



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

ПРАВОВЕДЕНИЕ ДЛЯ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ И ВЕТЕРИНАРНЫХ ВУЗОВ

УЧЕБНИК ДЛЯ АКАДЕМИЧЕСКОГО БАКАЛАВРИАТА

Под редакцией доктора юридических наук, профессора
В. Н. Синельниковой

Рекомендовано Учебно-методическим отделом высшего образования в качестве учебника для студентов высших учебных заведений, обучающихся по сельскохозяйственным направлениям и специальностям и ветеринарии

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru

Москва ■ Юрайт ■ 2015

УДК 34(075.8)

ББК 67я73

П68

Настоящий учебник подготовлен авторским коллективом профессорско-преподавательского состава Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики», а также коллективом известных ученых других вузов России.

Ответственный редактор:

Синельникова Валентина Николаевна — доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского и предпринимательского права факультета права Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики».

Рецензенты:

Быстров Г. Е. — доктор юридических наук, профессор кафедры аграрного и земельного права РГАУ — МСХА им. К. А. Тимирязева, академик РАЕН, президент Национальной ассоциации аграрного, природоресурсного и экологического права, вице-президент Европейского комитета аграрного права;

Ершова И. В. — доктор юридических наук, профессор, почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации, заведующая кафедрой предпринимательского права Московского государственного юридического университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА).

П68 Правоведение для сельскохозяйственных и ветеринарных вузов : учебник для академического бакалавриата / под ред. В. Н. Синельниковой. — М. : Издательство Юрайт, 2015. — 524 с. — Серия : Бакалавр. Академический курс.

ISBN 978-5-9916-5913-0

Содержание учебника отражает не только последние изменения норм действующего законодательства РФ, но и учитывает практику его применения: многие выводы аргументированы судебными решениями и другими документами, принятыми компетентными органами государственной власти и управления, в том числе Министерством сельского хозяйства РФ.

Учебно-методические цели оформления подачи материала направлены на выделение основных понятий, терминов и положений, которые значительно облегчают восприятие содержания и создают другие удобства усвоения изучаемой темы.

Для подведения итогов практических (семинарских) занятий и иных видов учебной и методической работы по изучению данного курса каждая глава учебника содержит контрольные вопросы и задания.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования.

Для студентов сельскохозяйственных и ветеринарных вузов, аспирантов, преподавателей и практикующих юристов для решения юридических вопросов в области сельского хозяйства, а также всех желающих получить углубленные знания в сфере различных отраслей права, объединенных курсом «Правоведение».

УДК 34(075.8)

ББК 67я73

ISBN 978-5-9916-5913-0

© Коллектив авторов, 2014

© ООО «Издательство Юрайт», 2015

Оглавление

Авторский коллектив	13
Принятые сокращения	15
Предисловие	17

Раздел I. ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Глава 1. Основные положения государства и права	23
1.1. Основные признаки государства: публичная власть, население, территория; вопрос о суверенитете.....	23
1.2. Понятия правового государства и гражданского общества.....	25
1.3. Форма государства: формы правления, государственного устройства, политический режим.....	27
1.4. Право: сущность и отношение к другим социальным регуляторам.....	31
1.5. Источники права	33
1.6. Понятие и структура нормы права.....	36
1.7. Толкование права	37
1.8. Структура и систематизация права	38
1.9. Действительность и действие права	42
1.10. Правоотношение и реализация права.....	45
1.11. Юридическая ответственность.....	46
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>47</i>

Глава 2. Общая характеристика конституционного права. Органы государственной власти в Российской Федерации	48
2.1. Предмет, система и источники конституционного права	48
2.2. Полномочия федеральных и региональных органов власти Российской Федерации и механизмы их реализации.....	57
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>64</i>

Раздел II. ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Глава 3. Общая характеристика гражданского права и гражданских правоотношений	67
3.1. Общая характеристика гражданского права.....	67
3.2. Предмет гражданского права	70

3.3. Метод гражданского права.....	72
3.4. Принципы, функции и система гражданского права.....	75
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>79</i>
Глава 4. Граждане (физические лица) как участники гражданских правоотношений	80
4.1. Гражданско-правовая индивидуализация граждан (физических лиц).....	80
4.2. Правоспособность физических лиц: понятие и содержание.....	84
4.3. Дееспособность и ее виды.....	87
4.4. Признание гражданина недееспособным и ограниченно дееспособным, патронаж	90
4.5. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим	97
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>99</i>
Глава 5. Основы договорного права. Особенности гражданско-правовых договоров в сельском хозяйстве.....	100
5.1. Понятие гражданско-правового договора	100
5.2. Способы обеспечения исполнения обязательств.....	110
5.3. Договор купли-продажи и его виды	124
5.3.1. Договор розничной купли-продажи	130
5.3.2. Договор поставки.....	132
5.3.3. Договор поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.....	135
5.3.4. Договор контрактации	137
5.3.5. Договор энергоснабжения	138
5.3.6. Договор продажи недвижимости	142
5.4. Договор аренды	145
5.5. Договор подряда	153
5.6. Договор возмездного оказания услуг	158
5.7. Договор перевозки	160
5.7.1. Договор перевозки груза	162
5.7.2. Договор транспортной экспедиции	163
5.8. Договор займа.....	164
5.9. Кредитный договор.....	167
5.10. Договоры банковского вклада и банковского счета.....	177
5.10.1. Договор банковского вклада.....	177
5.10.2. Договор банковского счета (расчетно-кассового обслуживания).....	180
5.10.3. Формы расчетов.....	183
5.11. Договор хранения.....	192
5.12. Страхование	197
5.13. Представительские сделки (договор поручения, договор комиссии, агентский договор).....	211
5.13.1. Договор поручения	212

5.13.2. Договор комиссии	216
5.13.3. Агентский договор	221
5.14. Особенности заключения и исполнения внешнеэкономических сделок в сфере сельского хозяйства	225
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	234
Глава 6. Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации	235
6.1. Понятие и объекты интеллектуальных прав	235
6.2. Общие положения об интеллектуальных правах	238
6.3. Договоры, касающиеся исключительных прав.....	240
6.4. Защита интеллектуальных прав.....	243
6.5. Авторское право.....	245
6.6. Основные виды смежных прав	250
6.7. Патентное право.....	252
6.8. Основные средства индивидуализации.....	254
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	257
Глава 7. Селекционное достижение как объект правовой охраны в Российской Федерации	258
7.1. Понятие селекционного достижения и условия его охраноспособности	258
7.2. Авторы и соавторы селекционного достижения	263
7.3. Патент на селекционное достижение. Права и обязанности патентообладателя	266
7.4. Селекционные достижения, созданные, выведенные или выявленные по заказу или контракту.....	271
7.5. Проверка соответствия заявленного селекционного достижения критериям охраноспособности.....	273
7.6. Государственная регистрация селекционного достижения	277
7.7. Использование селекционных достижений.....	279
7.8. Отчуждение исключительного права на селекционное достижение. Виды лицензий на селекционное достижение	280
7.9. Защита прав авторов селекционных достижений и иных патентообладателей.....	284
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	286
Раздел III. ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА	
Глава 8. Предмет и система трудового права.....	291
8.1. Предмет трудового права.....	291
8.2. Система трудового права.....	293
8.3. Социальное партнерство как элемент системы трудового права.....	294
8.4. Коллективный договор как один из основных нормативных правовых актов социального партнерства.....	297
8.5. Понятие и виды коллективных соглашений как оснований социально-трудовых отношений	299

8.6. Трудовой договор	301
8.7. Рабочее время	310
8.8. Время отдыха	312
8.9. Оплата труда	313
8.10. Дисциплина труда.....	315
8.11. Материальная ответственность сторон трудового договора	318
8.12. Охрана труда.....	321
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>326</i>

Раздел IV. ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

Глава 9. Семейные отношения как объект правового регулирования.....	329
9.1. Понятие семейного права	329
9.2. Заключение, прекращение брака, признание брака недействительным	330
9.2.1. Порядок и условия заключения брака	332
9.2.2. Основания прекращения брака. Порядок расторжения брака	335
9.2.3. Основания и последствия признания брака недействительным.....	337
9.3. Права и обязанности супругов	339
9.4. Права и обязанности родителей и детей	345
9.4.1. Основания возникновения родительских прав и обязанностей.....	345
9.4.2. Содержание родительских прав и обязанностей.....	349
9.5. Алиментные обязательства	351
9.5.1. Алиментные обязательства родителей и детей	352
9.5.2. Алиментные обязательства других членов семьи	354
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>356</i>

Раздел V. ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА РОССИИ

Глава 10. Общая характеристика уголовного права россии.....	359
10.1. Понятие и источники уголовного права	359
10.2. Понятие и категории преступлений. Состав преступления.....	361
10.3. Уголовная ответственность и ее основание. Система уголовных наказаний.....	364
10.4. Характеристика отдельных уголовно-правовых запретов в сфере сельского хозяйства.....	365
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>371</i>

Раздел VI. ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО

Глава 11. Система и принципы экологического законодательства	375
11.1. Понятие, предмет, методы и принципы экологического права	375

11.2. Понятие, особенности и система источников экологического законодательства	377
11.3. Особенности правового режима использования и охраны отдельных природных ресурсов в сельском хозяйстве	378
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	379
Глава 12. Правовые основы экологической экспертизы и государственного экологического надзора.....	380
12.1. Понятие и виды функций экологического управления	380
12.2. Экологическая экспертиза.....	381
12.3. Экологический контроль.....	383
12.4. Государственный экологический надзор.....	385
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	386
Глава 13. Юридическая ответственность за нарушение экологического законодательства.....	387
13.1. Понятие и состав экологического правонарушения.....	387
13.2. Общая характеристика видов ответственности за экологические правонарушения	389
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	390
Раздел VII. ЗЕМЕЛЬНОЕ ПРАВО	
Глава 14. Общая характеристика земельного права.....	393
14.1. Понятие, предмет, методы, принципы и задачи земельного права	393
14.2. Понятие, особенности и система источников земельного законодательства	395
14.3. Правовые формы использования земельных участков.....	397
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	400
Глава 15. Правовое регулирование использования и охраны земель	401
15.1. Категории земель. Государственный кадастровый учет земельных участков.....	401
15.2. Правовое обеспечение охраны земель. Государственный земельный надзор и виды земельного контроля.....	403
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	406
Глава 16. Юридическая ответственность за нарушение земельного законодательства	407
16.1. Понятие и состав земельного правонарушения.....	407
16.2. Общая характеристика видов ответственности за земельные правонарушения.....	408
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	410
Глава 17. Особенности правового режима категории земель сельскохозяйственного назначения	411
17.1. Понятие, состав и особенности использования земель сельскохозяйственного назначения	411

17.2. Особенности оборота земельных участков из состава земель сельскохозяйственного назначения	412
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	414

Раздел VIII. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ В ОБЛАСТИ ВЕТЕРИНАРИИ

Глава 18. Ветеринарное законодательство и санитарные нормы	417
18.1. Понятие и источники законодательства в области ветеринарии	417
18.2. Санитарные нормы	421
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	424
Глава 19. Государственный контроль	425
19.1. Федеральный ветеринарный контроль (надзор)	425
19.2. Региональный государственный ветеринарный надзор.....	429
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	432
Глава 20. Ответственность за нарушение ветеринарного законодательства	433
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	437

Раздел IX. ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ, ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И САМОРЕГУЛИРОВАНИЕ В СЕЛЬСКОМ ХОЗЯЙСТВЕ И ВЕТЕРИНАРИИ

Глава 21. Лицензирование в сельском хозяйстве и ветеринарии	441
21.1. Лицензирование в сельском хозяйстве	441
21.2. Лицензирование в ветеринарии.....	446
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	451
Глава 22. Государственное регулирование в сельском хозяйстве и ветеринарии	452
22.1. Понятие, функции, принципы, методы и основные направления государственного регулирования в сельском хозяйстве	452
22.2. Правовые аспекты механизмов государственной поддержки в сфере развития сельского хозяйства в условиях членства Российской Федерации во Всемирной торговой организации	456
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	458
Глава 23. Саморегулирование в сельском хозяйстве	459
23.1. Общие положения.....	459
23.2. Саморегулируемые организации в сельском хозяйстве	463
23.3. Профессиональные и отраслевые объединения, не являющиеся саморегулируемыми организациями	465
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	468

**Раздел X. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ
СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫХ КООПЕРАТИВОВ
И КРЕСТЬЯНСКИХ (ФЕРМЕРСКИХ) ХОЗЯЙСТВ**

Глава 24. Правовое положение сельскохозяйственных кооперативов	471
24.1. Понятие, виды сельскохозяйственных кооперативов	471
24.2. Создание и управление сельскохозяйственным кооперативом.....	475
24.3. Имущество сельскохозяйственных кооперативов	478
24.4. Реорганизация и ликвидация сельскохозяйственных кооперативов	480
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>483</i>
Глава 25. Правовое положение крестьянских (фермерских) хозяйств	485
25.1. Понятие и виды крестьянских (фермерских) хозяйств.....	485
25.2. Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства	488
25.3. Реорганизация, ликвидация и прекращение крестьянского (фермерского) хозяйства	492
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>493</i>

Раздел XI. ОСНОВЫ НАЛОГОВОГО ПРАВА

Глава 26. Общие положения налогового права.....	497
26.1. Понятие налога и налогового права.....	497
26.2. Источники налогового права	499
26.3. Система налогов и сборов в Российской Федерации	501
26.4. Система налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей (единый сельскохозяйственный налог).....	502
26.5. Упрощенная система налогообложения.....	504
26.6. Единый налог на вмененный доход	505
26.7. Правовое регулирование общего режима налогообложения.....	507
26.8. Налог на имущество организаций	512
26.9. Налоги, уплачиваемые независимо от режима налогообложения	514
26.9.1. Водный налог	514
26.9.2. Транспортный налог	516
26.9.3. Земельный налог	518
<i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i>	<i>521</i>
Рекомендуемая литература	523

Этот учебник посвящается ПЕРВУШИНУ АЛЕКСАНДРУ ГЕРАСИМОВИЧУ, выдающемуся ученому-юристу, посвятившему свою научную деятельность правовым вопросам регулирования отношений в сфере сельского хозяйства

3 апреля 2013 г. ушел из жизни известный отечественный ученый-юрист Александр Герасимович Первушин, трудовая деятельность которого с 1959 по 2005 г. прошла в Московской сельскохозяйственной академии им. К. А. Тимирязева (ТСХА).



Александр Герасимович родился 3 августа 1925 г. в многодетной семье крестьян Липецкой губернии. Рано осиротев, он продолжал учиться в школе. Великая Отечественная война застала его за школьной партой. Окончив 9-й класс в 1942 г., он добровольцем ушел на фронт и был направлен в десантные войска. Его военные заслуги перед Родиной отмечены орденом Великой Отечественной войны (1941—1945 гг.).

После армии он экстерном сдал экзамены и получил аттестат о среднем образовании, затем поступил в Московский юридический институт и с отличием его окончил. Завершив обучение в аспирантуре на юридическом факультете МГУ им. М. В. Ломоносова, блестяще защитил кандидатскую диссертацию, в 1977 г. защитил на юридическом факультете МГУ докторскую диссертацию «Общие проблемы хозяйственного договора предприятий сельского хозяйства».

А. Г. Первушин внес весомый вклад в развитие аграрно-правовой науки и относится к звездной плеяде российских юристов-аграрников. Он известен как ученый масштабного уровня, который держал в поле зрения широкий круг проблем. Им опубликовано свыше 100 научных произведений, в том числе монографии по проблемам правового положения сельскохозяйственных предприятий, управления сельским хозяйством, развития межхозяйственной кооперации, правового регулирования личного подсобного хозяйства граждан, сближения колхозной и государственной собственности, договорных отношений сельскохозяйственных предприятий.

А. Г. Первушин являлся активным популяризатором концепции коренной перестройки хозяйственного механизма и управления агропромышленного комплекса. Им лично и молодыми учеными под его научным руководством разработаны основополагающие понятия земельной и аграрной реформы.

Добрая память об Александре Герасимовиче Первушине навсегда останется в сердцах тех, кто работал с ним, учился у него и просто общался.

Авторский коллектив

- Антонов М. В.**, кандидат юридических наук, доцент — гл. 1;
- Берестнев М. А.**, кандидат юридических наук, доцент — гл. 5 (5.14);
- Блинкова Е. В.**, доктор юридических наук, профессор — гл. 5 (5.3.5 в соавторстве с М. В. Вольнкиной);
- Бондаренко В. В.**, кандидат юридических наук, доцент — гл. 3;
- Буянова М. О.**, доктор юридических наук, профессор — разд. III;
- Волкова Н. А.**, кандидат юридических наук, профессор — гл. 25 (в соавторстве с А. А. Герасимовым);
- Вольнкина М. В.**, доктор юридических наук, профессор — гл. 5 (5.3.5 в соавторстве с Е. В. Блинковой), 5.5–5.8, 5.10 (кроме 5.10.3), 5.11;
- Гаврилов Э. П.**, доктор юридических наук, профессор — гл. 6;
- Герасимов А. А.**, кандидат юридических наук — разд. VIII–X (гл. 25 в соавторстве с Н. А. Волковой);
- Зиннатуллин А. З.**, кандидат юридических наук, доцент — гл. 11, 12;
- Иванов А. А.**, кандидат юридических наук, профессор — гл. 5 (5.4, 5.12);
- Козлов В. В.**, доктор экономических наук, профессор — гл. 2;
- Кротов М. В.**, кандидат юридических наук, профессор — гл. 5 (5.13);
- Маркунцов С. А.**, кандидат юридических наук, доцент — разд. V;
- Матвеева М. В.**, старший преподаватель — разд. IV (9.3 — в соавторстве с Т. Ю. Фирюлиной);
- Михайлова И. А.**, доктор юридических наук, профессор — гл. 4 (4.4 в соавторстве с А. Б. Поздняковым);
- Нигматуллина Э. Ф.**, кандидат юридических наук, доцент — разд. VII (в соавторстве с Э. Ф. Сафиним);
- Новиков К. А.**, кандидат юридических наук — гл. 5 (5.2);
- Осипов Д. Е.**, старший преподаватель — гл. 5 (5.9);
- Поздняков А. Б.**, кандидат юридических наук — гл. 4 (4.4 в соавторстве с И. А. Михайловой);
- Постникова Л. В.**, кандидат экономических наук, доцент — гл. 5 (5.10.3);

Сагитов С. М., кандидат юридических наук, доцент — гл. 13;
Сафин З. Ф., доктор юридических наук, профессор — разд. VII
(в соавторстве с Э. Ф. Нигматуллиной);

Синельникова В. Н., доктор юридических наук, профессор —
гл. 5 (5.1), 7;

Фирюлина Т. Ю., кандидат юридических наук — гл. 9 (9.3 —
в соавторстве с М. В. Матвеевой);

Шадрина М. А., кандидат экономических наук, доцент — разд. XI.

Ответственный редактор учебника — доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского и предпринимательского права НИУ «Высшая школа экономики» В. Н. Синельникова.

Принятые сокращения

Нормативные правовые акты

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ и № 7-ФКЗ)

ВК РФ — Водный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 3 июня 2006 г. № 74-ФЗ

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая: Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ; часть вторая: Федеральный закон от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ; часть третья: Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ; часть четвертая: Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ

ГПК РФ — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ

ЗК РФ — Земельный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

ЛК РФ — Лесной кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 4 декабря 2006 г. № 200-ФЗ

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая: Федеральный закон от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ; часть вторая: Федеральный закон от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ

СК РФ — Семейный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ

Прочие сокращения

абз. — абзац (-ы)

гл. — глава (-ы)

орган ЗАГС — орган записи актов гражданского состояния

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

РСФСР — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ — Российская Федерация

СМИ — средства массовой информации

СНГ — Содружество Независимых Государств

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

ст. — статья (-и)

Предисловие

Уважаемый читатель!

Вы открыли книгу, изданную в серии «Учебник четвертого поколения», которая включает свыше 100 учебников и учебных пособий, рекомендованных к изданию Учеными советами ведущих вузов России.

Публикация этой серии наглядно подтверждает тот вклад, который вносит издательство «Юрайт» в систему высшего профессионального образования в сфере сельского хозяйства и, несомненно, служит его развитию.

Учебники, выпущенные издательством «Юрайт», используются студентами и специалистами уже более десяти лет во многих сферах народного хозяйства. Это подтверждает высокий профессионализм и компетентность каждого члена авторских коллективов, привлекаемых для написания, редактирования и рецензирования материала.

В настоящем учебнике в должной мере учтены и отражены новые законодательные акты (по состоянию на 1 августа 2014 г.), имеющаяся практика их применения, а также новые научные и практические работы известных отечественных юристов. Кроме того, содержание учебника обусловлено достигнутым уровнем развития и усложнением правовых отношений между субъектами рынка.

Использованные в учебнике методы и способы оформления и подачи материала с выделением основных понятий, терминов и положений значительно облегчает восприятие их содержания и предоставляет другие удобства его использования.

Для оценки итогов усвоения материала авторским коллективом подготовлены вопросы и задания, которые помогут обучающимся обратить внимание на наиболее важные аспекты темы.

В итоге настоящий учебник поможет не только студентам освоить новые знания, а преподавателям — использовать новые методы, способы обучения и контроля знаний, но и уже работающим специалистам — повысить свой образовательный уровень и получить информацию об изменениях норм действующего законодательства, а также принять во внимание мнение ведущих ученых России по актуальным вопросам своей профессиональной деятельности.

Обучаясь по этому учебнику, читатель сможет быстро и без особых усилий не только освоить программу курса, но и обрести компетенции и получить знания, необходимые для успешного выполнения своих трудовых функций, поскольку в его содержании сочетаются глубина излагаемого материала и доступность восприятия.

Включенные в учебник темы охватывают практически весь диапазон курса «Правоведение» для сельскохозяйственных и ветеринарных высших учебных заведений, по итогам изучения которого обучающийся должен:

знать

— основы конституционного права, в том числе компетенцию органов государственной власти и высших должностных лиц государства;

— правила, порядок и условия заключения гражданско-правовых договоров;

— особенности содержания договоров, используемых в сельском хозяйстве;

— основы семейного, трудового и уголовного права;

— содержание основных нормативных правовых документов, регулирующих экологические и земельные отношения;

— основания возникновения различных видов юридической ответственности, их содержание и объем в различных сферах деятельности общества;

— правовые основы ветеринарного законодательства и карантин растений;

— законодательные и иные правовые акты, устанавливающие требования пищевой безопасности к сельскохозяйственной продукции;

уметь

— опираясь на полученные знания в области юриспруденции, правильно координировать свою профессиональную деятельность, а также отстаивать свои трудовые права в отношениях с работодателем;

— совершенствовать и развивать свой интеллектуальный и общекультурный уровень;

владеть навыками

— определения приоритетов профессиональной деятельности;

— эффективного исполнения управленческих решений, руководствуясь нормами действующего законодательства;

— выбора оптимального варианта профессионального решения, в котором будут учтены нормы действующего законодательства;

— оценки результатов и последствий своих действий и принимаемых решений с юридической точки зрения;

— ориентирования не только в общей правовой системе России, но и в отдельных ее отраслях, в том числе в охране прав авторов и селекционеров;

— правильного применения норм права;

— эффективного участия в групповой работе на основе знаний корпоративного права;

— разработки проектов нормативных и ненормативных локальных правовых актов;

— подготовки заключения на нормативные правовые акты, применяемые в своей профессиональной деятельности;

— использования правовой информации для четкого и убедительного публичного изложения своих идей и авторских решений;

Надеемся, что знания, полученные из предлагаемого учебника, а также рекомендуемых нормативных правовых актов и иных источников, помогут успешно освоить данный курс, который соответствует требованиям ФГОС ВО четвертого поколения. Желаем успехов в обучении и профессиональной деятельности.

Руководитель авторского коллектива
доктор юридических наук, профессор
кафедры гражданского права НИУ ВШЭ
В. Н. Синельникова

Раздел I
ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВА
И ПРАВА



Глава 1

ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

В результате изучения данной главы студент должен:

знать

— базовый понятийный аппарат современной юридической науки, основные категории, понятия и классификационные определения российского права;

уметь

— оперировать юридическими понятиями и категориями;
— юридически грамотно квалифицировать факты и обстоятельства, владеть навыками толкования нормативных правовых актов;
— использовать нормативные правовые документы в своей деятельности;

владеть навыками

— обобщения, анализа информации, постановки цели деятельности и выбора путей ее достижения;
— применения основных положений и методов гуманитарных наук при решении социальных и профессиональных задач;
— анализа социально значимых проблем и процессов.

1.1. Основные признаки государства: публичная власть, население, территория; вопрос о суверенитете

В теоретико-правовой литературе выделяется группа признаков, которые свидетельствуют об образовании государства: 1) возникновение публичной власти (которая осуществляется лицами, наделенными специальными полномочиями от имени всего общества), выдвигающей претензию на монополию организованного принуждения; 2) закрепление в исходящих от публичной власти общих предписаниях норм, устанавливающих коллективные обязанности (работы, армия) и повинности (налоги, дань) населения; 3) появление новых символов общественного единства (монарх, национальность, территория) вместо старых (тотемы,

общие предки). Разделение власти и подданных, выдвижение претензии на монополию принуждения постепенно приводят к тому, что публичная власть начинает осуществлять функции правового регулирования. Такие функции включают в себя установление общих стандартов поведения, наказаний за их нарушение, порядка разрешения споров и конфликтов между подданными — эти правила имеют более четкую форму, чем размытые предписания договорных общин. Поэтому формирование права как централизованного правопорядка (правопорядок следует понимать как механизм социального контроля, регулируемый нормами права) может являться одним из важнейших признаков возникновения государства. Эти процессы происходят не во всех обществах, они растягиваются на длительное время. Такой переход выражается в первых судебных актах, сборниках законов, в которых власть закрепляет свою претензию на юридическое верховенство и общезначимость своих предписаний.

Обычно государство определяется как система властных органов публичной власти, обладающая контролем над определенной территорией и проживающим на ней населением. Основным моментом в таком определении является специфическая форма контроля, осуществляемая публичной властью, которая в теории государства изучается через призму понятия суверенитета. Признаками суверенитета являются: 1) независимость в отношениях с другими государствами; 2) единство государственной власти; 3) неотчуждаемость и 4) неделимость суверенитета.

ВАЖНО!

Суверенитет, понимаемый как независимость по отношению к другим властям вовне и преобладание над теми властями, которые существуют внутри общества, обычно считается ключевым признаком государственной власти.

В этом смысле выделяется **негативный суверенитет** (как свобода от чужого *вмешательства*) и **позитивный суверенитет** (как *способность самостоятельно решать свои дела*). При этом речь идет о юридическом преобладании, поскольку фактически часть или даже вся территория государства может выйти из-под контроля центральных властей (например, контроль территорий оппозицией, мафиозными группами, случаи революций). Здесь мы сталкиваемся с круговым характером определения государства через суверенитет — если суверенитет не есть фактическое могущество (абсолютное фактическое преобладание и полная фактическая независимость — и то, и другое в политических реалиях редко встречается в чистом виде), то, значит, суверенитет есть юридический признак, свойство, которое придается публичной власти

правовыми нормами. Высказывание о том, что некая власть суверенна, предполагает наличие у нее права на верховенство внутри и независимость вовне. Это право основано не на фактах объективной действительности (реальной мощи вооруженных сил, правительств и т.п.), а на правовых нормах, которые признают за этой властью верховенство на определенной территории и независимость за пределами этой территории. Как правило, это либо конституционные нормы самого государства (тогда само государство наделяет себя суверенитетом), либо нормы международного права. Но сама отсылка, делаемая такими нормами к данной власти, уже предполагает ее квалификацию как государственной.

1.2. Понятия правового государства и гражданского общества

Государство не есть единственная форма социального союза, поскольку известны разнообразные формы территориальных союзов (племена, общины и пр.). Значит, государство есть особый способ территориальной организации населения, и вопрос заключается в том, что составляет эту особенность. В современной теории права ответ на этот вопрос может быть найден через противопоставление государственного и негосударственного состояний общества. С XIX в., когда немецкий философ Г. В. Ф. Гегель предложил концепцию гражданского общества как логически и фактически предшествующую и сопутствующую государственному бытию общества, именно эта концепция стала основной в характеристике социума, состоящего, согласно классической гегелевской схеме, из семьи, гражданского общества и государства. Под гражданским обществом Гегель понимал объединение частных лиц, соединенных между собой общими интересами, потребностями и общей деятельностью по реализации этих интересов. Но понимая, что своих интересов ему не удастся реализовать без взаимодействия с другими, индивид вынужден с ними сотрудничать, рассматривая их как средство для достижения своей цели. Совокупность таких индивидов и их взаимодействий образует гражданское общество.

В современной теории права принято выделять три уровня гражданского общества: 1) *воспроизводство индивидуальной личности* (сфера семьи, культуры, быта), которая есть основа и условие существования общества; 2) *производство экономических благ* (сфера экономики, объединяющая людей на основе обменных связей), в рамках которого гражданское общество способно к саморегулированию и самостоятельному определению своего развития,

правил межличностного взаимодействия, — здесь нет потребности в праве как системе установленных государством норм, поскольку гражданское общество имеет свои нормы, независимые от государства; 3) *политическая жизнь* (сфера конкуренции между индивидами за участие в общих делах, определяющих развитие общества), где отбор правящих элит осуществляется по тем же законам, что и экономическое взаимодействие, — механизм спроса и предложения позволяет населению на открытых и честных выборах выбрать ту программу и идеологию, которая будет считаться лучшей для общества.

ВАЖНО!

Для гражданского общества характерны прежде всего независимость экономики от политики и идеологический плюрализм.

Схожее, но содержательно отличное обоснование государственной власти дается в концепции правового государства, которая возникла примерно в то же самое время, что и концепция гражданского общества. Задачей второго мыслилось сдерживание вмешательства государственной власти в сферу личной инициативы граждан, тогда как задача первого состояла в определении правомерного характера властвования, установления справедливого порядка регулирования. В современной правовой теории выделяется несколько показателей, или признаков, правового государства: 1) законы должны соответствовать требованиям свободы и равенства, не нарушать естественных прав человека; 2) законы должны выражать волю народа и исходить от него — прямо (референдум) или косвенно (парламент и прочие выборные органы); 3) органы государственной власти должны создаваться на основе конституции; 4) в организации государственной власти должны быть обеспечены разделение властей и независимость суда; 5) отношения между государственной властью и гражданами строятся на основании закона.

В вопросе о сущности государства исследователи часто обращаются к вопросу о его функциях. Если государственная власть претендует на управление общими делами, то за ней можно предположить стремление устанавливать и общие параметры социального взаимодействия, интегрировать общество, организовывать перераспределение благ, определять общие цели развития. Применительно к этим основным задачам государственной власти обычно используется термин «функции» (по определению Г. Еллинека, внешнее проявление свойств, позволяющее выявить социальную сущность явления). Список функций государства варьируется в зависимости от идеологических воззрений. Английский экономист А. Смит исходил из минимального набора функций, т.е. из того, что общество способно к самоорганизации, что

государству лучше сохранять систему естественной свободы везде, где это возможно, и не вмешиваться в естественный ход вещей, которым руководит невидимая рука рынка. Государство — это ночной сторож, который призван к выполнению трех основных функций: ограждение общества от насилия, защита членов общества от несправедливости и содержание общепользных учреждений (невыгодных частным лицам, но выгодных всему обществу). Другой экономический подход — это государственный активизм, защищаемый Дж. Кейнсом и другими сторонниками широкого государственного регулирования: государство должно вмешиваться в социальную и экономическую жизнь, предотвращая дисбалансы и кризисы через поощрение здоровой и процветающей экономики (достигаемой за счет дифференциации налогов, поддержки путем размещения госзаказов и других административных методов). Таким образом, хотя бы на этом примере мы видим, что в вопросе о функциях государства могут иметь место значительные расхождения даже у мыслителей, принадлежащих к одному и тому же обществу. Не говоря уже о том, что такие функции значительно варьируются в зависимости от типов цивилизаций, исторических эпох, способов ведения хозяйства.

ВАЖНО!

Для правового государства характерны особые требования к процедуре принятия законов (согласно принципам равенства и справедливости, от имени народа, с соблюдением конституционного порядка) и к организации государственной власти (на основе разделения властей и независимости суда, с обеспечением участия населения).

1.3. Форма государства: формы правления, государственного устройства, политический режим

В теории права есть два основных понятия, которые характеризуют структуру политических институтов общества. **Форма государства** — это понятие, которое *характеризует связь индивидов, социальных групп и структур в политическое целое, называемое государством*. Согласно общему философскому определению формы под ней принято понимать упорядоченное содержание некоего явления, или внешнее содержание элементов и процессов, образующих то или иное явление. Применительно к форме государства эту дефиницию можно транслировать следующим образом: *устройство государства, выражающееся в характере взаимоотношений между субъектами политического действия в процессе управления общественными процессами, в способах организации высших органов политической власти и в территориально-поли-*

тической делении государства. Эти три основные составляющие дефиниции формы государства отражают три ее основных измерения — форму государственного устройства, форму правления и форму политического режима.

Другое измерение, характеризующее **структуру государства**, — это понятие «механизм государства», которое указывает на гораздо более узкий круг явлений, чем понятие «форма государства». Под механизмом государства можно понимать последовательность состояний и процессов, определяющих деятельность государственных органов.

ВАЖНО!

Механизм государства характеризует динамическую структуру деятельности государственной власти, посредством которой эта власть реализует свои компетенции и функции.

Основным элементом в механизме государства является орган, который можно определить как звено в системе государственного управления, обладающее властными полномочиями в той или иной сфере деятельности государства.

Элементами формы правления являются: 1) описание системы высших органов государственной власти; 2) порядок назначения и смещения с высших государственных постов; 3) длительность полномочий; 4) взаимоотношения власти с населением, степень участия народа в формировании власти.

Согласно наиболее распространенному воззрению в **монархии** верховная власть принадлежит одному лицу пожизненно и передается по наследству. Признаками монархии считаются: 1) единоличность и пожизненность правления; 2) наследственный порядок передачи власти; 3) формальная независимость власти правителя от народа — монарх царствует по своему праву, его власть не производна от народного согласия и выбора; 4) сакрализация власти и/или личности правителя; 5) отсутствие юридической ответственности монарха. Перечисленные признаки весьма условны и не распространяются на все известные в истории монархические государства, но они характеризуют этот идеальный тип государственного устройства. Есть различные варианты классификации монархии в зависимости от исторических особенностей ее развития: средневековая, древневосточная, сословно-представительская, конституционная и пр. Наиболее известно деление монархий на абсолютные и ограниченные. Для первых характерно сосредоточение компетенции по принятию наиболее важных политических решений в руках монарха — существующие при нем представительные органы выполняют зачастую консультативную функцию, либо их решения не являются окончательными. Разумеется, в руках

правителя не сконцентрирована вся власть, поскольку такое вряд ли возможно на практике, его власть скорее характеризует юридическая способность бесконтрольно вмешиваться в дела других государственных органов. Что касается ограниченных монархий (суть которых, как следует из названия, в ограниченности прерогатив короны), то в их числе выделяются: 1) парламентская, где правительство образуется парламентом и подчиняется только ему в том смысле, что члены правительства не несут политической ответственности перед монархом, хотя формально они могут утверждаться им или же корона может инициировать в парламенте вопрос об отставке правительства; 2) дуалистическая, для которой свойственно разделение законодательной и исполнительной властей соответственно между парламентом и монархом — здесь правительство подчинено монарху, парламент лишь косвенно влияет на ход исполнения законов.

Для **республиканской формы правления** в современных государствах характерно то, что власть рассматривается в ней как принадлежность народа, формально она производна от народного согласия и должна осуществляться выборными органами власти. Отсюда следуют и требования к такой форме правления — власть должна быть разделена во избежание ее узурпации отдельными лицами (с этим связана концепция разделения властей), а население должно участвовать в государственном управлении. Здесь также выделяются различные исторические типы республик, но наиболее важным представляется деление республик с точки зрения того, кому принадлежит высшая власть в государстве. Выделяются такие типы республик, как: 1) парламентская, которая характеризуется верховенством законодательной власти, формированием правительства через парламент, его подотчетностью парламенту, зависимым положением президента, который назначается и может быть смещен парламентом; 2) президентская, где правительство назначается президентом, который по статусу является главой правительства и избирается на прямых всеобщих выборах; 3) смешанная, несущая в себе элементы президентской, но где глава государства и глава правительства — это разные органы.

Формы государственного (территориально-политического) устройства проявляются в порядке формирования центральных и региональных органов государственной власти и распределения между ними ключевых полномочий. Основными формами здесь считаются федерация и унитарное государство. Федерация предполагает, что субъекты обладают особым государственным статусом, у них есть исключительная сфера ведения и компетенции.

Среди признаков федеративного государства можно выделить: 1) двухуровневую систему государственной власти — действуют две (или более) независимые друг от друга иерархии власти в центре и в регионах; 2) законодательные органы субъектов федерации наделены учредительной властью, т.е. способностью принимать конститутивные акты, формирующие основы политического и правового устройства регионов; 3) существует несколько соподчиненных друг другу, но процедурно (по порядку принятия и реализации решений) независимых правопорядков (центральной власти и региональных правопорядков), где приоритет в случае коллизии, как правило, принадлежит актам федеральных властей; 4) принцип территориального единства и запрет сепаратизма. Все иные государства, которые не являются федеративными, признаются унитарными.

В теории государства разделяются понятия «федерация» и «конфедерация»: первое принято использовать для обозначения единого составного государства, а второе — для описания объединения независимых государств. Под конфедерацией понимается не отдельное государство, а союз государств, который образуется на основе договора между ними. Признаками конфедерации являются: 1) сохранение за каждым из составных государств суверенитета; 2) составные государства имеют право на сепаратизм; 3) решения союзной власти, как правило, не имеют прямой силы на территории государств и не могут действовать без согласия составных государств; 4) государства имеют право нуллификации, т.е. лишения юридической силы актов и решений союзной власти на своей территории; 5) в конфедерациях нет единого гражданства; 6) как правило, парламент, глава союза не избираются путем прямых выборов, а занимают должности по назначению.

Еще одно проявление формы государства связано с характеристикой способов осуществления государственной власти или политики. Этимологически термин «политика» имеет значение искусства управления обществом. Это проявление изучается через категорию политического режима, под которым понимается структура взаимодействия политических сил общества, совокупность приемов для обретения, осуществления и удержания политической власти, достижения политических целей.

ВАЖНО!

Политический режим, характеризующий способы осуществления политической власти, имеет следующие показатели: 1) степень участия населения в формировании государственной власти; 2) соотношение прав граждан и политических возможностей государства (ограниченность последних первыми, либо наоборот), гарантированность основных прав и свобод; 3) прозрачность деятельности государственного аппарата,

возможность критики такой деятельности, идеологическая свобода.

Среди политических режимов по названным критериям выделяют три основных: *демократический*, *тоталитарный* и *авторитарный*.

Под **демократией** понимается политическая структура, основанная на общественном согласии, для которой характерна монополизация власти; это — правление большинства, связанное законом (правом) и ограниченное правами меньшинств. Признаками демократии являются: 1) наличие представительских органов власти; 2) гарантии участия индивидов и их образований в политической деятельности; 3) свобода экономической деятельности; 4) юридические и фактические гарантии прав и свобод личности; 5) разделение властей в государстве; 6) политический плюрализм; 7) правовые методы разрешения политических конфликтов.

При **авторитарном политическом режиме** имеет место монополизация политической власти со стороны отдельных лиц или партий. В качестве признаков авторитаризма выделяются: 1) полный или частичный запрет оппозиции; 2) чрезмерная централизация власти; 3) отсутствие возможности политической конкуренции, закрытость каналов политического дискурса; 4) нарушение основных прав и свобод личности.

Тоталитаризм является крайней формой авторитарного режима, которая предполагает полный контроль государства (партии) над обществом. Этот термин был введен итальянскими фашистами, которые выводили этот термин из идеала тотальности, цельности народа и его единства с государством. В теории государства выделяют следующие признаки тоталитаризма: 1) единая официальная идеология, обязательная для всех; 2) монополизация власти одной партией, контроль над государством со стороны такой партии; 3) стремление к полному или преимущественному контролю над сферой личной свободы индивидов; 4) монополизация каналов коммуникации, включая СМИ; 5) полный или частичный контроль над экономической деятельностью; 6) массовый террор.

1.4. Право: сущность и отношение к другим социальным регуляторам

Обычно термином «право» обозначают обязывающие людей предписания (нормы), которые обеспечивают требуемое ими поведение санкцией (угрозой принуждения). В таком обязывании можно видеть сущность права в первом приближении. Но есть другие нормы, что обязывают людей к некоему поведению

(морали, религии, этикета и пр.); эти нормы также имеют санкции (их нарушение влечет неблагоприятные последствия: осуждение, исключение из круга общения, принуждение и т.п.). Нужно также учитывать, что наряду с нормами, обеспечиваемыми государственным принуждением (государственно организованное право), есть нормы, которые существуют вне зависимости от государственной защиты.

ВАЖНО!

В правоведении принято разделять закон, *lex* (государственно организованное право), и собственно право, *ius*, к которому наряду с законом относятся также и негосударственные правопорядки (обычное, каноническое право, «мягкое» право и пр.).

С формальной точки зрения к числу общих черт государственных и негосударственных правовых порядков относятся следующие: 1) правовые предписания и сопутствующие им санкции формулируются органами, специально определенными для этого в силу существующего социального порядка, тогда как неправовые нормы, как правило, формируются либо спонтанно в процессе социального взаимодействия, либо сознательно и намеренно, но их создатель не наделен заранее формальной компетенцией на их создание и изменение; 2) процесс наложения санкций в праве заранее определен и нормативно регламентирован, тогда как санкции за нарушение неправовых норм обычно применяются стихийно, их содержание и пределы формально не регламентированы; 3) в обществе есть органы (особые группы лиц и организации), которые имеют формально регламентированную компетенцию изменять нормы права, тогда как неправовые нормы изменяются в ходе социальной эволюции.

С содержательной (материальной) точки зрения правовые нормы могут рассматриваться как: 1) модальные правила (запреты, разрешения или дозволения); 2) отражающие социальный интерес, т.е. устанавливаемые в интересах всего общества и, в этом смысле, в публичных интересах; 3) имеющие действие (эффективность) в обществе и значимость для него; 4) связывающие обязанности одних лиц с правами других лиц на применение (инициацию процесса применения) санкций; 5) предполагающие наличие специальных форм и процедур для своего создания, применения и изменения. Как дополнительный критерий можно указать на особый язык, стиль документов, приемы и правила аргументации, которые характеризуют отличие правового регулирования от иных социальных регуляторов.

Право не является закрытой системой, т.е. между правом, моралью, этикетом и прочими регуляторами общественных отношений нет непроходимых границ: на практике они, как правило, тесно

связаны (применение права часто фактически или даже нормативно зависит от моральной оценки — к примеру, сделки, противоречащие нравственности, злоупотребление правом и пр.).

С одной стороны, *у права есть формальная* (в смысле единства структуры, иерархичности строения, наличия формальных границ, замыкающих принципов и пр., что отличает правовой порядок от порядков религиозных, этических) *и процедурная* (наличие особых процедур, правил принятия и применения права) *автономия*. С другой стороны, это не исключает пересечения в общественной жизни права и других социальных явлений, размытость границ самого права, его взаимодействие с другими регуляторами при определении должного поведения людей.

1.5. Источники права

Структура правовой действительности характеризуется через описание принятых в том или ином правопорядке способов выражения и закрепления норм. Эта проблема обсуждается под рубрикой источников права. Сам по себе вопрос о том, является ли некая форма выражения правил поведения источником права, по сути, означает вопрос о том, могут ли правовые нормы быть зафиксированы в форме обычая, прецедента и т.п. Тем самым проблема источников права отсылает нас к юридической практике, в которой эта проблема преимущественно и решается, поскольку далеко не во всех правопорядках позитивное право устанавливает список и иерархию источников. По времени их возникновения в истории источники права можно расположить в следующей последовательности.

1. **Обычай**, под которым принято понимать *правила поведения, обретающие обязывающую силу в результате постоянного и единообразного повторения их на практике*. Точнее, результатом такого повторения будет закрепление у участников правопорядка общего убеждения в обязательности этих правил из-за их древности, повторяемости, самоочевидности, полезности и т.п.; именно это убеждение (*opinio necessitatis*) является источником обязывающей силы обычая. Вмешательство государства и признание им обычая не имеет решающего значения для решения вопроса о существовании обычая, хотя такое признание во многих правопорядках, разумеется, может сделать обычное право более эффективным. Для признания обычая правовым достаточно того, чтобы нормы, фиксируемые обычаем, признавались общеобязательными и влекущими юридические последствия в том или ином правопорядке. Существуют различные определения обычая. К примеру,

ст. 5 ГК РФ определяет обычай как сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. В теории права выделяется несколько признаков обычая. Так, английский правовед У. Блэкстон указывал на следующие: 1) древность — обычай должен существовать с незапамятных времен; 2) непрерывность — отсутствие перерыва в применении; 3) добровольность — формирование обычая в результате мирного согласия людей; 4) общая убежденность людей в обязательности соблюдения обычая; 5) определенность содержания обычая; 6) согласованность обычаев между собой в рамках одного правопорядка; 7) разумность обычая, т.е. его соответствие требованиям здравого смысла. Обычай может занимать различные места в нормативной правовой иерархии в зависимости от того, как устроен правопорядок. Так, в России обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются (ст. 5 ГК РФ), что демонстрирует их подчиненное по отношению к закону отношение.

2. **Прецедент**, т.е. *решения юрисдикционных органов* (прежде всего судов, но не только — в теории наряду с судебным выделяется также административный прецедент), *имеющие обязывающую силу при решении схожих дел в будущем*.

Сущность прецедента заключается в том, что он создает норму права (конститутивная теория), либо же только провозглашает уже существующие нормы (декларативная теория), либо же прецедентное решение суда не содержит в себе норм права, обязывающих последующие суды, а лишь служит приемом аргументации. Далеко не каждое судебное решение является обязательным для последующих судей — в прецеденте различаются *ratio decidendi* (решающий аргумент, обязательный для учета в других делах) и *obiter dictum* (попутно сказанное, т.е. не являющиеся решающими аргументы и факты по делу). Среди английских правоведов имеют место различные мнения о том, как определять *ratio decidendi* в судебном решении — оно не выделяется самим судьей в решении, а находится юристами уже потом. Следует учитывать, что в английской доктрине выделяются не только обязательные (связывающие последующих судей), но и убеждающие (не имеющие нормативной силы) прецеденты. Также судья может отказать в применении прецедента, если установит его неразумность, недобросовестность постановившего прецедентное решение судьи. И, разумеется, применяя технику сходств и различий, судья может на свое усмотрение решать, какова степень своеобразия рассмат-

риваемого им дела по сравнению с прецедентным делом. Вопрос о соотношении закона и прецедента в Англии и особенно в США также является неоднозначным: с одной стороны, закон может отменить правило прецедентного права и ввести новое, с другой — закон будет действовать в той интерпретации, которая ему дана в судебных решениях.

3. Правовая доктрина, т.е. *научные и практические труды, в которых изложены являющиеся обязательными мнения правоведов по тем или иным вопросам*. В различных правовых порядках степень обязательности таких мнений различна. Так, в Древнем Риме мнение юристов было столь же значимо, как и закон — именно мнение уважаемого юриста, даваемое по некоему юридически значимому вопросу, в конечном счете решало судьбу соответствующего дела в суде. Большим авторитетом доктрина пользуется в Англии, где апелляция к мнениям Блэкстона, Гленвилла и других знаменитых правоведов может иметь юридическое значение для убеждения суда в существовании прецедента, его содержании, истинном смысле. Можно также отметить роль фикха в мусульманском праве — доктрины, сформированной богословами, — именно фикх чаще всего является источником для нахождения применимой нормы права (прямые ссылки на Священное писание обычно не практикуются).

4. Священные книги, т.е. *религиозные тексты, в которых содержатся правовые нормы, применяемые в судебной и иной юридической практике*. Такие тексты в религиозных правовых системах могут иметь юридическую силу, равную или даже превосходящую силу закона. Такие книги, как правило, являются основным источником канонического и иного религиозного права.

5. Нормативный правовой акт (закон в широком смысле) — *официальный письменный акт, принятый органом государственной власти в особой форме и содержащий абстрактные нормы*. Выделяются: 1) *законы* в собственном смысле — принятые законодательным органом власти и обладающие высшей силой нормативные правовые акты; 2) *подзаконные акты*, принятые незаконодательными органами власти во исполнение законов; 3) *делегированное законодательство* — нормативные правовые акты, принятые органами исполнительной власти на основании частичной передачи законодательным органом своих функций.

6. Нормативный договор — *соглашение между субъектами права, в котором содержатся нормы права*. Чтобы некое соглашение могло порождать нормы права, такая способность должна быть предусмотрена соответствующим правовым порядком (национальным или международным). В качестве примера из российского права

можно привести Федеративный договор от 31 марта 1992 г. «О разграничении предмета ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации», трехсторонние тарифные соглашения и пр.

Иногда выделяют такой источник права, как *принципы права*. Даже с учетом их важности в юридической практике, самостоятельным источником они не являются, так как для своего юридического существования нуждаются в позитивации в форме иного источника: доктрины, прецедента, закона и пр.

1.6. Понятие и структура нормы права

Норма права зачастую признается в качестве исходного элемента правовой действительности. По своей сущности любая социальная норма — это модальное правило, устанавливающее меру должного поведения под угрозой санкции. Этим социальные нормы отличаются от технических норм, которые устанавливают меру необходимого поведения, с нарушением которых связана не санкция, а причинно-следственное действие законов природы. Логическая структура социальной нормы может быть описана с помощью высказывания «если..., то...». В некоторых социальных нормах и во всех правовых нормах добавляется еще один элемент, и высказывание имеет вид «если..., то..., иначе...». Первый элемент этой цепочки называется **гипотезой**, т.е. указанием на *условия действия правила поведения*. Вторым элементом — это *само правило поведения, которое требуется от адресата нормы*; такое правило поведения в структуре нормы называется **диспозицией**. Последний элемент нормы — **санкция**, которая *указывает на вменение ответственности адресату в виде применения к нему неблагоприятных последствий* (лишения имущества, свободы и пр.). Этот элемент представляется необходимым ввиду того, что правовая норма не является простым модальным высказыванием (предписанием должного поведения), как нормы морали или религии, но в отличие от этих норм связывает нарушение предписания с прямыми или косвенными последствиями, применяемыми органами или лицами, уполномоченными на это правовым порядком.

ВАЖНО!

Норму права следует отличать от индивидуальных правоприменительных актов (постановления следователя, решения суда и пр.), которые также вменяют ответственность определенным адресатам, но не обладают свойствами нормативности (неперсонифицированностью, неоднократностью применения).

В теории эти индивидуальные акты также могут называться нормами — например, Г. Кельзен проводил деление между общими (абстрактными) и индивидуальными (конкретными) нормами права. Важно принимать во внимание, что правовая норма не дается в готовом виде в тексте закона и в этом смысле правоведы проводят различие между нормой права (логической связкой между условием, самим правилом и санкцией за его нарушение) и статьей закона (части правового текста, которая формулирует волеизъявление законодателя). Далеко не всегда норма права совпадает со статьей закона, и нередко юристы находят элементы нормы в разных частях закона или даже в разных законах. Поэтому норма права не задана в правовых текстах, а является результатом реконструкции правовых текстов юристами.

1.7. Толкование права

Описанная выше реконструкция нормы права не является автоматическим, механическим процессом и допускает известную свободу усмотрения для юриста. Основной момент правоприменения заключается в нахождении смысла правового текста (высказывания) и конструировании нормы права (элементов ее логической структуры) на основании выявленного смысла. Этот процесс называется толкованием права и имеет два аспекта: внутренний — уяснение смысла правового текста самим субъектом толкования и внешний — разъяснение этого смысла другим лицам. В зависимости от результатов подобного разъяснения можно выделить **казуальное** и **нормативное толкование**. В первом случае *разъяснение субъектом толкования выявленного им смысла правового текста имеет значение только для отдельно взятого дела, казуса, тогда как во втором случае правопорядок придает такому разъяснению общеобязательность*, т.е. распространяет его на неопределенное множество подобных случаев. Выделяют также такую разновидность толкования, как **аутентичное толкование**, которое *дается правотворческим органом, который принял толкуемый акт*.

В зависимости от способов толкования выделяют: 1) **филологическое**, которое предполагает *уяснение смысла правового текста через анализ использованных в нем слов (их значений) и грамматических конструкций*; 2) **историко-политическое**, при котором *смысл текста выявляется через исследование обстоятельств, сопутствовавших его принятию*; 3) при **функциональном** во внимание принимается *цель соответствующего правового текста и его смысл устанавливается с учетом выявленной цели*. Часто выделяется

также 4) **систематическое** толкование, *предполагающее выявление смысла правового текста через изучение его связей с другими текстами и нормами, установление смысла текста с учетом его места в системе права*. Хотя применительно к этому «системному» аспекту речь идет не столько о приеме толкования, сколько о требовании, предъявляемом к результатам толкования, — толкование не должно приводить к появлению в правопорядке противоречащих друг другу норм права. В зависимости от объема результатов толкования выделяются: 1) **буквальное** — если логический смысл текста и содержащихся в нем терминов остается неизменным; 2) **ограничительное** — если смысл текста и терминов суживается (например, толкование статьи СК РФ об обязанности родителей содержать своих детей приводит к выводу, что под «детьми» имеются в виду только несовершеннолетние); 3) **расширительное** — если смысл текста и терминов наделяется большим объемом, чем в обыденном и профессиональном языке (например, толкование статьи Конституции РФ, предписывающей гражданам соблюдать законы, может привести к реконструкции нормы, согласно которой не только граждане, но и иностранцы, лица без гражданства на территории России должны соблюдать не только законы, но также и иные нормативные правовые акты).

1.8. Структура и систематизация права

В юриспруденции выделяют ряд измерений права, которые характеризуют структуру нормативной правовой сферы.

Во-первых, это деление между объективным и субъективным правом. Под **объективным правом** понимается *общая мера дозволенного поведения в том или ином правопорядке*. Такая мера установлена для всех и действует вне зависимости от усмотрения индивидов — например, правила правосубъектности, конституционный статус лица, которые не могут быть изменены по решению субъекта. **Субъективное право** *обозначает меру возможного, дозволенного поведения, которая закреплена нормами права за субъектом и которая дает ему возможность выбора между различными вариантами поведения* (например, право собственности на отдельные предметы, которым субъект может распорядиться по своему усмотрению). Субъективное право предполагает наличие у субъекта: 1) правомочия на выбор, на свободу своего собственного поведения; 2) на поведение обязанного лица (чья обязанность коррелирует с правом субъекта); 3) на обращение за правовой защитой (право на иск и т.п.).

ВАЖНО!

Субъективное право соотносится с понятием юридической обязанности, которая обозначает меру должного поведения, установленную правовой нормой. Обязанность реализуется в следующих формах: 1) воздержание от запрещенных действий; 2) совершение предписанных действий; 3) претерпевание мер юридической ответственности, т.е. негативных следствий применения санкции правовой нормы к нарушителю.

Другое важное деление, существующее в правоведении со времен римских юристов, основано на различиях между публичным и частным правом. Смысл такого деления, вложенный в него еще римскими юристами, заключается в обеспечении простора для личной инициативы, в указании пределов вмешательства общества в индивидуальную свободу (частное право). Границы частного и публичного права условны, они формируются по мере развития самого права и юридической доктрины, оказываются подвижными, зависимыми от политики и идеологии. Выделяется несколько вариантов классификации, но основным считается идущее еще от римских юристов (Ульпиан) разграничение, согласно которому публичное право относится к положению государства, а частное относится к пользе отдельных лиц. Таким образом, основной критерий — направленность правового регулирования на общее благо или же на благо индивидов. В европейской правовой традиции это деление права исторически связано с рецепцией римского права, которая привела к формированию особого корпуса норм, заимствованных или основанных на римском праве. Эти нормы регламентировали преимущественно те вопросы статуса лиц, имущественного оборота, собственности, обязательств, что получили название частного права. Публичное право охватывало все то, что выходило за пределы частного права и регламентировалось напрямую государством и его законами: уголовное, административное право и прочие области. Этим объясняется то, что в Англии и некоторых других странах, где не было рецепции римского права, деление права на частное и публичное неизвестно.

Необходимо также упомянуть о делении права на **материальное** и **процессуальное**. К числу норм первого относятся: 1) *те регулятивные предписания, которые устанавливают статус субъектов права, их права и обязанности*; 2) *охранительные нормы (например, нормы уголовного кодекса), обеспечивающие действие регулятивных предписаний*; 3) **процедурные правила, устанавливающие порядок реализации регулятивных предписаний** (например, закон о порядке государственной регистрации имущества).

ВАЖНО!

К числу процессуальных норм относятся те, которые устанавливают судебный и административный порядок реализации санкций правовых норм или защиты интересов.

Следующий аспект, который характеризует структуру права, касается единства и дифференциации правовых норм. В отечественной юриспруденции для обоснования единства права многими правоведами используется теория систем, с помощью которой это единство объясняется как неотъемлемое свойство права как системы, как его системность. Выделяются две системы: система права как единство объективного права и правовая система как единство правовой действительности — это деление производно от усвоенного в советской юриспруденции узкого и широкого понимания права. Если к элементам системы права (к праву в узком смысле) относят все действующие в правовом порядке нормы права, то к элементам правовой системы относятся все социальные явления и факты, имеющие отношение к праву: наряду с правовыми нормами также правосознание, правоотношения, правовая идеология и другие явления, входящие, по мнению того или иного автора, в правовую действительность. Помимо этих двух систем выделяется также система законодательства, которая характеризует внутреннюю структуру организации актов законодательства.

Правовой материал (как законодательный, так и иной) делится юристами и правоведами на отдельные блоки для удобства работы с ним. Такое деление на блоки, разделы, отрасли складывалось исторически в разных правовых порядках с учетом местных особенностей и развития юридической техники. Фактически, такие деления основаны на явной или подразумеваемой конвенции (соглашении) представителей юридической профессии и науки о критериях и способах организации того правового материала, с которым они работают, о выработке принципов, с помощью которых обеспечивается регулирование в той или иной сфере. В отечественной теории права считается, что общественные отношения, различные по своему содержанию (имущественные, семейные, управленческие...) образуют различные предметы правового регулирования, которым свойственны особенности и специфика каждого из видов общественных отношений. Каждая отрасль права в этом смысле имеет свой предмет, регулирует свой вид общественных отношений, наличие предмета — решающий критерий существования отрасли права. Эта внедренная в конце 1930-х гг. идея была дополнена в 1950-х гг. критерием метода правового регулирования, который означал, что особенность каждой отрасли задана не только особыми общественными отношениями, но также и особенностью

приемов правового воздействия на такие отношения. Выделялись два основных метода — императивный (централизованное воздействие, запрет на изменение правовых предписаний обычными субъектами) и диспозитивный (децентрализованное воздействие, дозволение такого изменения), а каждую отрасль, как предполагалось, характеризовало, наряду с предметом, особое сочетание этих двух методов (ведь в чистом виде ни в одной из отраслей они не встречались). В рамках этой схемы, соответственно, выделяются отрасли, которая включает в себя нормы, регулирующие особый вид общественных отношений с помощью «специфического сочетания приемов и способов воздействия», и институт, содержащий нормы, регулирующие особый подвид (особую сферу) отношений. В качестве производных делений рассматриваются также подотрасли и подинституты, которые охватывают менее обширные участки общественных отношений.

Структура нормативного правового материала как способ внешнего выражения права в его источниках порой оказывается несовершенной либо может устаревать с развитием социальных отношений. Поэтому перед юристами нередко встает задача упорядочения этой структуры — эта задача рассматривается под рубрикой систематизации права. Разумеется, если понимать право в «широком смысле» как правовую действительность, то оно является целостным социальным явлением и не нуждается в систематизации (упорядочивании). С этой точки зрения упорядочивание структуры касается только внешних форм выражения права, т.е. его формальных источников (законов, обычаев, прецедентов...), и применительно к систематизации права речь идет только о праве в «узком смысле», а саму данную деятельность в связи с этим обычно называют «систематизацией законодательства». Такой термин не представляется удачным, поскольку упорядочивать можно не только нормы законодательства, на что указывают многочисленные сборники обычного права или прецедентов; поэтому мы используем именно термин «систематизация права» с вышеуказанным уточнением. В этом отношении важно заметить, что систематизация права, как правило, не ведется на уровне всего правопорядка, а касается отдельных его блоков — отраслей, институтов и пр.

Среди приемов систематизации выделяются: 1) **инкорпорация**, т.е. *объединение правовых текстов в определенном (хронологическом, алфавитном или ином) порядке без изменения содержания этих текстов*, при этом нормативные правовые акты, включенные в инкорпорированные сборники, не теряют своей юридической силы; 2) **консолидация**, которая подразумевает, что *правовые тек-*

сты, содержащиеся в различных актах, без изменения их содержания (либо такое изменение является минимальным) объединяются в один нормативный правовой акт, утверждаемый правотворческим органом, при этом старые нормативные правовые акты теряют свою силу; 3) **кодификация** — это способ правотворчества, при котором правовые тексты, содержащиеся в различных нормативных правовых актах, перерабатываются с изменением их содержания, и вместо этих правовых актов принимается один укрупненный нормативный правовой акт (кодекс, устав и пр.), частично включающий в себя прежние правовые акты.

1.9. Действительность и действие права

Под термином «действительность» обычно понимается окружающая реальность, фактически существующее бытие. В таком смысле этот термин иногда употребляется и в правоведении (к примеру, в словосочетании «правовая действительность»), но это его значение не является главным. Основное значение термина «действительность» в правоведении указывает на обязывающую, юридическую силу правовых установлений, на их способность связывать волю субъектов права обязательными предписаниями. В этом отношении юристы говорят о действительности норм права, о недействительном или действительном договоре и т.п. Применительно к нормам права указание на их действительность может означать: 1) принадлежность нормы права к данному правопорядку; 2) обязанность субъектов правопорядка подчиняться норме права; 3) обязанность компетентных органов правопорядка применять норму права. Эти три момента, как правило, совпадают, и тогда юрист может говорить о норме права, что она действует, обладает юридической действительностью.

ВАЖНО!

От термина «действительность» следует отличать схожий, но содержательно другой термин — «действенность», который указывает на эффективность нормы права или всего правопорядка, его реальную способность подчинять своим правилам поведение субъектов.

В теории права выделяются такие основные параметры действительности норм права, как их действие во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Время начала и прекращения действия нормативного правового акта может определяться самим этим актом. Если в законе или другом нормативном акте такое время не указано, то применяются общие правила российского правопорядка, которые состоят

в следующем. Законы вступают в силу по истечении 10 дней со дня их официального опубликования (в «Российской газете», «Собрании законодательства Российской Федерации», «Парламентской газете» или на «Официальном интернет-портале правовой информации» (www.pravo.gov.ru)). Указы и иные акты Президента, имеющие нормативный характер, вступают в силу по истечении семи дней после официального опубликования. То же самое касается постановлений Правительства, затрагивающих права, свободы и обязанности человека. Все остальные постановления Правительства могут действовать с момента их подписания. Есть специальные сроки вступления в юридическую силу технических регламентов (шесть месяцев после опубликования) и других нормативных правовых актов. Если юридическая действительность нормативного правового акта ограничена сроком или наступлением некоего события, то такой акт теряет силу в соответствующий момент. Закон или иной правовой акт может утратить юридическую действительность также в случае его отмены в установленном порядке либо в результате принятия нового закона, заменяющего такой правовой акт. В правоповедении также используются такие понятия, как «ретроактивность» и «переживание закона», т.е. ситуации, в которых правовой акт соответственно распространяет действие на отношения, предшествующие моменту принятия такого акта, либо продолжает свое действие после момента отмены.

Территориальные пределы действия норм права определяются основными нормами правопорядка, к которым принадлежат эти нормы. По общему правилу акты государственно-организованного права (созданного или санкционированного государством) действуют в пределах, установленных основными законами государства. Пространственные границы действия норм права государства обозначаются в международном праве термином «территория под юрисдикцией»; эти границы могут быть шире, чем собственно государственная территория (под которой понимается территория внутри государственных границ) — например, континентальный шельф, особая экономическая зона, территории посольств и консульств, которые формально не входят в состав территории государства, но на которые распространяется его юрисдикция. Кроме того, основными законами государства и (или) нормами международного права могут устанавливаться правила экстерриториальности, т.е. действия законов государства за пределами его территории (к примеру, уголовная ответственность по российскому праву за преступления, совершенные за пределами России и направленные против ее интересов). Закон или иной правовой акт не обязательно действует на территории всего государства, пределы его

юридической действительности могут быть ограничены территорией какого-либо региона или местности.

По кругу лиц действительность правового акта распространяется на указанных в таком акте адресатов. Если такого указания в акте нет, то по общему правилу законы и другие акты действуют по отношению к лицам, находящимся на территории, на которую распространяется компетенция принявшего эти акты правотворческого органа. Например, российские федеральные законы действуют на всех лиц, находящихся на территории России, включая как граждан, так и неграждан, за исключением лиц, обладающих иммунитетом (дипломатов, глав зарубежных государств и т.п.). Основные законы государства могут предусматривать распространение действия норм права и на лиц, находящихся за пределами государства: например, российские граждане несут ответственность по законам России за преступления, совершенные за ее пределами.

Иногда может сложиться ситуация, в которой два или более правовых актов в силу их формулировок действуют одновременно, на той же территории и по тому же кругу лиц. Эти случаи называют коллизиями. В правовой доктрине выработан ряд коллизионных правил для решения подобных конфликтов правовых норм: 1) последующий закон отменяет действие предыдущего; 2) специальный закон отменяет действие общего закона; 3) вышестоящий в иерархии закон отменяет действие нижестоящего. При коллизии норм национального и международного права в большинстве правовых порядков (в том числе в России) приоритет имеет международное право.

Если в юридической практике встречается область социальной жизни, не урегулированная нормами права, юристы говорят о «пробеле». По сути, **пробел в праве** (или в законодательстве) указывает на ситуации, когда для решения некоего типичного случая нет подходящей нормы права, хотя, как кажется тому или иному лицу, такая норма должна иметь место. Принято различать **мнимые** и реальные **пробелы**. *В первом случае законодатель либо намеренно воздержался от регламентации той или иной сферы, либо эта сфера не входит в сферу правового регулирования.* О реальных пробелах юристы говорят, ссылаясь на «общую волю законодателя», который урегулировал схожие отношения, и его воля, по логике, должна распространяться и на рассматриваемые отношения. Под **реальными пробелами** понимаются также *логические дефекты норм, а также отсутствие правил, регламентирующих порядок реализации норм права.* Иногда выделяют производные пробелы, связанные с тем, что в ходе развития появляются новые отношения, связи, техно-

логии, ценности, для которых не были предназначены существующие правовые нормы. Во всех этих случаях решающим моментом остается усмотрение субъекта, толкующего право, поскольку «воля законодателя» в юриспруденции является идеальной категорией, не отражающей какое-либо реальное содержание (волю неких лиц), а правовое регулирование в реальности не обязательно подчиняется законам логики. Устранить пробел, как считается, можно путем принятия правового акта, содержащего в себе желательные нормы. Преодолеть пробел можно двумя путями: 1) аналогия закона — применение к некоему отношению норм права, регулирующих схожее отношение; 2) аналогия права — создание правоприменителем правил разрешения конкретного спора на основе принципов (духа и смысла) права.

1.10. Правоотношение и реализация права

Говоря о действительности права, наряду с юридической действительностью (обязывающей силой) права следует выделять также социальную реальность права, т.е. его фактическую реализацию в рамках правопорядка. Реализация права всегда происходит через поведенческие акты субъектов права. В теории выделяют несколько форм реализации: 1) исполнение — выполнение обязанным лицом предписанного нормой поступка; 2) соблюдение — воздержание обязанного лица от совершения поступка, запрещенного нормой; 3) использование, т.е. осуществление правомочий, предоставленных нормой; 4) применение, под которым понимается деятельность компетентных органов по властному осуществлению правовых предписаний.

Основной категорией, с помощью которой в правоведении обозначается реализация правовой нормы в социальной среде, является **категория правоотношения**. Эта категория указывает на социальную связь между субъектами права, устанавливаемую через осуществление ими своих юридических прав и обязанностей. В структуру правоотношения входят: 1) **субъекты** — лица, наделенные в правопорядке правоспособностью (под которой понимается юридическая возможность иметь права и нести обязанности, от которой следует отличать дееспособность — возможность своими действиями реализовывать свои права и обязанности, которая не является необходимым условием для участия в правоотношении); 2) **объекты** — те социальные блага, по поводу которых субъекты вступают между собой в отношение; 3) **содержание** — те соотносенные между собой права и обязанности, которые возло-

жены правопорядком на субъектов в рамках данного отношения. В зависимости от субъектного состава правоотношения могут быть **относительными** (в которых конкретизированы все субъекты) и **абсолютными** (где конкретизирована только правомочная сторона, носитель субъективного права, а обязанными являются все субъекты правопорядка).

Основанием для возникновения, изменения и прекращения правоотношений является **юридический факт**, т.е. *конкретное жизненное обстоятельство, с которым норма права связывает движение правоотношения*. В зависимости от отношения к воле участника правоотношения юридические факты делятся на: 1) **события**, которые не зависят от воли участников, и 2) **действия**, совершаемые участниками. В свою очередь, события бывают абсолютными, т.е. полностью независимыми от воли субъектов права (например, землетрясение), и относительными, которые зависят от воли субъектов, которые не являются участниками правоотношения (поджог дома третьим лицом, который приводит к возникновению правоотношений по выплате страхового возмещения).

Действия разделяются на **правомерные** (акты, специально направленные на наступление юридических последствий; и поступки, которые такой цели не имеют, но в силу норм права приводят к возникновению правоотношения) и **неправомерные**. Различают простые (состоящие из одного жизненного обстоятельства) и сложные (предполагающие юридический состав таких обстоятельств) юридические факты.

1.11. Юридическая ответственность

Неправомерное действие означает нарушение предписаний действующей правовой нормы и предполагает вменение нарушителю негативных последствий, которые называются санкцией (или наказанием). Такое вменение в правоведении рассматривается в ракурсе юридической ответственности. Термин **«ответственность»** включает в себе несколько значений, которые могут использоваться юристами в различных контекстах. Среди таких значений можно назвать: 1) необходимость давать самому себе и другим отчет в своих действиях («позитивная ответственность»); 2) совокупность прав и обязанностей, возникающих в определенной ситуации; 3) вменение лицу определенного общественного долга (включая долженствование претерпеть санкции в случае нарушения нормы); 4) наложение санкций за нарушение норм со стороны компетентных органов (привлечение к ответственности). Соответственно, *юридической будет такая ответственность*,

которая сопряжена с правовыми нормами (как нарушенными, так и устанавливающими санкции за нарушение и порядок их применения). Обычно наступление юридической ответственности связывается в доктрине с совершением правонарушения и наступлением того или иного социального вреда. Именно степень социального вреда является критерием для деления юридической ответственности на виды: уголовная, административная, дисциплинарная и гражданско-правовая. Нужно учитывать, что само по себе совершение правонарушения автоматически не влечет возникновения юридической ответственности, поскольку правопорядок может предусматривать основания исключения ответственности (необходимая оборона, невменяемость и т.п.) или освобождения от ответственности (амнистия, истечение сроков давности и т.п.).

От юридической ответственности, — ее сущность заключена в реализации санкции правовой нормы, а одним из основных принципов является наложение наказания только за виновные действия (хотя этот принцип и не действует в некоторых отраслях права, например, в гражданском праве), — следует отличать **меры правового принуждения**. Эти меры также *предусматривают негативные последствия для субъекта* (арест, отстранение от должности и пр.), *но не являются следствием реализации санкции правовой нормы, а их применение не связано с решением вопроса о виновности или невиновности субъекта*. Выделяют: 1) **превентивные меры**, принимаемые с целью предотвращения правонарушений или иных социально нежелательных событий (осмотр, комендантский час и пр.); 2) **пресекательные меры**, направленные на прекращение противоправных деяний и недопущение новых (арест, задержание и пр.). Иногда выделяются также **правовосстановительные меры** (наподобие взыскания алиментов или признания сделки недействительной). В правопорядке юридическая ответственность может строиться на основании определенных принципов. В российском праве к числу таких принципов относятся законность, справедливость, индивидуализация наказания и некоторые другие.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите отличия негативного суверенитета от позитивного.
2. Какие элементы в правовой норме являются необходимыми, а какие нет?
3. В чем заключается разница между судебным прецедентом и обычным судебным решением?
4. Чем казуальное толкование права отличается от нормативного?
5. Наличие каких правомочий предполагает субъективное право?
6. Что означает юридическая действительность нормы права?

Глава 2

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА. ОРГАНЫ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В результате изучения данной главы студент должен:

знать

- общие положения конституционного права;
- компетенцию органов государственной власти и местного самоуправления в сфере управления сельским хозяйством;

уметь

- оперировать юридическими понятиями и категориями законодательства, используемыми в публичном праве вообще, и конституционном в частности;
- анализировать юридические факты и возникающие в связи с ними правовые отношения;
- правильно применять правовые нормы в сфере реализации государственной политики сельского хозяйства;
- принимать решения и совершать юридические действия в точном соответствии с законом;

владеть навыками

- использования основных положений и методов конституционного права при решении социально-экономических и профессиональных задач;
 - координировать свою профессиональную деятельность в условиях рыночной экономики с учетом норм конституционного права.
-

2.1. Предмет, система и источники конституционного права

Сложнейшие задачи современного экономического развития в условиях глобальной конкуренции, повышения мирового уровня социальных стандартов требуют от государства большей гибкости и системности правового регулирования социально-экономических отношений. Это является основой конституционных предписаний, в которых запрограммированы базовые ценности полити-

ческой, экономической и социальной моделей развития общества и государства¹.

В первую очередь необходимо устанавливать и регулировать основные, фундаментальные сферы общественных отношений, исходящих из свобод человека и его экономической деятельности (правовое положение человека в обществе), организации и реализации местного самоуправления, обеспечения целостности общества на основе целостности механизмов государственной власти. Все это закрепляется конституционным правом России и находит свою регламентацию в других отраслях права.

В литературе встречается несколько трактовок конституционного права. Остановимся на трех, взаимодополняющих друг друга и наиболее полно раскрывающих представление об этом праве.

1. Конституционное право — это упорядоченная совокупность правовых норм, охраняющих права и свободы человека и учреждающих в этих целях систему государственной власти².

2. Конституционное право — это базовая отрасль национального права, которую составляют правовые нормы, учреждающие определенную систему государственной власти и местного самоуправления в целях защиты прав и свобод человека.

3. Конституционное право — определенная часть правовой системы государства, имеющая собственный предмет, метод регулирования и развитую структуру (деление на подотрасли и институты)³.

Не умаляя научной ценности и практической значимости выше представленных мнений, сформулируем собственное определение: **конституционное право** представляет собой *ограниченную систему норм, предоставляющих каждому человеку и гражданину конкретные права и свободы, создающих условия для достойной жизни и свободного развития каждого, гарантирующих единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу экономической, трудовой и иной социально значимой деятельности и устанавливающих общеобязательные правила поведения, ради соблюдения и исполнения которых, в том числе принудительного, учреждающие систему государственной власти и местного самоуправления.*

¹ Зорькин В. Д. Аксиологические аспекты Конституции России // Конституционные ценности в теории и судебной практике. М. : Институт права и публичной политики, 2009. С. 48.

² Конституционное право России в вопросах и ответах : учеб. пособие / под ред. А. В. Малько. 4-е изд., перераб. и доп. М. : Юристъ, 2008. С. 23.

³ Конституционное право России : учебник / под ред. А. Е. Постникова. М. : Проспект, 2009. С. 5.

Главная задача конституционного права — поддержание баланса в единстве и борьбе противоположностей между свободой человека и его экономической деятельностью, с одной стороны, и институтами публичной власти, необходимыми для организации и эффективного управления обществом, обеспечения единства государства, с другой стороны. Соответственно, предметом конституционного права являются:

- 1) основы конституционного строя;
- 2) правовой режим отношений между личностью и государством;
- 3) основные принципы организации местного самоуправления;
- 4) федеративное и административно-территориальное устройство РФ;
- 5) организация органов государственной власти¹.

Прежде всего, это отношения, связанные с организацией, функционированием общества и механизмом, посредством которого осуществляется регулирование всех сфер жизнедеятельности общества, поддерживается его целостность. Отношения, которые связаны с устройством государства, организацией государственной власти, всей политической системы общества, служат основой формирования совокупности норм, образующих конституционное право.

1. В *отношениях, определяющих принципы устройства государства и общества*, прежде всего, выражается качественная характеристика государства: суверенитет, форма правления, форма государственного устройства, субъекты государственной власти и способы ее реализации, т.е. общие основы функционирования всей политической системы общества. Единые основы экономической системы: установление допустимых и охраняемых государством форм собственности, гарантий защиты прав собственников, способов хозяйственной деятельности, охраны труда, провозглашение определенной системы обеспечения социальных потребностей членов общества в области образования, культуры, науки, охраны природы, здоровья и т.п. основополагающие общественные отношения, определяющие устройство государства, общества, и закрепляющие их нормы в гл. 1 Конституции РФ, обобщаются понятием «основы конституционного строя».

2. *Отношения, закрепляющие целостность общества*, которое не может существовать как единый организм без единых основ правового статуса членов общества, без его взаимосвязей с государством и гражданином. Отношения между людьми, которые

¹ Анисимов Л. Н. Конституционное право России : учебно-метод. материалы и программа. М. : Юстицинформ, 2006. С. 3.

составляют сущность каждого общества, касаются всех сторон его жизнедеятельности, очень многообразны по своему характеру, отвечают обстоятельствам, в силу которых они возникают, допустимой мере воздействия на них государства, права. Именно эти отношения и являются исходными для всех остальных общественных отношений между людьми, определяют положение человека в любых его общественно значимых связях. Конституционные нормы, регулирующие эти отношения, закреплены в гл. 2 Конституции РФ.

3. *Отношения, закрепляющие федеративное устройство государства* и определяющие его принципы, с объективно существующей широкой сферой отношений между федерацией и ее субъектами. Урегулирование этих общественных отношений составляет важное условие обеспечения целостности и единства государства, обоснованных реальными потребностями разграничения предметов ведения и полномочий между федерацией и ее субъектами. Данные отношения тоже входят в предмет конституционного права. Нормы, регулирующие указанные отношения, содержатся в гл. 3 Конституции РФ.

4. *Отношения, определяющие общие принципы устройства и организации системы государственной власти и системы местного самоуправления*, формируют совокупность норм, регламентирующих статус и виды органов государственной власти, в том числе законодательной, исполнительной и судебной, порядок их образования, компетенцию, формы деятельности.

Особенность предмета конституционного права состоит и в том, что конституционно-правовое регулирование общественных отношений в различных сферах жизни, охватываемых данной отраслью права, неодинаково. Скажем, в одних сферах жизни общества нормы конституционного права регулируют лишь основополагающие отношения, т.е. те, которые предопределяют содержание всех остальных отношений в соответствующей сфере. Во всем объеме их регулирование осуществляется другими отраслями права¹.

Так, в сфере экономической жизни общества предметом конституционного права являются только те отношения, которые характеризуют основные начала и принципы экономики, формы собственности. В полном же объеме правовое регулирование экономических отношений осуществляется гражданским, хозяйственным, предпринимательским, финансовым и рядом иных отраслей права.

¹ Козлова Е. И., Кутафин О. Е. Конституционное право России : учебник. 5-е изд. М. : Проспект, 2012. С. 8–9.

Таким образом, **предметом конституционного права являются те отношения, которые можно назвать базовыми, основополагающими в каждой из сфер общественной жизни.** Они образуют как бы фундамент всего здания сложной системы социальных связей, подлежащих правовому воздействию. Эти базовые отношения — системообразующие, оформляющие целостность общества, его единство как организованной и функционирующей структуры, основанной на общих началах политического, экономического и социального устройства¹.

Любое право реализует определенный набор методов воздействия на общественные отношения. В рамках конституционного права реализуются методы, представляющие совокупность приемов и способов воздействия, которые базируются в основном на властно-императивном начале².

Для того чтобы это уяснить, отметим, что в целом методы конституционно-правового регулирования по характеру воздействия на предмет правового регулирования можно разделить на императивный и диспозитивный, а по содержанию — на дозволение, обязывание и запрещение.

Императивный метод реализуется в виде властных предписаний, субординации, связан с обязанностями и ответственностью, а *диспозитивный* — с равноправием сторон на договорной основе и необходимостью обеспечения координации действий.

Преобладающий метод централизованного императивного регулирования устанавливает субординационные отношения (именно так в конституционном праве описываются предметы ведения Российской Федерации, полномочия государственных органов). Либо им предписывается определенный порядок реализации прав или полномочий (например, устанавливается последовательность действий, необходимых для регистрации кандидата на выборную должность, либо определяются требования, которым должна соответствовать деятельность общественных объединений). В значительно меньшей степени в конституционном праве наблюдается реализация метода диспозитивного регулирования. В частности, Конституцией РФ и законодательством о местном самоуправлении предусматривается органам местного самоуправления самостоятельно определять их структуру³.

¹ Козлова Е. И., Кутафин О. Е. Указ. соч. С. 11.

² Биткова Л. А. Конституционное право России : учеб. пособие. М. : Изд-во РГАУ-МСХА, 2013. С. 7.

³ Конституционное право России : учебник / под ред. А. Е. Постникова. М. : Проспект, 2009. С. 9—10.