выступать юридическая доктрина (правовые теории, учения о праве). Существенное значение она имела для права Древнего Рима. Наиболее известным римским юристам предоставлялось право давать разъяснения, обязательные для судов. В настоящее время доктрина признается источником норм в мусульманском праве. В Англии судьи нередко обосновывают свои решения ссылками на труды ученых.

Таким образом, источник права - это способ, с помощью которого закрепляются нормы права.

Различают: правовой обычай, юридический прецедент, нормативно-правовой акт и договор нормативного содержания.

1. *Правовой обычай* - это исторически сложившийся источник права и правило поведения. Обычаи складываются в процессе жизнедеятельности общества. Если они получают признание государства и обеспечиваются его принудительной силой, то становятся правовыми обычаями.

2. *Нормативно-правовой акт* - это официальный документ установленной формы, содержащий общеобязательные правила поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение. Он является основным источником права в нашей стране и в европейских государствах.

3. *Юридический прецедент* - это решение государственного органа (главным образом судебного или административного) по конкретному делу, которое становится общеобязательным при решении аналогичных дел. Он является основным источником права в странах с так называемой англосаксонской системой (США, Англия, Канада и др.).

4. *Договор нормативного содержания* - это соглашение двух или более субъектов права, в котором содержатся нормы права, регулирующие их взаимоотношения. Примером такого соглашения может служить Федеративный Договор, заключенный между субъектами Российской Федерации. Договор нормативного содержания характеризуется тем, что его участники добровольно вступают в него и возлагают на себя обязанности, вытекающие из его содержания.

### **3. Признаки и виды нормативно-правовых актов.**

*Нормативный правовой акт* — официальный государственный документ, в котором содержатся нормы права. Создается в результате нормотворческой (законодательной) деятельности органов государства. Является основным источником права. Юридически обязателен для неопределенного круга лиц и рассчитан на неоднократное применение. Нормативным правовым актам свойственно указание на меры ответственности.

Нормативные правовые акты подразделяются по отраслям права (конституционные, административные, гражданско-правовые, уголовно-правовые, процессуальные и др.).

По юридической силе подразделяются на:

- *законы* — принимаются по основным вопросам общественной жизни в особом законодательном порядке высшим представительным органом государства или путем референдума; не подлежат контролю со стороны какого-либо органа государственной власти.

В зависимости от значимости законы делятся на:

- основные, т. е. конституции (регулируют основы государственного строя, закрепляют основные права, свободы и обязанности человека и гражданина, образование и деятельность высших органов государства);

- конституционные (законы, дополняющие конституцию или издающиеся по отдельным, указанным в конституции наиболее важным вопросам);

- органические (законы, определяющие деятельность государственных органов на основе бланкетных норм, предоставляющих этим органам, их должностным лицам право самостоятельно устанавливать правила поведения, запреты и т.д., например, соответствующие статьи конституции);

- обычные (все остальные законодательные акты);

- *подзаконные акты* — декреты, указы Президента, постановления Правительства, нормативные акты министерств и ведомств, постановления местных органов управления.

Нормативно-правовой акт обладает следующими особенностями:

- направлен на регулирование общественных отношений в различных сферах жизни общества;

- создается в результате правотворческого процесса соответствующими уполномоченными государственными органами;

- имеет официальный характер;

- это официальный документ, имеющий специальные реквизиты:

- наименование акта (например, закон, постановление, приказ);

- наименование государственного органа, который принял данный документ (государственная дума, президент, правительство, министерство);

- дата принятия акта, его номер, а также место, где он был принят.

- правовые акты составляют единую законодательную систему общества;

- содержит нормы права, обладающие государственной обязательностью;

- имеет строго регламентированную процедуру принятия, опубликования, вступления в силу. Все НПА должны быть в обязательном порядке доведены до сведения граждан;

- имеет определенную внутреннюю структуру: разделы, главы, статьи;

- его исполнение гарантируется принудительной силой государства.

### **Классификация нормативно-правовых актов**

Нормативно-правовые акты классифицируются по различным основаниям:

1. По субъекту правотворчества, т.е. кто является инициатором данного НПА:
  - государственный орган;
  - общественные организации;
  - народ (референдум).
2. По сфере их распространения:
  - федеральные НПА;
  - акты субъектов РФ;
  - акты муниципальных органов;
  - локальные правовые акты организаций, учреждений и т.п.
3. По времени их действия:
  - акты, принятые на неопределенное длительное время;
  - акты временные (на определенный период).
4. По юридической силе: это наиболее существенный признак классификации, так как определяет значимость НПА в системе нормативно-правового регулирования.

По данному основанию НПА делятся на законы и подзаконные акты.

Все нормативно-правовые акты функционируют как единая система, которая характеризуется согласованностью, взаимодействием, иерархичностью, специализацией и дифференциацией по отраслям и институтам.

Система нормативных актов в Российской Федерации включает в себя правовые акты общенациональных органов, акты субъектов Федерации, местного самоуправления, а также акты прямого народного волеизъявления. Такое их разнообразие обусловлено федеративным строением государства, своеобразием правотворческих органов, спецификой регулируемых отношений, другими обстоятельствами, служащими основаниями для их классификации.

В зависимости от особенностей правового положения субъекта правотворчества все нормативно-правовые акты подразделяются на:

- нормативные акты государственных органов;
- нормативные акты общественных объединений (кооперативных, акционерных, профессиональных и т.п.);
- совместные акты (государственных и негосударственных организаций);
- нормативные акты, принятые в порядке референдума.

#### ***4. Действие нормативно-правового акта во времени, пространстве и по кругу лиц.***

Действие нормативного правового акта во времени начинается с момента вступления его в силу и продолжается до момента утраты им силы.

Нормативные правовые акты вступают в силу:

- 1) с момента официального опубликования;
- 2) по истечении 10 дней после официального опубликования;
- 3) с конкретной даты.

*Случаи утраты силы нормативных правовых актов:*

- 1) прямая отмена;
- 2) по истечении срока, установленного в нормативном правовом акте;
- 3) при вступлении в силу другого нормативного акта, регулирующего те же правоотношения.

Нормативные правовые акты не имеют обратной силы, за исключением законов, устраняющих или смягчающих уголовную и административную ответственность, и некоторых законов гражданского права.

*Действие нормативных правовых актов в пространстве — это действие:*

- 1) на всей территории государства;
- 2) на точно определенной части государства (например, нормы законодательства о свободных экономических зонах);

3) вне территории государства (например, распространяется на экипажи морских, воздушных судов, находящихся за пределами территории этого государства). Под территорией государства понимается часть суши, водного, воздушного пространства, находящегося под суверенитетом этого государства.

*Действие нормативных правовых актов по кругу лиц распространяется на:*

1) физических лиц - граждан, обладающих правоспособностью (способностью иметь права и обязанности, возникающей с момента рождения) и дееспособностью;

2) юридические лица - предприятия, учреждения, организации, имеющие обособленное имущество, самостоятельный баланс, имущественные и неимущественные права, права истца и ответчика в судах;

3) лиц, не являющихся юридическими, но являющихся субъектами права;

4) органы государства;

5) органы местного управления и самоуправления;

6) должностных лиц;

7) лиц без гражданства, иностранных граждан. Для некоторых категорий иностранных граждан (послы, посланники, члены их семей) существуют ограничения по применению к ним норм уголовного и административного права, но дополнительно на них распространяются нормы международного права.

### **3. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ (УКАЗАНИЯ) К ПРАКТИЧЕСКИМ И ЛАБОРАТОРНЫМ ЗАНЯТИЯМ**

Темы дисциплины «Актуальные проблемы теории права» изучаются на практических занятиях, лабораторных занятиях в форме коллоквиумов.

Коллоквиум – это разновидность практического занятия, подготовку и проведение которого организуют студенты самостоятельно, для этого предлагаются конкретные вопросы темы. Занятие представляет собой научное собрание, целью которого является слушание и обсуждение докладов. При подготовке к занятию студенты должны проанализировать учебную, монографическую литературу, а также законодательство (федеральное и региональное). В ходе коллоквиума могут также проверяться рефераты, практические задачи и другие письменные работы студентов.

Практическая работа проводится после лекций, и носят разъясняющий, обобщающий и закрепляющий характер.

В ходе лабораторных и практических работ студенты воспринимают и осмысливают новый учебный материал. Практические занятия носят систематический характер, регулярно следуя за каждой лекцией или двумя-тремя лекциями.

Проведение лабораторных и практических работ включает в себя следующие этапы: постановку темы занятий и определение задач лабораторной и практической работы; определение порядка лабораторной и практической работы или отдельных ее этапов; непосредственное выполнение лабораторной/практической работы студентами и контроль за ходом занятий и соблюдением техники безопасности; подведение итогов лабораторной/практической работы и формулирование основных выводов.

При подготовке к лабораторным занятиям необходимо заранее изучить методические рекомендации по его проведению. Обратить внимание на цель занятия, на основные вопросы для подготовки к занятию, на содержание темы занятия. Лабораторное занятие проходит в виде диалога – разбора основных вопросов темы. Также лабораторное занятие может проходить в виде показа презентаций, демонстративного материала (в частности плакатов, слайдов), которые сопровождаются беседой преподавателя со студентами.

Студент может сдавать лабораторную/практическую работу в виде написания реферата, подготовки слайдов, презентаций и последующей защиты его, либо может написать конспект в тетради, ответив на вопросы по заданной теме. Для проверки академиче-

ской активности и качества работы студента рабочую тетрадь периодически проверяет преподаватель.

#### **4. ПЛАН ПРАКТИЧЕСКИХ И ЛАБОРАТОРНЫХ ЗАНЯТИЙ**

##### **Тема 1. Актуальные проблемы правопонимания**

Проблема плюрализма и многообразия в определении права. Основные подходы и типы правопонимания как соотношение права и закона. Понятие, субъекты, объекты и содержание правопонимания, дискуссионные аспекты современного правопонимания в российской юридической науке. Понятие права в объективном и субъективном смысле. Позитивное понятие и определение права. Сущность права: понятие и основные подходы. Классовый и общесоциальный аспект в сущности права. Характеристика ценностного содержания права. Типология правовых систем. Функции типологии, соотношение права, системы права и правовой системы общества. Особенности классификации Р.Довина, Х. Кетца, К Цвайгарта, А. Саидова, А. Герасименко и др. Характеристика особенностей основных правовых семей современности: романо-Германской, англосаксонской, религиозно-традиционной.

##### **Тема 2. Сущность и типологии права и правовых систем**

Проблема правопонимания. Основные теории-школы права. Понятие и сущность права. Основные концепции и проблемы правопонимания. Типология правовых систем современности.

##### **Тема 3. Нормы права**

Понятие, признаки и структура правовой нормы. Классификация и виды правовых норм, их характеристика. Логическая структура нормы права. Понятие и разновидности гипотезы, диспозиции, санкции. Проблема соотношения нормы права и статьи нормативно-правового акта.

##### **Тема 4. Формы (источники) права**

Проблема понимания формы (источников) права. Виды форм источников права, их характеристика. Признаки и виды нормативно-правовых актов. Действие нормативно-правового акта во времени, пространстве и по кругу лиц.

##### **Тема 5. Система права и система законодательства**

Понятие, признаки, структура системы права и ее основные элементы. Проблема соотношения материального и процессуального, частного и публичного права. Критерии разделения системы права на отрасли и институты. Понятие предмета и метода правового регулирования. Проблема соотношения системы права и системы законодательства. Характеристика основных отраслей права РФ.

##### **Тема 6. Правовые отношения**

Понятие, признаки и предпосылки правоотношений. Классификация и виды правоотношений. Понятие и юридические свойства субъектов правоотношений. Субъективное право и юридическая обязанность. Проблема классификации объектов правоотношений. Юридические факты: понятие и виды. Фактический состав.

##### **Тема 7. Проблемы реализации и толкования права**

Применение как особая форма реализации права: понятие и признаки. Стадии правоприменительного процесса. Акты применения права: понятие и виды. Сущность и необходимость толкования права. Виды толкования права по субъектам и объему. Способы

толкования. Акты толкования права: понятие и виды. Пробелы и коллизии в праве. Способы их устранения.

### **Тема 8. Актуальные вопросы теории правового регулирования**

Понятие, предмет, метод, режим, способы и типы правового регулирования. Понятие и основные элементы механизма правового регулирования. Стадии и эффективность механизма правового регулирования

## **5. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ОРГАНИЗАЦИИ САМОСТОЯТЕЛЬНОЙ РАБОТЫ СТУДЕНТОВ**

Самостоятельная работа магистрантов направлена на решение следующих задач:

- дать более полное представление об особенностях сравнительного правоведения, нежели это возможно в рамках общего объема курса;
- познакомить с содержанием основных методов сравнительного правоведения;
- уяснить особенности сравнительного правоведения в сравнении с другими юридическими дисциплинами;
- уяснить особенности сравнительного правоведения как самостоятельной юридической дисциплины;
- дать более подробное представление о современных тенденциях развития правовой теории.

В рамках изучения курса «Актуальные проблемы теории права» предполагается самостоятельная работа магистрантов с монографической литературой, периодикой, нормативным материалом, как предлагаемым преподавателем, так и дополнительными источниками.

Качественными результатами самостоятельной работы магистранта, оцениваемой преподавателем, являются:

1) ответы на вопросы по тематике лабораторных и практических занятий. Ответы на лабораторных и практических занятиях – обязательное условие положительной оценки по итогам работы в целом. Для подготовки к занятиям используются основная учебная литература, лекционный материал, дополнительная литература и нормативные акты. Отличная оценка по итогам занятия выставляется магистранту в следующих случаях:

- ответ на один из вопросов плана занятия с обязательным использованием дополнительной литературы и первоисточников;
- ответы на дополнительные вопросы с обязательным использованием дополнительной литературы и первоисточников в течение всего занятия.

2) доклад (реферат) по предложенной тематике вопросов занятия, либо выбранной самостоятельно и согласованной с преподавателем.

Продолжительность доклада 10-15 минут. Основной задачей докладчика является наиболее полное изложение выбранного вопроса, с использованием дополнительной литературы (использование основной учебной литературы при подготовке доклада должно быть ограниченным). Приветствуется свободное выступление, с отрывом от текста, поскольку это дает возможность потренироваться в публичных выступлениях, и умение владеть вниманием аудитории.

По желанию, выступление может быть проиллюстрировано наглядным материалом (таблицы, графики и т. д.);

Для систематизации знаний по дисциплине первоначальное внимание магистрам следует обратить на рабочую программу курса, которая включает в себя разделы и основные проблемы дисциплины, в рамках которых и формируются вопросы для промежуточного и итогового контроля. Поэтому, заранее ознакомившись с программой курса, можно лучше сориентироваться в последовательности освоения курса с позиций организации самостоятельной работы.

## **6. ПРИМЕРНАЯ ТЕМАТИКА НАУЧНЫХ ДОКЛАДОВ ПО ДИСЦИПЛИНЕ «АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ ПРАВА»**

Требования к научному докладу: 1 занятие – 4 доклада. Подготовка презентации обязательна. Доклад должен носить научный характер, содержать обзор современного состояния науки по рассматриваемому вопросу, формулирование и обоснование собственной позиции.

1. Антидемократические режимы (понятие, виды)
2. Внешние функции государства
3. Внутренние функции государства
4. Государственные органы Российской Федерации
5. Государство и политическая система общества
6. Демократический режим
7. Историческая теория
8. Классификация функций государства
9. Международно-правовое регулирование положения личности в обществе
10. Механизм разделения властей (понятие, эволюция, элементы)
11. Подходы к исследованию политической системы общества
12. Подходы к происхождению права
13. Политико-государственный режим (понятие, виды)
14. Понятие государственного органа и его признаки
15. Понятие и правовой статус гражданина
16. Понятие и содержание функций государства
17. Понятие и структура политико-правового состояния личности
18. Понятие механизма государства и его структура
19. Понятие политической системы общества и её элементы
20. Понятие правового регулирования.
21. Понятие типологии государства
22. Понятие формы государства и её элементы
23. Правовой позитивизм
24. Правовой статус личности
25. Примирительная теория происхождения права
26. Принципы организации и деятельности государственного аппарата
27. Регулятивная теория происхождения права
28. Современные функции Российского государства
29. Соотношение государства, политики и права
30. Теологическая теория происхождения права
31. Теория естественного права
32. Теория специализации
33. Федерация как форма государственного устройства. Виды федераций
34. Форма государственного устройства (понятие, виды)
35. Формационный подход к типологии государства
36. Функции демократического государства
37. Функции права
38. Цивилизационный подход к типологии государства
39. Эволюция функций государства
40. Юридическая школа права

## 6. УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ И ИНФОРМАЦИОННОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

### а) основная литература:

1 Рассолов М.М. Актуальные проблемы теории государства и права [Электронный ресурс] : учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / М.М. Рассолов, В.П. Малахов, А.А. Иванов. — 2-е изд. — Электрон. текстовые данные. — М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2017. — 447 с. — 978-5-238-01782-2. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/71766.html>

### б) дополнительная литература:

1. Бялт, В. С. Теория государства и права : учебное пособие для вузов / В. С. Бялт. — 2-е изд., испр. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2018. — 119 с. — (Серия : Университеты России). — ISBN 978-5-534-01648-2. — Режим доступа : [www.biblio-online.ru/book/AB7630D7-F660-4049-99C4-C764CECE8E54](http://www.biblio-online.ru/book/AB7630D7-F660-4049-99C4-C764CECE8E54).

2. Солдатов А.П. Теория государства и права [Электронный ресурс] : учебное пособие / А.П. Солдатов, И.Н. Новоставский, Е.А. Шапиро. — Электрон. текстовые данные. — Краснодар: Южный институт менеджмента, 2008. — 111 с. — 2227-8397. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/9571.html>

3. Чашин А.Н. Теория государства и права [Электронный ресурс] : учебник / А.Н. Чашин. — Электрон. текстовые данные. — М. : Дело и сервис (ДиС), 2008. — 591 с. — 978-5-8018-0390-6. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/4617.html>

4. Чепурнова Н.М. Теория государства и права [Электронный ресурс] : учебное пособие / Н.М. Чепурнова, А.В. Серёгин. — Электрон. текстовые данные. — М. : Евразийский открытый институт, 2007. — 465 с. — 2227-8397. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/10858.html>

5. Любимов Н.А. Правотворчество в Российской Федерации. Проблемы теории и практики [Электронный ресурс] : учебное пособие / Н.А. Любимов. — Электрон. текстовые данные. — М. : Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова, 2009. — 160 с. — 978-5-211-05611-4. — Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/13153.html>

### в) программное обеспечение и Интернет-ресурсы

Программное обеспечение:

№ п/п	Перечень программного обеспечения (обеспеченного лицензией)	Реквизиты подтверждающих документов
1.	Операционная система Windows 7 Pro	Windows 7 Pro – DreamSparkPremiumElectronicSoftwareDelivery (3 years) Renewal по договору – Сублицензионный договор № Tr000074357/КНВ 17 от 01 марта 2016 года
№ п/п	Перечень программного обеспечения (свободно распространяемого)	Реквизиты подтверждающих документов (при наличии)
2.	LibreOffice	LibreOffice - бесплатное распространение по лицензии GNU LGPL <a href="https://ru.libreoffice.org/about-us/license/">https://ru.libreoffice.org/about-us/license/</a>

### г) Интернет-ресурсы:

№	Наименование ресурса	Краткая характеристика
1	<a href="http://www.constitution.garant.ru">http://www.constitution.garant.ru</a>	Сайт, посвященный Конституции России

№	Наименование ресурса	Краткая характеристика
2	<a href="http://www.gov.ru">http://www.gov.ru</a>	Сервер органов государственной власти
3	<a href="http://www.amursu.ru">http://www.amursu.ru</a>	Сайт Амурского государственного университета
4	<p>Электронно-библиотечная система IPRbooks  <a href="http://www.iprbookshop.ru/">http://www.iprbookshop.ru/</a></p>	<p>Электронно-библиотечная система IPRbooks — научно-образовательный ресурс для решения задач обучения в России и за рубежом. Уникальная платформа ЭБС IPRbooks объединяет новейшие информационные технологии и учебную лицензионную литературу. Контент ЭБС IPRbooks отвечает требованиям стандартов высшей школы, СПО, дополнительного и дистанционного образования. ЭБС IPRbooks в полном объеме соответствует требованиям законодательства РФ в сфере образования</p>
5	<p>Электронная библиотечная система «Юрайт»  <a href="https://www.biblio-online.ru/">https://www.biblio-online.ru/</a></p>	<p>Фонд электронной библиотеки составляет более 4000 наименований и постоянно пополняется новинками, в большинстве своем это учебники и учебные пособия для всех уровней профессионального образования от ведущих научных школ с соблюдением требований новых ФГОСов.</p>