

УДК 340:342.34

ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ПРАВА В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ

З.К.Аюпова

Казахский национальный педагогический университет им.Абая

Исследуются проблемы и перспективы развития права в современном мире. Тщательно изучены труды российских и казахстанских правоведов в области правовой системы.

***Ключевые слова:** право, правовая система, мораль, правотворчество, правоприменение, правовая сфера, правовая культура, правовые ценности, конституция, правовая реформа, правовое государство.*

Право - одна из высших социальных, духовных и политических ценностей, один из наиболее значимых феноменов культуры наряду со справедливостью, гуманизмом и др. Право разнообразно в своем бытии и функционировании, оно тесно взаимосвязано с моралью и нравственностью, экономикой, государством, политикой, со всеми другими сторонами жизни.

Всевозможные правовые явления, отношения, процессы, взаимосвязи и взаимодействия в самой правовой сфере и отчасти вовне ее составляют особую общественную систему - правовую систему, которая, развиваясь относительно самостоятельно, функционирует наряду с другими общественными системами - социальной, духовно-культурной, экономической и государственно-политической.

Научные исследования проблем правовой системы - ее понятийно-категориального аппарата, структурной организации, внутренних и внешних взаимосвязей, ее места в обществе, а также роли как важнейшего фактора существования и развития общества - всегда являются актуальными.

Особенно они представляются актуальными в современных условиях в странах СНГ, в том числе и в Казахстане, которые, преодолев тоталитарный режим, утверждают себя правовыми, демократическими государствами; формируют гражданское общество на основе идеалов свободы, равенства и согласия; интенсивно осуществляют широкомасштабные правовые реформы, в ходе которых трудно и противоречиво складываются новые национальные правовые системы.

Правовая система является условием и одновременно следствием строительства правового государства и формирования гражданского общества, представительной демократии и политического плюрализма.

Проблема правовой системы и ее структурных элементов активно разрабатывается и российскими правоведом. Прежде всего, следует

отметить появление целого ряда монографий, очерков, учебников, учебных пособий, материалов лекций по философии права. Это труды Алексеева С.С., Баскина Ю.Я., Ершова Ю.Г., Керимова Д.А., Колдаевой Н.П., Лукьяновой Е.Г., Малиновой И.П., Нерсисянца В.С., Полениной С.В., Семитко А.П., Тихонравова Ю.В. по методологии и общей теории права, которые способствуют более глубокому осмыслению правовых процессов. В нашей республике к такого плана работам можно отнести исследования Матюхина А.А. и Марачи В.Г., а также Сергиевского В.А.

Категория правовой системы в научной литературе относительно новая. Ее появление связано с развитием правопонимания²¹¹. Поскольку отдельные правовые феномены (право, правоотношения, правосознание, нормативный правовой акт и т. д.) достаточно хорошо изучены, возникла необходимость в одном понятии представить общую картину всей правовой действительности.

В правовой науке отмечается разнообразие в определении правовой системы. Выделяется два дополняющих друг друга подхода к определению правовой системы – широкий и узкий. В широком значении правовая система – сложное, собирательное, многоплановое явление. Несомненно, для характеристики правовой системы решающее значение имеет сущность и содержание права (как ядро правовой системы), но из этого не следует, что ее достаточно свести к праву. Через правовую систему и ее элементы происходит «увязка» позитивного права со всей структурой общества с государством. Правовая система отражает состояние правовой действительности, складывающееся из взаимодействия самих правовых норм, правосознания, правовых учреждений и других правовых феноменов. Правовая система выражает правовую инфраструктуру общества. Поэтому правовая система не статична, она постоянно изменяется. Однако правовая система должна быть в определенной степени и консервативна. Другой вопрос – какие правовые традиции должны быть сохранены.

Правовая система в узком значении представляет собой совокупность нормативно-правовых актов, возникающих и применяемых на основе общих принципов. Целостность правовой системы обеспечивается общими правовыми принципами, внутрисистемными правовыми зависимостями и процедурами правотворчества и правоприменения. Законодатель при установлении нового нормативного правового акта должен ясно представлять: как будет действовать этот акт в рамках данной правовой системы, ее институтов, отраслей. Это положение тривиально, но на практике и в науке весьма сложно охватить в каждом конкретном случае всю действующую правовую систему²¹².

²¹¹ Мальцев Г.В. Понимание права. Подходы и проблемы. М., 1999. С. 7.

²¹² Явич Л.С. Сущность права. Л., 1985. С.20.

Обобщая разные трактовки правовой системы, можно дать наиболее общее определение этого понятия. Правовая система в широком значении – это прямое отражение правовой жизни общества и функционирования его институтов; это состояние правовой действительности, складывающееся из взаимодействия самих правовых норм (ядра правовой системы), правовых учреждений, их правотворческой деятельности и правосознания и других правовых феноменов. Правотворчество является необходимым средством в общественном самоуправлении. Правовая система в узком значении – это совокупность нормативно-правовых актов. Вместе с тем, необходимо отметить отсутствие общепризнанного законодательства, закрепленного в понятии нормативного правового акта.

Правовая система – это право и правовая сфера общества в совокупности всех их элементов, отношений, проявлений, процессов, учреждений, форм существования в их единстве и взаимодействии, а также в их совокупной роли общезначимого и эффективного фактора общественного развития во взаимосвязи с другими социальными факторами. Правовая система является самостоятельным образованием, отдельным от политической организации общества (в отличие от прежних трактовок), выступает и предварительным, и самодостаточным, и дополнительным фактором общественного развития наряду с социально-экономическими, государственно-политическими и духовно-культурными структурами. Проблемы соотношения и взаимодействия естественного и позитивного права, частного и публичного права, права и закона в современных условиях в ходе осуществления правовой реформы из теории переходят в практику и имеют первостепенное значение для формирования новой национальной правовой системы.

Система права и система законодательства значительно эффективнее действуют в условиях развитой правовой системы в тесной взаимосвязи и активном взаимодействии. Только системное взаимодействие между гражданским обществом и правовой системой, гражданским обществом и правовым государством, частным и публичным правом является наиболее оптимальным и эффективным, более способным менее болезненно разрешать взаимные противоречия и конфликты.

Правовая культура и правовые ценности, представляя собой системные структуры, являются подсистемами общей правовой системы, выполняют в ней немалые гуманистические, нравственные функции, способствуют наполнению ее естественно-правовым содержанием; благодаря подсистемам правовой культуры и правовых ценностей сфера правовой жизни существует не просто как механическая система (механизм правового регулирования), а как живой организм с человеческим, гуманистическим содержанием;

Традиционные правовая система и правовая культура были совершенными и оптимальными не только в свое время в других условиях и обстоятельствах; в них много общечеловеческого, внеформационного. Этот непреходящий правовой потенциал должен стать, на наш взгляд, одним из главных факторов правового возрождения в соответствующем сочетании с процессами правовой модернизации на основе современных достижений, мирового опыта и собственных возможностей.

Соизмерение возрожденческих и модернистских структур правовой системы - это преимущественно правокультурный процесс. Понятия социальной и правовой меры представляют собой в значительной степени морально-нравственные категории. Между кажущимися несовместимо противоположными процессами возрождения и обновления нет фатально непроходимых граней. При должном уровне общей и правовой культуры возможно и должно их совпадение во многих отношениях и гармоничное сочетание в основных структурах единой правовой системы.

Конституция страны является главным правообразующим и системосозидающим актом правовой системы при оптимизации соотношений: правовая система и система законодательства; правовое государство и гражданское общество; социальная, экономическая, политическая и правовая системы. Конституция обеспечивает в правовой системе верховенство правового закона, правовую стабильность и правопреемственность даже при политических и иных переменах в обществе. Академик Национальной Академии наук РК, д.ю.н., профессор Г.С.Сапаргалиев отмечает: «Обе Конституции Республики Казахстан не отрицают возможность существования государственной идеологии, а лишь указывают, что государственной идеологией не может быть признана исключительно одна какая-либо идеология»²¹³. Уважаемый автор имеет в виду первую Конституцию суверенного Казахстана от 28 января 1993 года и ныне действующую Конституцию страны от 30 августа 1995 года.

Системообразующая роль Закона РК «О нормативных правовых актах» недостаточна в ее нынешнем виде, поскольку практически, как отмечается специалистами, не проработана концепция этого Закона и сам Закон плохо организован; практически не оформлена вся система нормативных правовых актов в целом и ее центральная составная часть - система законов в Республике Казахстан;

Правовые реформы в отдельных основных сферах жизнедеятельности республики приводят к формированию локальных правовых систем, являющихся подсистемами общей национальной

²¹³ Сапаргалиев Г.С. Проблемы идеологии унитарного государства Казахстан // Научные труды АВИШП «Эділет». 2000. № 1. С.48.

правовой системы; они способствуют успешному строительству общей правовой системы, последняя в свою очередь оказывает влияние на совершенствование правового законодательства в разных отраслях права, группах родственных отраслей; обе стороны этого взаимодействующего процесса стимулируют научные исследования; эти подсистемы также выполняют роль правовых факторов.

Строительство правового государства и формирование гражданского общества стремительно выдвинули на одно из первых мест в субординации социальных факторов право и правовые явления; выставили с положения второстепенной роли, которую им отводила теория марксизма и практика «социалистического» тоталитаризма с их утверждениями о скором «отмирании» права вместе с государством, о правовых ценностях как «факультете ненужных вещей», которые, предполагалось, победивший пролетариат выбросит на свалку истории вместе с прочей музейной архаикой.

Прежде, с точки зрения марксизма, существовавшее общество анализировалось как состоящее из четырех больших структур (систем) - экономическая сфера общества, его социальная структура, политическая организация общества и его духовная жизнь. При этом правовой сфере общественной жизни отказывалось в самостоятельном существовании и функционировании, она включалась в политическую организацию общества, право было, по существу, лишь инструментом политики государства. Данное положение вытекало из ленинских общеизвестных утверждений о том, что закон есть мера политическая, закон есть политика. Такие существенные и весьма значимые правовые явления, как правосознание и правовая культура, на взгляд материалистического и экономического монизма, относились только к духовной сфере общественной жизни, подчиненной, в основном, экономическим, социальным и политическим факторам.

Сейчас больше утверждается противоположное суждение, что культура спасет мир. Этот тезис вбирает в себя, естественно, и правовую культуру. Кроме того, все правовые явления, рассматриваемые ныне в общей и единой системе, оцениваются как значительный, самодостаточный, относительно самостоятельный фактор исторического развития. Если прежде в политической организации общества право рассматривалось как подчиненное государству явление, то ныне оно оценивается не только как приоритетное по отношению к политике и государству, но и как определенный системноформирующий, системообразующий фактор, значительное автономное образование со своими структурно-функциональными взаимосвязями и многообразными, подчас решающими, взаимодействиями с остальными общественными структурами и системами.

В условиях новых социально-экономических, духовно-культурных и политико-правовых реальностей во всех посттоталитарных странах усиливаются стремления не только к качественному обновлению законодательной и судебной сфер общественной жизни, но и начинаются более фундаментальные исследования и преобразования в философско-правовой, теоретико-правовой и практической областях правовой сферы. Так, активизируются стремления и в теории, и на практике к систематизации, гармонизации и унификации правовой действительности.

При этом, прежде всего, имеются в виду многообразные системные характеристики права - культурные и цивилизационные, субстанциональные и функциональные, формационные и социально-структурные (национальные, групповые, персоналистские, классовые и т. д.). Также на одном из первых мест нынешнего, так сказать, правового интереса находятся родовые правовые объединения - естественное и позитивное право, публичное и частное право. К ним примыкают менее общие системные объединения - материальные и формальные (процессуальные) отрасли права, коллизионное и гуманитарное (социальное) право. Далее проводим институциональную систематизацию.

Таким образом, можно выделить разные уровни систем, подсистем, более или менее крупных и мелких правовых структур. В целом, в общественной системе правовая система предстает как подсистема, в свою очередь, последняя сама является системой по отношению к другим правовым совокупностям и множествам.

В некоторой степени системное содержание имеют и определенную системно-теоретическую нагрузку несут такие довольно часто употребляемые термины - правовая жизнь, правовая сфера, правовая структура общества, правовые явления, правовой режим, режим законности, судебно-правовая система, система права, система законодательства и др. Определенное системообразующее содержание вкладывается в понятия и суждения - типовые законы, модельные законы, пакет законов, эталоны права, инвентаризация нормативного правового материала, необходимость свода законов и др.

Употребляются также примыкающие к указанным отчасти определенные термины - «правовые феномены», «правовые факторы», «правовые условия», «правовые средства», «правовые механизмы» и др.

Перечисление многих внешне сходных терминов и стремление выявить их соотношения и взаимосвязи - это не академическая игра в понятия в угоду чистому теоретизированию, а существенный момент любого научного исследования, имеющего, как правило, теоретическое и практическое значения.

В данном случае речь идет о правовых явлениях - значительных факторах общественного и исторического развития. Если право как

такое не вызывает сомнения в его огромной значимости для человеческого сообщества и его культуры, то системность права с точки зрения ее места и роли в общественных отношениях в нашей современной науке выявлена недостаточно, а потому слабо учитывается и в практике право- и законотворчества, в правоприменении и правореализации.

Вообще, понятия «система», «структура», «субстанция», «функция» являются изначально философскими категориями. Не вдаваясь в подробные дискуссии, приведем лишь некоторые общие устоявшиеся определения.

Система (греч. *systema* - составленное из частей, соединенное) определяется как «совокупность элементов, находящихся в отношениях и связях между собой и образующих определенную целостность, единство».

Структура (лат. *structura* - строение) означает: «строение и внутренняя форма организации системы, выступающая как единство устойчивых взаимосвязей между ее элементами, а также законов данных взаимосвязей».

Субстанция (лат. *substantia* - сущность) с известной категоричностью материалистического монизма объясняется как «объективная реальность в аспекте внутреннего единства всех форм ее саморазвития, всего многообразия явлений природы и истории, включая человека и его сознание, и потому фундаментальная категория научного познания, теоретического отражения конкретного».

Всякая система - это не только и не столько механическая сумма частей, составляющих целое, но и качественно новое образование. Поэтому место и роль системы значительно больше и эффективнее, чем простая совокупность ролевых значений отдельных элементов.

К правовой системе вышесказанное относится в полной мере, хотя в нашей стране системный анализ правовых явлений пока не получил надлежащего развития и, соответственно, системные методы правового регулирования и правового воздействия не вполне нашли свое воплощение в правовой практике.

Конечно, нельзя сказать, что у нас вообще по этим проблемам отсутствуют какие-либо теоретические наработки и практический опыт. Более всего системные исследования в правовой сфере получили развитие по проблемам «система права», «система законодательства», которые являются подсистемами по отношению к общей «правовой системе».

Еще один аспект правовой системы, довольно интенсивно развивающийся со времен советской правовой науки, - это правовые исследования; их исходным элементом и центральной категорией является или подразумевается понятие «правовой механизм».

Общепотребительным после работ проф. С.С.Алексеева 1960-х гг. стал термин «механизм правового регулирования». Вслед за этим постепенно в научный и практический обиход вошли такие имеющие системообразующее содержание словосочетания, как «механизм правового воздействия», «механизмы правоприменения, правореализации», «механизмы государства, государственно-правового регулирования», «механизмы правотворчества, управления, ветвей власти» и др.²¹⁴.

Все эти понятия отражают также определенные факторы как внутри самой правовой системы, так и вовне ее, многообразно воздействуя на всю общественную жизнь в сочетании с другими социальными факторами.

С понятием «правовой механизм» тесно связано еще одно в какой-то мере системное понятие «правовые средства», относящееся к функциональной стороне правовой системы, являющееся неотъемлемой составной правоотношений и механизма правового регулирования²¹⁵.

Понятие «правовые средства», естественно, предполагает наличие правовых целей, которые также сосуществуют в системной взаимосвязи. Поскольку понятие системы органически связано с понятиями целостности, элемента, подсистемы, связи, отношения, структуры и др., то для системы характерно не только наличие связей и отношений между образующими ее элементами, определенная организованность, но и неразрывное единство со средой, во взаимодействии с которой система проявляет свои возможности и предназначение. Поэтому правовые средства и цели бывают внутренние и внешние по отношению к правовой системе в целом.

Для правовой системы весьма важна общая характеристика всех систем - наличие в них процессов передачи информации и управления. Правовая система относится к наиболее сложным, целенаправленным типам систем, функционирование которых подчинено достижению определенной цели. Правовая система представляет собой и самоорганизующуюся систему, способную в процессе своего функционирования изменять структуру. Это мы наблюдаем в нашей стране в настоящее время - увеличение удельного веса и значения частного права, расширение естественно-правовых начал, развитие институтов гуманитарного права и др.

Таким образом, можно предварительно констатировать отчасти в качестве гипотезы, а также утверждения следующие положения. Фактором социального развития является не только

²¹⁴ Бобылев А.И. Механизмы правового воздействия на общественные отношения //Государство и право. 1999. № 5.

²¹⁵ Малько А.В. Правовые средства: вопросы теории и практики //Журнал рос. права. 1998. № 8.

право само по себе, понимаемое как право «в узком смысле» и даже «в широком смысле» - совокупность правовых норм, правоотношений, правовых учреждений, субъективное право и т. д.

Особым и важным, предварительным и дополнительным, самостоятельным и самодостаточным фактором общественно-исторического функционирования и развития является системность права, наряду с другими общественными системами - материально-экономической, государственно-политической, духовно-культурной, этнически-социальной.

В субординации этих общественных факторов все более общепризнаваемым сейчас становится приоритет духовной культуры. Человечество переживает гуманитарный ренессанс; современное общество приобретает антропоцентричность; дальнейшее социальное развитие обречено быть культуросцентричным. Такие программные мировоззренческие установки стали главными характеристиками современного общественного сознания.

В связи с этими все более утверждающимися в нашем обществе мировоззренческими установками мы можем констатировать: право в целом и по существу как гуманитарное явление не может оставаться в стороне от переживаемого обществом гуманитарного ренессанса; современное право также становится все более антропоцентричным, свидетельством чего является выдвижение на одно из первых мест проблемы прав человека; в свою очередь обретение правовыми явлениями культуросцентричности стало не только возможностью, но и необходимостью, поскольку в своем генезисе и развитии право представляет особо значимое явление культуры и после драм и трагедий тоталитаризма вновь должно обрести собственную культуронасыщенную сущность и развивать ее в двуединых процессах возрождения и модернизации правовых ценностей.

Если духовная культура является главным фактором общественного развития, то правовая система, смеем предположить, представляет собой следующий за ней основной фактор человеческого сообщества.

Во-первых, правовая система своими существенными элементами - правосознанием и правовой культурой - непосредственно смыкается с общей и духовной культурой.

Во-вторых, правовая система со своей огромной совокупностью норм права и норм законов очень близко роднится с такими значительными и важными нормотворческими и интенсивно нормосодержащими явлениями духовной культуры, как религия, мораль и нравственность, художественная культура.

В-третьих, общую и духовную культуру с правовой системой сближают аксиологические ориентации, ценностные установки и

целестремления; ценность права и правовые ценности являются неотъемлемым элементом общечеловеческих ценностей.

В-четвертых, все сферы общей и духовной культуры в большей или меньшей степени выполняют регулятивные функции в общественной жизни. В этом отношении регулятивная роль правовой системы и всех ее элементов вполне сопоставима с регулятивными возможностями религии, морали, искусства, а во многих отношениях, видимо, и превосходит их по степени действенности и эффективности, вследствие строгой нормативности, формальной определенности, значительной гарантированности многих элементов правовой системы.

Более или менее бесспорным представляется, что правовая система, как и духовная жизнь общества, должна полностью избавиться от отведенной ей второстепенной роли «надстроечного» образования, зависящего от «базиса».

В заключение отметим, что самая демократическая Конституция, предусматривающая наиболее широкие права населения, разделение властей, законность и т.д., превратится в простую декларацию, если для ее реализации не будет основана развитая, всеобъемлющая, иерархически построенная, непротиворечивая правовая система. Создание подобной системы является трудным делом, занимающим сравнительно длительный период. Подобная правовая система не может быть образована без привлечения высококвалифицированных юристов-ученых и практиков, освоения традиционного национального правового наследия, а также тщательного изучения опыта наиболее цивилизованных демократических стран, в которых в той или иной степени действуют основы современного демократического, правового государства.

Список литературы

1. Бобылев А.И. Механизмы правового воздействия на общественные отношения //Государство и право. 1999. № 5.
2. Малько А.В. Правовые средства: вопросы теории и практики //Журн. рос. права. 1998. № 8.
3. Мальцев Г.В. Понимание права. Подходы и проблемы. М., 1999.
4. Сапаргалиев Г.С. Проблемы идеологии унитарного государства Казахстана //Научные труды АВПШ «Әділет». 2000. № 1.
5. Явич Л.С. Сущность права. Л., 1985.

PROBLEMS AND PROSPECTS OF DEVELOPMENT OF THE RIGHT IN THE MODERN WORLD

Z.K.Ajupova

Kazakh national pedagogical university of Abaja

In this article the author has examined the problems and perspectives of the development of law in the modern world. The works of the Russian and Kazakh scholars were researched very carefully in the field of the legal system.

Keywords: *the right, legal system, morals, lawmaking, law enforcement, legal sphere, legal culture, legal values, the constitution, legal reform, a lawful state.*

Об авторе:

АЮПОВА Зауре Каримовна – доктор юридических наук, профессор, заведующая кафедрой теории и истории государства и права факультета международных отношений и юриспруденции КазНПУ им. Абая, e-mail: jurfaktver_nauka@mail.ru.