

18+

Алексей
Александрович Елаев

Основы права

Курс лекций для
международных отношений

Алексей Елаев

**Основы права. Курс лекций для
международных отношений**

«Издательские решения»

Елаев А. А.

Основы права. Курс лекций для международных отношений /
А. А. Елаев — «Издательские решения»,

Курс формирует фундаментальные правовые знания у студентов-международников. Рассматриваются типы правопонимания, источники права, правовые системы мира, правотворчество и толкование закона. Анализируются правовой нигилизм, правовая культура, концепции правового государства и гражданского общества. Изучаются правовой статус личности, юридическая ответственность, основы гражданского, конституционного и международного права. Завершается курс дискуссией о соотношении права и справедливости.

© Елаев А. А.

© Издательские решения

Содержание

Введение	6
Лекция 1. Что такое право? Основные типы правопонимания	9
Лекция 2. Источники права и иерархия нормативных актов	18
Лекция 3. Правовые системы современности: сравнительный анализ	28
Лекция 4. Правотворчество. Кто и как создаёт право?	39
Конец ознакомительного фрагмента.	46

Основы права Курс лекций для международных отношений

Алексей Александрович Елаев

© Алексей Александрович Елаев, 2026

ISBN 978-5-0070-3176-9

Создано в интеллектуальной издательской системе Ridero

Введение

Предлагаемый курс лекций «Основы права» предназначен для студентов первого курса специальности «Международные отношения». Он призван заложить фундамент правовых знаний, необходимых для будущей профессиональной деятельности в сфере международных отношений, дипломатии, международного бизнеса и аналитики.

Курс разработан на основе анализа практик преподавания права для студентов-международников, а также с учетом требований Федерального государственного образовательного стандарта по направлению подготовки «Международные отношения». Он представляет собой систематическое изложение ключевых понятий и институтов права, необходимых для понимания как национальной, так и международной правовых систем.

Актуальность курса

Право сопровождает нас повсюду. Оно регулирует отношения между государствами, определяет права и обязанности граждан, устанавливает границы дозволенного и запрещенного. Для специалиста-международника знание права — не просто академическая дисциплина, а профессиональный инструмент.

Международные отношения немыслимы без права. Дипломатические переговоры, международные договоры, деятельность международных организаций, разрешение международных споров — все это опирается на правовые нормы. Понимание природы права, его источников, механизмов действия и принципов толкования позволяет специалисту-международнику не просто наблюдать за международными процессами, но и участвовать в них, влиять на них, прогнозировать их развитие.

Более того, современный мир сталкивается с вызовами, требующими глубокого правового осмысления. Как регулировать деятельность искусственного интеллекта? Как защитить права человека в условиях цифровой трансформации? Как разрешать конфликты между суверенитетом государств и необходимостью международного вмешательства для защиты прав человека? Ответы на эти вопросы лежат в плоскости права, и будущий специалист-международник должен быть готов к их поиску.

Цель и задачи курса

Цель курса — сформировать у студентов целостное представление о праве как системе, о его роли в обществе, об основных отраслях российского права и об основах международного права, а также развить навыки правового мышления и анализа.

Задачи курса:

— Овладеть понятийно-категориальным аппаратом юриспруденции — тем «языком права», без которого невозможно профессиональное обсуждение правовых вопросов.

— Изучить основные типы правопонимания — от классических (естественное право, юридический позитивизм) до современных (коммуникативная теория, интегративная юриспруденция).

— Понять устройство правовых систем мира — романо-германской, англосаксонской, мусульманской и других, а также место российской правовой системы среди них.

— Усвоить принципы правотворчества и толкования права — те «технологические» процессы, благодаря которым право создается и применяется.

— Рассмотреть правовой статус личности в Российской Федерации — права, свободы, обязанности, гражданство, механизмы защиты прав.

— Познакомиться с основами конституционного, гражданского, административного права и юридической ответственности.

— Создать «мостик» к изучению международного права в следующем семестре — рассмотреть понятие, принципы, источники и субъекты международного права, а также его соотношение с национальным правом.

Структура курса

Курс состоит из 13 лекций (32 академических часа), объединенных в четыре тематических модуля.

Модуль I. ТЕОРИЯ ПРАВА (лекции 1—5) посвящен фундаментальным вопросам: что такое право, каковы его признаки и функции; какие существуют типы правопонимания; в каких формах существует право (источники права); как устроены правовые системы мира; как создается право (правотворчество) и как оно толкуется. Этот модуль создает теоретическую базу для всего дальнейшего изучения права.

Модуль II. ПРАВО И ЛИЧНОСТЬ (лекции 6—8) обращен к проблемам правосознания и правовой культуры: почему люди не верят в закон (правовой нигилизм) и почему, напротив, возлагают на закон избыточные надежды (правовой идеализм); как должно быть устроено правовое государство; что такое гражданское общество; каков правовой статус личности — права, свободы, обязанности, гражданство.

Модуль III. ОТРАСЛИ ПРАВА (лекции 9—11) знакомит с ключевыми отраслями российского права: юридической ответственностью (уголовная, административная, гражданско-правовая, дисциплинарная); основами гражданского права (субъекты, объекты, сделки); основами конституционного права (Конституция РФ, основы конституционного строя, федеративное устройство, система органов власти).

Модуль IV. НА ПУТИ К МЕЖДУНАРОДНОМУ ПРАВУ (лекции 12—13) создает «мостик» к изучению международного права в следующем семестре. Рассматриваются понятие и особенности международного права, его основные принципы, источники и субъекты, а также соотношение международного и национального права в России. Завершается курс итоговой дискуссией о соотношении права и справедливости — вечном конфликте, который пронизывает всю правовую мысль от Сократа до наших дней.

Методические рекомендации по изучению курса

Работа с лекционным материалом. Лекции содержат основной теоретический материал курса. При подготовке к семинарским занятиям и к зачету рекомендуется:

- Внимательно прочитать текст лекции, выделяя ключевые определения и выводы.
- Составить краткий конспект (не более 1—2 страниц) по каждой лекции, фиксируя основные понятия, имена представителей и ключевые идеи.
- Обратить внимание на раздел «Обязательная часть для запоминания» в конце каждой лекции — это минимум, который необходимо знать.

Работа с правовыми актами. Многие темы курса требуют обращения к текстам правовых актов. В первую очередь необходимо изучить:

- Конституцию РФ (особенно главы 1 и 2 — основы конституционного строя и права человека);
- Гражданский кодекс РФ (части первую и вторую);
- Кодекс РФ об административных правонарушениях (общие положения);
- Федеральный закон «О гражданстве Российской Федерации»;
- Устав ООН (основные принципы).

Работа с дополнительной литературой. Для углубленного изучения тем рекомендуется обращаться к трудам классиков философии права (Платон, Аристотель, Локк, Руссо, Кант, Гегель), а также к работам современных авторов (Рене Давид, Лон Фуллер, Рональд Дворкин, Юрген Хабермас).

Подготовка к зачету. Зачет по курсу включает:

- Теоретические вопросы по всем темам курса (60 вопросов).

- Эссе на одну из предложенных тем (22 темы на выбор).
- Решение практических задач (case study) по теме «Состав правонарушения».

Региональная специфика курса

Курс учитывает особенности Калининградской области как эксклавного региона Российской Федерации:

- В лекции 2 (источники права) рассматриваются особенности действия федерального законодательства на территории Калининградской области.
- В лекции 3 (правовые системы) обсуждается влияние права Европейского Союза на приграничное сотрудничество.
- В лекции 6 (правовой нигилизм) анализируется специфика правосознания в приграничном регионе.
- В лекции 12 (международное право) затрагиваются вопросы правового режима транзита и местного приграничного передвижения.

Ожидаемые результаты

В результате освоения курса студент должен:

Знать:

- основные понятия и категории права;
- основные типы правопонимания (классический, постклассический, постнеклассический);
- особенности основных правовых систем мира (романо-германской, англосаксонской, мусульманской);
- основы конституционного, гражданского и административного права РФ;
- правовой статус личности в РФ;
- понятие, принципы и источники международного права.

Уметь:

- анализировать правовые нормы и правовые ситуации;
- толковать законы с использованием различных способов толкования;
- определять состав правонарушения;
- работать с правовыми актами;
- аргументировать свою позицию по правовым вопросам.

Владеть:

- понятийно-категориальным аппаратом юриспруденции;
- навыками правового анализа и аргументации;
- навыками работы с нормативно-правовыми актами.

Право — это не просто набор сухих норм, которые нужно заучить. Это живая, динамичная система, отражающая сложность и противоречивость человеческого общества. Понимание права требует не только памяти, но и мышления — умения видеть коллизии, находить аргументы, принимать решения.

Курс «Основы права» — это первый шаг в мир юридической науки. За ним последует изучение международного права, международного гуманитарного права, права международных организаций. Но фундамент закладывается здесь.

Желаю вам успехов в освоении этого непростого, но увлекательного курса. Пусть право станет для вас не препятствием, а инструментом — инструментом понимания мира, инструментом защиты интересов, инструментом достижения справедливости.

Помните: право без справедливости — это насилие, но и справедливость без права — это хаос. Наша задача — искать баланс.

Лекция 1. Что такое право?

Основные типы правопонимания

Добрый день, коллеги. Сегодня мы начинаем наш курс «Основы права». Впереди у нас много интересных и важных тем, но первый вопрос, который мы должны прояснить, звучит обманчиво просто: **что такое право?**

Казалось бы, что тут сложного? Право — это законы, которые устанавливает государство. Но давайте чуть глубже. Если право — это просто законы, то как быть с ситуацией, когда закон несправедлив? Должен ли гражданин его соблюдать? А может быть, право — это нечто большее, чем просто «приказы начальства»? Например, права человека — они существуют независимо от того, записаны они в законе или нет?

За два тысячелетия развития философии права на эти вопросы были даны разные, часто противоположные ответы. И то, как мы понимаем право, определяет и то, как мы понимаем справедливость, свободу, границы власти государства.

Для вас, будущих специалистов-международникам, этот вопрос имеет особое значение. Вы будете работать в сфере, где сталкиваются разные правовые культуры. Понимание различных типов правопонимания поможет вам:

- анализировать и критически оценивать законы и правовые системы, с которыми вы столкнетесь в профессиональной деятельности;
- понимать истоки различных правовых традиций в мире (ведь западное правопонимание, скажем, в США и в Германии имеет разные философские корни);
- разбираться в дискуссиях о правах человека, гуманитарной интервенции, справедливости международных санкций;
- сформировать собственную взвешенную позицию по фундаментальным вопросам права и справедливости.

Сегодня мы рассмотрим:

- **Что такое право?** — понятие, признаки, функции;
- **Классический тип правопонимания** — естественное право vs. юридический позитивизм;
- **Постклассический тип правопонимания** — социологическая школа, правовой реализм, психологическая школа;
- **Постнеклассический тип правопонимания** — коммуникативная теория, интегративная юриспруденция, дискурсивная теория.

1. Что такое право? Базовые понятия

1.1. Многозначность понятия «право»

В обыденной жизни мы часто говорим «я имею право», «это мое право», «поступай по праву, а не по справедливости». В юридическом смысле термин «право» употребляется в нескольких значениях.

Право как система норм (объективное право) — это совокупность общеобязательных, формально-определенных правил поведения, установленных или санкционированных государством и обеспеченных его принудительной силой. Именно в этом смысле мы говорим «российское право», «гражданское право», «европейское право». Объективное право существует независимо от воли отдельного человека — оно объективно.

Право как принадлежащая лицу возможность (субъективное право) — это мера юридически возможного поведения, обеспеченная обязанностью других лиц. Например, право на жизнь, право собственности, право на образование. Субъективное право всегда принадлежит конкретному субъекту — Иванову, Петрову, организации.

Пример: В Гражданском кодексе РФ (объективное право) есть норма о том, что собственник вправе владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом. Иван Иванович, купивший квартиру в Калининграде, обладает субъективным правом собственности на эту квартиру. Если кто-то пытается в эту квартиру незаконно проникнуть, Иван Иванович может обратиться к государству за защитой своего субъективного права, которое существует благодаря объективному праву.

Для юриста важно различать эти два аспекта: объективное право устанавливает правила игры, субъективное право — это те возможности, которые игроки (субъекты) получают в рамках этих правил.

1.2. Признаки права

Право — это не просто набор правил. Его выделяют из массы иных социальных регуляторов следующие признаки:

1. Нормативность. Право состоит из норм — общих правил, рассчитанных на многократное применение. Оно не говорит «Иванов должен сделать так», оно устанавливает правило для всех, кто окажется в ситуации, аналогичной ситуации Иванова. Нормативность означает, что право регулирует не единичные случаи, а типичные, повторяющиеся общественные отношения.

2. Общеобязательность. Нормы права обязательны для исполнения всеми, кому они адресованы: гражданами, организациями, органами власти. Исключений для «избранных» в правовом демократическом государстве быть не должно. Даже Президент РФ, депутаты, судьи обязаны соблюдать Конституцию и законы. Общеобязательность подкрепляется возможностью государственного принуждения.

3. Формальная определенность. Правовые нормы закрепляются в официальных письменных источниках с использованием четкой, однозначной терминологии. В отличие от моральных норм, которые существуют в общественном сознании, право должно быть записано и доступно. Каждый гражданин имеет право знать, что ему запрещено и что разрешено.

4. Связь с государством. Право либо устанавливается государством (законотворческая деятельность), либо санкционируется им (государство признает обычай в качестве источника права в некоторых случаях, или признает нормы международного права). Государство же гарантирует реализацию права и обеспечивает его принудительной силой.

5. Системность. Право не хаотичный набор норм, а стройная, иерархически выстроенная система, где нормы согласованы друг с другом, не противоречат (в идеале) и делятся на отрасли и институты.

1.3. Функции права

Функции права — это основные направления его воздействия на общественные отношения. Традиционно выделяют две основные функции.

Регулятивная функция — это главная функция права. Она направлена на организацию позитивных, полезных для общества отношений. Право устанавливает правовой статус граждан, определяет порядок заключения сделок, регулирует деятельность государственных органов.

Пример: Гражданский кодекс РФ регулирует порядок заключения договора аренды. Если студент снимает квартиру, его отношения с арендодателем регулируются нормами ГК РФ.

Охранительная функция — право защищает наиболее важные общественные отношения (жизнь, собственность, государственную безопасность) от нарушений. Она реализуется через установление запретов, юридической ответственности и механизмов защиты нарушенных прав.

Пример: Уголовный кодекс РФ устанавливает ответственность за убийство, кражу, грабеж. Если совершается преступление, правоохранительные органы возбуждают уголовное дело, суд назначает наказание.

2. Классический тип правопонимания: поиск единственной истины

Начнем с самого начала. Классический тип правопонимания охватывает период примерно с XVII по XIX век. Это эпоха Просвещения, вера в разум, в то, что мир устроен по законам, которые можно познать раз и навсегда.

В рамках классического типа мы видим ожесточенный спор между двумя основными школами: **естественным правом** и **юридическим позитивизмом**. Этот спор — главная ось европейской философии права.

2.1. Естественно-правовая школа: право выше государства

Основная идея: Естественное право — это совокупность неотъемлемых прав и принципов, вытекающих из природы человека и не зависящих от законодателя. Естественное право существует всегда и везде, оно выше государства, выше законов, которые принимают люди. Если позитивный (государственный) закон противоречит естественному праву — он несправедлив, и его можно (и нужно) не соблюдать.

Ключевые представители:

Джон Локк (1632—1704), английский философ, теоретик либерализма.

Основные идеи:

- Естественное состояние — состояние свободы и равенства, но оно несовершенно из-за отсутствия беспристрастного судьи.
- Естественные права: **право на жизнь, свободу и собственность** (знаменитая формула «жизнь, свобода и владение» — *life, liberty and estate*).
- Теория общественного договора: люди добровольно ограничивают часть своей свободы в обмен на защиту прав.
- Право на сопротивление тирании: если правительство нарушает естественные права, народ имеет право на восстание.

Влияние Локка огромно: его идеи легли в основу Декларации независимости США (1776) и Декларации прав человека и гражданина (1789).

Жан-Жак Руссо (1712—1778), французский философ.

Основные идеи:

- Человек рождается свободным, но всюду он в оковах.
- Общественный договор — это отчуждение всех прав в пользу сообщества («общей воли» — *volonté générale*).
- Общая воля всегда права и направлена на общее благо.
- Закон — выражение общей воли.

Влияние Руссо противоречиво: его идеи вдохновляли и якобинский террор, и теории прямой демократии.

Иммануил Кант (1724—1804), немецкий философ.

Основные идеи:

- Право — это «совокупность условий, при которых произвол одного лица совместим с произволом другого с точки зрения всеобщего закона свободы».
- **Категорический императив** (основной закон морали): «Поступай так, чтобы максима твоего поступка могла стать всеобщим законом».
- Правовое государство — государство, ограниченное правом, где граждане имеют равную свободу.
- **Вечный мир** как идеал международных отношений: федерация свободных государств, республиканское устройство.

Кантовский проект «вечного мира» (1795) — один из первых проектов международно-правового регулирования.

2.2. Юридический позитивизм: право есть приказ суверена

Основная идея: Право — это то, что приказало государство. Всякое право — позитивно, то есть установлено людьми. Нет никакого «естественного права», парящего в небесах. Вопрос о справедливости закона — это вопрос не юридический, а моральный. Юрист изучает закон таким, какой он есть, а не таким, каким он должен быть.

Ключевые представители:

Джерemi Бентам (1748—1832), английский философ.

Основные идеи:

— Критика теории естественного права как «высокопарной бессмыслицы» (*nonsense upon stilts*).

— Принцип полезности: «*наибольшее счастье для наибольшего числа людей*» — единственный критерий оценки права.

— Закон — это приказ суверена, подкрепленный санкцией.

Джон Остин (1790—1859), английский юрист.

Основные идеи:

— Классическая формула позитивизма: «*Право есть приказ суверена, подкрепленный угрозой санкции*».

— Три элемента правовой нормы: **приказ, обязанность, санкция**.

— Отделение юриспруденции от этики: вопрос «что есть право?» не зависит от вопроса «что есть справедливость?».

Остин создал первую последовательную позитивистскую теорию.

Ганс Кельзен (1881—1973), австрийский правовед.

Основные идеи:

— «**Чистое учение о праве**» (*Reine Rechtslehre*) — юриспруденция должна изучать право как «специфически сущее», независимо от справедливости, морали, социологии.

— Право — это **иерархическая система норм** (ступенчатая структура, *Stufenbau*).

— **Основная норма** (*Grundnorm*) — гипотетическое основание всей системы, которое не выводится из другой нормы, а постулируется.

— Отождествление государства и правопорядка.

Кельзен — автор Конституции Австрии (1920) и один из самых влиятельных правоведов XX века.

2.3. Спор, который не утихает

Итак, перед нами две противоположные позиции:

Естественное право	Юридический позитивизм
Право выше государства	Право = то, что приказало государство
Несправедливый закон — не закон	Закон есть закон, даже если он несправедлив
Есть вечные, неизменные принципы справедливости	Нет никакого «естественного права»
Человек имеет право на сопротивление тирании	Должен подчиняться закону, иначе — хаос

Какой подход победил? Никакой. Спор продолжается до сих пор. И у каждой позиции есть свои сильные и слабые стороны.

Если мы примем позицию **естественного права**, то получим возможность критиковать несправедливые законы. Но кто решит, что справедливо, а что нет? Каждый может объявить любой закон «несправедливым» и отказаться его соблюдать — наступит хаос.

Если мы примем **юридический позитивизм**, то получим четкость и определенность: закон есть закон. Но тогда как быть с нацистскими законами? Они были законами — значит, их нужно было соблюдать? Этот вопрос не дает покоя юристам со времен Второй мировой войны.

Это напряжение между «сущим» (тем, что есть) и «должным» (тем, что должно быть) — главная драма философии права.

3. Постклассический тип правопонимания: отказ от универсальных объяснений

К концу XIX века стало ясно, что ни естественное право, ни позитивизм не дают окончательного ответа. Постклассический тип правопонимания (конец XIX—XX вв.) характеризуется отказом от идеи единственной истинной теории права. Представители постклассики признают множественность интерпретаций, зависимость знания от субъекта.

3.1. Социологическая юриспруденция: право как социальный факт

Основная идея: Право — это не только нормы, но и реальные общественные отношения. Изучать право нужно не по книгам, а в жизни.

Рудольф фон Иеринг (1818—1892) — немецкий юрист, создатель «юриспруденции интересов».

— Борьба за право: *«Право не есть покоящаяся догма, а есть живая борьба»*.

— Знаменитая формула: *«Право — это не логика, а жизнь»* (полемика с теми, кто считал право системой логических конструкций).

— Право — это защищенный интерес. Нет права без интереса, нет интереса без права.

Евгений Эрлих (1862—1922) — австрийский правовед, основоположник социологии права.

— **«Живое право»** (*lebendes Recht*) — право, реально действующее в обществе, в отличие от права в книгах (нормы статутного права).

— Источник живого права — обычаи, нравы, общественные ассоциации, деловые практики.

— *«Центр тяжести развития права лежит не в законодательстве, не в юридической науке, не в судебных решениях, а в самом обществе»*.

3.2. Психологическая школа: право как эмоция

Лев Иосифович Петражицкий (1867—1931) — русско-польский правовед, основоположник психологической теории права.

Основные идеи:

— Право — это психический феномен: *«право есть проекция императивно-атрибутивных эмоций»*.

— **Императивно-атрибутивные эмоции** — двусторонние переживания: обязанность (императив) связана с правом требовать (атрибуция).

— **Позитивное право** — нормы, создаваемые государством и подкрепленные внешним принуждением.

— **Интуитивное право** — непосредственные правовые переживания, не зависящие от официальных норм.

Петражицкий оказал огромное влияние на американский правовой реализм через своих учеников.

3.3. Правовой реализм: право — это то, что судьи делают в судах

Карл Ллевеллин (1893—1962) — американский правовед, лидер школы **правового реализма**.

— *«Право — это то, что судьи делают в судах, а не то, что написано в законах»* (правило предсказания).

— Скептицизм в отношении «бумажного права» (*paper rules*).

— **Правила-инструменты** — нормы, реально применяемые судьями, в отличие от правил-бумаги.

Альф Росс (1899—1979) — датский правовед, представитель **скандинавского правового реализма**.

— Право — это *«совокупность директив, которые реально соблюдаются в обществе»*.

— Теория **предсказания**: правовая норма — это предсказание того, как суд решит дело.

— Реалистическая критика метафизических понятий (субъективное право, обязанность).

4. Постнеклассический тип правопонимания: от монолога к диалогу

Постнеклассический тип (конец XX—XXI вв.) — это попытка преодолеть крайности как естественного права, так и позитивизма, рассматривая право как коммуникацию, как диалог.

4.1. Коммуникативная теория права: право как диалог

Андрей Васильевич Поляков (р. 1954) — российский правовед, представитель коммуникативного подхода.

Основные идеи:

— Право — это *«коммуникативная система, основанная на интерсубъективном взаимодействии»*.

— Правопонимание как диалог между правотворцем и правоприменителем.

— Синтез естественного и позитивного права в рамках коммуникативного подхода.

4.2. Интегративная юриспруденция: синтез формального, фактического и ценностного

Лон Льюис Фуллер (1902—1978) — американский правовед, создатель «процедуральной теории естественного права».

— **Внутренняя мораль права** (мораль, присущая самому праву как процедуре).

— Восемь принципов правовой системы: общность правил, опубликование, неретроактивность, ясность, непротиворечивость, исполнимость, стабильность, соответствие официальных действий опубликованным правилам.

— *«Принципы легальности — это не просто процедурные гарантии, а моральные требования к праву как форме социального управления»*.

Рональд Дворкин (1931—2013) — американский философ права.

— Критика позитивизма: право включает не только нормы, но и принципы, ценности, интерпретации.

— **Право как целостность** (*law as integrity*): правовая система должна быть понята как связанное целое.

— **Геркулес-судья** — идеальный судья, обладающий совершенным знанием правовой практики.

4.3. Дискурсивная теория права: легитимность через обсуждение

Юрген Хабермас (р. 1929) — немецкий философ и социолог.

Основные идеи:

— Право — это *«трансформатор»* между фактичностью (социальная принудительность) и значимостью (легитимность).

— Принцип дискурса: *«Действительны только те нормы, которые могли бы быть приняты всеми возможными участниками рационального дискурса»*.

— Демократическое правовое государство как система, обеспечивающая как легитимность (через публичную дискуссию), так и стабильность (через правовую процедуру).

5. Что это значит для международного? Вместо заключения

Итак, мы рассмотрели три основных типа правопонимания. Какой из них правильный? Наверное, вопрос нужно ставить иначе: каждый тип дает нам свой «срез» понимания права, и все они нужны для полной картины.

Правопонимание — это не абстрактная философия. Это то, как мы видим право, как мы к нему относимся, как мы его применяем. В международных отношениях эти различия проявляются особенно остро.

Когда американский юрист говорит о «верховенстве права» (rule of law), он часто имеет в виду позитивистскую традицию: важно соблюдение процедур. Когда немецкий правовед говорит о *Rechtsstaat*, в его понимании больше от кантовской традиции — право как ограничение власти. А когда российский дипломат говорит о «справедливом миропорядке», он часто опирается на интуиции, близкие к идеям естественного права.

Поэтому, когда вы будете работать с международными договорами, анализировать позиции сторон в международных спорах или обсуждать проблемы прав человека, помните: за каждой позицией стоит определенное понимание природы права. И понимание этих различий — первый шаг к настоящему профессионализму.

В следующей лекции мы продолжим и рассмотрим, в каких формах существует право — источники права, иерархию нормативных актов и принципы их действия.

Перечень цитат для обсуждения и запоминания

— «Человек рождается свободным, но всюду он в оковах» — Жан-Жак Руссо, «Об общественном договоре».

— «Право есть приказ суверена, подкрепленный угрозой санкции» — Джон Остин, «Определение предмета юриспруденции».

— «Право — это не логика, а жизнь» — Рудольф фон Иеринг, «Цель в праве».

— «Центр тяжести развития права лежит не в законодательстве, не в юридической науке, не в судебных решениях, а в самом обществе» — Евгений Эрлих, «Основные положения социологии права».

— «Право — это то, что судьи делают в судах, а не то, что написано в законах» — Карл Ллевеллин.

— «Право — это коммуникативная система, основанная на intersubъективном взаимодействии» — Андрей Поляков, «Общая теория права».

— «Действительны только те нормы, которые могли бы быть приняты всеми возможными участниками рационального дискурса» — Юрген Хабермас, «Фактичность и значимость».

Обязательная часть для запоминания

КЛЮЧЕВЫЕ ДЕФИНИЦИИ (MINIMUM LEGALE)

— **Право (объективное)** — система общеобязательных, формально-определенных норм, установленных государством и обеспеченных его принудительной силой.

— **Субъективное право** — мера юридически возможного поведения, обеспеченная обязанностью других лиц.

— **Признаки права** — нормативность, общеобязательность, формальная определенность, связь с государством, системность.

— **Естественное право** — совокупность неотъемлемых прав и принципов, вытекающих из природы человека и не зависящих от законодателя.

— **Юридический позитивизм** — направление, отождествляющее право с писаным законом, установленным государством («право есть приказ суверена»).

ОСНОВНЫЕ ПРЕДСТАВИТЕЛИ ПО ШКОЛАМ

Направление	Представители	Основная идея
Естественное право	Локк, Руссо, Кант	Право вытекает из природы человека, неизменно
Юридический позитивизм	Бентам, Остин, Кельзен	Право есть приказ суверена
Социологическая юриспруденция	Иеринг, Эрлих	Право — это «живое право» общества
Психологическая школа	Петражицкий	Право — это правовые эмоции, интуиция
Правовой реализм	Ллевеллин, Росс	Право — то, что судьи делают в судах
Коммуникативная теория	Поляков	Право — диалог, коммуникация
Интегративная юриспруденция	Фуллер, Дворкин	Синтез формального, фактического и ценностного
Дискурсивная теория	Хабермас	Легитимность права из дискурса

ОСНОВНЫЕ ВЫВОДЫ

- Право — многомерное явление, которое нельзя свести к одному определению.
- Понимание права эволюционировало от поиска единой «сущности» (классика) к признанию множественности интерпретаций (постклассика) и к пониманию права как диалога (постнеклассика).
- Спор между естественным правом и юридическим позитивизмом — главная ось европейской философии права — остается актуальным и сегодня.
- Для специалиста-международника понимание различных типов правопонимания — это инструмент анализа позиций разных государств в международных спорах.

ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОПРОВЕРКИ

- В чем различие между объективным и субъективным правом?
- Назовите пять признаков права. Раскройте содержание каждого.
- Каковы основные идеи естественно-правовой школы? Назовите главных представителей.

- В чем суть юридического позитивизма? Сравните подходы Бентама, Остина и Кельзена.
- Что такое «живое право» Евгения Эрлиха?
- Какова основная идея психологической школы права Льва Петражицкого?
- Что утверждали правовые реалисты в противовес формалистам?
- В чем суть коммуникативного подхода к праву Андрея Полякова?
- Каковы восемь принципов легальности Лона Фуллера?
- Почему понимание различных типов правопонимания важно для международного права?

Лекция 2. Источники права и иерархия нормативных актов

Введение. Где «живет» право?

На прошлой лекции мы ответили на вопрос «что такое право?», рассмотрели различные типы правопонимания — от естественного права до постнеклассических концепций. Сегодня мы переходим к не менее важному вопросу: **в каких формах существует право?** Как мы, как юристы, аналитики, граждане, можем узнать содержание правовых норм? Где они зафиксированы? Как понять, какой закон действует в конкретной ситуации?

Представьте себе ситуацию: вы работаете в калининградской компании, которая занимается импортом европейской техники. Вы заключаете контракт с немецким поставщиком. Возникает спор. Судья спрашивает: на основании какого закона вы требуете исполнения обязательств? Какой документ вы предъявите? Это может быть Гражданский кодекс РФ, но также — международный договор, а может быть, условия, которые вы сами прописали в контракте. Как определить, какой из этих «источников» имеет приоритет? Ответ на этот вопрос — в теме сегодняшней лекции.

Или другой пример, очень актуальный для Калининграда. Вы ввозите товар из Польши. Таможня применяет определенные правила. Но действуют ли на территории Калининградской области те же законы, что и в Москве, или есть особенности? Как эксклавное положение региона влияет на действие федерального законодательства?

Сегодня мы рассмотрим четыре блока вопросов:

— **Понятие и виды источников права** — в каких формах существует право, где его искать юристу;

— **Иерархия нормативных актов в РФ** — как устроена «пирамида» российского законодательства;

— **Принципы действия нормативных актов** — во времени, в пространстве и по кругу лиц (этот блок будет особенно подробным);

— **Коллизионные нормы** — что делать, когда сталкиваются разные законы (углубленный разбор с примерами для международных).

1. Понятие и виды источников права

1.1. Что такое «источник права»? Два значения термина

В юридической науке термин «источник права» употребляется в двух смыслах, и очень важно их различать.

Материальный (социальный) источник — это те социальные факторы, которые порождают право. Это экономические отношения, политическая воля, общественное сознание, потребности общества. Например, развитие интернет-торговли привело к принятию закона о регулировании маркетплейсов. Но в данном курсе нас интересует второй смысл — формальный.

Формальный (юридический) источник — это внешняя форма выражения, в которой содержатся правовые нормы. Это то, откуда юрист черпает знания о праве. Именно в этом смысле мы будем использовать термин «источник права» на протяжении всей лекции.

Метафора для запоминания: Если право — это «вода», то источники права — это «сосуды», в которых она содержится: закон, указ, договор. Форма может быть разной, но содержание (нормы) остается правом.

1.2. Основные виды источников права в современном мире

В современном мире существует несколько видов источников права. В разных правовых семьях они играют разную роль.

1. Нормативно-правовой акт — письменный документ, принятый уполномоченным органом государства и содержащий нормы права. Это основной источник права в романо-германской (континентальной) правовой семье, к которой относится и Россия.

2. Судебный прецедент — решение суда по конкретному делу, которое становится обязательным для других судов при рассмотрении аналогичных дел. Это основной источник права в англосаксонской правовой семье (Англия, США, Канада, Австралия). Доктрина, лежащая в основе прецедента, называется *stare decisis* (лат. «стоять на решенном»).

3. Правовой обычай — исторически сложившееся и вошедшее в привычку правило поведения, которое государство признало обязательным. В России обычаи делового оборота (ст. 5 ГК РФ) — пример легализованного обычая.

4. Нормативный договор — соглашение между двумя или более субъектами права, содержащее правовые нормы. Примеры: международные договоры, коллективные договоры между работодателем и трудовым коллективом, договоры о разграничении полномочий между РФ и ее субъектами.

5. Религиозные тексты — в некоторых странах (мусульманские государства) священные книги (Коран, Сунна) являются источниками права.

6. Правовая доктрина — труды авторитетных ученых-юристов, которые могут использоваться при отсутствии иных источников (в некоторых правовых системах). В романо-германской семье доктрина имеет большое значение, но как вспомогательный источник.

7. Общие принципы права — фундаментальные идеи, лежащие в основе правовой системы (справедливость, добросовестность, разумность). В международном праве они закреплены в Статуте Международного Суда ООН.

1.3. Нормативно-правовой акт как основной источник в романо-германской системе

Почему именно нормативно-правовой акт стал главным источником в континентальной Европе и России? Это связано с историческими особенностями развития.

После Великой французской революции (1789 г.) во Франции, а затем и в других европейских странах утвердился принцип разделения властей. Считалось, что только парламент, как выразитель воли народа, может создавать нормы права. Судьи же должны не создавать право, а только применять законы, принятые парламентом. Это напрямую связано с классическим типом правопонимания, который мы обсуждали на прошлой лекции — с юридическим позитивизмом.

Пример: В России, если судья сталкивается с ситуацией, не урегулированной законом, он не может «создать» норму. Он должен искать аналогию закона (норму, регулиющую сходные отношения) или аналогию права (исходить из общих принципов законодательства). Но он не может своим решением установить новое правило, обязательное для всех. Это принципиальное отличие от судьи в Англии или США, который, решая дело, создает прецедент.

Преимущества нормативно-правового акта:

- *Формальная определенность:* нормы записаны, доступны, единообразны.
- *Стабильность:* изменение закона требует сложной процедуры, а не зависит от смены судьи.
- *Демократичность:* законы принимаются представительным органом (парламентом), а не назначаемыми судьями.
- *Системность:* акты выстроены в иерархию, легко ориентироваться.

Недостатки: отставание от жизни (закон трудно менять), абстрактность (закон не может предусмотреть все жизненные ситуации), возможность появления пробелов и противоречий.

Сравнение с англосаксонской системой: В Англии, США, Канаде основным источником права является судебный прецедент. Судья, рассматривая дело, создает норму, которая затем обязательна для всех нижестоящих судов. Законодательные акты (статуты) тоже есть, но

они часто носят «рамочный» характер, а детали «дописываются» судами. Для юриста-международника важно понимать это различие: работая с партнерами из США или Великобритании, нужно учитывать, что их правовая логика построена на прецедентах, а не только на статутах.

1.4. Краткая характеристика иных источников права в РФ

Хотя нормативно-правовой акт является основным, в российской правовой системе признаются и другие источники, но с определенными ограничениями.

Правовой обычай в РФ применяется ограниченно. Гражданский кодекс РФ (ст. 5) допускает применение обычая делового оборота — сложившегося и широко применяемого в какой-либо сфере предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренного законодательством.

Пример: В морских перевозках существует обычай: если в договоре не указано, кто оплачивает погрузку/разгрузку, эти расходы несет фрахтователь. Калининград — портовый город, и для компаний, занимающихся морскими перевозками, знание таких обычаев необходимо.

Нормативный договор — это источник, где нормы создаются по соглашению сторон. Основные виды в РФ:

— *Международные договоры РФ* — после ратификации становятся частью правовой системы (ст. 15 Конституции).

— *Коллективные договоры* между работодателем и трудовым коллективом (Трудовой кодекс РФ).

— *Договоры между органами государственной власти* (например, договоры о разграничении предметов ведения между РФ и субъектами РФ).

Судебный прецедент в классическом понимании в РФ не является источником права. Однако в последние десятилетия роль судебной практики значительно возросла. Постановления Пленума Верховного Суда РФ, в которых разъясняется применение законодательства, фактически обязательны для нижестоящих судов. Конституционный Суд РФ своими решениями может признать закон неконституционным, фактически отменяя его действие. Поэтому некоторые исследователи говорят о «прецедентном характере» решений высших судов, хотя формально Россия остается страной писаного права.

2. Иерархия нормативных актов в РФ

2.1. Понятие закона и его виды

Закон — это нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый в особом порядке высшим законодательным органом (парламентом) или непосредственно народом (референдумом) и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Признаки закона:

— Принимается только законодательным органом (Федеральное Собрание РФ — Государственная Дума и Совет Федерации) или референдумом.

— Обладает высшей юридической силой — все иные акты должны соответствовать закону.

— Регулирует наиболее важные, ключевые отношения.

— Принимается в особом процедурном порядке (законодательный процесс, который мы подробно разберем на лекции 4).

Виды законов в РФ:

1. Конституция РФ — основной закон государства. Обладает высшей юридической силой, прямым действием, является базой для всего законодательства. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. В 2020 году в нее были внесены значительные поправки, одобренные на общероссийском голосовании 1 июля 2020 года.

2. Федеральные конституционные законы (ФКЗ) — принимаются по вопросам, прямо предусмотренным Конституцией РФ (например, о порядке деятельности Правительства,

о судебной системе, о референдуме, о военном положении). Для их принятия требуется квалифицированное большинство: не менее 2/3 голосов депутатов Государственной Думы и не менее 3/4 голосов членов Совета Федерации. Президент не может отклонить ФКЗ — только подписать.

Примеры ФКЗ: «О Правительстве Российской Федерации», «О Конституционном Суде Российской Федерации», «О референдуме Российской Федерации».

3. Федеральные законы (ФЗ) — основная масса законов, регулирующих различные сферы: Гражданский кодекс, Уголовный кодекс, Семейный кодекс, законы об образовании, о полиции, о гражданстве и т. д. Принимаются простым большинством голосов.

4. Законы субъектов РФ — принимаются законодательными собраниями регионов (в Калининградской области — Законодательным Собранием Калининградской области). Действуют только на территории соответствующего субъекта и не могут противоречить федеральным законам.

Пример закона субъекта РФ: Закон Калининградской области «Об административных правонарушениях в Калининградской области», который устанавливает ответственность за нарушения, не урегулированные КоАП РФ (например, за нарушение тишины в ночное время).

2.2. Подзаконные акты

Подзаконный акт — это нормативно-правовой акт, изданный на основе и во исполнение закона, который не может ему противоречить. Подзаконные акты детализируют, конкретизируют положения законов.

Иерархия подзаконных актов в РФ (по убыванию юридической силы):

1. Указы и распоряжения Президента РФ. Президент издает указы (нормативного характера) и распоряжения (по оперативным вопросам). Указы Президента не должны противоречить Конституции и федеральным законам.

Пример: Указ Президента о введении режима повышенной готовности в связи с пандемией COVID-19 (2020 г.) имел силу для всей страны, но не мог противоречить федеральным законам о защите населения.

2. Постановления и распоряжения Правительства РФ. Правительство издает постановления (нормативного характера) и распоряжения (по текущим вопросам). Они обязательны к исполнению на всей территории РФ.

Пример: Постановление Правительства РФ «О порядке использования автомобильных дорог федерального значения» детализирует положения закона о дорожном движении.

3. Ведомственные нормативные акты (приказы, инструкции, положения). Их издают федеральные министерства и ведомства (МВД, Минфин, ФНС, ФТС и др.). Они регулируют специфические сферы.

Пример: Приказ МВД РФ, регламентирующий порядок сдачи экзаменов на водительские права, детализирует положения закона о безопасности дорожного движения.

4. Нормативные акты органов государственной власти субъектов РФ (постановления губернаторов, приказы региональных министерств).

5. Муниципальные нормативные акты — принимаются органами местного самоуправления (городскими советами, администрациями) и действуют на территории конкретного муниципального образования.

Важное правило: При коллизии (противоречии) между актами действует акт, обладающий более высокой юридической силой. Если закон субъекта РФ противоречит федеральному закону, применяется федеральный закон. Если указ Президента противоречит федеральному закону, применяется закон.

Исключение: Конституция РФ (ч. 6 ст. 125) устанавливает, что если международный договор РФ противоречит федеральному закону, применяются правила международного дого-

вора (но не Конституции). Это мы уже обсуждали на прошлой лекции в контексте соотношения международного и национального права.

3. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Каждый нормативный акт имеет пределы своего действия. Юрист, применяя норму, должен ответить на три вопроса: *когда? где? в отношении кого?* действует этот акт.

3.1. Действие нормативных актов во времени

Закон начинает действовать не в момент подписания, а в момент, установленный в самом законе или в порядке, предусмотренном законодательством.

Порядок вступления в силу:

1. Общий порядок: Федеральные законы вступают в силу по истечении **10 дней** после дня их официального опубликования (ст. 6 Федерального закона «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»). Официальное опубликование — это первая публикация полного текста в «Российской газете» или «Собрании законодательства РФ».

2. Специальный порядок: В самом законе может быть указана иная дата вступления в силу (например, «со дня официального опубликования» или «с 1 января 2026 года»).

3. Указы Президента и постановления Правительства вступают в силу по истечении 7 дней после опубликования, если иное не указано в самом акте.

Обратная сила закона — это исключительный принцип:

Общее правило: закон **обратной силы не имеет**. То есть новый закон не распространяется на отношения, возникшие до его вступления в силу. Это один из фундаментальных принципов правового государства. Формула римского права гласит: «*Lex retro non agit*» — «Закон не имеет обратной силы». Этот принцип закреплён в ст. 54 Конституции РФ.

Исключения из правила:

Исключение 1: Законы, **смягчающие или отменяющие ответственность** (в уголовном, административном праве), имеют обратную силу. Если новый УК отменяет наказание за деяние, которое раньше было преступлением, все осуждённые по этой статье подлежат освобождению.

Исключение 2: Если в самом законе прямо сказано, что он распространяется на отношения, возникшие до его вступления в силу (так называемая «ретроактивность»). Это допускается, но должно быть прямо оговорено.

Важно: Законы, устанавливающие новую ответственность или усиливающие наказание, обратной силы не имеют.

Пример: В 2022 году были внесены изменения в Уголовный кодекс, установившие ответственность за дискредитацию Вооружённых Сил РФ (ст. 280.3). Если человек совершил действие в 2021 году, до принятия этой статьи, он не может быть привлечён к ответственности. Новый закон не имеет обратной силы.

Прекращение действия закона:

Закон может прекратить свое действие по нескольким основаниям:

— **По истечении срока**, на который был принят закон (если он был временным). Например, закон о «ковидных» ограничениях мог иметь ограниченный срок действия.

— **В результате прямой отмены** — когда принимается новый закон, который прямо отменяет старый.

— **Фактически** — когда принят новый закон, регулирующий ту же сферу, но формально старый не отменен. В этом случае старый закон не применяется, но юридически продолжает существовать.

3.2. Действие нормативных актов в пространстве

Этот принцип определяет, на какой территории распространяется действие акта.

Общее правило: Федеральные законы действуют на **всей территории Российской Федерации**. Территория РФ включает:

- сушу (территория субъектов РФ);
- внутренние воды (реки, озера, порты);
- территориальное море (12 морских миль от берега);
- воздушное пространство над ними;
- недра под ними;
- континентальный шельф и исключительную экономическую зону (в части, предусмотренной законом).

Исключения и особенности:

Исключение 1: Законы субъектов РФ действуют только на территории соответствующего субъекта.

Исключение 2: Муниципальные акты — на территории муниципального образования.

Исключение 3: Экстерриториальность — в некоторых случаях российские законы могут применяться за пределами РФ. Например, уголовное законодательство РФ действует в отношении граждан РФ, совершивших преступление за границей (ст. 12 УК РФ). Также закон может распространяться на российские военные базы, посольства, корабли под флагом РФ, находящиеся за рубежом.

Исключение 4: Международные договоры могут устанавливать иной территориальный режим (например, свободные экономические зоны, особые правовые режимы).

3.3. Действие нормативных актов по кругу лиц

Этот принцип определяет, на какие категории лиц распространяется действие акта.

Общее правило: Нормативные акты действуют в отношении **всех лиц**, находящихся на территории РФ: граждан РФ, иностранных граждан, лиц без гражданства (апатридов).

Исключения и особенности:

Исключение 1: Дипломатический иммунитет. Главы государств, главы правительств, дипломатические агенты (послы, консулы), сотрудники международных организаций, находящиеся на территории РФ, обладают дипломатическим иммунитетом. Они не могут быть привлечены к уголовной или административной ответственности российскими судами, не подлежат аресту или обыску. Это вытекает из Венской конвенции о дипломатических сношениях 1961 года.

Для Калининграда это актуально: в регионе находятся консульства Литвы, Польши (на момент составления лекции), и сотрудники этих консульств пользуются иммунитетом.

Исключение 2: Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются большинством прав и свобод наравне с гражданами РФ, но есть ограничения: они не могут избирать и быть избранными, не могут занимать определенные должности (государственная служба, работа на объектах государственной тайны), на них распространяются специальные миграционные правила.

Исключение 3: Специальные категории граждан. Для военнослужащих, судей, прокуроров, сотрудников правоохранительных органов действуют специальные законы, устанавливающие особые права и обязанности (например, Федеральный закон «О статусе военнослужащих»).

Исключение 4: Юридические лица — акты действуют в отношении всех организаций, зарегистрированных на территории РФ, а также иностранных компаний, ведущих деятельность в РФ.

3.4. Специфика: действие федерального законодательства на территории Калининградской области

Калининградская область — уникальный регион Российской Федерации. Это **эксклав** (часть территории государства, отделенная от его основной территории территориями других

государств). С 2004 года, после вступления Литвы и Польши в Европейский Союз, регион оказался полностью окруженным странами ЕС. Это накладывает отпечаток на действие федерального законодательства.

Общий принцип: Согласно ст. 4 Конституции РФ, суверенитет РФ распространяется на всю ее территорию. Федеральные законы действуют на территории Калининградской области **в полном объеме**, так же как и в любом другом регионе. Никакого «особого права» в смысле иной системы права здесь нет.

Однако существуют особенности, обусловленные географическим положением и специальными федеральными законами.

Особый правовой режим: Федеральный закон об Особой экономической зоне в Калининградской области (№16-ФЗ).

Этот закон устанавливает на территории области **режим Особой экономической зоны (ОЭЗ)**. Что это означает?

— *Свободная таможенная зона:* ввоз товаров на территорию ОЭЗ осуществляется без уплаты таможенных пошлин и налогов (при соблюдении определенных условий).

— *Льготы по налогам:* пониженные ставки по налогу на прибыль организаций (в первые 6 лет — 0%, затем 10%), освобождение от налога на имущество.

— *Особый порядок применения валютного законодательства.*

Пример: Компания, зарегистрированная в Калининградской области и получившая статус резидента ОЭЗ, ввозит из Германии оборудование. По общему правилу Таможенного кодекса ЕАЭС, она должна заплатить ввозную пошлину и НДС. Но благодаря закону об ОЭЗ она освобождается от этих платежей. Однако если она захочет перевезти это оборудование в Москву для продажи, ей придется «растаможить» его — уплатить пошлину и НДС.

Особенности таможенного и пограничного режима:

— *Транзит через территории иностранных государств.* Перевозка грузов между Калининградской областью и остальной Россией регулируется не только российским законодательством, но и международными соглашениями.

— *Пограничная зона.* Часть территории Калининградской области является пограничной зоной. Для посещения, например, Балтийской косы (которая является пограничной зоной), гражданам РФ необходимо специальное разрешение.

4. Коллизионные нормы: что делать, когда сталкиваются законы

4.1. Понятие коллизионной нормы

Коллизионная норма — это норма, которая определяет, какой закон должен применяться в случае противоречия или конкуренции различных правовых актов. Это «правила игры» при столкновении законов.

Коллизии могут возникать:

- между актами разной юридической силы;
- между актами одного уровня, принятыми в разное время;
- между общими и специальными законами;
- между законами разных государств (это особенно важно для международных).

4.2. Основные коллизионные принципы

1. Принцип иерархии: при противоречии актов разной юридической силы применяется акт, обладающий высшей юридической силой. Конституция > ФКЗ > ФЗ > Указы Президента > Постановления Правительства > Ведомственные акты.

2. Принцип «lex specialis derogat legi generali» (лат. «специальный закон отменяет общий»). Если есть общий закон и специальный закон, регулирующий конкретную ситуацию, применяется специальный.

Пример: Общий закон о договорах говорит об общих правилах заключения договоров. Специальный закон о договоре купли-продажи устанавливает особые правила. При заключении договора купли-продажи применяются специальные правила.

3. Принцип «lex posterior derogat legi priori» (лат. «последующий закон отменяет предыдущий»). Если принят новый закон по тому же вопросу, он отменяет действие старого.

Пример: В 2020 году были приняты поправки к Конституции РФ. Новые нормы заменили старые.

4. Принцип территориальности: в случае коллизии законов разных государств применяется право страны, где совершено деяние (для деликтов) или где находится имущество (для вещных прав).

4.3. Коллизионные нормы в международном частном праве

Это особенно важно для вас, будущих международных. Когда в сделке участвуют лица из разных государств, возникает вопрос: право какой страны применять?

Существуют специальные «формулы прикрепления» — типовые коллизионные привязки:

— **Lex personalis** — личный закон (закон гражданства или закон места жительства). Применяется к вопросам правоспособности, дееспособности, семейным отношениям.

— **Lex rei sitae** — закон места нахождения вещи (от лат. res — вещь, situs — местонахождение). Применяется к недвижимости: право собственности на здание в Польше определяется польским правом.

— **Lex loci actus** — закон места совершения акта (например, место заключения договора).

— **Lex loci delicti commissi** — закон места совершения деликта (правонарушения). Если российский турист причинил вред имуществу в Германии, применяется германское право.

— **Lex voluntatis** — закон, избранный сторонами (свобода выбора права в договоре). Стороны могут сами указать в контракте, правом какой страны он регулируется.

Эти коллизионные нормы содержатся в разделе VI ГК РФ «Международное частное право» (ст. 1186—1224). Как мы помним из первой части курса, этот раздел является частью части третьей ГК РФ.

Пример для Калининграда: Российская компания из Калининграда заключает договор поставки с польской фирмой. В договоре стороны указали, что он регулируется российским правом. Если возникнет спор, суд применит lex voluntatis — приоритет будет у права, выбранного сторонами. Если стороны не выбрали право, суд будет определять его по другим формулам прикрепления (например, lex loci actus — место заключения договора).

Заключение

Сегодня мы рассмотрели, в каких формах существует право — от законов и указов до обычаев и доктрин. Мы выяснили, что в российской правовой системе (романо-германская семья) главенствующую роль играет нормативно-правовой акт, выстроенный в строгую иерархию, на вершине которой находится Конституция РФ.

Ключевые выводы:

— **Источники права** — это внешние формы выражения правовых норм. В России основным источником является нормативно-правовой акт, но также признаются правовой обычай, нормативный договор и (в ограниченном виде) судебная практика.

— **Иерархия нормативных актов** в РФ имеет пирамидальную структуру: Конституция — ФЗ — указы Президента — постановления Правительства — ведомственные акты — акты субъектов РФ. При коллизии применяется акт с более высокой юридической силой.

— **Действие закона** ограничено тремя измерениями: временем (обратная сила — исключение, применяется только для смягчающих ответственность законов), пространством

(территориальный принцип с элементами экстерриториальности) и кругом лиц (всеобщность, но с изъятиями — дипломатический иммунитет).

— **Коллизионные нормы** — это правила разрешения конфликтов между законами. Для международников особенно важны формулы прикрепления в международном частном праве: *lex personalis*, *lex rei sitae*, *lex loci actus*, *lex voluntatis*.

— **Калининградская область** является равноправным субъектом РФ, но имеет особенности правового регулирования, установленные федеральным законом об ОЭЗ. Эксклавное положение создает особый контекст для действия федерального законодательства.

На следующей лекции мы перейдем к сравнительному анализу правовых систем мира — рассмотрим, чем отличается романо-германская семья от англосаксонской, как устроено мусульманское право и какие особенности имеет китайская правовая система.

Перечень цитат для обсуждения и запоминания

— «Закон не имеет обратной силы» (лат. *Lex retro non agit*) — фундаментальный принцип правового государства.

— «Закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет» — Конституция РФ, ст. 54, ч. 1.

— «Суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию» — Конституция РФ, ст. 4, ч. 1.

— «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы» — Конституция РФ, ст. 15, ч. 4.

— «Игнорирование законов не оправдывает их нарушение, но знание их не всегда обязательно; достаточно, чтобы они были доступны» — принцип, сформулированный в решениях Европейского суда по правам человека.

— «*Lex specialis derogat legi generali*» (специальный закон отменяет общий) — латинская юридическая максима.

— «*Lex posterior derogat legi priori*» (последующий закон отменяет предыдущий) — латинская юридическая максима.

Обязательная для запоминания часть

КЛЮЧЕВЫЕ ДЕФИНИЦИИ (MINIMUM LEGALE)

— **Источник права (в формальном смысле)** — внешняя форма выражения правовых норм, позволяющая ознакомиться с их содержанием.

— **Нормативно-правовой акт** — официальный письменный документ, принятый уполномоченным органом государства и содержащий нормы права. Основной источник права в романо-германской правовой системе (включая Россию).

— **Судебный прецедент** — решение суда по конкретному делу, которое становится обязательным для других судов при рассмотрении аналогичных дел (доктрина *stare decisis*). Основной источник права в англосаксонской системе.

— **Закон** — нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый в особом порядке парламентом или референдумом и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

— **Подзаконный акт** — нормативно-правовой акт, изданный на основе и во исполнение закона, который не может ему противоречить (указы, постановления, ведомственные приказы).

— **Обратная сила закона** — распространение действия нового закона на отношения, возникшие до его вступления в силу. Общее правило: обратной силы не имеет. Исключение: законы, смягчающие или отменяющие ответственность.

— **Коллизионная норма** — норма, определяющая, какой закон должен применяться в случае противоречия или конкуренции различных правовых актов.

— **Экстерриториальность** — распространение действия закона за пределами территории государства (например, уголовное законодательство РФ в отношении граждан РФ за границей).

ОСНОВНЫЕ ВЫВОДЫ (ДЛЯ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВОВОЙ ПОЗИЦИИ)

— **О системе источников права в России:** Российская правовая система принадлежит к романо-германской (континентальной) семье, где главенствующую роль играет нормативно-правовой акт, выстроенный в строгую иерархию. Это означает, что для ответа на вопрос «как по закону?» юрист в первую очередь обращается к писаному закону.

— **Об иерархии:** Понимание иерархии нормативных актов — ключевой навык юриста. При коллизии (противоречии) норм всегда применяется акт, обладающий более высокой юридической силой. Конституция РФ находится на вершине; за ней следуют федеральные конституционные законы; затем — федеральные законы; подзаконные акты не могут им противоречить.

— **О действии закона во времени:** Принцип «закон обратной силы не имеет» — один из фундаментальных принципов правового государства. Он обеспечивает стабильность и предсказуемость: гражданин должен знать, что он не будет наказан по закону, принятому после совершения действия.

— **О Калининградской области:** Несмотря на эксклавное положение, на территории Калининградской области действует единое правовое пространство РФ. Особенности существуют, но они устанавливаются федеральными законами (в первую очередь законом об ОЭЗ), а не являются результатом «особого статуса» региона в конституционном смысле.

— **О коллизионных нормах:** Понимание коллизионных норм особенно важно в международном частном праве, где сталкиваются правовые системы разных государств. Формулы прикрепления (*lex rei sitae*, *lex personalis*, *lex voluntatis* и др.) — ключевой инструмент международного юриста.

ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОПРОВЕРКИ

— Что такое источник права в формальном (юридическом) смысле? Перечислите основные виды источников права.

— Почему нормативно-правовой акт является основным источником права в России? В чем отличие от англосаксонской правовой семьи?

— Назовите виды законов в РФ. В чем отличие федерального конституционного закона от федерального закона?

— Выстройте иерархию нормативных актов РФ от высшего к низшему.

— Каков общий порядок вступления федерального закона в силу? Что такое официальное опубликование?

— Сформулируйте принцип «обратной силы закона». В каких случаях закон может иметь обратную силу?

— Что означает принцип действия закона в пространстве? Что входит в территорию РФ?

— Какие категории лиц обладают иммунитетом от юрисдикции РФ? На чем основан этот иммунитет?

— Какие особенности правового регулирования установлены Федеральным законом об ОЭЗ в Калининградской области?

— Что такое коллизионная норма? Какие основные коллизионные принципы существуют?

— Что означают формулы *lex personalis*, *lex rei sitae*, *lex voluntatis*? В каких случаях они применяются?

— Чем отличаются законы Калининградской области от федеральных законов? Может ли региональный закон противоречить федеральному?

Лекция 3. Правовые системы современности: сравнительный анализ

В предыдущих лекциях мы рассмотрели, что такое право (Лекция 1) и в каких формах оно существует (Лекция 2). Сегодня мы поднимаемся на следующий уровень — от анализа права внутри одной страны к сравнению правовых систем разных стран. Мы обращаемся к **сравнительному правоведению** — науке, которая изучает сходства и различия между правовыми системами мира.

Представьте себе ситуацию. Вы работаете в международной компании, и вам предстоит заключить контракт с партнерами из Англии. В английском праве нет Гражданского кодекса, а судебный прецедент имеет силу закона. Ваш партнер из Саудовской Аравии будет руководствоваться не только контрактом, но и нормами шариата. А американский юрист, скорее всего, начнет анализ дела не с закона, а с поиска прецедента. Понимание того, как устроено право в разных странах, — необходимый элемент профессиональной компетенции международного юриста.

Как писал выдающийся французский компаративист Рене Давид, *«сравнительное правоведение способствует тому, чтобы преодолевать барьеры между национальными правовыми системами»*. Оно помогает нам не только понять чужое право, но и лучше понять собственное.

Для вас, будущих специалистов-международников, изучение правовых систем мира имеет особое значение: вы будете работать с партнерами из разных правовых культур; международные договоры и организации требуют понимания принципов различных правовых систем; знание правовых семей помогает прогнозировать поведение государств на международной арене.

Сегодня мы рассмотрим три основные правовые семьи современности: романо-германскую (континентальную), англосаксонскую (семью общего права) и религиозные правовые системы (с акцентом на мусульманское право), а также кратко охарактеризуем иные правовые традиции.

1. Понятие правовой системы и ее классификация

1.1. Что такое «правовая система» и «правовая семья»?

В юридической науке существует различие между понятиями «национальная правовая система» и «семья правовых систем».

Национальная правовая система — это конкретно-историческая совокупность права (законодательства), юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельной страны. Каждое государство имеет свою национальную правовую систему: российскую, французскую, немецкую, японскую и так далее.

Правовая семья (или семья правовых систем) — это объединение нескольких национальных правовых систем, обладающих сходными юридическими признаками. Критерии такого объединения включают: общность исторического формирования; сходство источников права и их иерархии; структурное единство (сходное деление права на отрасли и институты); общность понятийно-юридического аппарата; сходные методы правового регулирования.

Метафора для запоминания: Если национальные правовые системы — это отдельные дома, то правовая семья — это архитектурный стиль (классицизм, модерн, барокко). Дома могут стоять в разных странах и быть построены из разных материалов, но если они выполнены в одном стиле, мы видим общие черты.

1.2. Классификация правовых систем

Вопрос о классификации правовых систем — один из самых дискуссионных в сравнительном правоведении. Как отмечает Е. Н. Трикоз, *«в учебном процессе российских вузов до сих пор в абсолютном большинстве учебных пособий используется классификация Рене Давида,*

сформулированная еще в 1964 г. в классическом труде „Основные правовые системы современности“».

Классификация Рене Давида, наиболее влиятельная в современной сравнительной юриспруденции, выделяет несколько основных правовых семей. К **романо-германской (континентальной) семье** относятся Франция, Германия, Италия, Испания, Россия, а также большинство стран Европы и Латинской Америки. К **англосаксонской семье (семье общего права)** принадлежат Англия, США, Канада, Австралия, Новая Зеландия. **Социалистическая семья** (ныне часто рассматривается как подгруппа романо-германской) включала СССР, сейчас к ней относят Китай, Вьетнам, Кубу. **Мусульманская семья** представлена Саудовской Аравией, Ираном, ОАЭ, Пакистаном. Кроме того, существуют **индусская** (Индия), **иудейская** (Галаха в Израиле), **дальневосточная** (Китай, Япония) и **семья обычного (традиционного) права** (страны Африки и Океании).

Существуют и другие классификации. Например, А. Х. Саидов выделяет романо-германскую, англосаксонскую, социалистическую и мусульманскую правовые системы. А Самуэль Хантингтон на основе политических и исторических критериев выделяет восемь политико-правовых систем: европейскую, славянскую, египетскую, индусскую, мусульманскую, синскую (китайско-японскую), систему стран Океании и африканскую.

1.3. Проблема «смешанных» правовых систем

В современном мире многие правовые системы уже нельзя однозначно отнести к одной семье. Как пишет Е. Н. Трикоз, *«в связи с процессами конвергенции значительная часть современных правовых систем может быть названа как „смешанная“ или „кочующая“»*.

Смешанные правовые системы — это такие правовые структурные общности, которые объединяют в себе элементы двух или более правовых традиций. Для них характерны полиюридизм, неоднородность правовой регламентации и юридическая гетерогенность.

Примерами смешанных правовых систем могут служить Шотландия, где сочетаются элементы романо-германского и общего права; Луизиана (США), где правовая система основана на французском гражданском праве при общем влиянии американского права; Квебек (Канада), где французское гражданское право существует в рамках канадской федерации общего права; Южно-Африканская Республика, где романо-голландское право смешано с английским общим правом; Израиль, сочетающий элементы английского общего права, османского права и иудейского религиозного права; а также Филиппины, где испанское (романо-германское) право смешано с американским общим правом.

«Кочующие» правовые системы — это разновидность смешанных систем, где происходит смешение коренной правовой семьи и пришлой правовой культуры, впускающей в себя «островки» другой правовой традиции.

2. Романо-германская (континентальная) правовая семья

2.1. Определение и распространение

Романо-германская правовая семья — это совокупность правовых систем, изначально созданных на основе рецепции римского права и объединенных общностью своих структур, источников права и сходством понятийно-юридического аппарата.

В настоящее время в эту семью входят все страны континентальной Европы, включая Францию, Германию, Италию, Испанию, Португалию, Бельгию, Нидерланды, Люксембург, Швейцарию, Австрию и скандинавские страны. К этой же семье относится Россия и страны Восточной Европы (с определенными особенностями). Кроме того, к романо-германской семье принадлежат страны Латинской Америки, где испанское и португальское влияние принесло континентальное право, Япония и Южная Корея, реципировавшие европейское право в XIX — XX веках, а также многие страны Африки — бывшие колонии Франции, Бельгии и Португалии.

Как отмечается в учебной литературе, внутри романо-германской семьи выделяют романскую группу, включающую Францию, Италию, Испанию, Португалию, Голландию, Люксембург и Бельгию, и германскую группу, включающую Германию, Австрию и Швейцарию.

2.2. История становления: от Рима до кодексов

История романо-германской правовой семьи насчитывает более двух тысячелетий. В ее развитии можно выделить несколько ключевых этапов.

Первый этап: Римское право (VIII в. до н.э. — VI в. н.э.). Римское право стало тем фундаментом, на котором впоследствии выросла вся континентальная правовая традиция. Его ключевыми достижениями стали деление права на публичное и частное (впервые сформулированное римским юристом Ульпианом), разработка системы обязательственного и вещного права, понятие собственности как полного господства над вещью, теория договора (различавшая консенсуальные, реальные, вербальные и литеральные контракты), а также разработка институций и пандект. Как отмечает Рене Давид, *«в средние века сравнивали римское право и право каноническое, а в Англии в XVI веке также обсуждали в сравнительном плане достоинства канонического права и общего права»*.

Второй этап: Упадок и «темные века» (VI—XIII вв.). После падения Западной Римской империи римское право сохранялось лишь в упрощенной форме в церковных школах и в некоторых регионах Италии и Южной Франции. Как пишет Рене Давид, *«юридическая география современной Европы была довольно разнообразна. Единого европейского права не было, повсеместно существовало обычное право»*.

Третий этап: Возрождение римского права (XIII—XVII вв.). С XIII века в Европе стали возникать университеты (первым — Болонский), на юридических факультетах которых изучалось римское право. Возникла школа **глоссаторов** (от греческого слова «глосса» — редкое слово), занимавшихся толкованием текстов Юстиниановой компиляции. Позже школу глоссаторов сменила школа **комментаторов** (постглоссаторов). Именно континентальные университеты выработали ту первооснову единого европейского права, которая доминирует сегодня, — **приоритет писаного права (закона) перед судебным решением**.

Четвертый этап: Естественное право и кодификация (XVIII—XIX вв.). Значительный импульс для развития романо-германской системы дала Великая французская революция, после которой появились основные французские кодексы XIX века. Ключевыми кодификациями стали **Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона) 1804 года** — первый современный гражданский кодекс, оказавший огромное влияние на законодательство многих стран мира. Он был разработан комиссией из четырех выдающихся юристов и лично одобрен Наполеоном. Кодекс закрепил принципы свободы личности, равенства перед законом, свободы собственности и свободы договора. Второй важнейшей кодификацией стало **Гражданское уложение Германии (ГГУ) 1896 года**, вступившее в силу в 1900 году. Это вершина немецкой пандектистики, отличающееся высокой степенью систематизации и абстрактности. В отличие от французского кодекса, ориентированного на практическое применение, ГГУ было создано учеными-юристами и отличается сложным, догматичным языком.

2.3. Основные черты романо-германского права

Первая и главная черта романо-германской правовой семьи — **закон как основной источник права**. В романо-германской системе закон (нормативно-правовой акт) является основным источником права. Все остальные нормативные акты должны исходить из него и соответствовать ему. Высшим видом закона является Конституция страны.

Вторая черта — **кодификация**. Законы, регулирующие общественные отношения, охватываемые определенной отраслью права, объединяются в единый свод — кодекс, который базируется на общих принципах. Система романо-германского права ориентирована на кодексы, в которых получают закрепление основные права как физических, так и юридических лиц.

Третья черта — **четкое деление права на частное и публичное**. Как отмечают авторы учебной литературы, *«в рамках романо-германской правовой семьи все отрасли права подразделяются на две подсистемы: частное право и публичное право»*. Публичное право регулирует отношения, обеспечивающие публичный интерес (конституционное, административное, уголовное). Частное право регулирует отношения между равными субъектами (гражданское, семейное).

Четвертая черта — **разделение властей**. В системе органов государства проводится четкое разделение на законодательные и правоприменительные органы. Законотворчество как функция принадлежит исключительно законодательным органам. Судьи являются не создателями права, а его применителями.

Пятая черта — **писаная конституция**. Для большинства государств романо-германской правовой семьи характерно наличие писаной конституции, обладающей высшей юридической силой.

Шестая черта — **роль доктрины**. Большое значение имеют подзаконные акты, а также правовая доктрина (теория), вырабатываемая в университетах и научных учреждениях. Особенно велика роль доктрины в Германии.

2.4. Достоинства и недостатки романо-германской системы

К достоинствам романо-германской правовой системы можно отнести четко организованную, непротиворечивую, иерархически структурированную систему законодательства, предсказуемость правового регулирования, стабильность правовых норм, а также доступность закона для граждан (при условии официального опубликования).

Однако есть и недостатки: наличие пробелов и некоторая оторванность от реальной жизни, поскольку законотворчество объективно не может предусмотреть все нюансы и изменения социальных отношений; сложность внесения изменений в кодексы; а также неизбежное отставание закона от стремительно меняющихся общественных отношений.

3. Англосаксонская правовая семья (семья общего права)

3.1. Определение и распространение

Англосаксонская правовая семья — это совокупность правовых систем Англии, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии и других стран. Отличительной чертой данной семьи является то, что главным источником права выступает судебный прецедент, а основными творцами права — судьи.

Англосаксонская система распространила свое влияние далеко за пределы Великобритании, в частности, на Соединенные Штаты Америки (где она приобрела свои особенности), Канаду, Австралию, Новую Зеландию, Нигерию и Южно-Африканскую Республику.

3.2. История становления: от обычаев к прецеденту

В своем становлении англосаксонская правовая семья прошла четыре основных этапа.

Первый этап: до 1066 года (до нормандского завоевания Англии). В этот период отсутствовало общее для всей страны право. Основным источником права являлись **местные обычаи**, различные для каждой местности. Англия представляла собой конгломерат различных королевств (Уэссекс, Мерсия, Нортумбрия и другие), в каждом из которых действовали свои правовые традиции. Правосудие отправлялось местными собраниями и судами графств.

Второй этап: 1066—1485 гг. (от нормандского завоевания до установления власти династии Тюдоров). Нормандское завоевание 1066 года стало поворотным моментом в истории английского права. Вильгельм Завоеватель, захватив Англию, начал централизацию страны. Королевские суды (Суд королевской скамьи, Суд общих тяжб) стали создавать в противовес местным обычаям **«общее право» (common law)** для всей страны.

Механизм создания общего права был следующим. Королевские судьи, разъезжая по стране (выездные сессии), рассматривали дела и выносили решения. Затем, возвращаясь в Лондон, они обсуждали эти решения и вырабатывали единообразные правила. Если судья при

рассмотрении нового дела обнаруживал, что подобное дело уже решалось его коллегой, он должен был принять аналогичное решение. Так формировалась **доктрина прецедента (stare decisis)** — «стоять на решенном».

Важно отметить, что английское право, в отличие от континентального, *«не испытало влияния рецепции римского права»*. Оно развивалось автономным путем, во многом изолируясь от континентального европейского права.

Третий этап: 1485—1832 гг. (период расцвета общего права и возникновение права справедливости). Этот период характеризуется расцветом общего права и одновременно осознанием его недостатков. Нормы общего права стали отставать от реальной действительности: общее право было слишком формальным и громоздким.

Возникла проблема **«системы приказов» (writ system)**. Если истец ошибался в выборе формы иска (а их существовало множество), его дело не рассматривалось по существу. Многие лица, чьи права были нарушены, не могли получить защиту в судах общего права.

В ответ на это возникло **«право справедливости» (equity)**. Право справедливости творил английский лорд-канцлер (представитель короля, обычно епископ), который рассматривал дела, исходя из принципов справедливости, а не из формальных норм. Лорд-канцлер мог применить такие средства защиты, которые были недоступны в судах общего права: **судебный запрет (injunction)** — приказ прекратить противоправные действия; **принудительное исполнение обязательства в натуре (specific performance)**; **отмена договора (rescission)**. Как отмечается в учебной литературе, «общее право» и «право справедливости» развивались параллельно, создавая дуализм английской правовой системы.

Четвертый этап: с 1832 года — наши дни. Судебная реформа 1832 года в Англии объединила суды общего права и суды справедливости. В результате судьи получили возможность по своему усмотрению решать юридические дела, опираясь как на общее право, так и на собственное понимание справедливости. Как формулируется в доктрине, *«судьи творят право, право есть то, что говорят о нем судьи»*.

В этот же период началось распространение английской правовой системы на английские колонии (США, Канаду, Австралию, Новую Зеландию, Индию, многие страны Африки), где она прижилась с учетом местной специфики.

3.3. Правовая система США: особенности американского права

Хотя США восприняли английское общее право, американская правовая система приобрела свои уникальные черты.

Первая особенность — **федеральная судебная система**. В США существует двухуровневая судебная система: федеральные суды и суды штатов. Федеральные суды применяют федеральные законы, суды штатов — и законы штатов, и федеральные законы.

Вторая особенность — **писаная Конституция**. В отличие от Англии, где нет единого конституционного документа, в США действует Конституция 1787 года с Биллем о правах (первые 10 поправок).

Третья особенность — **верховенство федерального права**. В случае коллизии между федеральным законом и законом штата применяется федеральный закон.

Четвертая особенность — **судебный контроль конституционности законов** — право судов (в первую очередь Верховного Суда США) признавать законы неконституционными. Этот принцип был установлен в знаменитом деле *Marbury v. Madison* (1803).

Пятая особенность — **кодификация на уровне штатов**. В США существуют кодексы (например, Единообразный торговый кодекс, Уголовный кодекс), но они отличаются по своей природе от европейских кодексов, сохраняя казуистичность общего права.

3.4. Основные черты англосаксонского права

Первая и главная черта — **судебный прецедент как главный источник права**. Доктрина «*stare decisis*» является сущностью англосаксонской системы. Суды при вынесении реше-

ния должны руководствоваться принципами, вытекающими из предшествующего решения вышестоящего суда по аналогичному делу.

Вторая черта — **индивидуальный (казуистический) характер юридических прецедентов**. В отличие от абстрактных норм закона в континентальной системе, прецедент всегда привязан к конкретным обстоятельствам дела.

Третья черта — **приоритет процессуального права**. В англосаксонской системе процессуальное право доминирует над материальным. Как говорится, «суть права — в процедуре его защиты». Именно из процессуальных норм вырастают материально-правовые принципы.

Четвертая черта — **отсутствие четкого деления на частное и публичное право**. В отличие от романо-германской системы, в английском праве никогда не было четкого деления на частное и публичное. Это связано с историей развития общего права, которое изначально занималось конкретными спорами, а не абстрактным разграничением сфер регулирования.

Пятая черта — **слабое развитие кодификации**. Считаются действующими все законодательные акты, начиная с Великой хартии вольностей 1215 года. Хотя в XX веке в США были созданы компиляции статутов по отдельным отраслям, по своей природе они отличаются от европейских кодексов.

Шестая черта — **архаичность формулировок**. Громоздкость и запутанность формулировок — следствие многовекового накопления прецедентов без их систематической кодификации.

3.5. Статутное право в англосаксонской системе

Не следует думать, что в англосаксонской системе основная нагрузка падает только на прецедент. С конца XIX — начала XX века важную роль вновь стали играть статуты (законы). В США в XX веке по штатам произвели компиляции статутов по различным отраслям права, получившие название кодексов.

Однако ключевое отличие в том, что даже статутное право в англосаксонской системе интерпретируется судами. Закон приобретает реальное значение только после того, как суды его «истолкуют» в конкретных решениях, создав прецеденты толкования.

3.6. Сравнение общего права и гражданского права

Сравнивая две основные правовые семьи современности, можно выделить несколько ключевых различий.

В романо-германском праве основным источником права выступает закон (нормативно-правовой акт), тогда как в англосаксонском праве главным источником является судебный прецедент. Соответственно, главным творцом права в континентальной системе выступает законодатель (парламент), а в системе общего права — судья.

Отношение к прецеденту также различается: в романо-германской системе прецедент не является источником права, в англосаксонской — это главный источник. Деление на частное и публичное право четко присутствует в континентальной системе и практически отсутствует в системе общего права.

Кодификация развита в романо-германской системе (кодексы по отраслям) и слабо развита в англосаксонской. Роль доктрины высока в континентальной системе и средняя — в системе общего права. Наконец, в романо-германском праве процессуальное право служит материальному, тогда как в англосаксонском — доминирует над материальным.

4. Религиозные и традиционные правовые системы

4.1. Мусульманская правовая семья

Мусульманское право (шариат) занимает особое место среди правовых систем мира. Оно распространено в странах Ближнего и Среднего Востока, Северной Африки, в некоторых государствах Азии: Иран, Ирак, Объединенные Арабские Эмираты, Саудовская Аравия, Иордания, Пакистан и другие.

Основные черты мусульманского права.

Первая и важнейшая черта — **божественное происхождение права**. Признается, что право дано Аллахом через пророка Мухаммеда. Создателем права выступает Бог, человек не может создавать право, он может лишь его интерпретировать.

Вторая черта — **переплетение юридических норм с религиозными, философскими и нравственными**. В мусульманском праве практически невозможно провести границу между собственно правом и религиозно-нравственными предписаниями.

Третья черта — **особая система источников права**. Основными источниками выступают: **Коран** — священная книга мусульман, содержащая откровения, полученные пророком Мухаммадом; **Сунна** — сборник хадисов (преданий о высказываниях и действиях пророка); **Иджма** — единогласное мнение авторитетных богословов-правоведов; **Кияс** — суждение по аналогии.

Четвертая черта — **отсутствие четкого деления на частное и публичное право**. Как отмечается в литературе, *«в данной правовой семье отсутствует четкое деление на частное и публичное право»*.

Пятая черта — **особая роль судьи (кади)**. Суд состоит из одного судьи, который осуществляет правосудие на основе канонов ислама. В мусульманском праве отсутствует иерархическая система судебных органов, подобная европейской.

Внутри мусульманского права выделяются различные толки — **мазхабы**. Основными суннитскими мазхабами являются ханафитский (наиболее распространенный, доминирует в Турции, Центральной Азии, на Индийском субконтиненте), маликитский (распространен в Северной и Западной Африке), шафиитский (распространен в Египте, Восточной Африке, Индонезии, Малайзии) и ханбалитский (доминирует в Саудовской Аравии и Катаре). В шиитском исламе основным мазхабом является джафаритский.

4.2. Иные религиозные и традиционные правовые системы

Помимо мусульманского права, существуют и другие религиозно-правовые системы.

Иудейское право (Галаха) — это традиционное иудейское право, совокупность законов и установлений иудаизма, регламентирующих религиозную, семейную и общественную жизнь верующих евреев. Термин «Галаха» происходит от еврейского глагола «халах» («ходить») и обозначает «путь действия». Источниками Галахи являются Письменный Закон (Тора, содержащая 613 предписаний), Устный Закон (Талмуд), постановления раввинов и обычай. В современном Израиле Галаха признается источником права, на который опираются суды, особенно в сфере семейного права (брак, развод, статус личности).

Индуистское право является самой древней правовой системой, прошедшей более чем четырехтысячный путь исторического развития. Оно применяется среди индуистов, в особенности в Индии. Индуистское право неразрывно связано с кастовой системой (варнами) и религиозно-философскими представлениями о дхарме — совокупности установленных норм и правил, соблюдение которых необходимо для поддержания мирового порядка. Основными источниками индуистского права являются Веды (древнейшие священные тексты), Дхармасутры (трактаты, разъяснявшие содержание Вед) и Дхармашастры — собственно правовые трактаты, наиболее известным из которых является «Манусмрити» (Законы Ману). В современной Индии традиционное индуистское право сохранилось главным образом в сфере семейно-брачных отношений, соседствуя с англо-саксонскими элементами, унаследованными от колониального периода.

Китайская правовая традиция представляет собой уникальный синтез древней философской традиции (конфуцианство, легизм, даосизм) и современного социалистического законодательства. Ключевая особенность китайского правопонимания заключается в том, что право в Китае понимается не как совокупность формальных норм, а как философско-правовая категория, где главными считаются гармония и справедливость. Как формулируется в научной литературе, *«именно в данных категориях и понимается право в Китае прежде всего. Точно*

так же, как и небо с землей находятся в постоянной гармонии, так и отношения между людьми должны строиться на гармонии и справедливости». Конфуцианство проповедовало управление через добродетель, а не через закон и наказания, приоритет ритуала как формы социальной регуляции и иерархические отношения. Легизм, напротив, подчеркивал верховенство закона как инструмента управления, систему наград и наказаний и централизованное государство с сильной властью правителя. Именно синтез конфуцианской этики и легистских правовых методов создал уникальную китайскую правовую традицию. Современная правовая система Китая представляет собой социалистическую правовую систему с китайской спецификой, где право и политика, право и идеология тесно взаимосвязаны, а Коммунистическая партия Китая играет направляющую роль в правотворчестве и правоприменении.

Заключение

Сегодня мы совершили путешествие по трем основным правовым системам современности, проследив их историю и ключевые характеристики.

Романо-германская (континентальная) правовая семья выросла из римского права, была возрождена в европейских университетах в XIII веке и получила кодифицированное выражение в XIX веке (Кодекс Наполеона, Германское гражданское уложение). Ее главный источник — закон (нормативно-правовой акт), а основная идея — верховенство права, выраженного в писанных нормах. В этой системе царит четкое деление на частное и публичное право, а судья является не творцом, а применителем закона.

Англосаксонская правовая семья (семья общего права) сформировалась в Англии после нормандского завоевания 1066 года. Ее главный источник — судебный прецедент, а основная идея — «право есть то, что говорят о нем судьи» (судьи творят право). Доктрина «*stare decisis*» (стоять на решенном) является сердцем этой системы. В ней процессуальное право доминирует над материальным, а деление на частное и публичное практически отсутствует.

Религиозные правовые системы (мусульманская, иудейская, индуистская) основаны на божественном откровении и неразрывно связаны с религиозно-нравственными предписаниями. В мусульманском праве, получившем наиболее широкое распространение, основными источниками выступают Коран, Сунна, Иджма и Кияс.

Для вас, будущих специалистов-международников, знание основных правовых систем мира — это не просто теоретический багаж. Это практический инструмент. Вы будете сталкиваться с разными правовыми культурами, заключать международные контракты, работать в международных организациях. Понимание того, как устроено право в разных странах, поможет вам избежать ошибок, предвидеть действия партнеров и эффективно защищать интересы.

На следующей лекции мы перейдем к изучению правотворчества — того, как создаются законы, кто в этом участвует и какие правила при этом соблюдаются.

Перечень цитат для обсуждения и запоминания

— *«Сравнительное правоведение способствует тому, чтобы преодолевать барьеры между национальными правовыми системами»* — Рене Давид, французский компаративист.

— *«В связи с процессами конвергенции значительная часть современных правовых систем может быть названа как „смешанная“ или „кочующая“»* — Е. Н. Трикоз, современный исследователь.

— *«В рамках романо-германской правовой семьи все отрасли права подразделяются на две подсистемы: частное право и публичное право»* — из учебной литературы.

— *«Судьи творят право, право есть то, что говорят о нем судьи»* — формула, отражающая суть англосаксонской правовой системы.

— *«В данной правовой семье отсутствует четкое деление на частное и публичное право»* — о мусульманском праве.

— *«Несправедливый закон не есть закон»* — Августин Блаженный, оказавший влияние на западную правовую мысль.

— *«Право есть искусство добра и справедливости»* — Цельзий, римский юрист.

Обязательная часть для запоминания

КЛЮЧЕВЫЕ ДЕФИНИЦИИ (MINIMUM LEGALE)

— **Правовая семья** — совокупность национальных правовых систем, объединенных общностью исторического формирования, структуры, источников и принципов правового регулирования.

— **Романо-германская (континентальная) правовая семья** — правовая семья, основанная на рецепции римского права, где основным источником права является закон (нормативно-правовой акт), а право четко делится на частное и публичное.

— **Англосаксонская правовая семья (семья общего права)** — правовая семья, сформировавшаяся в Англии, где основным источником права является судебный прецедент, а основными творцами права — судьи.

— **Общее право (common law)** — система права, сложившаяся в Англии, основанная на судебных прецедентах, создаваемых королевскими судами.

— **Право справедливости (equity)** — система правовых принципов, возникшая в Англии как дополнение к общему праву, когда суды общего права не могли обеспечить справедливое разрешение спора.

— **Судебный прецедент** — решение суда по конкретному делу, которое становится обязательным для других судов при рассмотрении аналогичных дел (доктрина stare decisis).

— **Мусульманская правовая семья** — правовая семья, основанная на исламской религии, где основными источниками права являются Коран и Сунна, а право неотделимо от религиозно-нравственных предписаний.

СРАВНЕНИЕ РОМАНО-ГЕРМАНСКОЙ И АНГЛОСАКСОНСКОЙ ПРАВОВЫХ СЕМЕЙ

По основному источнику права: в романо-германской семье это закон (нормативно-правовой акт), в англосаксонской — судебный прецедент.

По главному творцу права: в романо-германской семье это законодатель (парламент), в англосаксонской — судья.

По отношению к прецеденту: в романо-германской семье прецедент не является источником права, в англосаксонской — это главный источник.

По делению на частное и публичное право: в романо-германской семье деление четкое, в англосаксонской — практически отсутствует.

По кодификации: в романо-германской семье кодификация развита (кодексы по отраслям), в англосаксонской — слабо развита.

По роли доктрины: в романо-германской семье роль доктрины высокая, в англосаксонской — средняя.

По соотношению процессуального и материального права: в романо-германской семье процессуальное право служит материальному, в англосаксонской — доминирует над материальным.

ОСНОВНЫЕ ИСТОЧНИКИ МУСУЛЬМАНСКОГО ПРАВА

Первый и главный источник — **Коран**, священная книга мусульман, содержащая откровения, полученные пророком Мухаммадом. Второй источник — **Сунна**, сборник хадисов (преданий о высказываниях и действиях пророка). Третий источник — **Иджма**, единогласное мнение авторитетных богословов-правоведов по вопросам, не урегулированным Кораном и Сунной. Четвертый источник — **Кияс**, суждение по аналогии (распространение нормы, установленной в Коране или Сунне, на новый случай).

ОСНОВНЫЕ МАЗХАБЫ В СУННИТСКОМ ИСЛАМЕ

Ханафитский мазхаб является наиболее распространенным; он доминирует в Турции, Центральной Азии и на Индийском субконтиненте. Маликитский мазхаб распространен в Северной и Западной Африке. Шафиитский мазхаб преобладает в Египте, Восточной Африке, Индонезии и Малайзии. Ханбалитский мазхаб доминирует в Саудовской Аравии и Катаре. В шиитском исламе основным мазхабом является джафаритский.

ПРИМЕРЫ СМЕШАННЫХ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ

Шотландия сочетает элементы романо-германского и общего права. Луизиана (США) имеет правовую систему, основанную на французском гражданском праве при общем влиянии американского права. Квебек (Канада) представляет собой французское гражданское право в рамках канадской федерации общего права. Южно-Африканская Республика сочетает романо-голландское право с английским общим правом. Израиль объединяет элементы английского общего права, османского права и иудейского религиозного права. Филиппины — это испанское (романо-германское) право, смешанное с американским общим правом.

ОСНОВНЫЕ ВЫВОДЫ (ДЛЯ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВОВОЙ ПОЗИЦИИ)

О многообразии правовых систем. В современном мире не существует единой «правильной» правовой системы. Каждая из основных правовых семей прошла свой исторический путь и отражает особенности культурного и социального развития соответствующих регионов. Понимание этого многообразия — первый шаг к уважению правовых традиций других народов.

О соотношении закона и прецедента. Главное различие между континентальным и общим правом — в ответе на вопрос «кто создает право?». В романо-германской системе — законодатель (парламент), в англосаксонской — судья. Это различие имеет глубокие исторические корни и определяет все остальные особенности двух систем.

О религиозном праве. Мусульманское право (как и иудейское, индуистское) представляет собой уникальный феномен, где право не отделено от религии и морали. Понимание этого необходимо для анализа правовых систем стран исламского мира и для эффективного международного взаимодействия с ними.

О смешанных системах. В современном мире все большее распространение получают смешанные правовые системы, сочетающие элементы разных правовых семей. Это отражает процессы глобализации и взаимовлияния правовых культур, и этот тренд, вероятно, будет усиливаться.

ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОПРОВЕРКИ

— Что такое правовая семья? Какие основные правовые семьи выделяют в сравнительном правоведении?

— Каковы критерии объединения национальных правовых систем в правовые семьи?

— В чем заключаются исторические корни романо-германской правовой семьи? Какую роль сыграло римское право?

— Что такое «возрождение римского права» и какова роль университетов в этом процессе?

— Каковы основные черты романо-германского права? Назовите и раскройте их.

— Каковы исторические этапы формирования англосаксонской правовой системы?

— Что такое «общее право» (common law) и чем оно отличается от «права справедливости» (equity)?

— В чем суть доктрины «stare decisis»? Как она применяется на практике?

— Каковы основные черты англосаксонской правовой системы?

— В чем особенности правовой системы США по сравнению с английской?

- Как формировалось мусульманское право? Каковы его основные источники?
- Что такое мазхабы? Назовите основные суннитские мазхабы.
- В чем заключаются особенности мусульманского права как религиозной правовой системы?
- Что такое смешанные правовые системы? Приведите примеры.
- В чем отличие романо-германской и англосаксонской правовых семей по роли судьи?

Лекция 4. Правотворчество. Кто и как создаёт право?

Введение. Закон — не истина в последней инстанции

На предыдущих лекциях мы рассмотрели, что такое право (Лекция 1), в каких формах оно существует (Лекция 2) и как устроены правовые системы мира (Лекция 3). Сегодня мы подходим к ключевому вопросу: **как создается право?** И здесь нас ждет важное открытие.

В массовом сознании существует устойчивый миф: законы пишутся где-то «наверху» мудрыми людьми, которые знают, как нам лучше жить. Отсюда — и правовой идеализм (стоит принять хороший закон — и всё наладится), и правовой нигилизм (законы пишутся для начальников, а не для простых людей). Но реальность сложнее и интереснее.

Как справедливо отмечается в юридической литературе, *«правотворчество — это не закрытая государственная деятельность, так как к данной деятельности привлекаются широкие слои общества, происходит обсуждение проектов законодательных актов и доведение до правотворческих органов заключений по ним»*. Законы — это не «ниспосланная свыше истина», а результат сложного политического процесса, столкновения интересов, лоббизма и компромиссов. И понимание этого процесса — ключ к пониманию того, почему законы получаются такими, какие они есть, и почему одни законы работают, а другие — нет.

Представьте себе ситуацию. Вы — начинающий политик или эксперт, и вас пригласили участвовать в разработке законопроекта о защите прав потребителей в интернет-торговле. Кто будет участвовать в этой работе? Депутаты, чиновники министерства экономики, представители крупных маркетплейсов (Wildberries, Ozon), банков, общественных организаций потребителей, юристы. Каждый будет отстаивать свои интересы. Где-то придется идти на компромисс. Какой в итоге получится закон? Это зависит от того, на какой стадии и чей голос будет услышан громче. Понимание этого процесса — не просто теория, а практический навык, который может пригодиться каждому из вас, если вы захотите влиять на правовую систему.

Для вас, будущих специалистов-международников, понимание правотворческого процесса имеет особое значение. Вы будете работать в среде, где законы создаются не только на национальном, но и на наднациональном уровне (право Европейского Союза, международные договоры). Понимание того, как устроен законодательный процесс в России, поможет вам анализировать эффективность российского законодательства, понимать «точки входа» для влияния на законодательный процесс, сравнивать российскую правотворческую систему с западными аналогами и в будущем — возможно — участвовать в законотворческой деятельности.

Сегодня мы рассмотрим четыре блока вопросов:

— **Понятие и виды правотворчества** — кто имеет право создавать право?

— **Законодательный процесс в РФ** — от идеи до подписания Президентом (подробно, со всеми стадиями);

— **«Точки входа» для лоббистов и групп интересов** — как заинтересованные стороны влияют на законы (сравнение России, США и ЕС);

— **Принципы правотворчества** — основные правила, по которым должна строиться эта деятельность.

1. Понятие и виды правотворчества

1.1. Что такое правотворчество?

Начнем с определения базового понятия. **Правотворчество** — это деятельность компетентных органов и лиц по созданию, изменению или отмене правовых норм. Это процесс «рождения» права — от возникновения идеи до ее закрепления в официальном документе (законе, указе, постановлении).

Как отмечается в учебной литературе, *«правотворческий процесс — это понятие, включающее в себя признаки, стадии, нормативную основу правотворческой деятельности»*. Правотворчество обладает следующими отличительными признаками.

Первый признак — властный характер. Правотворчество — это всегда властная деятельность государства (или непосредственно народа). Только государство (или уполномоченные им органы) может создавать общеобязательные правила поведения.

Второй признак — нормативность результата. Результатом правотворчества являются нормы права — общие правила поведения, рассчитанные на многократное применение.

Третий признак — процессуальная регламентация. Правотворчество осуществляется в строго определенном процессуальном порядке, установленном Конституцией и законами. Нельзя «просто взять и написать закон» — нужно соблюсти процедуру.

Четвертый признак — формальная определенность результата. Результат правотворчества всегда облекается в форму нормативно-правового акта (закона, указа, постановления) с определенными реквизитами.

1.2. Виды правотворчества

В современной юридической науке и практике выделяют несколько видов правотворчества. Рассмотрим основные из них.

1. Законотворчество парламента

Это основной, «классический» вид правотворчества. В Российской Федерации законодательная власть принадлежит **Федеральному Собранию** — парламенту, состоящему из двух палат: Совета Федерации и Государственной Думы. Именно парламент принимает федеральные законы — акты высшей юридической силы после Конституции.

Как отмечается в современной литературе, *«в рамках разных видов правотворчества цифровизация осуществляется неравномерно. Подзаконное правотворчество в большей степени восприимчиво к внедрению современных технологий. Менее сложная (по сравнению с законодательным процессом) процедура принятия подзаконных (особенно ведомственных) нормативных правовых актов способствует скорейшему переходу органов исполнительной власти на „цифровые“ рельсы»*. Это интересное наблюдение: законы принимаются по сложной процедуре, а ведомственные акты — быстрее и проще, поэтому они активнее «цифровизуются».

2. Делегированное правотворчество (правительство и органы исполнительной власти)

Это правотворчество, осуществляемое органами исполнительной власти (правительством, министерствами) по поручению парламента или в пределах их компетенции.

В Российской Федерации Правительство издает **постановления** (нормативного характера) и **распоряжения** (по оперативным вопросам). Они не должны противоречить законам и указам Президента. Федеральные министерства и ведомства издают приказы, инструкции, положения, которые также являются нормативными правовыми актами.

Как отмечается в исследовании, *«признание судебной практики источником российского права противоречит принципу разделения властей, закрепленному в Конституции РФ»*. Это важное замечание подчеркивает, что основным субъектом правотворчества в России остается законодатель (парламент), а не суд (в отличие от англосаксонской системы).

3. Правотворчество народа (референдум)

Референдум — это форма непосредственного волеизъявления граждан по наиболее важным вопросам государственного значения. В этом случае народ сам, минуя парламент, принимает закон или иное решение.

Согласно Федеральному конституционному закону «О референдуме Российской Федерации», *«референдум Российской Федерации — всенародное голосование граждан Российской Федерации, обладающих правом на участие в референдуме, по вопросам государственного зна-*

чения». Решения, принятые на референдуме, обладают высшей юридической силой и не нуждаются в утверждении какими-либо органами государственной власти.

В России после принятия Конституции 1993 года ещё не проводилось референдумов, но проводились общероссийские голосования с особым правовым режимом. Примеры решений, принятых на общероссийских голосованиях в России:

— **12 декабря 1993 года** — принятие Конституции РФ на всенародном голосовании;

— **1 июля 2020 года** — общероссийское голосование по поправкам к Конституции РФ.

Как отмечается в литературе, *«важные законопроекты выносятся на всенародное голосование (референдум)»*. Это проявление принципа демократизма в правотворчестве: народ — источник власти, и в важнейших вопросах он должен высказываться непосредственно.

4. Санкционирование государством обычаев

Это особый вид правотворчества, когда государство придает юридическую силу сложившимся в обществе обычаям. Государство не создает новую норму (она уже существует как обычай), а «санкционирует» ее — признает обязательной и обеспечивает государственным принуждением.

Примером в российском праве являются **обычай делового оборота** в гражданском праве (ст. 5 ГК РФ). Если в какой-либо сфере предпринимательской деятельности сложилось правило поведения, которое широко применяется, но нигде не записано, суд может применить его как обычай делового оборота, если это правило не противоречит закону.

5. Правотворчество органов местного самоуправления

Муниципальные образования (города, районы, поселки) имеют право принимать нормативные правовые акты по вопросам местного значения (благоустройство, транспорт, образование, культура и т.д.). Эти акты действуют только на территории соответствующего муниципального образования и не могут противоречить федеральным и региональным законам.

Пример: городской совет Калининграда может принять правило о тишине в ночное время, но это правило не должно противоречить федеральному законодательству.

6. Корпоративное правотворчество

Это создание норм внутри организаций, предприятий, учреждений. Такие акты называются **локальными нормативными актами**. Они действуют только внутри данной организации и регулируют отношения между работниками и работодателем (правила внутреннего трудового распорядка, коллективный договор, положение о премировании, устав организации).

1.3. Принципы правотворчества

Правотворческая деятельность не может быть произвольной. Она основывается на ряде фундаментальных принципов — основных правил, которые должны соблюдаться при создании права.

Принцип демократизма означает, что граждане и их представители должны участвовать в правотворчестве. Это проявляется в выборах депутатов, в публичном обсуждении законопроектов, в возможности референдума, в учете общественного мнения при разработке законов.

Принцип законности означает, что правотворческая деятельность должна осуществляться в строгом соответствии с Конституцией и законами. Нельзя принять закон, противоречащий Конституции. Нельзя принять указ, противоречащий федеральному закону. Нельзя нарушить процедуру принятия закона.

Принцип научности означает, что при разработке законов должны использоваться научные знания, экспертные оценки, прогнозироваться социальные последствия принимаемых решений. Закон, принятый «на глазок», скорее всего, не будет работать.

Принцип профессионализма означает, что разработкой законов должны заниматься квалифицированные юристы, знающие юридическую технику, имеющие опыт правопримене-

ния. Закон, написанный непрофессионалами, будет содержать ошибки, пробелы и противоречия.

Принцип плановости означает, что разработка законопроектов должна вестись в соответствии с утвержденными планами. Планирование позволяет координировать работу, избегать дублирования и хаоса в законотворчестве.

Принцип гласности означает, что процесс правотворчества должен быть открытым для общества. Граждане должны знать, какие законы готовятся, иметь возможность ознакомиться с законопроектами, высказать свои замечания и предложения. Закон, принятый «в тайне», не может быть легитимным.

2. Законодательный процесс в РФ: от внесения законопроекта до подписания Президентом

2.1. Понятие законодательного процесса

Законодательный процесс — это регламентированная Конституцией РФ и регламентами палат Федерального Собрания процедура прохождения законопроекта от момента внесения до момента опубликования. Это «технологическая карта» рождения закона.

Как отмечается в литературе, *«правотворческий процесс: понятие, признаки, стадии»* — это ключевая тема для понимания того, как работает право на практике. Знание стадий законодательного процесса позволяет понять, на каком этапе и как можно повлиять на будущий закон.

2.2. Стадии законодательного процесса в РФ

Законодательный процесс в Российской Федерации включает четыре основные стадии. Рассмотрим каждую из них подробно.

Стадия 1. Законодательная инициатива

Законодательная инициатива — это право определенных субъектов вносить законопроекты в Государственную Думу. Это первая, отправная стадия законодательного процесса. Без нее закон не может родиться.

Согласно статье 104 Конституции РФ, правом законодательной инициативы обладают следующие субъекты:

- Президент Российской Федерации;
- Совет Федерации;
- члены Совета Федерации;
- депутаты Государственной Думы;
- Правительство Российской Федерации;
- законодательные (представительные) органы субъектов Российской Федерации;
- Конституционный Суд Российской Федерации и Верховный Суд Российской Федерации (по вопросам их ведения).

Обратите внимание: простые граждане, общественные организации, политические партии (кроме парламентских) не обладают правом законодательной инициативы. Они могут внести предложения о разработке законов через депутатов или Президента, но не могут сами внести законопроект в Думу.

Важное ограничение: *«Законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства, другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет федерального бюджета, могут быть внесены только при наличии заключения Правительства РФ».* Это «финансовое вето» Правительства: если законопроект требует денег из бюджета, без одобрения Правительства его просто не примут к рассмотрению.

Пример: Депутат предлагает закон о бесплатной раздаче лекарств всем пенсионерам. Это потребует огромных бюджетных расходов. Без заключения Правительства, в котором будет сказано, откуда взять деньги, этот законопроект не будет принят к рассмотрению.

Стадия 2. Рассмотрение законопроекта в Государственной Думе

Рассмотрение законопроекта в Государственной Думе осуществляется в **трех чтениях**. Это ключевая стадия, где происходит основная работа над законопроектом.

Первое чтение — это обсуждение основных положений, концепции законопроекта. На этой стадии депутаты решают: нужен ли такой закон в принципе? Если законопроект одобрен в первом чтении, он передается в ответственный комитет для подготовки ко второму чтению.

На этой стадии могут быть отклонены целые законопроекты, если депутаты сочтут их ненужными или вредными.

Второе чтение — это детальное обсуждение поправок (изменений) к законопроекту. Ответственный комитет обобщает все поступившие поправки и представляет депутатам таблицы поправок, рекомендованных к принятию и к отклонению. Депутаты голосуют по каждой поправке. На этой стадии законопроект может быть существенно изменен.

Пример: В первом чтении принят законопроект о защите прав потребителей в интернет-торговле. Ко второму чтению поступили поправки: одна группа депутатов предлагает обязать маркетплейсы возвращать деньги за любой товар в течение 7 дней, другая — в течение 14 дней, третья — только за товары ненадлежащего качества. Депутаты голосуют, и в итоге принимается одна из поправок.

Третье чтение — это голосование за закон в целом. Поправки на этой стадии не вносятся. Депутаты могут только проголосовать «за» или «против» законопроект в том виде, в котором он сформировался после второго чтения.

Федеральный закон считается принятым, если за него проголосовало более половины от общего числа депутатов Государственной Думы (не менее 226 голосов из 450).

Стадия 3. Рассмотрение в Совете Федерации

Принятый Государственной Думой закон передается в Совет Федерации — верхнюю палату парламента, которая представляет интересы регионов.

Закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов палаты (не менее 90 из 178). Существует также «молчаливый» способ одобрения: если закон не был рассмотрен в течение 14 дней, он считается одобренным автоматически.

Однако некоторые законы подлежат обязательному рассмотрению в Совете Федерации независимо от того, есть ли возражения. К таким законам относятся законы по вопросам:

- федерального бюджета;
- федеральных налогов и сборов;
- финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования;
- ратификации и денонсации международных договоров;
- статуса и защиты государственной границы;
- войны и мира.

Совет Федерации может отклонить закон, принятый Думой. В этом случае создается согласительная комиссия из представителей обеих палат, которая пытается выработать компромиссный текст. Если согласительная комиссия не приходит к решению, Дума может повторно принять закон квалифицированным большинством (не менее 2/3 голосов), и тогда Совет Федерации обязан его одобрить.

Стадия 4. Подписание и обнародование Президентом

Президент в течение 14 дней подписывает закон и обнародует его (публикует). Обнародование — это официальное опубликование полного текста закона в «Российской газете» или «Собрании законодательства РФ». Только с момента опубликования закон вступает в силу (если в самом законе не указана иная дата).

Если Президент отклоняет закон (это называется **право вето**), Государственная Дума и Совет Федерации могут преодолеть вето квалифицированным большинством — не менее 2/3 голосов от общего числа членов каждой палаты. В этом случае Президент обязан подписать закон в течение 7 дней.

Федеральные конституционные законы (ФКЗ) принимаются в особом порядке. Они считаются принятыми, если одобрены не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы и не менее 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации. Президент не может отклонить ФКЗ — он обязан его подписать.

2.3. Сравнение с законодательным процессом в США и ЕС

Для вас, будущих международных работников, важно понимать различия в правотворческих системах разных стран. Они отражают разные политические системы и правовые традиции.

Российская система (президентско-парламентская республика):

- Сильная роль Президента (право вето, право законодательной инициативы);
- Двухпалатный парламент (Государственная Дума — нижняя палата, Совет Федерации — верхняя);
- Отсутствие легализованного лоббизма (о лоббизме мы поговорим подробнее в следующем разделе);
- Относительно короткие сроки рассмотрения законопроектов (по сравнению с США).

Система США (президентская республика):

- Конгресс (Сенат и Палата представителей) — равноправные палаты;
- Президент имеет право вето, которое может быть преодолено 2/3 голосов в обеих палатах;
- Легализованный лоббизм (существует Закон о регистрации лоббистов 1995 года, лоббисты официально регистрируются и отчитываются о своей деятельности);
- Сложная система «сдержек и противовесов»: законопроект может рассматриваться годами;
- Возможность «обструкции» (филибастер) — выступления сенатора, который говорит бесконечно долго, чтобы заблокировать принятие закона.

Система Европейского Союза (наднациональная система):

- Сложный «треугольник»: **Еврокомиссия** (имеет исключительное право законодательной инициативы), **Европейский парламент** (представительный орган, избираемый гражданами), **Совет Европейского Союза** (представляет государства-члены);
- Принцип «**субсидиарности**»: решения принимаются на максимально низком уровне (на уровне ЕС — только то, что не могут эффективно решить государства-члены);
- Активное лоббирование через многочисленные ассоциации (по оценкам, в Брюсселе работают более 15 000 лоббистов);
- Медленная процедура: принятие директивы может занимать 5—10 лет.

3. «Точки входа» для лоббистов и групп интересов

Теперь перейдем к самому интересному для тех, кто хочет понять реальную политическую кухню. Где в законодательном процессе заинтересованные группы могут влиять на закон? Какие существуют «точки входа» для лоббистов?

3.1. Что такое лоббизм?

Лоббизм — это деятельность заинтересованных лиц и организаций по влиянию на процесс принятия законов и иных нормативных актов с целью защиты своих интересов. Слово происходит от английского «lobby» — «кулуары», «вестибюль». В XIX веке в США просители, желавшие повлиять на депутатов, ждали их в вестибюле (лобби) здания Конгресса.

Лоббизм может быть как «белым» (легальным, открытым, регулируемым законом), так и «теневым» (коррупционным, скрытым). В США лоббизм легализован и регулируется. В России, как мы увидим, специального закона о лоббизме нет, но сам лоббизм существует.

3.2. «Точки входа» в российском законодательном процессе

Точка входа №1: Стадия законодательной инициативы

Теоретически, правом законодательной инициативы обладает ограниченный круг субъектов. Однако на практике депутаты и профильные комитеты активно взаимодействуют с заинтересованными группами при разработке законопроектов.

Кто может участвовать в подготовке законопроектов? Это отраслевые ассоциации и союзы (Российский союз промышленников и предпринимателей, «Деловая Россия», Российский зерновой союз и другие), профессиональные сообщества (адвокатские, нотариальные палаты), крупные корпорации (которые могут позволить себе содержать штат юристов и лоббистов), общественные организации (редко, но бывает), а также экспертные центры, аналитические структуры, научные институты.

Точка входа №2: Стадия обсуждения поправок (второе чтение)

На этапе второго чтения в Государственной Думе, когда рассматриваются поправки, заинтересованные группы могут лоббировать внесение или отклонение конкретных изменений. Это наиболее «технологичная» стадия лоббирования. К этому моменту уже понятны основные параметры законопроекта, и начинается «борьба за детали».

Точка входа №3: Стадия рассмотрения в Совете Федерации

Совет Федерации представляет интересы регионов. Региональные элиты и бизнес-группы могут влиять на сенаторов от своих субъектов Федерации. Если закон затрагивает интересы конкретного региона, сенатор от этого региона может попытаться внести изменения или даже заблокировать закон.

Точка входа №4: Стадия подписания Президентом

Хотя формально Президент не может вносить изменения в закон (только отклонить целиком), угроза вето — мощный инструмент влияния. Администрация Президента активно участвует в законотворческом процессе на всех стадиях, и часто законопроекты согласовываются с ней еще до внесения в Думу.

3.3. Особенности российского лоббизма

Как отмечается в зарубежных исследованиях, *«there is no specific regulation of lobbying in Russia»* — в России нет специального регулирования лоббизма. Были неоднократные попытки принять закон о лоббизме после распада СССР. В разное время Государственная Дума рассматривала по крайней мере три законопроекта о регулировании лоббизма. Однако инициаторами законопроектов обычно были депутаты от оппозиционных фракций, не имевшие значительного политического веса. Соответственно, законодательных норм об ответственности за лоббирование в России не существует.

Однако, как подчеркивают исследователи, *«отсутствие законодательного регулирования лоббизма не означает отсутствия самого лоббизма»*. Основные методы лоббирования в России включают:

- **Личные контакты с депутатами и чиновниками** — самый распространенный метод;
- **Участие в экспертных советах при комитетах**

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «Литрес».

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

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