



О. В. Леонтьев

ПРАВОВЕДЕНИЕ



**УЧЕБНИК
ДЛЯ МЕДИЦИНСКИХ ВУЗОВ**

Часть 1

**Санкт-Петербург
Спецлит**

Олег Валентинович Леонтьев

Правоведение. Учебник для

медицинских вузов. Часть 1

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=10245416

*Олег Валентинович Леонтьев. Правоведение. Учебник для медицинских вузов. Часть 1: СпецЛит; Санкт-Петербург; 2010
ISBN 978-5-299-00427-4*

Аннотация

Целью учебника является формирование теоретических знаний у студентов медицинских и фармацевтических вузов при дальнейшем осуществлении ими медицинской практики и фармацевтической деятельности. Учебник написан, исходя из требований Государственных образовательных стандартов, а также опыта практической деятельности врача. Освещает основные принципы российского и международного права, законодательства России в области здравоохранения, организации и функционирования судебных и иных правоприменительных и правоохранительных органов, правовые и нравственно-этические нормы в сфере профессиональной деятельности; права, обязанности, проблемы социально-правовой защищенности и ответственности медицинских работников; способы обеспечения законности, дисциплины и правопорядка в учреждениях, формы и методы предупреждения и

искоренения нарушений. Основные материалы и выводы учебника могут использоваться в качестве лекционного материала не только при изучении основ права, но и других циклов медицинской направленности. Учебник предназначен для студентов медицинских и фармацевтических вузов.

Содержание

Введение	6
Глава 1. Медицинское право, биоэтика и деонтология – важные нормативные системы в сфере охраны здоровья граждан	9
Глава 2. Государство и право. их роль в жизни общества	19
2.1. Государство и право в их соотношении и взаимодействии	19
2.2. Источники и система права	28
2.3. Правовые системы	33
Романо-германская правовая семья	35
Конец ознакомительного фрагмента.	37

**Олег Валентинович
Леонтьев**

**Правоведение. Учебник для
медицинских вузов. Часть 1**

*Рекомендуется Учебно-методическим объединением по
медицинскому и фармацевтическому образованию вузов Рос-
сии в качестве учебника для студентов медицинских вузов*

© ООО «Издательство „СпецЛит“», 2009

Введение

Правоотношения, возникающие в области здравоохранения, регулируются рядом отраслей права, нормы которых прямо или косвенно имеют своей целью охрану здоровья населения.

В условиях демократических преобразований, осуществляющихся в нашей стране на протяжении последних десятилетий, произошли существенные изменения в области здравоохранения. Раньше охрана общественных интересов всегда ставилась государством выше интересов отдельного человека. Однако сейчас концепция прав человека приобрела особое значение и более распространенным является мнение, что государство может считаться правовым лишь в том случае, если в нем уважаются и соблюдаются приоритеты прав и свобод человека. Изменения произошли и в области юридической регламентации здравоохранения. С 1991 г. и по настоящее время было принято большое количество федеральных законов, регулирующих различные вопросы охраны здоровья в Российской Федерации. Правовая регламентация взаимоотношения государства и гражданина, приоритетное значение прав человека, механизмы их реализации в последнее время явно входят в медицинскую деятельность. Несмотря на современные проблемы в жизни нашего общества, правовая защищенность в сфере охраны здоро-

вья укрепляется. В первую очередь это достаточно основательная правовая база, прочный экономический фундамент финансирования, в том числе через реализацию национальных программ. Правовое государство подразумевает сильное гражданское общество, где власть контролируется общественными институтами. В последнее время многое делается для этого: сформирована Общественная палата, представители органов власти отчитываются перед гражданами России, укрепляются органы муниципальной власти. Формирование правосознания полноценного члена общества, участника правоотношений с базовыми знаниями правовых основ должно начинаться еще на довузовском уровне образования и закрепляться с учетом особенностей будущей профессиональной деятельности в вузе.

Предлагаемый учебник состоит из двух частей. Дается понятие взаимосвязи государства и права, их роли в жизни общества, большое внимание уделено особенностям формирования правосознания и правовой культуры врача, представлены основные правовые системы современности, дана характеристика отраслей права как гарантов обеспечения прав граждан в сфере охраны здоровья. Особое внимание уделяется формированию у студентов знаний основ законодательства России, организации и функционирования судебных и иных правоприменительных и правоохранительных органов. В учебнике подробно изложены принципы гражданского права. С учетом изучаемой специальности отдель-

но выделены основы семейного и наследственного права, а также трудового законодательства. Даны определения правонарушений и юридической ответственности, законности и правопорядка в современном обществе.

Подробно представлены положения законодательства России в области здравоохранения. Особое внимание уделено изучению нормативных и правовых документов, относящихся к организации лечебной и экспертной деятельности медицинских работников, обучению навыкам принятия необходимых мер к восстановлению нарушенных прав, а также практическому применению правовых норм при осуществлении медицинской деятельности, защите врачебной тайны. Определена деятельность врача-исследователя с позиций защиты интеллектуальной собственности. Представлены права, обязанности, проблемы социально-правовой защищенности и пенсионного обеспечения медицинских и фармацевтических работников. Определены особенности фармацевтической деятельности. Освещены основные положения экологического права. Представлены законодательные и нормативно-правовые акты в области защиты информации и государственной тайны. Изложены актуальные проблемы медицины и права.

Положения данной работы могут быть полезны и при совершенствовании российского законодательства в области здравоохранения.

Глава 1. Медицинское право, биоэтика и деонтология – важные нормативные системы в сфере охраны здоровья граждан

На протяжении всей истории человечества представления людей об основных жизненных ценностях менялись много раз, но весь тысячелетний опыт говорит о тех вечных нравственных и философских постулатах, которые не зависят ни от географического расположения страны, ни от национальной или социальной принадлежности ее граждан, ни от экономического или политического строя. Эти ценности – общечеловеческие. Главной идеей российской медицины и медицинской науки всегда являлось осмысление, развитие и донесение до общества высоких гуманистических идей служения человеку, идей, основанных на безусловном признании человеческой жизни основной ценностью на Земле. Нет ничего более дорогого, чем жизнь. Медицина – это прежде всего человековедение. «Медицина есть энциклопедия жизни... – говорил в 1928 году известный хирург профессор В. Л. Боголюбов. – Кто же, как не врач, видит рождение, жизнь и смерть, здоровье и болезнь, боль, страдания и радости, все величие и всю ничтожность человеческой души, и все это –

в новых формах и проявлениях?!»

Врач обладает огромной властью над людьми, которой надлежит пользоваться мудро, ответственно и человечно, всегда помня пророческие слова А. Моруа: «Завтра, как и сегодня, врач сохранит свой сан жреца, а вместе с ним и свою страшную, все возрастающую ответственность... И жизнь врача останется такой же, как сегодня, – трудной, тревожной, героической и возвышенной».

Медицинских работников совершенно справедливо относят к группе высокого риска самых разнообразных заболеваний из-за частой необходимости действовать в неожиданных ситуациях, постоянно владеть своими эмоциями, обязанности принимать ответственные решения, от которых нередко зависит жизнь человека. Врачи умирают от ишемической болезни сердца в 2 раза чаще, чем люди других специальностей, занятые умственным трудом. Особенно велика смертность среди хирургов: считают, что после 50 лет свыше половины хирургов умирают от инфаркта миокарда или сосудистых поражений мозга. Американские исследователи пришли к выводу, что, если бы удалось продлить жизнь каждого врача даже на один год, то это было бы равносильно увеличению численности врачей примерно на 7 тысяч.

Еще в XVII столетии по предложению знаменитого врача, бургомистра города Амстердама Николааса ван Тульпа эмблемой медиков стала горящая свеча, внутренним смыслом которой были слова «Светя другим, сгораю сам...»

Хотя большинство государств мирового сообщества нацело на своем знамени гордый лозунг «Человек – суть и цель нашей жизни», миллионы людей, оказавшись вовлеченными в орбиту больших и малых, но одинаково несущих зло войн, испытывают лишения и издевательства, расстаются с этим миром как с юдолью страданий, так и не осознав истоков своей гибели. Противоборствующие вооруженные стороны, пытаясь силой оружия защитить свои корыстные политические, национальные и конфессиональные интересы, в ожесточении забыли правила цивилизованного ведения военных действий и часто грубо попирают принципы Женевских конвенций.

Человеческая и профессиональная обязанность врача, любого медицинского работника – беспрекословная и основанная на должной квалификации готовность всеми силами оказывать медицинскую помощь всем раненым и пострадавшим.

Основоположник отечественной терапии М. Я. Мудров в своем «Слове о способе учить и учиться медицине практической или деятельному врачебному искусству при постелях больных» говорил: «Начав с любви к ближнему, я должен бы внушить вам все прочее, проистекающее из одной врачебной добродетели, а именно: услужливость, готовность к помощи во всякое время, и днем и ночью, приветливость, привлекающую к себе робких и смелых, милосердие... бескорыстие; снисхождение к погрешностям больных; кроткую стро-

гость к их непослушанию; вежливую важность с высшими; разговор только о нужном и полезном; скромность и стыдливость... умеренность в пище, ненарушимое спокойствие лица и духа при опасностях больного; веселость без смеха и шуток при счастливом ходе болезни; хранение тайны и скрытность при болезнях предосудительных; молчание о виденных и слышанных семейных беспорядках; обуздание языка в состязаниях, по какому бы то поводу ни было; радушное принятие доброго совета, от кого бы он ни шел; убедительное отклонение вредных предложений и советов; удаление от суеверия; целомудрие – словом, мудрость».

В 1962 г. И. В. Давыдовский писал: «Современная медицина все еще вращается по преимуществу в сфере единичного (индивидуального) и частного (нозологического). Но достаточно полное знание придет только при раскрытии общих, т. е. принципиальных, закономерностей, как правило, выходящих за пределы человека в мир, его окружающий. Но здесь уже главенствуют не каноны и инструкции деятелей медицины, а непреложные законы жизни».

Воззрения великих мыслителей и врачей привели к формированию научных теорий, связанных с этико-правовыми отношениями при осуществлении медицинской деятельности.

Деонтология – наука, посвященная проблемам морали и нравственности, раздел этики. Термин введен Д. Бентамом в книге «Деонтология, или наука о морали». В основу учения

положено определение так называемого принципа пользы, согласно которому действия людей, их отношения должны получать моральную оценку по приносимой ими пользе. В дальнейшем наука сузилась до характеристики проблем человеческого долга как внутреннего переживания принуждения, задающегося этическими ценностями. Нас она интересует с позиций изучения правил и норм взаимодействия врача с коллегами и пациентом. Главным вопросом деонтологии является сохранение нравственности при оказании медицинской помощи, проблема эвтаназии и др.

Биоэтика – наука о нравственной стороне деятельности человека в медицине и биологии, систематическое исследование нравственных параметров (включая моральную оценку, решения, поведение, ориентиры и т. п.) достижений биологических и медицинских наук. Термин был введен в 1969 г. американским онкологом и биохимиком В. Р. Поттером и относится к исследованию социальных, экологических, медицинских и социально-правовых проблем, касающихся не только человека, но и любых живых организмов, включенных в экосистемы, окружающие человека. Наука оценивает результаты развития новых технологий и идей в медицине и биологии в целом.

В настоящее время возрос интерес к правовым, социально-экономическим, морально-этическим проблемам в процессе осуществления деятельности по охране здоровья человека. Прогресс развития общества ставит новые пробле-

мы взаимодействия правовой и биоэтической составляющих медицинской деятельности. В первую очередь это касается вопросов онкологии, эвтаназии, трансплантации органов и тканей человека, генной инженерии, биомедицинских исследований с участием людей и животных. Основные биоэтические принципы нередко вступают в противоречие с экономическими реалиями и правовыми нормами современной России. В век бурного научно-технического прогресса в области медицины появились новые медицинские технологии, что привело к формированию мощных средств воздействия на физиологические и психологические процессы человека, расширению возможностей медицины по лечению болезней, ранее считавшихся неизлечимыми.

В настоящее время остро стоит проблема правового и биоэтического регулирования клинико-экспериментальных исследований, проводимых с участием людей и животных. Данные эксперименты должны особо контролироваться как со стороны этических комитетов, так и со стороны правоохранительных органов.

В соответствии с Конвенцией о защите прав и достоинства человека в связи с использованием достижений биологии и медицины от 1996 г. государства должны защищать достоинство и индивидуальную биологическую целостность каждого человека, гарантировать всем людям соблюдение прав и свобод. За гражданами закрепляется принцип равной доступности медицинской помощи надлежащего уровня. Че-

ловек должен быть проинформирован о целях медицинского вмешательства, о его возможных последствиях и связанном с ним риске. В случае невозможности получения согласия у пациента вмешательство должно осуществляться исключительно в непосредственных интересах данного лица. Если пациент не достиг возраста совершеннолетия или недееспособен, то медицинское вмешательство должно осуществляться только с разрешения законного представителя такого лица или органа власти, определенного законом. Особо законодательством выделяется защита лиц, страдающих психическими расстройствами.

Разрешается вмешательство в геном человека только в профилактических, терапевтических или диагностических целях.

В отношении свободного распространения информации на сегодняшний день имеются следующие взгляды. Хранящиеся в медицинских архивах сведения о пациентах не могут быть использованы для «самоуправного или незаконного вмешательства в частную и семейную жизнь», запрещенного статьей 17 (1) и (2) Пакта о гражданских и политических правах и статьей 8 Европейской конвенции о правах человека. Различные документы по вопросам этики предусматривают ограничения только по отношению к введенным персонализированным сведениям и не препятствуют использованию данных, при соблюдении определенных предосторожностей, в научных и статистических целях:

чисто статистические данные, содержащие сведения, позволяющие идентифицировать больных, обязательно должны быть отделены от данных медицинского характера, содержащих, например, сведения о диагнозах и способах лечения, которые должны оставаться анонимными.

Религиозная мораль также содержит принципы, касающиеся врачебной тайны. Католическая церковь определяет, что можно считать себя свободным от моральной обязанности соблюдать тайну, если данные не касаются фамилий больных, а содержат научную информацию, открытое и своевременное распространение которой может помочь ученым эффективнее способствовать общему благу. Протестантская церковь исходит из положения о том, что свобода информации зависит от гласности и от равных возможностей коммуникации, которые составляют основу здоровья, культуры и цивилизации. Вместе с тем само собой разумеется, что эта свобода, как и любая другая, кончается там, где начинается свобода и уважение других. Иудейская религия определяет, что следует использовать все, что может способствовать углублению знаний в интересах улучшения медицинской помощи. Но профессиональная тайна должна соблюдаться, несмотря на необходимость способствовать свободному распространению информации. Банки данных могут представлять сведения общего, но не личного характера.

Право больного на частную жизнь и информацию включает в себя уважительное отношение к сведениям, составля-

ющим врачебную тайну, и неразглашение их, а также предоставление больному сведений о его здоровье.

Отдельно стоит проблема этико-правового взаимодействия общества и больных СПИДом. Наряду с проблемами медицинского характера, больные СПИДом сталкиваются с большими трудностями в социальной, морально-этической и правовой сферах жизнедеятельности. Нерешенность вопросов социальной и психологической реабилитации приводит к осознанию безысходности существования больных. Сформированный в обществе имидж больных СПИДом как лиц нетрадиционной половой ориентации и (или) лиц, страдающих наркоманией, вызывает соответствующее к ним отношение вплоть до дискриминационных мер (в частности, при устройстве на работу).

В настоящее время возникла необходимость принятия реальных мер по социальной реабилитации таких больных и законодательного закрепления механизмов реализации законных прав и интересов не только пациентов, но и членов их семей, а также близкого окружения.

Неблагоприятная социально-экономическая обстановка, поразившая Россию, вносит серьезную коррективу в систему охраны здоровья населения. Все эти проблемы требуют в том числе и строгого всестороннего законодательного урегулирования охраны здоровья населения.

Медицина будущего – это медицина, органично, диалектично сочетающая в себе высший синтез всех знаний

о человеке, знаний биологических, социально-психологических, нравственных, эстетических, где развитие человека, его непрерывное совершенствование идет через общество, во имя людей, а развитие общества – через человека, во имя личности. В этой органичной связи медицина клиническая и медицина профилактическая все больше будут превращаться в медицину сберегающую, медицину рациональной сдержанности, медицину нравственности, медицину права (Шевченко Ю. Л. [и др.], 2001). Только такая медицина даст человеку счастье здоровой и гармоничной жизни.

Глава 2. Государство и право. их роль в жизни общества

2.1. Государство и право в их соотношении и взаимодействии

Право – в наиболее простом его определении – есть система регуляции общественных отношений с целью установления режима правопорядка. Однако данное определение совершенно не исчерпывает всей многозначности этого юридического феномена.

В юридической науке существуют различные трактовки права (нормативная, социологическая, этическая и др.), каждая из которых имеет свои обоснования. Множество определений зависит от того, какую из концепций права принять за основу.

Позитивистская концепция возникновения права рассматривает его как власть, принадлежащую Богу, как внешнюю норму, которой должна подчиниться воля индивида. Божественная воля, в соответствии с этой концепцией, разбивается в норму поведения, выраженную в законе, утвержденном властью, государством. Право в этом случае выступает как инструмент принуждения к послушанию вла-

сти и выражает лишь абсолютный государственный интерес: власть диктует законы, законы содержат право, власть карает за их неисполнение.

Другая тенденция правопонимания возникла и развивалась на основе разработанных римским правом понятий справедливости, естественного образа мышления, правосудия, на признании взаимности правомочий сторон. Божественная сила в этой системе правопонимания отсутствует. При таком подходе нормы права рождаются в самом гражданском обществе в процессе совместной деятельности людей при постоянном столкновении их интересов. При этом вырабатываются правила сочетания правовых норм, способы взаимодействия и подавления. Для большей объективности в определении права необходимо включить естественно-исторический характер его происхождения, способность быть мерилom поведения свободных и равных субъектов, а также такие свойства права, как нормативность, общеобязательность, взаимозависимость заключенных в нем прав и обязанностей и гарантии реализации права, вплоть до вмешательства со стороны государства. Благодаря работам юристов Древнего Рима в юридическую практику вошло разграничение права на публичное, то есть обращенное к статусу государства, и частное, то есть относящееся к статусу отдельных лиц.

Уходя своими корнями в социальные отношения, право конкретно и реально всегда выражает волю и интересы опре-

деленных групп населения, стоящих у власти социальных слоев. В юридической науке выделяются следующие основные признаки права:

- право – это система норм и правил поведения, которая складывается из взаимосвязанных между собой и взаимодействующих друг с другом элементов. Ими являются нормы права или правила поведения. Данная система должна быть внутренне единой и непротиворечивой, ее нормы должны быть направлены на выполнение строго определенных функций и достижение единых целей;

- право – это система норм, установленных или санкционированных государством. Создавая нормы права, государство действует непосредственно через свои уполномоченные на то органы;

- право всегда выражает государственную волю (воплощенную в себе волю класса, правящей группы, народа, общества или нации) как основу права;

- право представляет собой систему норм или правил поведения, имеющих общеобязательный характер, то есть распространяется не только на рядовых граждан, должностных лиц, различные негосударственные органы и организации, но и на само государство;

- право охраняется и обеспечивается государством, а в случае нарушения требований, содержащихся в нормах права, применяется государственное принуждение.

Специфическим принципом права, отличающим его от

других социальных регуляторов (в соответствии с историко-материалистической концепцией), является принцип формального равенства, так как всеобщность права как равной меры свободы возможна лишь в отношениях между формально равными, независимыми друг от друга субъектами.

Решение проблемы соотношения права и закона находится в прямой зависимости от того, как решается вопрос о соотношении таких институтов, как право и государство. В этой ситуации присутствуют два различных взгляда. Первый определяет, что государство является единственным и исключительным источником права, что все то, что провозглашает государство через свое законодательство, – это и есть право. Такая теория определяется как позитивистская и ориентирована на социологическое понятие государства (Четвернин В. А., 1993).

Отождествляя право и закон (следовательно, право и государство), право представляется как совокупность изданных государством норм, обеспеченных принудительной силой государства. Например, марксистско-ленинская доктрина с классовым подходом к анализу всех общественных явлений определяет: «право – совокупность правил поведения, выражающих волю господствующего класса, установленных в законодательном порядке, применение которых обеспечивается принудительной силой государства» (Спиридонов Л. И., 1999). Приведенное определение, сформулированное А.

Я. Вышинским на I совещании по вопросам советского государства и права в 1938 г., послужило теоретической основой большей части распространенных в советский период определений права, базирующихся на тезисах ленинской трактовки соотношения права, закона и государства. Понятие «право» Ленин ставил в абсолютную зависимость от понятия «власть»: по его убеждению, пролетариат после 1917 г. мог позволить себе любую «юридическую возможность», оправданную «фактическим переходом власти» в его руки. В 1906 г. В. И. Ленин определил форму власти, к которой стремились большевики (диктатуру пролетариата), как «неограниченную, опирающуюся на силу, а не на закон, власть» (Ленин В. И., 1966). То есть марксистско-ленинский тезис о социально-экономической детерминированности права способен оправдать любой произвол.

Другой подход к разрешению проблемы соотношения государства и права основан на том, что право как регулятор общественных отношений считается «относительно независимым от государства и закона или даже предшествующим закону, например, в качестве надысторичного естественного права или в качестве права общественного, исторически и социально обусловленного, распадающегося в объективных общественных отношениях» (Четвернин В. А., 1993; Нерсесянц В. С., 1983). Такая трактовка относится к непозитивистскому типу правопонимания. Государство – «это не голая монополия силы и не просто наиболее эффективная ор-

ганизация власти на данной территории». Государство – это организация публичной власти, «производная от объективных социально-экономических и культурно-духовных отношений в обществе, от гражданского общества, от отношений свободного эквивалентного обмена, в которые вступают формально равные, независимые друг от друга индивиды. Это организация власти, вырастающая над гражданским обществом и в соответствии со своим естественно-историческим назначением обслуживающая потребности саморазвивающегося гражданского общества и так или иначе ему подконтрольная» (Четвернин В. А., 1993).

При таком подходе государство и право признаются институтами не только относительно самостоятельными по отношению друг к другу, но и в равной степени производными от объективно существующих отношений и условий, складывающихся в рамках конкретного гражданского общества.

Право при этом определяется как форма выражения свободы в общественных отношениях, «как мера этой свободы, форма бытия свободы, формальная свобода» (Нерсисянц В. С., 1983).

В работах С. А. Емельянова право определяется как социальный институт, «претендующий на всеобщность и общеобязательность, социальный институт нормативного регулирования общественных отношений в целях разумного устройства человеческого общежития путем определения меры свободы, прав и обязанностей и представляющий

собой воплощение в обычаях, традициях, прецедентах, решениях референдумов, канонических, корпоративных, государственных и международных нормах правового идеала, основанного на принципах добра, справедливости и гуманизма и сохранения окружающей природной среды» (Емельянов С. А., 1992).

Государство при таком подходе не рассматривается в качестве творца права, а само представляется повсеместно связанным правом, ограниченным в своих действиях. Оно воспринимается как институт, который в результате своей законотворческой деятельности формулирует право, исходя из объективно существующей экономической, социально-политической и иной действительности.

Государство является фактором создания правовых установлений и главной силой их осуществления. Государственная власть имеет конструктивное значение для самого бытия права как особо институционального образования.

Исследуем соотношение государства и права в реальной жизни общества.

Общие черты государства и права:

- возникли в результате одних причин;
- друг без друга не существуют;
- имеют общую экономическую базу;
- одинаковый уровень правовой культуры, отражающий национально-политические особенности конкретного народа;

– едины по своей социальной сущности.

Различие заключается в том, что государство – это орган ведущей политической партии, а право – производная от взаимоотношений государства и общества.

Роль государства как правообразующего фактора заключается в осуществлении правотворческой деятельности.

Направления, характеризующие организующую роль права в отношении к государству, могут быть представлены следующим образом.

1. Право воздействует на государство при его взаимоотношениях с населением, отдельной личностью. Государство воздействует на граждан через право и в границах правовых требований; в свою очередь и граждане воздействуют на государство с помощью права.

2. Право легализует государственную деятельность, обеспечивает дозволенность охранительных и принудительных мер государства.

3. Посредством права определяются границы деятельности государства, обозначаются пределы вмешательства в частную жизнь граждан.

4. Право закрепляет специфические интересы наций и народностей и тем самым воздействует на государственную власть в ее взаимоотношениях с нациями и народностями.

5. Правовая форма обеспечивает возможность осуществления действенного контроля за деятельностью государственного аппарата и тем самым создает юридические гаран-

тии ответственного поведения государства перед населением.

6. Право выступает в современных условиях языком общения государства с другими государствами, мировым сообществом в целом.

7. Право является основным средством легитимации государственного принуждения и определяет основания, пределы и формы государственного принуждения.

Таким образом, государство не может существовать и функционировать вне права. Концепция правового государства исходит из того, что право в интересах личности, общества в целом связывает, ограничивает государство. Оно выступает мощным ограничителем государственного произвола.

В современных условиях связывающая роль права в отношении государства усиливается. При этом наблюдается закономерность, которая может быть определена следующим образом: чем точнее право отражает объективные потребности общественного развития, тем в большей мере оно связывает государство.

Исходя из современных воззрений, право может быть определено как нормативное выражение исторически сложившегося порядка общественно значимых отношений между свободными субъектами, отклонения от которого могут быть устранены средствами государственного принуждения.

2.2. Источники и система права

Для того чтобы эффективно регулировать общественные отношения, право как характеристика социальной организации должно иметь внешнее выражение, форму. В правовой доктрине эта объективизация правовой нормы обозначается термином «источник права». Под правовой нормой понимается система норм права, действующих в данном обществе.

В мировой практике известны различные виды источников права: правовой обычай (обычное право), нормативный акт государственных органов (закон и др.), судебный прецедент, договор нормативного содержания, общие принципы, идеи, доктрины. Одним из основных видов источников права являются законы (табл. 1.)

Таблица 1. Источники права

Виды источников права	Содержание понятия
Правовой обычай	Сложившееся в обществе правило поведения, которому в силу одобрения и охранения государством и государственной санкцией придается характер правовой нормы (парламентский обычай)
Прецедент	Решение государственного органа по конкретному делу, которое становится правилом по решению аналогичных дел (в административных, судебных и других видах)
Нормативно-правовые акты	Надлежащим образом документально оформленная воля государства, его органов и отдельных компетентных должностных лиц; выступает в качестве носителя нормы права
Нормативный договор	Соглашение между несколькими государствами, международными организациями или иными субъектами права (международный договор, федеративный договор)

Законы как основная и главная форма выражения права играют первостепенную роль в системе права любого цивилизованного государства. В современной юридической литературе встречается множество определений понятия «закон», из которых следует, что закон (в упрощенном определении) – это нормативно-правовой (юридический) акт, издаваемый государством и содержащий общие правила поведения (правовые нормы), который регулирует важнейшие общественные отношения с участием граждан, государственных и общественных организаций.

Закон (равно как и другие нормативно-правовые акты) отражает объективные потребности регулирования общественных отношений и в силу этого приобретает форму общего и обязательного правила поведения для всех. Потреб-

ности общества неизбежно проходят через волю государства, чтобы в форме закона приобрести общеобязательную силу.

Именно закону присущи правовые нормы наиболее широкого диапазона действия. К ним можно отнести: нормы-цели, нормы-принципы, нормы-стимулы, нормы-дефиниции (определения), общережимные нормы, нормы-запреты (санкции), технико-экономические нормы и т. п. Правильный подбор и сочетание норм закона – важнейшая проблема успешного развития и функционирования правовой системы государства.

Как уже отмечалось, главное в законах, кроме их всеобщности, – это то, что они рассчитаны не на один конкретный случай, а на множество случаев, то есть законы являются общеобязательным регулятором поведения людей и организаций (Седугин П. М., 1991). Закон реален, если выражает существенные, основные связи социальных факторов. В этом смысле теория закона непосредственно связана с проблемой содержания и формы права, вытекает из их соотношения.

Различают следующие виды нормативно-правовых актов. *Законы* – это правовые акты, регулирующие наиболее значимые для государственной и общественной области отношения, принимаются законотворческими органами всех уровней.

Законы должны обладать следующими признаками:

– издание законов входит в исключительную компетен-

цию органов законодательной власти;

- законы регулируют важные, устойчивые общественные отношения;

- в законе содержатся юридические предписания, которые представляют собой отправные начала всей правовой системы;

- закон обладает высшей юридической силой;

- закон может быть дополнен, отменен, изменен только законом.

Выделяют законы: *конституционные*, принятые парламентом государства; они определяют основные вопросы жизни государства, выражают общую государственную форму, обладают высшей юридической силой. Перечень конституционных законов определяет Конституция РФ: это законы о порядке деятельности правительственных органов, судебной системе, о порядке деятельности Конституционного суда и т. д. *Федеральные* (субъектов Федерации) законы принимаются на основе и для исполнения Конституции и составляют текущее законодательство, регулирующее различные стороны политической, экономической, культурной жизни страны.

Наряду с законами в иерархии правовых норм присутствуют и другие *нормативно-правовые акты*:

- указы Президента;

- постановления и распоряжения Правительства;

- приказы и распоряжения руководства министерств и ве-

домств;

- постановления правительства субъектов Федерации;
- распоряжения мэров и губернаторов;
- акты органов местного самоуправления.

Нормативные акты государственных органов и компетентных должностных лиц издаются во исполнение законов и на них основаны.

2.3. Правовые системы

Исследование сущности права и его роли в жизни общества требует всестороннего изучения правовых явлений во всем их многообразии. При этом одной из самых обширных сфер проявления права является его взаимодействие с такими институтами, как общество и государство. Выражение этого взаимодействия осуществляется через «правовые системы».

Понятие «правовой системы» охватывает широкий круг правовых явлений, включая нормативные, организационные, социально-культурные аспекты и стороны правового феномена (Загрядский Г. В., 1995), и представляет собой совокупную связь права, правосознания и правореализации; используется для того, чтобы охарактеризовать историко-правовые и этнокультурные отличия права разных государств и народов.

У каждого государства своя правовая система, которая имеет как общие с правовыми системами других государств черты, так и отличия от них, т. е. специфические особенности.

Разные авторы выделяют в своих исследованиях различные элементы правовых систем, из которых следует, что структура правовой системы характеризуется тремя основными группами правовых явлений: юридическими норма-

ми, принципами и институтами (нормативная сторона); совокупностью правовых учреждений (организационная сторона); совокупностью правовых взглядов, представлений, идей, свойственных данному обществу, правовой культурой.

Возникновение и эволюция правовой системы того или иного государства свидетельствуют о том, что на содержание и динамику правовой системы воздействует вся духовная жизнь общества: религия, философия, мораль, художественная культура, наука. Большое влияние на правовую систему оказывают политика и в целом политическая культура общества. Так, например, правовые системы Древнего Рима, Китая, Индии, Египта были органически связаны с религией; морально-этические элементы культуры, правовые ценности выступали в религиозной форме, опирались на религию.

Тем не менее эволюция правовых систем различных государств имеет свои закономерности. К ним относятся: усложнение, активизация процесса взаимодействия цивилизационных факторов; преемственность в развитии правовых систем, вследствие которой традиционные правовые ценности того или иного государства взаимодействуют с новыми, воспринятыми от других или другой правовой системы; общий прогресс правовых систем отдельных обществ и государств (Попков В. Д., 1996).

Эволюция правовых систем современности обусловлена развитием экономического фактора, совершенствованием

производительных сил и производственных отношений, обменных взаимосвязей. В результате общих интеграционных процессов различные государства, выступающие во всем многообразии их правовых систем, проявляют тенденцию к сближению правовых основ общества, к единству законодательства и модели правоприменительной деятельности прежде всего в таких общезначимых сферах, как охрана окружающей среды, защита прав и свобод личности и т. п.

По сходству, единству элементов правовые системы различных государств принято объединять в группы – «правовые семьи». В качестве объединяющего признака при таких группировках принимаются во внимание источники права, частное или публичное право, другие юридические качества. Существует способ объединения правовых систем в группы на основе анализа того типа общества, к воплощению которого стремится то или иное государство на основе действующей в нем правовой системы.

Романо-германская правовая семья

Основным признаком романо-германской правовой семьи является ее формирование на основе римского права. Она объединяет правовые системы многих государств современного мирового сообщества и существует на европейской территории в странах латинской (Италия, Испания, Португалия) и романо-германской (Франция, Германия, Швеция)

языковых групп. Кроме того, к этой правовой семье относятся правовые системы государств континентальной Европы, Латинской Америки, значительной части Африки, стран Ближнего Востока. Во многих странах – например, в Японии – отчетливо наблюдается влияние этой правовой семьи.

Для правовой семьи этого вида характерен взгляд на право и его взаимосвязь с моралью как на требование должного, а также оптимальная обобщенность норм права, разделение права на публичное и частное, выделение различных отраслей права. Государства этой правовой семьи имеют хорошо разработанное законодательство, причем если на протяжении долгого времени в прошлом в них господствовала правовая доктрина, то в настоящее время основным источником права признается закон. Ограниченная роль среди источников права принадлежит обычаю. В определенной степени в качестве источника права признается значение судебной практики, которая в странах этой системы достаточно хорошо развита. Формами государственно-правовых актов являются декреты, регламенты, административные циркуляры и т. п.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.