

Оглавление

Предисловие	11
Раздел 1. Введение в теорию правовой системы общества	17
Глава 1. Юридическая наука: сущность и технология познания	17
1.1. Понятие юридической науки	17
1.2. Классификации юридических наук	20
1.3. Технология юридического познания	21
Глава 2. Теория правовой системы общества как наука и учебная дисциплина.....	29
2.1. Основные черты науки теории правовой системы общества.....	29
2.2. Функции теории правовой системы общества	32
2.3. Логическая структура учебного курса (инновационная программа)	35
Раздел 2. Общая характеристика правовой системы общества.....	39
Глава 3. Правовая система общества: понятие, структуры, функции.....	39
3.1. Понятие и признаки правовой системы общества.....	39
3.2. Логическая структура правовой системы общества.....	41
3.3. Типы правовых систем и семей.....	43
3.4. Функции правовой системы общества	45
Глава 4. Механизм детерминации правовой системы общества.....	48
4.1. Понятие и основные элементы механизма детерминации правовой системы общества	48
4.2. Типы (виды и подвиды) детерминирующих правовую систему факторов.....	50
4.3. Формы детерминации правовой системы общества.....	54
4.4. Уровни детерминации правовой системы общества.....	59
4.5. Степень (сила) детерминации правовой системы общества.....	59

4.6. Этапы (стадии) детерминации правовой системы общества.....	60
4.7. Носители детерминации в правовой системе общества.....	61
4.8. Результат детерминации правовой системы общества.....	62
Раздел 3. Право в правовой системе общества.....	63
Глава 5. Право в системе социального регулирования	63
5.1. Интегративное определение понятия права.....	63
5.2. Типы права.....	67
5.3. Место права в системе социальных норм и предписаний	68
5.4. Единство, различие и взаимодействие права и морали	70
Глава 6. Содержание права.....	72
6.1. Общая характеристика содержания права.....	72
6.2. Нормативно-правовое предписание — первичный элемент юридического содержания права.....	73
6.3. Типы, виды и подвиды нормативно-правовых предписаний	75
Глава 7. Нормы права (содержание права — продолжение).....	78
7.1. Понятие и основные признаки норм права	78
7.2. Структуры норм права	80
7.3. Типы, виды и подвиды норм права.....	84
Глава 8. Нестандартные нормативно-правовые предписания (содержание права — продолжение).....	87
8.1. Нестандартные нормативно-правовые предписания: общее и особенное	87
8.2. Краткая характеристика отдельных видов нестандартных нормативно-правовых предписаний	89
8.3. Юридические дефиниции: понятие и виды.....	93
Глава 9. Принципы права (содержание права — окончание)	96
9.1. Понятие принципа права.....	96
9.2. Структуры принципов права.....	100

9.3. Классификации принципов права.....	102
9.4. Краткая характеристика общих принципов права, закрепленных и действующих в российской правовой системе общества.....	105
Глава 10. Источники и формы права	109
10.1. Соотношение понятий «источник права» и «форма права».....	109
10.2. Виды форм права	111
Глава 11. Система права.....	117
11.1. Понятие системы права	117
11.2. Элементы логической структуры системы права.....	119
11.3. Основания формирования отраслей в системе права.....	124
11.4. Краткая характеристика отдельных отраслей права.....	125
11.5. Международное право (публичное и частное).....	131
Глава 12. Функции права.....	134
12.1. Понятие функций права	134
12.2. Классификации функций права	135
12.3. Краткая характеристика общесоциальных функций права.....	137
12.4. Краткая характеристика специально-юридических функций права.....	138
Раздел 4. Юридическая практика в правовой системе общества.....	141
Глава 13. Общая характеристика юридической практики	141
13.1. Понятие юридической практики	141
13.2. Типы, виды и подвиды юридической практики	144
13.3. Функции юридической практики	146
13.4. Юридическая практика и технология	147
Глава 14. Правотворческая практика.....	149
14.1. Понятие правотворческой практики.....	149
14.2. Структуры правотворческой практики.....	151

14.3. Типы, виды и подвиды правотворческой практики	158
14.4. Принципы правотворческой практики	160
14.5. Понятие и признаки нормативных правовых актов	163
14.6. Система нормативных правовых актов.....	164
14.7. Сферы и пределы действия нормативных правовых актов	167
Глава 15. Правореализующая практика	169
15.1. Понятие правореализующей практики.....	169
15.2. Типы, виды и подвиды правореализующей практики	170
15.3. Правоприменительная практика: понятие и основания	172
15.4. Структуры правоприменительной практики	176
15.5. Типы, виды и подвиды правоприменительной практики	180
15.6. Принципы правоприменительной практики.....	181
15.7. Правоприменительная практика при пробелах в праве	184
15.8. Правоприменительный акт: понятие и виды	188
Глава 16. Интерпретационная юридическая практика.....	191
16.1. Понятие интерпретационной юридической практики	191
16.2. Основания, условия и поводы интерпретационной юридической практики	192
16.3. Интерпретационная юридическая практика как полиструктурное образование.....	193
16.4. Интерпретационная юридическая техника и тактика.....	199
16.5. Типы, виды и подвиды интерпретационной юридической практики	203
16.6. Принципы интерпретационной юридической практики	206
16.7. Цели (задачи) и функции интерпретационной практики	208

16.8. Акты официального юридического толкования	210
Глава 17. Правосистематизирующая практика.....	214
17.1. Понятие правосистематизирующей практики	214
17.2. Поводы, основания и условия правосистематизирующей практики.....	216
17.3. Структуры правосистематизирующей практики	218
17.4. Типы, виды и подвиды правосистематизирующей практики.....	222
17.5. Принципы правосистематизирующей практики	229
17.6. Цели (задачи) и функции правосистематизирующей практики.....	231
Глава 18. Правовые отношения и связи в юридической практике и правовой системе общества	233
18.1. Понятие правового отношения	233
18.2. Юридические факты и составы как основания правоотношений	235
18.3. Структуры правоотношений	238
18.4. Содержание правоотношений.....	238
18.5. Формы правоотношений.....	245
18.6. Типы, виды и подвиды правоотношений.....	247
Раздел 5. Правосознание, правовая культура и правовая система общества.....	250
Глава 19. Правосознание в правовой системе общества.....	250
19.1. Понятие правосознания.....	250
19.2. Структуры правосознания	252
19.3. Функции правосознания	255
Глава 20. Правовая культура: понятие, структуры, функции.....	257
20.1. Понятие правовой культуры	257
20.2. Структуры правовой культуры.....	260
20.3. Типы, виды и подвиды правовой культуры	264
20.4. Функции правовой культуры	266

Раздел 6. Юридическая антикультура.....	269
Глава 21. Юридическая антикультура: понятие, структуры, виды.....	269
21.1. Понятие юридической антикультуры.....	269
21.2. Структуры юридической антикультуры	270
21.3. Основные типы, виды и подвиды юридической антикультуры	273
Глава 22. Противоправная деятельность	277
22.1. Понятие противоправной деятельности.....	277
22.2. Структуры противоправной деятельности.....	280
22.3. Типы, виды и подвиды противоправной деятельности.....	285
Раздел 7. Законность и правопорядок, юридическая ответственность и защита в правовой системе общества.....	288
Глава 23. Законность и правопорядок в правовой системе общества.....	288
23.1. Понятия и основные черты законности	288
23.2. Сущность правопорядка в обществе	290
23.3. Общесоциальные и юридические основы законности и правопорядка	291
23.4. Меры по укреплению законности и правопорядка	292
Глава 24. Юридическая ответственность и защита в правовой системе общества.....	294
24.1. Понятие юридической ответственности.....	295
24.2. Основания, условия и поводы возникновения юридической ответственности	297
24.3. Типы, виды и подвиды юридической ответственности.....	297
24.4. Принципы юридической ответственности	299
24.5. Типы, виды и подвиды правовой защиты и юридическая ответственность	301
Раздел 8. Правовая система в гражданском обществе	306
Глава 25. Сущность и типология гражданских обществ.....	306
25.1. О сущности гражданского общества	306
25.2. Типология гражданских обществ.....	310

Глава 26. Юридический статус личности в правовой системе гражданского общества	320
26.1. Понятие юридического статуса личности	320
26.2. Логическая структура юридического статуса личности.....	325
26.3. Основные типы, виды и подвиды юридических статусов личности	332
Рекомендуемая литература.....	335

*Добро ведь наказуемо давно.
Я знал, закон не терпит исключений.
Но сердцу не прикажешь, все равно
Душа болит, терзается в мучениях.
Но циником не стал, наоборот
Нашел в студентах утешение.
И нравится ученый сей народ,
А коли, что не так, прошу у всех прощенья.*

(Посвящаю аспирантам)

Предисловие

В отечественном правоведении фундаментальной наукой (дисциплиной) одни авторы (Д. А. Керимов, М. Н. Марченко, В. В. Оксамытный и пр.) считают «Теорию государства и права», другие (Б. А. Страшун, В. Е. Чиркин и пр.) — «Общую теорию права», третьи (Ю. И. Гревцов, И. Ю. Козлихин и пр.) — «Энциклопедию права» (заметим, кстати, что § 15 Общего устава императорских российских университетов 18 июля 1863 г. вводилась общетеоретическая юридическая дисциплина «Энциклопедия права»).

Указанные точки зрения по поводу названия, предмета, структуры и других вопросов фундаментальной науки (учебной дисциплины) требуют некоторых уточнений. Так, основные аргументы авторов в пользу изучения государства и права в качестве единой науки заключаются в том, что эти явления тесно связаны и взаимообусловлены, не существует одно без другого. Данный тезис опровергается не только историей развития правовой системы, но и современной наукой и практикой (имеются в виду широкие полномочия по формированию и реализации права у органов местного самоуправления, других негосударственных субъектов). «Однако на факультетах права продолжают формировать — если не сказать деформировать — представление студентов на основе концепции, что право является продолжением государства как единственной, абсолютной, целостной и исключительной суверенной власти», — пишет французский социолог права А.-Ж. Арно¹.

Как известно, предмет науки обозначает некоторую целостность, выделенную из мира объектов в процессе их познания. Государство и право представляют собой самостоятельные явления, имеющие собственные закономерности становления, развития, функционирования. Поэтому изучаться они должны разными науками².

Действительно, **государство** — это суверенная организация особой политической власти, внешне выраженная

¹ Arnand A.-J. Entre modernite et mondialisation. P., 1998.

² См.: Труды МГЮА. М., 2001. № 7 (статьи Е. А. Воротилина, Б. А. Страшуна, В. Е. Чиркина и др.); Чиркин В. Е. Сравнительное государствоведение. М., 2016.

в аппарате управления и принуждения. Оно является центральным элементом (субъектом) политической системы. Учение о государстве в этом плане составляет важнейшую часть государствоведения и политологии. В отличие от указанных наук вопросы государства в «Теории права и государства» по сути дела дублируются, излагаются примитивно и зачастую с ошибками, которые обусловлены недостаточным знакомством авторов с государственным устройством множества конкретных стран.

Позитивно-естественное право в интегративном его понимании представляет собой систему общеобязательных нормативно-правовых предписаний (норм и принципов права, легальных дефиниций и других нестандартных требований), которая отражает (должна отражать) идеи и состояния свободы и ответственности, справедливости и юридического равенства, гуманизма и демократизма, личной и общественной безопасности.

Правильно указывает Т. В. Кашанина, что в зарубежных науках «развод» теории государства и теории права уже давно завершился. «Юридические науки (куда включается и теория права) и науки политологические (где в качестве разновидности представлена и теория государства), — пишет она, — две самостоятельные группы социальных наук, каждая из которых имеет собственный предмет изучения»³.

Особое внимание хотел бы обратить на следующий архиважнейший момент. Не требует доказательства либо опровержения тот общеизвестный факт, что право — один из главных компонентов правовой системы общества. В рамках «Теории государства и права», «Энциклопедии права» и «Общей теории права» изучаются не только собственно право, но и другие элементы правовой системы (правотворчество и реализация права, юридическая ответственность и др.). Поэтому предметом фундаментальной науки (дисциплины) является не только право, но и правовая система общества в целом, ее основные свойства, структуры, закономерности возникновения, развития и функционирования. Не замечать этого — значит сознательно либо бессознательно отожд-

³ Кашанина Т. В. Юридическая техника: учебник. М., 2007. С. 20.

дествлять право и правовую систему общества. Предмет же науки, естественно, определяет и ее название — «Теория правовой системы общества», а не «Общая теория права» либо «Энциклопедия права».

«Теория права» (точно так же, как и «теория правосознания», «теория правоприменительной практики» и другие юридические теории) является лишь частью «Теории правовой системы общества». Если учесть все более заметную дифференциацию юридических дисциплин, то мы увидим, что недалеко то время, когда в качестве относительно самостоятельных наук будут рассматриваться и уже рассматриваются «Юридическая техника», «Юридическая технология», «Теория правовой культуры».

Такой подход к фундаментальной юридической науке позволит, во-первых, уже в самом названии правильно отразить ее предмет; во-вторых, более грамотно определить основные направления и объекты общетеоретических исследований; в-третьих, преодолеть этатистский подход при изучении не только права, но и других правовых феноменов. Анализ современных трудов показывает, что при изучении любого юридического явления большинство авторов пытается связать это (явление) с государством даже в тех случаях, когда этих связей нет в действительности. Все это свидетельствует об отрицательных последствиях этатистского подхода в юриспруденции, а также о том, что правовая система общества очень длительное время изучалась в границах «единой многопредметной» науки — «Общей теории государства и права», куда включались «Общая теория государства», «Общая теория права», «Общая теория юридической практики» и «Общая теория правосознания».

В рамках «Теории правовой системы общества» не отвергается тесная связь государственных и правовых процессов. Наоборот, при исследовании взаимодействия политической и правовой систем достаточно обстоятельно рассматривается роль государства в гражданском обществе. Государство выступает в качестве важнейшего субъекта права, юридической практики и правоотношений, что находит отражение при исследовании соответствующих тем.

Являясь фундаментальной юридической дисциплиной, «Теория правовой системы общества» должна выполнять интегративную роль в правоведении. Она призвана изучать правовой опыт различных стран. Общетеоретический подход требует выяснения социальноправовых закономерностей и объективных связей, присущих любым правовым системам, независимо от их исторического и социального типа. Естественно, что выделение общих черт (структурных элементов и тенденций развития) позволяет более четко показать многообразие и особенности, присущие тем или иным правовым семьям (романо-германской, скандинавской), национальным правовым системам (России, Франции), конкретным правовым явлениям.

Данный подход в юридической науке должен находить отражение и в современной учебной литературе (учебниках, учебных пособиях, курсах лекций). Безусловно, Государственный стандарт по специальности «Юриспруденция» в данном плане нужно коренным образом менять. И чем быстрее это будет сделано, тем более качественным и эффективным станет юридическое образование в стране.

В работе использованы современные данные отечественной и зарубежной юридических и иных наук. Однако автор должен предупредить, что почти во всех главах книги отражается его личная точка зрения по тому или иному вопросу, которые изложены нетрадиционно с учетом новых концептуальных подходов и конструкций. Поэтому каждому читателю необходимо иметь у себя дополнительно теоретический источник (учебник, учебное пособие), в котором бы излагались общепризнанные взгляды на соответствующие проблемы.

В этой работе закладываются лишь элементарные основы нового видения фундаментальной юридической науки и учебной дисциплины. Отдельные выводы и предложения носят дискуссионный характер. Однако мы ясно осознаем и то, что «перетасовкой» материала или включением «новых» тем в рамки «Теории государства и права» («Энциклопедии права», «Общей теории права») существенного, коренного сдвига в развитии общетеоретической юридической науки в условиях глубочайшего ее кризиса достигнуть невозможно.

В результате изучения материала данной книги студент должен:

знать

– понятие, структуры, типы и функции правовой системы общества, механизмы ее детерминации;

– место и роль права в системе социального регулирования, его юридическое содержание и формы, виды нормативно-правовых предписаний (норм, принципов, дефиниций), систему права (институты, отрасли), общесоциальные и специально-юридические функции права;

– понятие и виды юридических практик (правотворческую, правореализующую, интерпретационную, правосистематизирующую), роль правовых отношений в юридических практиках и правовых системах;

– природу правосознания, юридической культуры и антикультуры в жизни общества, их структуры, функции, основные типы, виды и подвиды;

– сущность законности и правопорядка, их общесоциальные и юридические основы, виды юридической ответственности и их соотношение с мерами правовой защиты юридического статуса личности в гражданском обществе;

уметь

– оперировать юридическими понятиями, категориями и конструкциями при объяснении соответствующих положений науки, направленных на формирование способности участвовать в разработке правовых (нормативных, правоприменительных и пр.) актов;

– грамотно понимать, толковать и применять юридические предписания, проводить экспертизу правовых документов;

– осуществлять профессиональную деятельность на основе высокого уровня правосознания и правовой культуры;

– выполнять должностные обязанности по обеспечению законности и правопорядка, безопасности личности, общества, государства;

– предупреждать правонарушения, устанавливать и устранять причины и условия, способствующие их совершению, выявлять смягчающие, отягчающие юридическую ответственность обстоятельства;

Владеть

– навыками аргументации и участия в дискуссиях о роли теории правовой системы общества в комплексе гуманитарных, естественных и технических наук, технологиями познания различных юридических явлений, процессов и состояний;

– навыками работы с правовыми актами, юридическими фактами, участия в правотворческих и правоприменительных отношениях, анализом материалов юридических практик;

– навыками использования юридических, нравственных, политических, религиозных и иных предписаний в регулировании поведения людей и их коллективов, эффективного осуществления общесоциальных и специально-юридических функций права;

– навыками оптимального использования своих компетенций в профессиональной юридической деятельности, повышения уровня правосознания и правовой культуры должностных и физических лиц, минимизации проявлений юридической антикультуры, установления законности и правопорядка в обществе, обеспечения прав, свобод и обязанностей граждан и их коллективов.

Раздел 1. Введение в теорию правовой системы общества

Глава 1. Юридическая наука: сущность и технология познания

1.1. Понятие юридической науки

Юридическая наука представляет собой такую *сферу человеческой деятельности, которая направлена на разработку, систематизацию, хранение и трансляцию достоверных и аргументированных знаний о юридических явлениях, процессах и состояниях.*

Ее **объектом** в самом общем плане является взятая в своем развитии правовая система общества. Глубокое и всестороннее познание правовой системы с необходимостью требует изучения не только природы данного феномена, но и закономерностей взаимодействия ее с экономической и политической, социальной и духовной системами как внутри, так и вне конкретной страны. Поэтому вызывает недоумение позиция проф. Ф. М. Раянова, который полагает, что «юриспруденция как раз и должна развиваться в России как наука о законодательстве»⁴.

В отечественной и зарубежной литературе существует немало работ, посвященных понятию и основным чертам, объекту и предмету, структурам и функциям, методологии и другим вопросам юридической науки. Анализ соответствующих трудов позволил нам выделить следующие **основные ее черты.**

1. Она представляет собой самостоятельную *отрасль общественознания, тесно связанную с естественными и техническими науками,* которая зародилась в древнем мире и превратилась в важнейший социально-правовой институт, оказывающий существенное влияние на различные сферы общественной жизни. Платон считал, что из всех наук более всего совершенствует человека наука о законах.

⁴ Законодательство в России в XXI в.: по материалам научно-практической конференции. М., 2002. С. 17.

2. Многими учеными (например, Н. Л. Гранат) наука рассматривается в качестве одной из форм общественного сознания. Это верно, но лишь отчасти. Как и любая человеческая деятельность (хотя и довольно специфическая), юридическая наука — это *единство материального и духовного, объективного и субъективного, общего и индивидуального*.

3. Указанное нельзя забывать при характеристике науки как *особой формы духовно-материального производства*, где есть свои «производители» (ученые-юристы, их коллективы и организации), технология (техника, тактика, стратегия, ресурсы), другие элементы научной деятельности, «продукты» (научные проекты, монографии, статьи), которое (производство) направлено на *теоретическое освоение и преобразование мира*. Важнейшая задача юридической науки — это дать максимально объективные знания о правовой действительности и способах (средствах, методах, формах) ее практического преобразования. «Науку часто смешивают со знанием, — писал В. О. Ключевский. — Это грубое недоразумение. Наука есть не только знание, но и *сознание*, т. е. умение пользоваться знанием как следует»⁵.

4. Как специальная разновидность человеческой деятельности юридическая наука представляет собой органическое *единство процесса деятельности* по получению (упорядочению) нового знания и *результата этой деятельности* — системы уже приобретенных на данный момент знаний. В этом (результативном) качестве науку можно рассматривать как особую разновидность *социально-правовой памяти*, теоретически аккумулирующую *правовой опыт* прошлого и настоящего, служащую будущему.

5. Юридическую науку составляет не просто совокупность, сумма, а *органически единая, цельная система знаний*. Как и в других науках речь здесь идет о систематизированных, непрерывно пополняющихся знаниях.

6. Научные юридические знания должны также отличаться *конструктивностью, высоким интеллектуально-познавательным потенциалом, достоверностью и аргументированностью*. Они выполняют важную *мировоззренческую роль*, формируя у граждан и должностных лиц определенные

⁵ Ключевский В. О. Сочинения. В 9 т. Т. 9. М., 1990. С. 376.

Конец ознакомительного фрагмента.

Приобрести книгу можно

в интернет-магазине

«Электронный универс»

e-Univers.ru