

---

НАУЧНАЯ МЫСЛЬ

---

М.Ю. Осипов

СИСТЕМЫ В ПРАВЕ  
И ПРАВОВЫЕ ПРОЦЕССЫ

Монография

*Второе издание*

Москва  
РИОР

**УДК 34**  
**ББК 67.0**  
**О-74**

ФЗ  
№ 436-ФЗ

Издание не подлежит маркировке  
в соответствии с п. 1 ч. 2 ст. 1

Автор:

*Осипов М.Ю.* — канд. юрид. наук, старший научный сотрудник Института законовeдения и управления Всероссийской полицейской ассоциации. Является автором 5 монографий и более 40 статей, посвященных проблемам права

**Осипов М.Ю.**

**О-74** Системы в праве и правовые процессы : монография / М.Ю. Осипов. — 2-е изд. — М. : РИОР, 2018. — 277 с. — (Научная мысль). — DOI: <https://doi.org/10.29039/0875-1>

ISBN 978-5-369-00875-1

В монографии изложены результаты проведенного автором исследования общетеоретических проблем правовых процессов, а также их эффективности. Рассмотрены основные виды систем в праве, а также влияние правосознания и правовой культуры как компонентов правовой системы на эффективность правовых процессов.

Для преподавателей, аспирантов, научных работников, выполняющих исследования в области права.

**УДК 34**  
**ББК 67.0**

ISBN 978-5-369-00875-1

© Осипов М.Ю.

---

Подписано в печать 31.01.2018. Формат 60×90/16.

Гарнитура Times. Бумага офсетная  
Усл. печ. л. 17,38. Уч.-изд. л. 19,87.

ООО «Издательский Центр РИОР»  
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31В.  
Тел.: (495) 280-38-67. Факс: (495) 280-36-29  
E-mail: [info@rior.ru](mailto:info@rior.ru) <https://riorpub.com>

## ВВЕДЕНИЕ

Модернизация российского общества, начавшаяся в начале 90-х гг. XX в., с неизбежностью вызвала необходимость не только радикального обновления действующего законодательства, но и переосмысления подходов к праву, к системам в праве и к правовым процессам в частности. Необходимость более углубленного изучения систем в праве и правовых процессов связана с тем, что знание закономерностей систем в праве и протекающих в них правовых процессов позволяет давать научно обоснованные прогнозы дальнейшего развития права и правовых систем, поскольку правовой процесс представляет собой последовательное изменение состояния правовой системы с течением времени. При этом к числу правовых процессов, являющихся объектом научного исследования, на наш взгляд, относятся: 1) правовое регулирование; 2) правотворчество; 3) реализация права; 4) правоприменение.

В предлагаемой монографии изложены результаты проведенного автором исследования общетеоретических проблем правовых процессов, а также их эффективности. Также в данной монографии рассмотрены основные виды систем в праве, а также влияние правосознания и правовой культуры как компонентов правовой системы на эффективность правовых процессов.

Автор данной монографии выражает особую признательность доктору юридических наук, профессору Исакову Владимиру Борисовичу, доктору юридических наук, профессору Мальцеву Геннадию Васильевичу, доктору юридических наук, профессору Кашаниной Татьяне Васильевне, доктору юридических наук, профессору Богородицкому Игорю Борисовичу, кандидату юридических наук, доценту Догадайло Екатерине Юрьевне, кафедре теории государства и права Уральской государственной юридической академии за советы и замечания, которые были учтены при подготовке настоящей монографии.

# ГЛАВА 1. СИСТЕМЫ В ПРАВЕ

## 1.1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СИСТЕМ В ПРАВЕ

Одной из актуальных проблем в области общей теории права является проблема системного подхода при анализе различных правовых явлений. Вопрос, что представляет собой система вообще и система в праве в частности, решается в юридической науке неоднозначно. В общей теории систем наибольшее распространение получило следующее определение системы: «Система — это как минимум совокупность двух элементов, взаимодействующих и взаимосвязанных между собой»<sup>1</sup>. Существуют и другие определения категории «система». Так, например, Ю.И. Шемакин в работе «Семантика самоорганизующихся систем» пишет, что система представляет собой «совокупность элементов, объединенных самоорганизацией, единством цели и функциональной целостностью»<sup>2</sup>. Оригинальный подход к понятию «система» дает А.В. Нестеров. Согласно его точке зрения, «система — совокупность как минимум двух элементов (компонентов системы) из разных универсов, в которой элементы не теряют принадлежности к своим универсам, и приводящая к динамическому «экологическому» равновесному взаимодействию между ними, позволяющему продуцировать свойство, отсутствующее у каждого из элементов в отдельности»<sup>3</sup>. Таким образом, можно сделать вывод о том, что любое правовое явление, которое состоит из элементов, взаимосвязанных между собой, представляет собой систему.

Какие же виды систем выделяют в теории права? Обычно в теории права выделяют следующие виды систем: а) система права; б) система источников права; в) система правового регулирования; г) правовая система. Рассмотрим эти системы более подробно.

Система права обладает следующими особенностями. Во-первых, система права является открытой. В общей теории систем под открытой системой понимается система, которая активно взаимодействует с внешней средой. Система права является активно взаимодействующей с другими социальными регуляторами, с правовой охраной, с

---

<sup>1</sup> См.: *Сорокин В.Д.* Правовое регулирование: предмет, метод, процесс. СПб., 2003. С. 15; *Акоф Р.Л.* Системы, организации и междисциплинарные исследования // Исследования по общей теории систем. М., 1969. С. 145; *Садовский В.Н.* Методологические проблемы исследования объектов, представляющих собой системы // Социология в СССР. Т. 1. М., 1966. С. 173; *Садовский В.Н.* Основание общей теории систем. М., 1974. С. 98; *Фейджил Р.Е., Холл А.Д.* Определение понятия системы // Исследования по общей теории систем. М., 1969. С. 252.

<sup>2</sup> *Шемакин Ю.И.* Семантика самоорганизующихся систем. М., 2003.

<sup>3</sup> *Нестеров А.В.* Философия систем // НТИ. Вып. 1. 2002. № 4. С. 10.

правосознанием и правовой культурой, с информационным и ценностно-мотивационным правовым воздействием.

Во-вторых, система права является сложной системой. В литературе по общей теории систем сложность системы характеризуется следующими показателями. Во-первых, сложной считается система, элементы которой сами представляют собой систему. Во-вторых, сложной именуется система, характеризующаяся достаточно большим количеством связей между элементами; в-третьих, сложной называется система, для которой невозможно построить математическую модель, адекватно описывающую совокупность свойств и проявлений данной системы<sup>1</sup>.

Какие же виды систем в праве существуют. В праве можно выделить следующие системы: а) система права; б) система источников права; г) система правового регулирования; д) правовая система. Любая система имеет свою структуру. Что же понимается под структурой в праве? Структура — это внутреннее строение какого-либо явления, выражающееся во взаимном расположении элементов. В философии выделяют следующие типы структур: а) суммативная структура; б) органическая структура; в) иерархическая структура<sup>2</sup>.

В праве возможно выделить только три типа структур: а) если элементы активно не взаимодействуют между собой, то это образует суммативную структуру; б) если элементы взаимодействуют между собой на равных, то это образует органическую структуру; в) если элементы системы взаимодействуют между собой таким образом, что один элемент является подчиненным другому элементу, то образуется иерархическая структура. Таким образом, тип взаимодействия определяет три типа структур<sup>3</sup>.

В следующих параграфах более подробно рассмотрим основные виды систем в праве.

## 1.2. СИСТЕМА ПРАВА

Одной из важнейших категорий в теории права является категория «система права». Что же представляет собой категория «система права»? Система права — это совокупность взаимодействующих и взаимосвязанных между собой элементов: норм права, институтов права, подотраслей права, отраслей права, межотраслевых образований.

Таким образом, элементами системы права являются: а) нормы права; б) институты права; в) отрасли права; г) межотраслевые образования.

---

<sup>1</sup> Новосельцев В.И. Системный анализ: основные концепции. Воронеж, 2002.

<sup>2</sup> Сырых В.М. Логические основания общей теории права: В 3 т. Т. 2. М., 2003. С. 142.

<sup>3</sup> Там же. С. 142.

В теории права наряду с понятием «система права» выделяются такие понятия как: «система правового регулирования» и «правовая система». Как же соотносятся между собой данные понятия. Для ответа на данный вопрос необходимо проанализировать основные свойства системы права.

Во-первых, система права является открытой. В общей теории систем под открытой системой понимается система, которая активно взаимодействует с внешней средой<sup>1</sup>. Система права активно взаимодействует с другими социальными регуляторами, с правовой охраной, с правосознанием и правовой культурой, с информационным и ценностно-мотивационным правовым воздействием.

Во-вторых, система права является сложной системой. В литературе по общей теории систем сложность системы характеризуется следующими показателями. Во-первых, сложной считается система, элементы которой сами представляют собой систему<sup>2</sup>. Во-вторых, сложной именуется система, характеризующаяся достаточно большим количеством связей между элементами; в-третьих, сложной называется система, для которой невозможно построить математическую модель, адекватно описывающую совокупность свойств и проявлений данной системы<sup>3</sup>.

Сложность системы права проявляется в том, что, во-первых, элементы системы права сами представляют собой системы, во-вторых, система права характеризуется наличием разнообразных связей между элементами системы, в-третьих, до сих пор не удалось создать математическую модель права, адекватно описывающую его основные свойства.

В-третьих, система права является искусственной, поскольку все ее элементы так или иначе являются продуктом деятельности людей и в конечном итоге зависят от них.

В-четвертых, система права носит многоуровневый характер. Многоуровневый характер системы права состоит в том, что в системе права можно выделить элементы разных уровней: а) нормы права — уровень норм права; б) институты права — объединения норм права, регулирующих однородные общественные отношения; в) отрасли права — совокупность институтов права, регулирующие качественно своеобразные области общественных отношений; д) межотраслевые образования.

В-пятых, система права является относительно гомогенной. Гомогенность системы права заключается в том, что все элементы системы права одного уровня имеют одну и ту же природу, т.е. являются однородными, а согласно общей теории систем, система, элементы кото-

---

<sup>1</sup> См.: Новосельцев В.И. Указ. соч. С. 100.

<sup>2</sup> Спиркин А.Г. Философия. М., 2003. С. 272.

<sup>3</sup> Новосельцев В.И. Указ. соч. С. 108.

рой являются однородными, т.е. содержат компоненты одного типа, является гомогенной<sup>1</sup>.

В-шестых, система права является динамической системой. Динамический характер системы правового регулирования проявляется несколько иначе, чем описано это в литературе по динамическим системам. В литературе под динамической системой понимают систему, описываемую при помощи дифференциальных уравнений вида

$$du/dt = 1/\tau \times F(u_1; u_2; u_3, \dots, u_p),$$

где  $u_p$  — определенные параметры;

$\tau$  — время жизни параметра<sup>2</sup>.

На наш взгляд, понятием «динамическая система» охватываются любые системы, элементы или параметры которых изменяются с течением времени, а сама система при этом сохраняется. Таким образом, понятие «динамическая система» является видовым понятием по отношению к понятию «система». При этом слово «динамический» выступает в качестве видового признака понятия «система» и происходит от греческого *dinamio*, что означает «двигаюсь, изменяюсь». В свою очередь динамические системы можно условно подразделить на два вида: параметрические динамические системы и структурные динамические системы. При этом под параметрическими динамическими системами понимаются такие динамические системы, параметры которых изменяются с течением времени, а сама система сохраняется. Под структурными динамическими системами понимаются такие системы, у которых изменяются элементы и связи между ними, а сама система сохраняется<sup>3</sup>.

Система права представляет собой структурную динамическую систему, поскольку ее элементы изменяются с течением времени<sup>4</sup>. Например, если ранее согласно ст. 532 ГК РСФСР 1964 г. «при наследовании по закону наследниками в равных долях являются: в первую очередь — дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усы-

---

<sup>1</sup> Новосельцев В.И. Указ. соч. С. 122.

<sup>2</sup> Чернавский Д.С. Синергетика и информация (динамическая теория информации). М., 2003. С. 34.

<sup>3</sup> Подобное понимание динамической системы достаточно распространено в гуманитарных науках. См., например: Русакова Т.Н. Культурно-динамическая система содействия становлению духовного опыта ребенка: Дис. ... д-ра пед. наук. Оренбург, 2006. С. 109.

<sup>4</sup> О том, что общественные отношения и нормы права изменяются с течением времени, см.: Сырых В.М. Логические основания общей теории права: В 2 т. Т. 2. Логика правового исследования. М., 2004. С. 24. В литературе правовое регулирование рассматривается как сложная динамическая система управления. См. подробнее об этом: Витрук Н.В. Указ. соч. С. 37. См. также: Мальцев Г.В. Социальные основания права. М., 2007.

новители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти; во вторую очередь — братья и сестры умершего, его дед и бабушка как со стороны отца»<sup>1</sup>, то теперь согласно ст. 1142–1145 ГК РФ «дети, супруг и родители наследодателя, полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя (наследники первой очереди); его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери (наследники второй очереди); полнородные и неполнородные дяди и тети наследодателя (наследники третьей очереди); прадедушки и прабабушки наследодателя (наследники четвертой очереди); двоюродные внуки и внучки, двоюродные дедушки и бабушки (наследники пятой очереди); двоюродные правнуки и правнучки, двоюродные племянники и племянницы, двоюродные дяди и тети (наследники шестой очереди); пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя (наследники седьмой очереди)»<sup>2</sup>. Если в конце XVIII в. основные гражданские права и свободы были предоставлены дворянству<sup>3</sup>, то в настоящее время, основные гражданские права и свободы принадлежат каждому от рождения, вне зависимости от его происхождения<sup>4</sup>.

При этом к числу основных факторов, влияющих на скорость и характер изменений системы права, можно отнести появление новых видов деятельности, входящих в объект правового регулирования; характер и изменение интересов субъектов этой деятельности; степень развития общества; уровень правосознания и правовой культуры законодателя; особенности источников права в той или иной правовой системе и т.д.<sup>5</sup>

Так, например, если система источников права<sup>6</sup> представляет собой набор обычаев, религиозных текстов, то изменения в подобной системе будут осуществляться гораздо медленнее, чем в системе, где основным источником права является нормативно-правовой акт или судебный прецедент.

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11 июня 1964 г.) // Свод законов РСФСР. Т. 2. М., 1988. С. 7.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья) от 26 ноября 2001 г. № 146 ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.

<sup>3</sup> Грамота на права, выгоды и преимущества благородного российского дворянства от 21 апреля 1785 г. // Хрестоматия по истории отечественного государства и права / авт.-сост. д-р юрид. наук, проф. В.А. Томсинов. М., 2001. С. 213–221.

<sup>4</sup> См. об этом: Конституция Российской Федерации от 25 декабря 1993 г. // Российская газета. 1993. 25 дек.

<sup>5</sup> Более подробно эти факторы будут рассмотрены в параграфе 6.5 данной работы.

<sup>6</sup> Под источниками права здесь и далее в тексте автор понимает способы официального выражения и закрепления правовых норм. Подробнее об источниках права см.: *Мицкевич А.В.* Формы выражения или источники права // *Общая теория государства и права. Академический курс в 3 т.* / Под ред. М.Н. Марченко. Т. 3. М., 2007. С. 264.

Точно так же, если интересы общества являются стабильными и консервативными, то и изменения в системе права будут протекать гораздо медленнее, чем в том случае, если интересы общества нестабильны и часто изменяются. Основной движущей силой, вызывающей изменения в системе права, является необходимость внесения изменений в систему правового регулирования, которая в свою очередь вызывается потребностями общественного развития.

Таким образом, на основе всего вышеизложенного можно сделать вывод, что система права представляет собой сложную, открытую, многоуровневую, искусственную, относительно гомогенную динамическую систему, элементами которой являются: а) нормы права; б) институты права; в) подотрасли права; г) отрасли права; д) межотраслевые правовые образования.

Далее рассмотрим основные элементы системы права. Поскольку нормы права и их виды были рассмотрены в предыдущей теме, начнем рассмотрение элементов системы права с института права.

Что такое институт права и какие виды институтов права выделяются в отечественной юридической науке?

Институт права — это система взаимодействующих и взаимосвязанных между собою норм права, регулирующих однородные общественные отношения, например институт права собственности регулирует общественные отношения собственности; институт купли-продажи регулирует отношения купли-продажи и т.д.

В юридической науке выделяются следующие виды институтов. В зависимости от строения института можно выделить: а) простой институт — институт права, который не содержит в себе других институтов, примером простого института может быть институт проката; б) сложный институт — институт права, который содержит в себе другие институты, при этом сложность института определяется его порядком.

Например, если институт содержит в себе только простые институты, то он именуется сложным институтом 1-го порядка. Если институт содержит хотя бы один сложный институт 1-го порядка, то он именуется сложным институтом 2-го порядка. Если институт содержит хотя бы один сложный институт 2-го порядка, то он именуется сложным институтом 3-го порядка и т.д.

В зависимости от принадлежности выделяют: а) отраслевые институты — институты права, которые содержат в себе нормы, относящиеся только к одной отрасли права; б) межотраслевые институты — институты права, которые содержат в себе нормы, относящиеся не только к одной отрасли права. В свою очередь отраслевые институты в некоторых отраслях права могут делиться на два вида: а) институты общей части — правовые институты, содержащие нормы, относящиеся ко всем общественным отношениям, которые регулируются данной отраслью права. Например, институт сделок или представи-

тельства в гражданском праве является институтом общей части; б) институты особенной части — правовые институты, содержащие нормы, относящиеся только к некоторым общественным отношениям, например институт залога, институт дарения, институт поручения и т.д.

Следующим элементом системы права являются подотрасли права. Подотрасли права — это система взаимодействующих и взаимосвязанных между собой подотраслевых институтов права, регулирующая качественно-однородную область общественных отношений в рамках отрасли права. Например, вещное, обязательственное, наследственное право, а также право интеллектуальной собственности являются подотраслями гражданского права.

Следующим элементом системы права являются отрасли права. Отрасль права — это система взаимодействующих и взаимосвязанных между собой отраслевых институтов права, регулирующая качественно-однородную область общественных отношений.

В отечественной юридической науке выделяются: а) отрасли публичного права; б) отрасли частного права; в) отрасли частно-публичного права (комплексные отрасли права). Данное деление проведено в зависимости от характера регулируемых общественных отношений. В зависимости от характера правовых норм выделяют: а) отрасли материального права; б) отрасли процессуального права — отрасли, регулирующие общественные отношения в ходе производства по юридическому делу и не регулирующие других общественных отношений.

В зависимости от характера норм права выделяют: а) регулятивные отрасли права — отрасли права, которые непосредственно регулируют общественные отношения; б) охранительные отрасли права — отрасли права, которые устанавливают меры ответственности за правонарушения. Примером охранительной отрасли права может служить уголовное право.

Выделяются также: а) отрасли внутригосударственного права, например трудовое, гражданское, уголовное и др.; б) отрасли международного права, такие как: а) право международных договоров; б) дипломатическое и консульское право; в) международное гуманитарное право и др.

Наряду с отраслями права в теории права выделяются также межотраслевые правовые образования.

В системе российского права выделяют 4 межотраслевых правовых образования: а) публичное право; б) частное право; в) материальное право; г) процессуальное право.

Каким же образом соотносятся между собой публичное и частное право. Публичное право отличается от частного права в зависимости от особенностей: а) субъектов права; б) предмета правового регулирования; в) характера норм права; г) характера юридических фактов;

д) спецификой ответственности. Так, основными субъектами публичного права являются государственные органы, органы местного самоуправления и должностные лица; основными же субъектами частного права являются физические и юридические лица; предметом публичного права являются властные отношения, т.е. отношения, основанные на подчинении одной стороны другой стороне; предметом же частного права являются общественные отношения, не носящие властный характер. Нормы публичного права носят преимущественно императивный характер, нормы частного права носят преимущественно диспозитивный характер. Юридическими фактами публичного права являются, как правило, односторонние действия и события. Юридическими фактами частного права являются сделки, договоры и иные соглашения. Публичное право также отличается от частного права спецификой ответственности. За нарушения норм публичного права установлена публично-правовая ответственность: уголовная, административная, за нарушение норм частного права ответственность, как правило, носит частноправовой характер, и только за грубые нарушения норм частного права установлена публично-правовая ответственность.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что публичное право — это межотраслевое правовое образование, регулирующее властные общественные отношения, т.е. отношения, основанные на подчинении одной стороны другой стороне, основными субъектами которых являются государственные органы и должностные лица.

Частное право — это межотраслевое правовое образование, регулирующее общественные отношения, не носящие властный характер, основными субъектами которых являются физические и юридические лица.

Помимо деления права на публичное и частное в теории государства и права выделяются еще два правовых образования: а) материальное право; б) процессуальное право.

Каким же образом два межотраслевых правовых образования соотносятся между собой? Для ответа на данный вопрос необходимо вспомнить те критерии, по которым проводилось деление права на публичное и частное — в зависимости от особенностей: а) субъектов права; б) предмета правового регулирования; в) характера норм права; г) характера юридических фактов; д) спецификой ответственности. Эти же критерии используются для выделения таких межотраслевых образований как материальное и процессуальное право.

Следующим видом систем в праве является система источников права.

### **1.3. СИСТЕМА ИСТОЧНИКОВ ПРАВА**

Система источников права — это совокупность взаимодействующих и взаимосвязанных между собой источников права. Что же представля-

ют собой источники права? В науке теории государства и права понятие «источник права» понимается в разных смыслах. Так, например, Г.Ф. Шершеневич полагал, что «различные формы, в которых выражается право, носят издавна название источников права. Термин этот представляется, однако, мало пригодным ввиду своей многозначности. Под этим именем понимаются: а) силы, творящие право, напр., когда говорят, что источником права следует считать волю Бога, волю народную, правосознание, идею справедливости, государственную власть; б) материалы, положенные в основу того или другого законодательства, напр., когда говорят, что римское право послужило источником для Германского гражданского кодекса, труды ученого Потье для Французского кодекса Наполеона, Литовский Статут для Уложения Алексея Михайловича; в) исторические памятники, которые когда-то имели значение действующего права, напр., когда говорят о работе по источникам, например, по *Corpus juris civilis*, по Русской правде и т.п.; д) средства познания действующего права, например, когда говорят, что право можно узнать из закона.

Разнообразие значений, придаваемых выражению «источники права» в той же науке права, вызывает необходимость обойти его и заменить другим выражением — формы права. Под этим именем следует понимать различные виды права, отличающиеся по способу выработки содержания норм. Выбор этих форм зависит всецело от государственной власти»<sup>1</sup>.

По мнению Ф.В. Тарановского, источники права понимаются в следующих смыслах: 1) источники познания права; 2) источники права в материальном смысле или правопроизводящие факторы и 3) источники права в формальном смысле, или факты, вызывающие позитивацию права<sup>2</sup>.

Л.И. Петражицкий полагал, что понятие «источник права» не существует, и «сообразно с этим теперешнее учение об источниках права следует переименовать в учение о позитивном праве, его видах и разновидностях»<sup>3</sup>.

Так что же такое источник права? Обобщая все вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что понятие «источник права» используется в юридической науке в разных смыслах. Источник права как фактор правотворчества представляет собой обстоятельство либо совокупность обстоятельств, которые вынуждают правотворческий орган вносить определенные изменения в систему права. Источник права в материальном смысле есть совокупность материальных условий со-

---

<sup>1</sup> Шершеневич Г.Ф. Общая теория права: В 4 вып. Вып. 2. М., 1910–1912. С. 369.

<sup>2</sup> Тарановский Ф.В. Учебник энциклопедии права. Юрьев, 1917. С. 168.

<sup>3</sup> Петражицкий Л.И. Теория права и государства в связи с теорией нравственности. СПб., 1909–1910. С. 518.

циальной жизни, которая обуславливает содержание системы права. Источник права в идеологическом смысле — это совокупность представлений о должном состоянии общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования, обуславливающих конкретное содержание элементов системы права. Источник права в формальном смысле — форма внешнего выражения и существования норм права, а также официальное выражение правовой информации нормативного характера.

В дальнейшем термин «источник права» будет рассматриваться только в формальном смысле: как синоним формы права.

Какие же виды форм права выделяются в отечественной юридической науке? В юридической науке выделяют следующие виды форм права: а) нормативно-правовой акт; б) нормативный договор; в) юридический прецедент; г) правовой обычай; д) правовая доктрина. При этом нормативно-правовой акт есть вид формы права, представляющий собой письменный документ, принятый специально на то уполномоченным государственным органом в установленном законом порядке вне связи с конкретным юридическим делом, вносящий определенные изменения в систему права и содержащий определенные нормы права. Нормативный договор — вид источника права, который представляет собой соглашение двух или нескольких субъектов права, заключенное в установленном порядке и содержащее нормы права, посредством которых вносятся определенные изменения в систему права. Юридический прецедент — это решение суда или административного органа по конкретному делу, содержащее новую норму права, которая должна применяться по другим аналогичным делам. Правовой обычай — это вид источника права, представляющий собой широко распространенное в обществе правило, регулирующее общественные отношения, входящее в предмет правового регулирования, не предусмотренное, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Правовая доктрина — это исторически выработанное мнение ученых-юристов по вопросам регулирования тех или иных общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования и содержащее нормы права. Религиозный текст — это текст из Священных книг и других Священных источников, содержащих нормы права.

Какие же виды нормативных актов выделяются в юридической литературе?

В юридической науке выделяются следующие виды нормативно-правовых актов: а) Конституция; б) закон; в) подзаконный акт.

При этом Конституция — нормативно-правовой акт, принимаемый в особом порядке, как правило, учредительным собранием или непосредственно народом в ходе референдума, обладающий высшей юридической силой, являющийся ядром правовой системы государства и регулирующий основы устройства общества и государства, а также

устанавливающий основы взаимоотношений между человеком, обществом и государством. Закон — нормативно-правовой акт, принимаемый в установленном порядке представительным органом государственной власти, в абсолютных монархиях — монархом, обладающий высокой юридической силой и регулирующий наиболее значимые общественные отношения для данного общества и государства, при этом в законе должна выражаться воля носителя суверенитета. Подзаконный акт — это вид нормативно-правового акта, принятый во исполнение и конкретизацию закона.

В свою очередь в Российской Федерации выделяются следующие виды законов: а) конституционные законы; б) обычные законы. Отличие между двумя видами законов заключается в том, что конституционные законы, как правило, принимаются в более сложном порядке, чем обычные; они регулируют более значимые общественные отношения, нежели обычные законы, как правило, они принимаются по вопросам, прямо предусмотренным Конституцией. В зависимости от сферы действия законов в пространстве выделяют: а) федеральные законы и б) законы субъектов Федерации.

Подзаконные же акты по юридической силе делятся на: а) указы Президента; б) Постановления Правительства; в) нормативные акты министерств и ведомств.

В зависимости от сферы действия выделяются: а) нормативные акты федерации (в федеративном государстве); б) нормативные акты субъектов федерации; в) нормативные акты автономий (в сложном унитарном и регионалистском государстве); г) нормативные акты органов местного самоуправления; д) локальные нормативно-правовые акты.

Нормативные договоры делятся на: а) международные нормативные договоры; б) внутригосударственные нормативные договоры.

Международные нормативные договоры — международные соглашения, заключенные между государствами и (или) международными организациями в письменной форме и регулируемые международным правом, независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе, в двух или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования<sup>1</sup>.

Внутригосударственные нормативные договоры — соглашения, заключенные в письменной форме между субъектами внутригосударственного права, регулируемые нормами внутригосударственного права и содержащие новые нормы права.

Помимо видов источников права, выделяются в юридической науке условия действительности источников права. Под условиями дей-

---

<sup>1</sup> Венская конвенция о праве международных договоров от 23 мая 1969 г. // СПС «КонсультантПлюс».

ствительности источников права следует понимать обстоятельства, при наличии которых источник права считается действительным.

Юридическая наука выделяет следующие условия действительности источников права. Во-первых, источник права должен быть легитимным, т.е. признаваться в данной правовой системе в качестве источника права. Если источником права является нормативно-правовой акт, либо судебный прецедент, то он должен быть принят: а) надлежащим органом; б) в надлежащем порядке. Во-вторых, источник права по своему содержанию не должен противоречить источнику права, имеющему более высокую юридическую силу, т.е. должна быть соблюдена иерархия источников права.

Иерархия источников права представляет собой расположение источников права в зависимости от их юридической силы.

Первое место в иерархии источников права занимает Конституция государства. Рядом с ней стоят международные договоры, как источники права.

На третьем месте в иерархии источников права находятся законы: сначала конституционные, затем кодексы, потом обычные законы.

Четвертое место в иерархии источников права занимают внутригосударственные договоры

На пятом месте в иерархии источников права находятся подзаконные акты: вначале указы главы государства, затем акты Правительства, затем акты министерств и ведомств, других органов государственной власти и местного самоуправления, а также локальные нормативные акты.

Шестое место в иерархии источников права занимают правовые обычаи.

Что же касается судебных прецедентов, то их место в иерархии источников права зависит от юридической силы норм, содержащихся в этих прецедентах.

Если прецедент является конституционным, либо международно-правовым, т.е. он принят органом конституционного контроля, либо международным судом, то он не должен противоречить нормам соответственно Конституции, либо нормам международного права, т.е. он занимает второе место в иерархии источников позитивного права.

Если же судебный прецедент принят иным судебным органом, то нормы, содержащиеся в нем, не должны противоречить нормам закона.

Совокупность источников права образует систему источников права, которая является относительно замкнутой, гетерогенной, искусственной, простой, иерархически структурированной, динамической системой.

Следующим видом систем в праве является система правового регулирования.

#### 1.4. СИСТЕМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Как уже было установлено ранее, «система — это как минимум совокупность двух элементов, взаимодействующих и взаимосвязанных между собой»<sup>1</sup>. В полной мере данное определение распространяется и на систему правового регулирования. Следовательно, в первом приближении можно сказать, что система правового регулирования представляет собой совокупность элементов правового регулирования, взаимодействующих и взаимосвязанных между собой. В литературе встречаются различные точки зрения на элементный состав правового регулирования. Так, например, А.И. Бобылев полагает, что «нормы права, правоотношения, акты реализации прав и обязанностей являются элементами правового регулирования»<sup>2</sup>. Данное рассуждение, по мнению автора, является не совсем верным, поскольку базируется на отождествлении понятия правового регулирования с понятием «механизм правового регулирования», поскольку нормы права, правоотношения, акты реализации прав и обязанностей являются элементами механизма правового регулирования<sup>3</sup>. Ю.И. Новик полагал, что к числу «необходимых составляющих правового регулирования следует отнести: право и правовую систему в целом, способы регулятивного воздействия, личность и взаимодействие (общение) в правовой сфере»<sup>4</sup>. По мнению автора, недостаток концепции Ю.И. Новика состоит в том, что подобное структурирование элементов правового регулирования приводит к невозможности отграничить правовое регулирование от иных видов правового воздействия. Кроме того, отнесение к числу элементов правового регулирования «правовой системы» фактически ведет к признанию того, что понятие «правовое регулирование» является более широким понятием, чем правовая система, тогда как в действительности правовое регулирование является одной из необходимых составляющих правовой системы<sup>5</sup>. Все это затрудняет выделение элементов правового регулирования.

На наш взгляд, к числу элементов правового регулирования можно отнести: а) субъект правового регулирования — социальный субъект,

---

<sup>1</sup> См.: *Сорокин В.Д.* Правовое регулирование: предмет, метод, процесс. С. 15; *Акоф Р.Л.* Указ. соч. С. 145; *Садовский В.Н.* Методологические проблемы исследования объектов, представляющих собой системы. С. 173; *Садовский В.Н.* Основание общей теории систем. С. 98. *Фейджил Р.Е., Холл А.Д.* Определение понятия системы. С. 252.

<sup>2</sup> *Бобылев А.И.* Теоретические проблемы правового регулирования // *Право и политика.* 2002. № 8. С. 13.

<sup>3</sup> *Малько А.В.* Механизм правового регулирования // *Правоведение.* 1996. № 3. С. 55.

<sup>4</sup> *Новик Ю.И.* Психологические проблемы правового регулирования. Минск, 1989. С. 50.

<sup>5</sup> *Правовая система социализма: В 2 т. Т. 2 / Отв. ред. В.Н. Кудрявцев.* М., 1987.

который осуществляет праворегуляционную деятельность; б) объект правового регулирования — то, на что направлено правовое регулирование — деятельность, поведение субъектов общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования<sup>1</sup>; в) предмет правового регулирования — определенный круг общезначимых, волевых, повторяющихся, устойчивых общественных отношений, порождаемых объектом правового регулирования; г) способы правового регулирования — пути нормативного воздействия на поведение, деятельность субъекта общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования; д) метод правового регулирования — система способов воздействия на объект и предмет правового регулирования, позволяющих придать общественным отношениям, входящим в предмет правового регулирования, юридическую форму<sup>2</sup>; е) цели правового регулирования — результат, к которому стремится субъект правотворчества, осуществляя правовое регулирование общественных отношений.

Также к числу элементов правового регулирования относятся: а) механизм правового регулирования — система юридических средств, организованная наиболее последовательным образом и направленная на упорядочение общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования, путем придания им юридической формы<sup>3</sup>; б) принципы правового регулирования — обусловленные спецификой объекта и предмета правового регулирования основные

---

<sup>1</sup> Почему только поведение и деятельность субъектов права являются содержанием объекта правового регулирования, почему объектом правового регулирования не могут быть разные ситуации? Ответ на данный вопрос достаточно прост. Ситуации не могут быть объектом правового регулирования, поскольку включают в себя множество компонентов как объективного, так и субъективного характера. Право, будучи социальным явлением, имеющим информационную природу (об информационной природе права см.: Венгеров А.В. Право и информация в условиях автоматизации управления. М., 1978. С. 50–52), не может непосредственно влиять на все компоненты ситуации в одинаковой мере. Непосредственно оно может влиять на поведение и деятельность субъектов права, которое наряду с сознанием является объектом правового воздействия. Поскольку правовое регулирование является одной из составляющих правового воздействия, следовательно, объект правового регулирования не может быть шире объекта правового воздействия. Кроме того, право регулирует как поведение людей в той или иной ситуации (казуальное регулирование), так и деятельность субъекта права (абстрактное регулирование).

<sup>2</sup> О том, что метод правового регулирования придает общественным отношениям юридическую форму, см.: Яковлев В.Ф. Объективное и субъективное в методе правового регулирования // Правоведение. 1970. № 6. С. 55–60.

<sup>3</sup> О механизме правового регулирования как системе юридических средств см.: Малько А.В. Механизм правового регулирования. С. 55 и др.

начала, в соответствии с которыми осуществляется правовое регулирование.

Почему указанные явления относятся к элементам правового регулирования, ведь они являются различными по своей природе? Как отмечается в философии, «критериальным свойством элемента является его необходимое и непосредственное участие в образовании системы»<sup>1</sup>. Поскольку правовое регулирование существовать без объекта, без предмета, без целей, без принципов, без метода, способов и типов правового регулирования, без механизма и без динамических элементов не может, следовательно, несмотря на то что эти явления разнородны, они, тем не менее, относятся к элементам правового регулирования, а совокупность взаимодействующих и взаимосвязанных элементов является системой<sup>2</sup>.

Кроме того, при анализе элементов системы правового регулирования необходимо учитывать, что система правового регулирования включает в себя две подсистемы: регулирующую подсистему, элементами которой являются цели, принципы, способы, метод, механизм, динамические элементы правового регулирования и регулируемую подсистему, элементами которой являются объект и предмет правового регулирования, а также связи между ними, которые будут рассмотрены ниже. Поскольку правовое регулирование можно также рассматривать как процесс, направленный на упорядочение общественных отношений<sup>3</sup>, то возникает вопрос: из каких элементов или стадий состоит данный процесс? В юридической литературе обычно выделяют следующие стадии правового регулирования: «1) установление юридических норм; 2) возникновение правоотношений; 3) реализация субъективных прав и обязанностей их участниками; 4) правоприменения в случае необходимости»<sup>4</sup>.

На наш взгляд, данное выделение стадий является не совсем верным. Во-первых, в данных стадиях не учитывается роль норм договора в регулировании общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования. Во-вторых, в правовых системах, относящихся к религиозным и традиционным, правовые нормы считаются установленными Богом или предками, и поэтому стадия установления юридических норм в таких системах не является стадией правового регулирования. В-третьих, в ряде случаев возникновение правоотно-

---

<sup>1</sup> Алексеев П.В., Панин А.В. Философия. М., 2003. С. 463.

<sup>2</sup> О том, что элементы системы могут быть разнородными, см.: Садовский В.Н. Основание общей теории систем. С. 136.

<sup>3</sup> Марксистско-ленинская общая теория государства и права: В 4 т. Т. 4. Социалистическое право. М., 1973. С. 86.

<sup>4</sup> Данное положение разделяется многими авторами. См., например, Марксистско-ленинская общая теория государства и права: В 4 т. Т. 4. Социалистическое право. С. 86; Рукавишникова Н.В. Метод в системе правового регулирования общественных отношений // Правоведение. 2003. № 1. С. 217.

шений может не состояться, например, в силу отсутствия необходимых оснований для возникновения правоотношений. В-четвертых, в ряде случаев реализация прав и обязанностей участниками правоотношений также может не состояться, либо оказывается невозможной, например, в случае смерти одного из участников правоотношения, если спорное отношение не допускает правопреемство. В-пятых, каждая из этих стадий может быть урегулирована нормами права и, следовательно, может входить в объект правового регулирования. Поэтому, выходом из сложившейся ситуации могло бы быть рассмотрение вместо стадий правового регулирования процессуальных (динамических) элементов правового регулирования и введения данной категории в научный оборот. На взгляд автора, к процессуальным (динамическим) элементам правового регулирования можно отнести: а) регламентацию процесса установления юридических норм; б) регламентацию процесса установления индивидуальных предписаний (например, заключения договора в частном праве); в) регламентацию общественных отношений (как базовых, так и вспомогательных)<sup>1</sup>; г) регламентацию процесса реализации прав и обязанностей участников правоотношения; д) регламентацию процесса правоприменения<sup>2</sup>. Следует, однако, помнить, что каждый из элементов правового регулирования должен существовать одновременно со всеми остальными элементами. В противном случае эффективность правового регулирования резко снизится.

Кроме того, необходимо выделить основные особенности системы правового регулирования, к которым, по мнению автора, можно отнести динамический и многоуровневый характер ее компонентов, открытость системы правового регулирования, ее сложный состав, гетерогенность системы, целеполагающий характер системы правового регулирования, ее искусственное происхождение. Динамический характер системы правового регулирования проявляется несколько иначе, чем описано это в литературе по динамическим системам. В литературе под динамической системой понимают систему, описываемую при помощи дифференциальных уравнений вида

---

<sup>1</sup> Некоторые авторы «правовое регулирование» определяют как регламентацию общественных отношений, посредством общеобязательных правил поведения и основанных на них предписаниях индивидуального значения обеспеченную в необходимых случаях государственным принуждением. См. об этом: *Радько Т.Д.* Теория государства и права. М., 2005. С. 342. При этом не следует понимать регламентацию как пошаговое определение поведения и деятельности субъекта права. Регламентация не обязательно означает тотальную регламентацию, она может осуществляться и в иных формах. Подробнее о регламентации см.: *Нестеров А.В.* О теории и практике регламентации // Государство и право. № 1. 2008. С. 91–105.

<sup>2</sup> См. подробнее об этом параграф 4.4 данной работы.

$$du/dt = 1/\tau \times F(u_1; u_2; u_3, \dots, u_p),$$

где  $u_p$  — определенные параметры;

$\tau$  — время жизни параметра<sup>1</sup>.

На наш взгляд, понятием «динамическая система» охватываются любые системы, элементы или параметры которых изменяются с течением времени, а сама система при этом сохраняется. Таким образом, понятие «динамическая система» является видовым понятием по отношению к понятию «система». При этом слово «динамический» выступает в качестве видового признака понятия «система» и происходит от греческого *dinamio*, что означает, «двигаюсь, изменяюсь». В свою очередь, динамические системы можно условно подразделить на два вида: параметрические динамические системы и структурные динамические системы. При этом под параметрическими динамическими системами понимаются такие динамические системы, параметры которых изменяются с течением времени, а сама система сохраняется. Под структурными динамическими системами понимаются такие системы, у которых изменяются элементы и связи между ними, а сама система сохраняется<sup>2</sup>.

Правовое регулирование представляет собой структурную динамическую систему, поскольку элементы правового регулирования изменяются с течением времени<sup>3</sup>. Например, если ранее согласно ст. 532 ГК РСФСР 1964 г. «при наследовании по закону наследниками в равных долях являются: в первую очередь — дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти; во вторую очередь — братья и сестры умершего, его дед и бабушка как со стороны отца», то теперь согласно ст. 1142–1145 ГК РФ «дети, супруг и родители наследодателя, полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, (наследники первой очереди) его дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери (наследники второй очереди); полнородные и неполнородные дяди и тети наследодателя (наследники третьей очереди); прадедушки и прабабушки наследодателя (наследники четвертой очереди); двоюродные внуки и внучки, двоюродные де-

---

<sup>1</sup> Чернавский Д.С. Указ. соч. С. 34.

<sup>2</sup> Подобное понимание динамической системы достаточно распространено в гуманитарных науках см., например: Русакова Т.Н. Указ. соч. С. 109.

<sup>3</sup> О том, что общественные отношения и нормы права изменяются с течением времени, см.: Сырых В.М. Логические основания общей теории права: В 2 т. Т. 2. Логика правового исследования. С. 24. В литературе правовое регулирование рассматривается как сложная динамическая система управления. См. подробнее об этом: Витрук Н.В. Указ. соч. С. 37. См. также: Мальцев Г.В. Социальные основания права.

<sup>4</sup> Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11 июня 1964 г.) // Свод законов РСФСР. Т. 2. М., 1988.

душки и бабушки (наследники пятой очереди); двоюродные правнуки и правнучки, двоюродные племянники и племянницы, двоюродные дяди и тети (наследники шестой очереди); пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя (наследники седьмой очереди)<sup>1</sup>. Если в конце XVIII в. основные гражданские права и свободы были предоставлены дворянству<sup>2</sup>, то в настоящее время, основные гражданские права и свободы принадлежат каждому от рождения, вне зависимости от его происхождения<sup>3</sup>.

При этом к числу основных факторов, влияющих на скорость и характер изменений системы правового регулирования, можно отнести появление новых видов деятельности, входящих в объект правового регулирования; характер и изменение интересов субъектов этой деятельности; степень развития общества; уровень правосознания и правовой культуры законодателя; особенности источников права в той или иной правовой системе и т.д.<sup>4</sup>

Так, например, если система источников права<sup>5</sup> представляет собой набор обычаев, религиозных текстов, то изменения в подобной системе будут осуществляться гораздо медленнее, чем в системе, где основным источником права является нормативно-правовой акт или судебный прецедент.

Точно так же, если интересы общества являются стабильными и консервативными, то и изменения в правовом регулировании общественных отношений будут протекать гораздо медленнее, чем в том случае, если интересы общества нестабильны и часто изменяются. Основной движущей силой, вызывающей изменения в системе правового регулирования, являются потребности общественного развития.

Следующей особенностью системы правового регулирования является его многоуровневый характер. Многоуровневость системы правового регулирования выражается в том, что в правовом регулировании можно выделить: а) общие компоненты — компоненты, характерные для всех отраслей права (общий объект и предмет правового регулирования, общие цели и принципы правового регулирования, общие модели механизмов и динамических элементов правового регулирования); б) компоненты, характерные для межотраслевых образований, например публичного или частного, материального или про-

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс РФ (часть третья) от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ.

<sup>2</sup> Грамота на права, выгоды и преимущества благородного российского дворянства от 21 апреля 1785 г. С. 213–221.

<sup>3</sup> См. об этом: Конституция Российской Федерации от 25 декабря 1993 г.

<sup>4</sup> Более подробно эти факторы будут рассмотрены в параграфе 3.3 данной работы.

<sup>5</sup> Под источниками права здесь и далее в тексте автор понимает способы официального выражения и закрепления правовых норм. Подробнее об источниках права см.: *Мицкевич А.В.* Формы выражения или источники права. С. 264.

цессуального, внутригосударственного или международного права (например, специфика предмета и метода правового регулирования в частном и публичном праве); в) компоненты, характерные для отраслевого правового регулирования, (например, специфика отраслевого предмета и метода, целей и принципов правового регулирования той или иной отрасли права); г) компоненты, характерные для подотраслевого и институционального регулирования (например, специфика предмета и метода того или иного института права); д) компоненты, характерные для индивидуально-правового регулирования в частном праве (например, сроки поставки).

Чем обусловлен многоуровневый характер системы правового регулирования?

Многоуровневый характер системы правового регулирования обусловлен, прежде всего, неоднородностью объекта и предмета правового регулирования. Данная неоднородность связана с тем, что общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования, хотя и имеют между собою общие черты, тем не менее, могут сильно отличаться друг от друга. Например, отношения собственности сильно отличаются от отношений, связанных с выборами депутатов Государственной Думы.

Такая сильная неоднородность общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования, вынуждает объединять их в группы, в зависимости от особенностей их структурных компонентов. Группировка же общественных отношений с неизбежностью порождает иерархическую структурированность предмета правового регулирования, поскольку согласно правилам формальной логики группировка элементов должна производиться по ближайшему роду. Применительно к другим элементам правового регулирования ситуация аналогичная, поскольку все элементы правового регулирования связаны между собой.

Одной из особенностей системы правового регулирования является его иерархическая структурированность<sup>1</sup>. Иерархическая структурированность системы правового регулирования проявляется в том, что правовое регулирование может осуществляться на международном, общегосударственном, в федеративном государстве (федеральном); региональном, местном, локальном (в рамках организации) и индивидуальном (на уровне соглашения сторон)<sup>2</sup>. При этом правовое регулирование, осуществляемое на общегосударственном уровне, не должно противоречить правовому регулированию, осуществляемому

---

<sup>1</sup> В литературе категория иерархическая структурированность используется применительно к системе права. См., например: Кононов А.А. Общенаучная концепция системы права // Правоведение. 2003. № 3. С. 12.

<sup>2</sup> Гойман В.И. Действие права (методологический анализ). М., 1992. С. 153.

на международном уровне; правовое регулирование, осуществляемое на региональном уровне, не должно противоречить правовому регулированию, осуществляемому на федеральном уровне и международно-правовому регулированию; правовое регулирование, осуществляемое на местном уровне, не должно противоречить правовому регулированию, осуществляемому на региональном, общегосударственном и международном уровне. Правовое регулирование, осуществляемое на локальном уровне, не должно противоречить регулированию, осуществляемому на местном, региональном, общегосударственном и международно-правовом уровне. Индивидуальное регулирование не должно противоречить регулированию, осуществляемому на локальном, местном, региональном, общегосударственном и международно-правовом уровнях<sup>1</sup>.

При этом для избегания излишнего давления на субъекта права при осуществлении правового регулирования необходимо руководствоваться следующим правилом: та деятельность субъекта права, которая имеет значение для более высокого уровня иерархии, должна быть урегулирована на более высоком уровне иерархии.

Та же деятельность субъекта права, которая имеет значение для более низкого уровня иерархии, должна быть урегулирована на более низком уровне. Например, если какая-либо деятельность имеет общегосударственное или международное значение, то целесообразно и регулировать эту деятельность на общегосударственном или международном уровне; та же деятельность, которая имеет значение для регионального, местного, локального (на уровне организации) уровня, а тем более индивидуального, должна быть урегулирована соответственно на региональном, местном, локальном и индивидуальном уровне. Это позволит избежать как излишней централизации, так и излишней децентрализации правового регулирования. Возникает правомерный вопрос, как оценить значимость той или иной деятельности для того или иного уровня социальной иерархии общества. На наш взгляд, для этого необходимо проанализировать общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования, а также те последствия, которые вызывают эти общественные отношения. Если последствия существования этих отношений касаются всего мирового сообщества, то и целесообразно урегулировать данные общественные отношения на международном уровне; если же последствия этих отношений касаются только работников данной организации, то такие общественные отношения целесообразно урегулировать на локальном уровне.

Система правового регулирования является открытой. В общей теории систем под открытой системой понимается система, которая

---

<sup>1</sup> Гойман В.И. Указ. соч.

активно взаимодействует с внешней средой<sup>1</sup>. Система правового регулирования активно взаимодействует с другими социальными регуляторами, с правовой охраной, с правосознанием и правовой культурой, с информационным и ценностно-мотивационным правовым воздействием.

Система правового регулирования является сложной. В литературе по общей теории систем сложность системы характеризуется следующими показателями. Во-первых, сложной считается система, элементы которой сами представляют собой систему<sup>2</sup>. Во-вторых, сложной именуется система, характеризующаяся достаточно большим количеством связей между элементами; в-третьих, сложной называется система, для которой невозможно построить математическую модель, адекватно описывающую совокупность свойств и проявлений данной системы<sup>3</sup>.

Сложность системы правового регулирования проявляется в том, что, во-первых, элементы системы правового регулирования сами представляют собой системы, во-вторых, система правового регулирования характеризуется наличием разнообразных связей между элементами системы, в-третьих, до сих пор не удалось создать математическую модель правового регулирования, адекватно описывающую его основные свойства.

Следующей особенностью системы правового регулирования является ее детерминированно-вероятностный характер. В литературе под детерминированно-вероятностными системами понимаются системы, реакцию которых на внешние воздействия можно предсказать, но не точно, а с определенной степенью вероятности<sup>4</sup>. Реакцию системы правового регулирования на внешние воздействия можно предсказать, но с определенной степенью вероятности, равно как и дальнейшую эволюцию данной системы. Система правового регулирования носит целеполагающий характер, поскольку она способна самостоятельно формировать цели, а сами цели являются элементом этой системы<sup>5</sup>.

Система правового регулирования является искусственной, поскольку все ее элементы так или иначе являются продуктом деятельности людей и в конечном итоге зависят от них. Система правового регулирования носит гетерогенный характер, поскольку элементы правового регулирования являются разнородными, а согласно общей теории систем, система, элементы которой являются разнородными, т.е. содержит компоненты разных типов, является гетерогенной<sup>6</sup>.

---

<sup>1</sup> См.: Новосельцев В.И. Указ. соч. С. 100.

<sup>2</sup> Спиркин А.Г. Указ. соч. С. 272.

<sup>3</sup> Новосельцев В.И. Указ. соч. С. 108.

<sup>4</sup> Там же. С. 105.

<sup>5</sup> Там же. С. 115.

<sup>6</sup> Там же. С. 122.

Таким образом, на основе всего вышеизложенного можно сделать вывод, что система правового регулирования представляет собой сложную, открытую, детерминированно-вероятностную, иерархически структурированную многоуровневую, гетерогенную динамическую систему, элементами которой являются: объект, предмет, принципы, цели, методы, механизмы правового регулирования, а также: а) регламентация общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования; б) регламентация процессов установления норм права; в) регламентация установления индивидуальных предписаний, не являющихся актами правоприменения, в том числе регламентацию заключения индивидуального договора либо совершения односторонней сделки в частном праве; г) регламентация процесса реализации прав и обязанностей субъекта права; д) регламентация процесса правоприменения.

Какова же роль человека в системе правового регулирования? По мнению автора при ответе на данный вопрос необходимо исходить из следующих положений. Во-первых, поведение и деятельность человека как субъекта права входит в объект правового регулирования. Во-вторых, человек участвует в общественных отношениях, входящих в предмет правового регулирования как непосредственно, так и в качестве представителя. В-третьих конкретное содержание целей, принципов, методов, механизмов правового регулирования, а также регламентации процессов установления норм права, регламентации установления индивидуальных предписаний, не являющихся актами правоприменения, в том числе регламентацию заключения индивидуального договора либо совершения односторонней сделки в частном праве; регламентации процесса реализации прав и обязанностей субъекта права, регламентация процесса правоприменения определяются людьми, участвующими в подготовке и принятии нормативно-правовых актов, юридических прецедентов, нормативных договоров и т.д. Кроме того, люди определяют содержание функций правового регулирования; к сожалению, допускают ошибки в правовом регулировании, но и разрабатывают пути их устранения (к сожалению, не всегда); влияют на эффективность правового регулирования<sup>1</sup>.

На основе всего вышеизложенного можно сделать вывод, что система правового регулирования создана людьми для регулирования поведения и деятельности субъектов права, в том числе людей. Данное положение является очень важным, поскольку оно позволяет сделать вывод о том, что человек не является элементом системы правового регулирования, поскольку он является ее создателем.

Поскольку система характеризуется наличием не только элементов, но и связей между ними, а также связями с внешней средой, то,

---

<sup>1</sup> Подробнее о роли человека в правовом регулировании см.: *Мальцев Г.В. Социальные основания права.*

следовательно, необходимо рассмотреть не только элементы правового регулирования, но и связи между ними, а также связи правового регулирования с внешней средой. В теории систем связи между элементами данной системы именуется внутренними связями, а связи между системой и внешней средой, элементом которой она является, внешними связями<sup>1</sup>.

Первым типом связи является связь между объектом и предметом правового регулирования<sup>2</sup>. Данный тип связи относится к типу генетической связи, ибо суть ее состоит в том, что человеческая деятельность, являющаяся составным элементом объекта правового регулирования, порождает определенные общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования<sup>3</sup>. При этом следует отметить, что данный тип связи может носить как статический, так и динамический характер, так как содержание данной связи не носит однозначного характера.

Каким же образом можно определить данную связь? Анализ данной связи позволил автору прийти к выводу, что деятельность, входящая в объект правового регулирования, порождает общественные отношения, которые входят в предмет правового регулирования. Следовательно, обязательным субъектом общественных отношений будут являться субъекты деятельности, которая составляет содержание объекта правового регулирования. Далее, данная деятельность направлена на определенный объект и, следовательно, обязательным элементом данных общественных отношений будет данный объект. В процессе осуществления данной деятельности субъект имеет определенные интересы, которые могут быть реализованы только при помощи взаимодействия с другими субъектами. Следовательно, обязательными субъектами общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования, будут те субъекты, без существования которых он не может удовлетворить свои интересы.

Например, для того чтобы осуществлять торговую деятельность необходимо, во-первых, чтобы существовали производители товара,

---

<sup>1</sup> О внутренних и внешних связях см.: *Садовский В.Н.* Основание общей теории систем. С. 84.

<sup>2</sup> О связи между объектом и предметом правового регулирования см.: *Тиунова Л.Б.* Системные связи правовой действительности. СПб., 1991. С. 36–37; При этом под объектом правового регулирования понимается поведение и деятельность субъекта права, а под предметом определенные виды общественных отношений. См. подробнее об этом параграф 4.1 данной работы; см. также: *Явич Л.С.* Проблемы правового регулирования социалистических общественных отношений. М., 1961. С. 73.

<sup>3</sup> Когда мы говорим, что человеческая деятельность порождает общественные отношения, то имеется в виду то, что в ходе человеческой деятельности возникают общественные отношения, которые могут входить в предмет правового регулирования.

могущие продать товар, покупатели товара, могущие купить товар, а также, чтобы существовали сами товары, которые выступают предметом общественных отношений, которые порождаются данной деятельностью и как это ни парадоксально, создают условия для осуществления данной деятельности. Точно так же, чтобы осуществлять деятельность по сбору налогов необходимо, во-первых, чтобы существовали органы, которые осуществляют сбор налогов, налогоплательщики, во-вторых, чтобы существовал учет налогоплательщиков в налоговых органах, в-третьих, чтобы налогоплательщики были в состоянии платить налоги<sup>1</sup>.

Выделение данного типа связи является очень важным, ибо оно позволяет обосновать существование так называемых функциональных или комплексных отраслей права, к числу которых относят предпринимательское, таможенное, транспортное, образовательное и другие отрасли права, поскольку специфика предмета комплексных отраслей права обусловлена спецификой той сферы деятельности, которую нормы данных отраслей права регулируют<sup>2</sup>.

Вторым типом связей между элементами правового регулирования является связь между предметом и целями правового регулирования<sup>3</sup>. Сущность данной связи состоит в том, что основные элементы общественных отношений, входящие в предмет правового регулирования, изначально не определены. В самом деле, если все элементы общественных отношений определены, то зачем их определять посредством правового регулирования? Следовательно, неопределенность основных элементов общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования, и порождает необходимость определить элементы общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования.

Поскольку к элементам общественных отношений относятся субъекты, объекты, содержание основания их возникновения и прекращения<sup>4</sup>, то правовое регулирование и призвано определить данные эле-

---

<sup>1</sup> О том, что при установлении налогообложения налоги должны иметь экономическое обоснование, см.: Налоговый кодекс РФ // СЗ РФ. 2005. № 45. Ст. 4585.

<sup>2</sup> О комплексных отраслях права см.: *Мешера В.Ф.* О делении советского права на отрасли // Советское государство и право. 1957. № 3. С. 97–98; *Тарасов М.А.* Система транспортного права Советского Союза // Советское государство и право. 1957. № 4. С. 110–115 и др.

<sup>3</sup> Подробнее о целях и предмете правового регулирования см. главу 2 данной работы.

<sup>4</sup> *Сенякин И.Н.* Предмет и метод правового регулирования как критерий деления права на отрасли и институты // Общая теория государства и права. Академический курс в 2 т. Т. 2. М., 1998. С. 234; *Матузов Н.И.* Система права // Теория государства и права. Курс лекций. М., 2006. С. 399; *Кнанин В.* По поводу дискуссии о системе права // Советское государство и право. 1957. № 5. С. 116.

менты и тем самым придать данным общественным отношениям юридическую форму<sup>1</sup>. Но поскольку юридическая форма представляет собой идеальную модель общественного отношения урегулированного нормами права, структурными элементами которой выступают субъект, объект, содержание, основание возникновения изменения и прекращения общественного отношения, то к целям правового регулирования можно отнести: определение круга субъектов общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования, их правового статуса; объектов общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования, если они не определены самим характером общественных отношений; субъективных прав и обязанностей круга юридических фактов, т.е. конкретных жизненных обстоятельств, с которыми нормы права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений или субъективных прав и обязанностей участников этих правоотношений<sup>2</sup>.

Следующим типом связи является связь между целями и методом правового регулирования<sup>3</sup>.

Данная связь относится к связи типа «цель — средство», поскольку метод по определению представляет собой совокупность приемов, способов и средств, при помощи которых и достигается данная цель.

Анализ вышеуказанных положений позволил диссертанту сделать вывод, что структурными элементами метода правового регулирования являются процедуры, связанные с определением правового статуса субъектов общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования; правового режима объектов общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования; субъективных прав и обязанностей, составляющих содержание данного общественного отношения; а также оснований их возникновения и прекращения<sup>4</sup>.

---

<sup>1</sup> О том, что правовое регулирование придает общественным отношениям юридическую форму см.: *Ткаченко Ю.Г.* Методологические вопросы теории правоотношений. М., 1980. С. 44.

<sup>2</sup> *Исаков В.Б.* Юридические факты в советском праве. М., 1981. С. 5. См. также: Реализация прав граждан в условиях развитого социализма / Под ред. Е.А. Лукашевой. М., 1983. С. 53.

<sup>3</sup> О том, что метод правового регулирования носит целенаправленный характер см.: *Хвалева М.А.* Метод публичного права: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Казань, 2007. С. 19.

<sup>4</sup> О том, что метод правового регулирования регулирует общественные отношения главным образом путем установления субъективных прав и обязанностей, см.: *Хвалева М.А.* Указ. соч. С. 17. См. также: *Исаков В.Б.* Юридические факты в советском праве. С. 5; Реализация прав граждан в условиях развитого социализма. С. 53.

Следующим типом связи является связь между предметом и принципами правового регулирования<sup>1</sup>. Суть данных связей заключается в следующем. Поскольку в предмет правового регулирования входят волевые общественные отношения, то одним из принципов правового регулирования является принцип свободы, ибо свобода по Гегелю «есть субстанция и основное определение воли»<sup>2</sup>, и наоборот.

Поскольку общественные отношения являются общезначимыми и устойчивыми, а одним из следствий общезначимости является независимость их содержания от личностных характеристик участников общественных отношений, то одним из принципов правового регулирования является принцип формального равенства и наоборот. Поскольку общественные отношения по своей природе различны, а всякое различие предполагает в себе нечто общее, то к числу принципов правового регулирования относятся принцип единства и дифференциации правового регулирования.

Связь между принципами и методом правового регулирования состоит, по мнению автора, в том, что принципы правового регулирования обуславливают содержание метода правового регулирования, накладывая на него определенные ограничения, и находят в методе правового регулирования свое воплощение.

В свою очередь для метода правового регулирования необходима некая форма, которая находит свое выражение в нормах права и индивидуальных предписаниях, в частности в положениях договора (в частном праве).

Связь между методом и механизмом правового регулирования состоит в том, что использование метода правового регулирования, как справедливо отмечает В.Д. Сорокин, приводит к определенному юридическому результату. Согласно В.Д. Сорокину, «социальное назначение единого метода правового регулирования как раз и заключается в том, чтобы обеспечить достижение того результата, который предусмотрен материальной нормой права»<sup>3</sup>. К сожалению, В.Д. Сорокин не раскрывает содержание юридического результата.

По мнению автора, таким юридическим результатом могут быть правоотношения и акты реализации права, понимаемые не как фактические общественные отношения, но как нормативные модели соответственно фактических общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования и актов реализации прав и обязанностей<sup>4</sup>. Следовательно, нормы права посредством способов правового

---

<sup>1</sup> Подробнее о принципах правового регулирования см. параграф 4.2 данной работы.

<sup>2</sup> Гегель Г.В.Ф. Философия права. М., 1990. С. 88.

<sup>3</sup> Сорокин В.Д. Правовое регулирование: предмет, метод, процесс. С. 132.

<sup>4</sup> О правоотношении как нормативной модели общественного отношения см.: Назаров Б.Л. Социалистическое право в системе социальных связей. М., 1976. С. 305.

го регулирования, которые составляют содержание метода правового регулирования, воздействуют на общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования и придают им статус правоотношений<sup>1</sup>.

Данная связь выражается в том, что содержанием правоотношения являются взаимно корреспондирующие субъективные права и обязанности, которые возникают по поводу какого-либо объекта при наличии определенных оснований; структурными же элементами способов правового регулирования являются: 1) предписание дозволенного, необходимого или запрещенного поведения; 2) основание использования данного способа — указание на то, в каких случаях используется тот или иной способ; 3) объект, действия в отношении которого соответственно дозволяются, предписываются или запрещаются; 4) субъект, в отношении которого применяется тот или иной способ правового регулирования<sup>2</sup>.

Кроме того, указанные способы воздействуют на объект правового регулирования и в результате этого воздействия получают нормативные модели актов реализации прав и обязанностей. Таким образом, существует связь между механизмом правового регулирования и иными элементами правового регулирования, не входящими в механизм<sup>3</sup>. Именно благодаря этой связи и существует механизм правового регулирования.

Согласно В.Д. Сорокину, «достижение юридического результата немислимо без соответствующей четко закрепленной процедуры его реализации»<sup>4</sup>. Из данного положения следует, что помимо статических элементов в систему правового регулирования должны входить и динамические элементы<sup>5</sup>.

Поскольку способы правового регулирования могут быть закреплены не только в нормах права, но и в индивидуальных предписаниях, а нормы права не всегда могут быть реализованы по объективным причинам, то ситуационный анализ дает различные варианты юридического результата, воплощенного в моделях механизма правового регулирования<sup>6</sup>.

---

<sup>1</sup> О правоотношении как результате, ради которого устанавливаются нормы права, см.: *Кечекьян С.Ф.* Правоотношения в социалистическом обществе. М., 1958. С. 31.

<sup>2</sup> *Исаков В.Б.* Правовое регулирование и юридические факты // Правоведение. 1980. № 5. С. 34–35.

<sup>3</sup> Некоторые авторы рассматривают метод правового регулирования как элемент механизма правового регулирования. См.: *Хвалева М.А.* Указ. соч. С. 8.

<sup>4</sup> *Сорокин В.Д.* Правовое регулирование: Предмет, метод, процесс. С. 9.

<sup>5</sup> Подробнее о динамических элементах см. параграф 4.4 данной работы.

<sup>6</sup> См. параграф 7.1 данной работы.

При анализе внешних связей правового регулирования необходимо, прежде всего, отыскать тот слой внешней среды, в который упираются концы внешних связей системы правового регулирования. При этом под внешней средой правового регулирования понимается «совокупность всех объектов, изменение свойств которых влияет на систему, а также тех объектов, чьи свойства меняются в результате поведения системы»<sup>1</sup>.

Анализ внешней среды позволил прийти к выводу, что элементами данного внешнего слоя выступают: правосознание и правовая культура субъектов права, в особенности же субъектов правотворчества и людей, занимающихся правотворческой деятельностью, правовая охрана, а также информационное и ценностно-мотивационное правовое воздействие.

Что касается иных факторов социальной среды, то поскольку они оказывают воздействие, по мнению автора, на правовое регулирование не непосредственно, а через правосознание и правовую культуру, то и предметом нашего анализа, дабы не усложнять исследование, будут взаимосвязи правового регулирования и правовой охраны; правового регулирования с правосознанием и правовой культурой, и правового регулирования с информационным и ценностно-мотивационным правовым воздействием.

Наиболее ярким типом связи является связь между правовым регулированием и правовой охраной. Связь эта выражается в том, что правовое регулирование может существовать лишь при условии существования правовой охраны, под которой понимается установление в нормах права и индивидуальных предписаниях (в частности, в положениях индивидуального договора в частном праве) мер защиты и мер ответственности за нарушение субъективных прав и обязанностей, являющихся элементами правоотношений. В самом деле, посредством метода правового регулирования устанавливаются субъективные права и обязанности, и тем самым определяется возможное и должное поведение субъектов данных прав и обязанностей. При этом следует иметь в виду, что данная связь имеет не только теоретическое, но и практическое значение. Дело все в том, что, если норма права, которая регулирует какое-либо общественное отношение, устанавливает определенную санкцию за нарушение субъективных прав или неисполнение юридических обязанностей, то никакой иной нормативный акт не может устанавливать какую-либо иную санкцию за подобное нарушение или неисполнение, если иное не предусмотрено данной нормой. Тем самым по В.Д. Сорокину «под воздействием тех или иных элементов правового регулирования соответствующие связи

---

<sup>1</sup> *Фейджил Р.Е., Холл А.Д.* Определение понятия системы. С. 258.

и явления переводятся из одного состояния в другое, из сущего в должное или возможное»<sup>1</sup>.

Но одного перевода из неопределенного «сущего» в определенное «должное» или «возможное», что и делается посредством правового регулирования, недостаточно. Необходимо создать условия для перевода определенного должного или возможного в определенное действительное. Иными словами, норма права или индивидуальное предписание, например, условия индивидуального договора в частном праве, должны быть реализованы. Для того чтобы субъективные права и обязанности были реализованы, необходимо установить ответственность за нарушение юридических обязанностей, а также меры защиты субъективных прав, причем данные меры защиты и меры ответственности должны быть адекватны нарушению юридических обязанностей и субъективных прав. В противном случае исполнение юридических обязанностей и соблюдение юридических запретов утратит свою общеобязательность, и как следствие нормы права будут ничем иным как пустыми декларациями и пожеланиями.

Но и правовая охрана не может существовать без правового регулирования. Недостаточно просто установить меры защиты и меры ответственности. Необходимо также предусмотреть процедуру, посредством которой реализуются меры защиты и меры ответственности. Такой процедурой является процесс правоприменения, который в обязательном порядке входит в объект правового регулирования и порождает общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования. Все вышеизложенное и составляет так называемый цикл «правовое регулирование — правовая охрана».

Связь правового регулирования с правосознанием и правовой культурой играет чрезвычайно важную роль в правовом регулировании общественных отношений. Эта связь, по мнению автора, выражается в том, что конкретное содержание правового регулирования определяется особенностями правосознания субъектов права, в особенности же субъектов правотворчества или лиц, участвующих в правотворческой деятельности, а также правовой культуры, существующей в обществе<sup>2</sup>. С другой стороны, конкретное содержание правового регулирования во многом обуславливает отношение людей к действующим правовым предписаниям. Эти ценностные отношения закрепляются в правосознании субъекта права и становятся неотъемлемой частью правосознания и правовой культуры. Точно также предшест-

---

<sup>1</sup> Сорокин В.Д. Правовое регулирование: предмет, метод, процесс. С. 132; Малько А.В. Стимулы и ограничения в праве. М., 2002. С. 222.

<sup>2</sup> О том, что содержание правового регулирования носит во многом субъективный характер, см.: Бережнов А.Г. К вопросу об объективном и субъективном в контексте теоретико-методологических проблем правопонимания // Вестник МГУ. Серия 11. Право. 2004. № 4. С. 3–25.

вующий опыт правового регулирования становится элементом правовой культуры данного общества, что позволяет оказывать влияние на особенности дальнейшего развития правового регулирования. Связь правового регулирования с информационным и ценностно-мотивационным воздействием права состоит в следующем. Право придает общественным отношениям юридическую форму; правовая охрана устанавливает меры защиты и меры ответственности за нарушение юридических обязанностей. Но что толку в правовом регулировании и в правовой охране, если правовые предписания не реализуются. Для того чтобы правовые предписания были реализованы, необходимо, чтобы субъекты права были информированы о содержании правовых предписаний, что является результатом информационного действия права, а также, чтобы у субъекта права было положительное отношение к правовым предписаниям, чтобы у субъекта права была сформирована готовность исполнять возложенные на него юридические обязанности, уважать права и свободы других лиц и использовать принадлежащие ему права для осуществления своих интересов, что является результатом ценностно-мотивационного воздействия права<sup>1</sup>.

Что касается различного рода неформальных связей в правовом регулировании общественных отношений, то они в настоящем исследовании не рассматриваются, поскольку, по мнению автора, во-первых, их содержание целиком зависит от правосознания и правовой культуры субъектов права, вследствие чего исследование этих связей должно осуществляться преимущественно на уровне отдельных отраслей и институтов права, а также в рамках специальных исследований, посвященных анализу влияния правосознания и правовой культуры на содержание правового регулирования; во-вторых, исследование данных связей представляет собой значительные трудности, поскольку субъекты этих связей не склонны их афишировать; в-третьих, неформальные связи оказывают преимущественно случайное воздействие на содержание правового регулирования, тогда как объектом данного исследования является закономерное в правовом регулировании общественных отношений, а не случайное; в-четвертых, неформальные связи оказывают гораздо большее влияние на правовое воздействие, чем на правовое регулирование, которое является подсистемой правового воздействия.

Следующим видом систем является правовая система.

## 1.5. ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

Одной из проблем современной теории права и государства является проблема правовой системы. Правовая система с точки зрения сис-

---

<sup>1</sup> Подробнее об информационном и ценностно-мотивационном воздействии права см.: *Оситов М.Ю.* Понятие и виды действия права // *Право и государство: теория и практика.* 2007. № 11. С. 11–14.

темного подхода — это наиболее общий объект правовой реальности. Что же представляет собой правовая система? Правовая система — это совокупность всех взаимодействующих и взаимосвязанных между собой явлений правовой действительности.

Какова же структура правовой системы? В юридической литературе нет однозначного ответа на данный вопрос. Так, например, Г.И. Муромцев полагает, что в структуру правовой системы входят следующие компоненты: «1) доктринально-философский или идеологический (правопонимание, понятия и категории права); 2) нормативный, т.е. совокупность действующих в обществе правовых норм; 3) институциональный, т.е. юридические учреждения — правотворческие и правоприменительные и 4) социологический, т.е. правоотношения, применение права, юридическая практика»<sup>1</sup>.

С подобного рода структурированием правовой системы не вполне можно согласиться. Во-первых, правопонимание, понятия и категории права являются непосредственным продуктом правосознания и правовой культуры, а следовательно, не могут выступать в качестве самостоятельных элементов правовой системы. Во-вторых, совокупность действующих в обществе правовых норм немыслима в качестве элемента правовой системы без действующих источников права, которые также должны входить в нормативный компонент правовой действительности. В-третьих, в институциональный компонент правовой системы должны входить не только правотворческие и правоприменительные учреждения, но и учреждения юридического образования, которые воспроизводят правовую культуру. В-четвертых, представляется нецелесообразным объединять в социологический компонент столь разнородные правовые явления как правоотношения, применение права и юридическую практику. По нашему мнению, в структуру правовой системы входят: а) идеолого-культурный компонент; б) нормативный компонент; в) коммуникативно-поведенческий компонент; г) процессуальный компонент; д) институциональный компонент. Соответственно в правовой системе выделяются следующие уровни: а) культурно-идеологический уровень (элементами данного уровня являются правосознание и правовая культура и их компоненты и элементы); б) нормативный уровень (элементами данного уровня являются нормы права, институты права, отрасли права, формы (источники права); в) коммуникативно-поведенческий уровень (элементами данного уровня являются правоотношения, акты реализации прав и обязанностей, правовое поведение, общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования); г) процессуальный уровень (элементами данного уровня являются правовые про-

---

<sup>1</sup> Муромцев Г.И. Понятие и классификация правовых систем // Проблемы общей теории права и государства / Под ред. В.С. Нерсисянца. М., 2000. С. 281.

цессы: правотворчество, правовое регулирование, правоприменение, реализация права, толкование права); д) институциональный уровень (элементами данного уровня правовой системы являются государство, органы государственной власти, органы местного самоуправления и другие субъекты права).

Каковы же основные особенности правовой системы? Для того чтобы ответить на данный вопрос, необходимо обратиться к анализу основных свойств правовой системы. Во-первых, правовая система является сложной системой. В литературе по общей теории систем сложность системы характеризуется следующими показателями. При этом сложной считается система, элементы которой, во-первых, сами представляют собой систему<sup>1</sup>, а, во-вторых, сложной именуется система, характеризующаяся достаточно большим количеством связей между элементами; в-третьих, сложной называется система, для которой невозможно построить математическую модель, адекватно описывающую совокупность свойств и проявлений данной системы<sup>2</sup>.

Сложность системы права проявляется в том, что, во-первых, элементы системы права сами представляют собой системы, во-вторых, правовая система характеризуется наличием разнообразных связей между элементами системы, в-третьих, до сих пор не удалось создать математическую модель права, адекватно описывающую его основные свойства.

Правовая система является искусственной, поскольку все ее элементы так или иначе являются продуктом деятельности людей и в конечном итоге зависят от них.

Правовая система носит многоуровневый характер. Многоуровневый характер системы права состоит в том, что в системе права можно выделить элементы разных уровней: а) культурно-идеологического уровня; б) нормативного уровня; в) коммуникативно-поведенческого уровня; г) процессуального уровня; д) институционального уровня.

Правовая система является динамической системой. Динамический характер правовой системы проявляется несколько иначе, чем описано это в литературе по динамическим системам. В литературе под динамической системой понимают систему, описываемую при помощи дифференциальных уравнений вида

$$du/dt = 1/\tau \times F(u_1; u_2; u_3; \dots; u_p),$$

где  $u_p$  — определенные параметры;  
 $\tau$  — время жизни параметра<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Спиркин А.Г. Философия. М., 2003. С. 272.

<sup>2</sup> Новосельцев В.И. Указ. соч. С. 108.

<sup>3</sup> Чернавский Д.С. Указ. соч. С. 34.

На наш взгляд, понятием «динамическая система» охватываются любые системы, элементы или параметры которых изменяются с течением времени, а сама система при этом сохраняется. Таким образом, понятие «динамическая система» является видовым понятием по отношению к понятию система. При этом слово «динамический» выступает в качестве видового признака понятия «система» и происходит от греческого *dinamio*, что означает, «двигаюсь, изменяюсь». В свою очередь динамические системы можно условно подразделить на два вида: параметрические динамические системы и структурные динамические системы. При этом под параметрическими динамическими системами понимаются такие динамические системы, параметры которых изменяются с течением времени, а сама система сохраняется. Под структурными динамическими системами понимаются такие системы, у которых изменяются элементы и связи между ними, а сама система сохраняется<sup>1</sup>.

Правовая система представляет собой структурную динамическую систему, поскольку ее элементы изменяются с течением времени, а сама система сохраняется<sup>2</sup>. Правовая система является гетерогенной, носит гетерогенный характер, поскольку ее элементы являются разнородными, а согласно общей теории систем, система, элементы которой являются разнородными, т.е. содержит компоненты разных типов, является гетерогенной<sup>3</sup>. Правовая система является искусственной, поскольку все ее элементы так или иначе являются продуктом деятельности людей и в конечном итоге зависят от них.

Таким образом, на основе всего вышеизложенного можно определить правовую систему как сложную, искусственную, гетерогенную динамическую систему, включающую в себя элементы а) культурно-идеологического уровня (правосознание и правовая культура и их компоненты и элементы); б) нормативного уровня (элементами данного уровня являются нормы права, институты права, отрасли права, формы (источники права); в) коммуникативно-поведенческого уровня (элементами данного уровня являются правоотношения, акты реализации прав и обязанностей, правовое поведение, общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования); г) процессуального уровня (элементами данного уровня являются правовые процессы: правотворчество, правовое регулирование, правоприменение,

---

<sup>1</sup> Подобное понимание динамической системы достаточно распространено в гуманитарных науках см., например: *Русакова Т.Н.* Указ. соч. С. 109.

<sup>2</sup> О том, что общественные отношения и нормы права изменяются с течением времени, см.: *Сырых В.М.* Логические основания общей теории права: В 2 т. Т. 2. Логика правового исследования. С. 24. В литературе правовое регулирование рассматривается как сложная динамическая система управления. См. подробнее об этом: *Витрук Н.В.* Указ. соч. С. 37. См. также: *Мальцев Г.В.* Социальные основания права.

<sup>3</sup> *Новосельцев В.И.* Указ. соч. С. 122.

реализация права, толкование права); д) институционального уровня (элементами данного уровня правовой системы являются государство, органы государственной власти, органы местного самоуправления и другие субъекты права).

Правовая система имеет свои функции. Что же следует понимать под функциями правовой системы? Функции правовой системы — это основные направления воздействия правовой системы на социальную действительность, связанные с решением конкретных задач, стоящих перед правовой системой. Какими же конкретно функциями обладает правовая система? Необходимо отметить, что в юридической литературе нет однозначного ответа на данный вопрос. Так, например, Г.И. Муромцев выделяет следующие функции правовой системы: а) динамическую функцию; б) статическую функцию; г) функцию обмена информацией с внешней средой; д) функцию воспроизводства правовой системы<sup>1</sup>. Другие авторы полагают, что к числу функций правовой системы следует отнести такие функции как регулятивная, которая проявляется в регулировании при помощи правовой системы социальных процессов, протекающих в обществе, и интегративную функцию — функцию, позволяющую объединить разнородные элементы общественной жизни в единое целое при помощи права и правовых средств; а также аксиологическую функцию — функцию формирования и воспроизводства определенных ценностей<sup>2</sup>. На наш взгляд, представляется невозможным перечислять все функции, которые выполняет правовая система, поскольку к ним можно отнести функции любого элемента, который входит в правовую систему. С точки зрения функционального подхода к правовой системе можно сказать, что правовая система носит полифункциональный характер, при этом функции правовой системы направлены в конечном итоге на: а) сохранение правовой системы; б) ее воспроизводство; в) развитие правовой системы.

Правовая система имеет свою типологию. Каковы же критерии типологизации правовых систем? Необходимо отметить, что в юридической литературе нет однозначного ответа на данный вопрос.

Так Р. Давид полагал, что в основе типологизации правовой системы лежат два критерия: «идеологический, включающий фактор религии, философии, социально-экономического строя и юридикотехнический»<sup>3</sup>. К. Цвейгарт в качестве критерия типологии правовых систем выделял такие факторы, как происхождение и эволюция пра-

---

<sup>1</sup> Муромцев Г.И. Понятие и классификация правовых систем. С. 281.

<sup>2</sup> Казимирчук В.П., Боботов С.В. Регулятивно-аксиологическая функция права // Правовая система социализма. Кн. 2. Функционирование и развитие. М., 1987. С. 20–23.

<sup>3</sup> См.: Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1967; Муромцев Г.И. Понятие и классификация правовых систем. М., 2000. С. 283.

вовой системы, своеобразие юридического мышления, специфические правовые институты; природа источников права и способы их толкования; идеологические факторы<sup>1</sup>. А.Х. Саидов полагает, что в основе глобальной типологии правовых систем лежат социально-экономические критерии, а в основе внутритиповой классификации — юридические критерии<sup>2</sup>.

Думается, однако, что типологию правовых систем все же следует проводить по одному критерию, который включает в себя различные особенности правовых систем. В качестве такого критерия вполне может выступать такое понятие как правовой авторитет, т.е. способность того или иного элемента правовой системы быть своеобразным центром, вокруг которого, как планеты вокруг Солнца, обращаются все другие элементы правовой системы. Введение такой категории как правовой авторитет позволяет провести более четко типологию правовых систем.

Так для романо-германской правовой системы высшим авторитетом является закон; для англосаксонской правовой системы — решение суда; для исламской правовой системы — Коран, Сунна, иджма, кийас; для традиционной правовой системы — правовой обычай, традиция; для советской правовой системы — решения партии, труды вождей партии, для постсоветской правовой системы — указы главы государства, сила, богатство, могущество, власть и т.д.<sup>3</sup>

Кроме того, в зависимости от особенностей взаимодействия правовых систем с внешней средой, т.е. с другими правовыми системами, все правовые системы можно подразделить на: а) системы открытого типа, т.е. системы, в которых активно осуществляется процесс рецепции различных компонентов правовых систем, при этом система не утрачивает свое своеобразие и в целом сохраняется; б) закрытые правовые системы — правовые системы, которые не осуществляют процесс рецепции и не обмениваются своими компонентами с другими правовыми системами; в) смешанные или полуоткрытые правовые системы, в которых идет только односторонний процесс, заимствование институтов и норм из других правовых систем, без отдачи им своих элементов. Российская правовая система относится к полуоткрытой правовой системе.

В зависимости от масштаба можно выделить: а) национальные правовые системы; б) транснациональные правовые системы, напри-

---

<sup>1</sup> Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1967; Муромцев Г.И. Понятие и классификация правовых систем. М., 2000. С. 283.

<sup>2</sup> Саидов А.Х. Введение в основные правовые системы современности. Ташкент, 1988; Муромцев Г.И. Понятие и классификация правовых систем. С. 283.

<sup>3</sup> Подробнее о правовых системах каждого из этих типов см.: Давид Р. Основные правовые системы современности; Муромцев Г.И. Понятие и классификация правовых систем. С. 283–306.

мер мусульманская правовая система, правовая система индуизма, обычная правовая система Африки и Мадагаскара и т.д.; в) международная правовая система.

Как же соотносятся между собой национальная (внутригосударственная) и международная правовые системы? Внутригосударственная правовая система отличается от международной правовой системы особенностями своих компонентов. Так культурно-идеологический компонент во внутригосударственной правовой системе выражен сильно, в международной — выражен слабо. Нормативный компонент внутригосударственной правовой системы составляют нормы внутригосударственного права; нормативный компонент международной правовой системы составляют нормы международного права. Субъектами правовой коммуникации во внутригосударственной правовой системе могут быть любые субъекты права; в международной правовой системе преимущественно государства и международные организации; процессы правотворчества во внутригосударственной системе носят преимущественно односторонний характер; в международной правовой системе — двухсторонний или многосторонний характер. Институциональный компонент во внутригосударственной системе составляют: государственные органы, органы местного самоуправления, юридические лица. Институциональный компонент международной правовой системы составляют международные организации и государства.

Таким образом, мы видим, что в настоящее время постепенно начинает складываться новая правовая система: международно-правовая, которая в отличие от национальных правовых систем носит глобальный характер.

\*\*\*

Таким образом, анализ свойств систем, проанализированных нами, позволяет сделать вывод о том, что, во-первых, системы в праве являются: а) сложными; б) искусственными; в) динамическими. При этом они могут быть как открытыми (например, система правового регулирования), так и закрытыми (например, система правоотношений), как относительно гомогенными (например, система права), так и гетерогенными (например, правовая система).

Одним из важнейших свойств систем в праве является их динамичность. По сути дела динамичность систем в праве означает то, что в системах идут определенные правовые процессы. Что же они собой представляют?

Поиску ответа на этот вопрос посвящена следующая глава данной работы.