

ный ресурс] / С. В. Кивалов. — Режим доступа : www.partyofregions.org.ua/news/blog/4fe303a163eac59348000203.

Аннотация

Аракелян М. Р. Новое содержание правозащитной функции современного Украинского государства. — Статья.

В статье рассмотрены проблемы трансформации содержания правозащитной функции современного государства. Особое внимание уделено реализации правозащитной функции современного Украинского государства в контексте проводимых в стране правовых реформ.

Ключевые слова: современное государство, функции современного государства, трансформация, правозащитная функция современного государства, защита прав и свобод человека.

Анотація

Аракелян М. Р. Новий зміст правозахисної функції сучасної Української держави. — Стаття.

У статті розглянуто проблеми трансформації змісту правозахисної функції сучасної держави. Особливу увагу приділено реалізації правозахисної функції сучасної Української держави у контексті правових реформ.

Ключові слова: сучасна держава, функції сучасної держави, трансформація, правозахисна функція сучасної держави, захист прав і свобод людини.

Summary

Aracelyan M. R. The new content of human rights functions of the modern Ukrainian state. — Article.

The article discussed the problem of transforming of the content of human rights function of the modern state. Particular attention is paid to the implementation of human rights function of the modern Ukrainian state in the context of the legal reforms that were traversed in the country.

Keywords: modern state, the functions of the modern state, transformation, human rights function of the modern state, the protection of human rights and freedoms.

УДК 340.116

В. В. Колесниченко

О ПОНЯТИИ «НАЦИОНАЛЬНАЯ ПРАВОВАЯ СИСТЕМА»

Сегодня понятие «правовая система» в юриспруденции приобретает четко выраженный категориальный статус, это не только центральное понятие сравнительного правоведения, но и важнейшая категория всей юриспруденции. В то же время заметно, что большинство исследований правовой системы, как и прежде, связываются с ее постижением с использованием сравнительного метода, в то время как восприятие правовой системы и ее исследование сегодня должно включать разнообразный методологический инструментарий: от антропологического и аксиологического подходов до догматического и социологического методов. Понятно, что тогда раскрываются иные грани правовой системы, особенности ее организации и функционирования. Именно здесь заметен общеправовой статус категории «правовая система» и той ее модели, которая используется при рассмотрении особенностей разнообразных правовых систем.

© В. В. Колесниченко, 2012

При этом проявляется, что правовые системы существуют на различных уровнях: национальном, наднациональном, международном и глобальном. Каждому из этих уровней соответствует своя правовая система в ее специфических особенностях. В этом направлении раскрывается весь веер правовых систем: национальных, интегративных, международной и глобальной. В то же время обратим внимание на то, что целевое назначение всех этих правовых систем — это достижение соответствующего правового порядка: национального, интегративного, международного и глобального.

Вопросам понятия, структуры, функций национальной правовой системы посвятили свои исследования С. С. Алексеев, А. К. Романов, О. Ф. Скакун, Ю. Н. Оборотов, Н. И. Матузов, А. В. Малько, П. М. Рабинович и другие отечественные и зарубежные ученые.

Логика национальной правовой системы просматривается при характеристике ее составляющих. У классика современной юриспруденции С. С. Алексеева правовая система связывается с такими элементами правовой действительности, которые включают в себя нормативно-правовое основание, правовую идеологию и юридическую практику [1, 47]. Показательным может быть использование для характеристики национальной правовой системы разработки, которая была осуществлена Академией правовых наук Украины и представлена пятитомным изданием «Правовая система Украины: история, состояние и перспективы». Характерно, что рассмотрение национальной правовой системы Украины в первом томе исследования начинается с утверждения о том, что правовая система — это интегративная категория всей правовой науки; выделено значение правопонимания для становления и существования правовой системы; указана роль правосознания и правовой культуры в правовой системе Украины; подчеркнута связь права, демократии и правовой системы; выделена роль применения права в правовой системе Украины, и она вписана в систему связей с другими правовыми системами [2, 546–724]. К сожалению, эти установочные положения не получили своего дальнейшего развития в последующих томах при рассмотрении национальной правовой системы Украины. По сути, все остальные четыре тома посвящены нормативному аспекту существования правовой системы Украины: конституционному, частно-правовому, экологическому, уголовно-правовому и т.д.

Если в целом представленную в этом издании картину правовой системы Украины попытаться связать с теоретической моделью правовой системы, то оказывается, что, по сути, речь все-таки идет не о национальной правовой системе, а о системе права, поскольку совершенно очевиден доминирующий нормативный аспект изложения. Между тем для характеристики национальной правовой системы важнейшее значение имеет система используемых источников права, особенности правовой процедуры и юридического процесса, существующая судебная система, статус юридической профессии и подготовки юристов. Все эти основополагающие компоненты национальной правовой системы, к сожалению, оказались за пределами ее научного анализа. Видимо, в дальнейшем характеристика правовой системы Украины должна быть в боль-

шей степени связана с использованием зарубежного опыта в рассмотрении национальных правовых систем, в частности, в известных изданиях, посвященных особенностям правовой системы Англии, правовой системы США, правовой системы ФРГ и др.

В этой связи характерным является рассмотрение правовой системы Англии А. К. Романовым, где анализируются особенности источников права, показано разделение на статутное и прецедентное право, на материальное и процессуальное право, на общее право и право справедливости; представлено судопроизводство по гражданским и уголовным делам, судебная система, а также юридическая профессия в ее адвокатской и судебной разновидностях [3].

В современной юридической литературе общетеоретической проблематике национальной правовой системы уделяется недостаточное внимание. Можно отметить характеристику национальной правовой системы О. Ф. Скаун, которая справедливо связывает ее с существованием государства. По ее мнению, национальная правовая система – это реально существующий комплекс взаимосвязанных субстанциональных и деятельностных юридических средств, которые легитимно функционируют в государстве. Здесь изначальным фактором в признании национальной правовой системы выступает наличие суверенитета государства. Не случайно среди характеристик национальной правовой системы выделяется единство, суверенность [4, 9].

К сожалению, в дальнейших публикациях О. Ф. Скаун более подробное рассмотрение национальной правовой системы не получило своего продолжения. В то же время автор отмечает, что правовая система имеет в границах государства единство, суверенитет, развиваясь на основе преемственности (традиций) и обновления (новаций). При этом с помощью традиций просматривается связь с прошлым, а новации закладывают основу развития национальной правовой системы в будущем [5, 45].

Мысль о связи национальной правовой системы с государством выражена Н. Н. Онищенко, которая указывает, что национальная правовая система – это правовая система конкретного общества, отображающая его социально-экономическое, политическое и культурное своеобразие [6, 20].

Можно утверждать, что понятия правовой системы и национальной правовой системы при всей их близости позволяют перейти с одного уровня характеристики правовой сферы на другой. Поскольку национальная правовая система несет на себе отпечаток соответствующей национальной государственности, закрепленной территориальной выраженности, определенной правовой ментальности. Национальная правовая система является уникальным компонентом государственного бытия.

Не только исследования, но и публикации различных авторов свидетельствуют о том, что в настоящее время модель правовой системы на национальном уровне включает в себя такие составляющие, которые позволяют ее характеризовать как содержащую целую систему общих признаков (признаков сходства) национальной правовой системы. Среди этих общих признаков чаще всего выделяется система правовых нормативов и источников права, правовая

идеология, правовое мышление и правовой менталитет, наличие правовых процессов и процедур, институционально-организационное обеспечение права, правовой статус субъектов и его реализация, ценностно-информационное состояние правовой сферы, наконец, подготовка юристов и их роль в правовой жизни общества.

Наряду с признаками сходства каждая национальная правовая система обладает специфическими особенностями в уровне и объеме нормативности права, приоритетности в использовании определенных источников права, жесткости или мягкости правовых процессов и процедур, особенностей использования институтов обеспечения права, объема и содержания правового положения субъектов, специфики правовых ценностей и выражении информационного действия права, влияния юристов на развитие правовой сферы.

Безусловно, характер национальной правовой системы определяется особенностями связи права и государственной власти в конкретных условиях места и времени. При участии государства идет процесс формирования права, который как раз связан с институционализацией права, обретением правом большей устойчивости и определенности. Здесь, в частности, заметны попытки государственной власти, по сути, приватизировать право, т.е. сделать все для того, чтобы национальная правовая система была вотчиной государства. С другой стороны, очевидно, что национальная правовая система может существовать только в рамках суверенного государства и государство в значительной мере влияет на выбор типов, методов и приемов правового регулирования, на обеспечение всего механизма действия права. Понятно проявление активности государственной власти в отношении существующей правовой системы, поскольку это важнейший ресурс государственной власти в обеспечении ее легитимности [7, 78].

Выход на понятие национальной правовой системы весьма важен, когда правовая система рассматривается как составляющая социальной системы. В первую очередь, это связано с тем, что именно национальная правовая система суть нормативная основа политической, экономической, моральной и других составляющих социальной системы. Национальная правовая система, существуя в пределах границ государства, обладает целостностью, автономностью, устойчивостью, общеобязательной нормативностью, государственной обеспеченностью, что сказывается на формировании и функционировании всех подсистем социальной системы. Одновременной нельзя не видеть влияния политической, экономической, моральной подсистем на существование национальной правовой системы. Особенно значимо влияние различных политических институтов на формирование правовой политики, т.е. направлений перемен в развитии национальной правовой системы [8, 57].

Можно утверждать, что национальная правовая система в своей динамике тесно связана с правовой политикой как особой формой выражения государственной политики, с помощью которой определяется сегодня не только приоритетность в правовом развитии, но в центр правовой системы выдвигается личность как высшая ценность современного общества [5, 100–103].

Для национальной правовой системы определяющее значение имеет формулирование в правовой политике юридической стратегии, которая выражена в формировании наиболее общих, концептуальных политико-правовых подходов и перспективных ориентиров развития правовой системы [9, 116].

Эта юридическая стратегия находит свое выражение в первую очередь в правотворческой деятельности, в частности, Верховной Рады Украины, Президента, Кабинета Министров. В то же время составляющей правовой политики является юридическая тактика, которая связана с правоприменительной, правоинтерпретационной и правореализационной деятельностью.

Правильный выбор юридической стратегии и инструментария и форм юридической тактики обуславливает национальный колорит в развитии правовой системы.

Отмечая связь между политической и правовой системой, нужно подчеркнуть, что при характеристике политической системы различаются три составляющие: социально-политические структуры, культурные ценности и отдельные линии поведения [10, 7–8]. Думается, что содержание правовой системы также может быть представлено в этих трех аспектах, т.е. могут быть выделены структурные компоненты правовой системы, ценности, определяющие ее развитие, а также поведенческие грани правовой системы. Также рассмотрение национальной правовой системы позволяет выйти к цели ее существования — национальному правовому порядку.

Любая национальная правовая система находится в ситуации постоянного диалога с другими национальными правовыми системами. При этом, сохраняя свою целостность, национальная правовая система заимствует демократические новеллы правовых культур, апробированные институты и нормы, а порой и целые законодательные комплексы. Все это не означает, что национальная правовая система должна рассматриваться исключительно в рамках юридической компаративистики. Поддерживая в целом позицию П. М. Рабиновича о необходимости рассматривать правовые системы сквозь призму их социальной сущности и обеспечения ими прав личности [11, 16–17], вряд ли можно отнести это к предмету юридической компаративистики. Национальные правовые системы были, есть и будут определяющим компонентом, исследуемым общетеоретической юриспруденцией.

Выводы. Можно заключить, что разнообразие национальных правовых систем и их соединение в правовые семьи не должно становиться преградой на пути более активного исследования самостоятельной проблематики национальной правовой системы, в частности, правовой системы Украины, с тем чтобы не только особенное в национальной правовой системе Украины, но и общее, связывающее ее с другими национальными правовыми системами, становилось предметом более глубокого теоретического анализа.

Литература

1. Алексеев С. С. Право: азбука — теория — философия: опыт комплексного исследования / С. С. Алексеев. — М. : Статут, 1999. — 712 с.

2. Правова система України: історія, стан та перспективи. У 5 т. Т. 1. Методологічні та історико-теоретичні проблеми формування і розвитку правової системи України / за заг. ред. М. В. Цвіка, О. В. Петришина. — Х. : Право, 2008. — 728 с.
3. Романов А. К. Правовая система Англии / А. К. Романов. — М. : Дело, 2000. — 344 с.
4. Скакун О. Ф. Правовая система України на правовій карті світу / О. Ф. Скакун. — Х. : Еспада, 2004. — 96 с.
5. Скакун О. Ф. Общее сравнительное правоведение: Основные типы (семьи) правовых систем мира : учеб. пособие / О. Ф. Скакун. — К. : Ін Юре, 2008. — 464 с.
6. Правові системи сучасності / відп. ред. Ю. С. Шемшученко. — К. : Юрид. думка, 2012. — 492 с.
7. Общетеоретическая юриспруденция : учебный курс : учебник / под ред. Ю. Н. Оборотова. — О. : Фенікс, 2011. — 436 с.
8. Правові системи сучасності : навч. посіб. / відп. ред. Ю. С. Шемшученко. — К. : Юрид. думка, 2012. — 462 с.
9. Российская правовая политика : курс лекций / под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. — М. : Норма, 2003. — 528 с.
10. Чарльз Ф. Эндрайн. Сравнительный анализ политических систем. Эффективность осуществления политического курса и социальных преобразований : пер. с англ. / Чарльз Ф. Эндрайн. — М. : Инфра-М : Весь Мир, 2000. — 320 с.
11. Рабінович П. М. Соціальна сутність правових систем і забезпеченість ними прав людини – необхідні складові предмета юридичної компаративістики // Вісник Академії правових наук України. — 2012. — № 1 (68). — С. 16–24.

Аннотация

Колесниченко В. В. О понятии «национальная правовая система». — Статья.

В статье анализируются современные взгляды на понятие «национальная правовая система». Доказывается, что национальная правовая система должна рассматриваться в контексте единства традиций и новаций. На этом пути принципиальное значение имеет выявление места правовой системы в структуре социальной системы, ее отношения с экономической системой, политической системой и тому подобное. Национальная правовая система характеризуется не только системой источников права, спецификой судебной системы, но и объемом правовой нормативности и другими показателями.

Ключевые слова: правовая система, национальная правовая система, признаки национальной правовой системы, структура национальной правовой системы.

Анотація

Колесніченко В. В. Про поняття «національна правова система». — Стаття.

У статті аналізуються сучасні погляди на поняття «національна правова система». Доводиться, що національна правова система має розглядатися в контексті єдності традицій та новацій. На цьому шляху принципове значення має виявлення місця правової системи в структурі соціальної системи, її відносини з економічною системою, політичною системою тощо. Національна правова система характеризується не лише системою джерел права, специфікою судової системи, але й обсягом правової нормативності та іншими показниками.

Ключові слова: правова система, національна правова система, ознаки національної правової системи, структура національної правової системи.

Summary

Kolesnichenko V. V. About Notion of 'National Legal System'. — Article.

The paper analyzes the current views on the concept of «national legal system». It is shown that the national legal system should be considered in the context of the unity of traditions and innovations. In this way fundamental importance to identify the place of the legal system in the structure of the social system and its relationship to the economic system, political system, etc. The national legal system is characterized not only by the system of sources of law, the specifics of the judiciary, but also the volume of legal norms and other indicators.

Keywords: legal system, the national legal system, the signs of the national legal system, the structure of the national legal system.