

Олимпиада НИУ ВШЭ для студентов и выпускников – 2019 г.

Демонстрационный вариант и методические рекомендации  
по направлению «Юриспруденция»

Профиль:  
«История, теория и философия права»

КОД - 2103

Время выполнения заданий – 120 мин., язык – русский.

Пояснительная записка

Олимпиадное задание 2018 года состоит из трех частей: 1 задание – тест; 2 задание – задача; 3 задание - эссе. В сумме участник олимпиады может набрать до 100 баллов.

**1. Выберите один правильный ответ среди предложенных и заштрихуйте соответствующий ему овал в бланке ответов на пересечении номера вопроса и номера ответа. Тестовое задание оценивается максимум в 25 баллов: правильный ответ на один вопрос дает один балл.**

1. Согласно концепции разделения властей Дж. Локка (1632-1704 гг.), государственная власть должна была быть поделена на законодательную, исполнительную и <...>, которая занимается объявлением войны и мира, дипломатическими вопросами и участием в союзах и коалициях:
  - 1) дипломатическую
  - 2) контрольно-надзорную
  - 3) международную
  - 4) судебную
  - 5) федеративную**
2. Несвойственной чертой монархии как формы правления является:
  - 1) безответственность главы государства (монарха)
  - 2) выборность главы государства (монарха)**
  - 3) наследуемость верховной власти по завещанию
  - 4) наследуемость верховной власти по закону
  - 5) несменяемость главы государства (монарха)
3. Децентрализованное унитарное государство получило название “регионалистского” за счет образования в его составе национально-культурных, экономических и других:
  - 1) автономий**
  - 2) губерний
  - 3) кантонов
  - 4) областей
  - 5) провинций
4. В вопросе взаимной ответственности государства и личности большую известность получило выражение “Поступай так, чтобы максима твоего поведения, на основе твоей воли, могла стать общим естественным законом”, авторство на которое принадлежит:
  - 1) В.С. Нерсисянцу
  - 2) Г. Гегелю
  - 3) И. Канту**
  - 4) Платону
  - 5) Э. Дюркгейму

5. В немецкой юридической литературе термин “правовое государство” (“Rechtsstaat”) впервые ввел:
- 1) К. Велькер
  - 2) О. Бэр
  - 3) Р. Гнейст
  - 4) **Р. Моль**
  - 5) Ф. Шталь

и так далее

**2. В представленном тексте задачи необходимо найти и исправить все замеченные ошибки. Количество баллов за ответ начисляется пропорционально количеству исправленных ошибок. За исправление каждой из ошибок начисляется одинаковое количество баллов (3). Пример: абитуриент обнаружил и исправил в тексте 5 из 10 ошибок. В данном случае он получает 15 из 30 баллов.**

**Пример задачи:**

Любое государство имеет сущность, содержание и форму. Если категория «сущность государства» отвечает на вопрос, кто и как правит в обществе, как устроены и действуют в нем государственно-властные структуры, как объединено население на данной территории, каким образом оно связано через различные территориальные и политические образования с государством в целом, как осуществляется политическая власть, с помощью каких методов и приемов, то категория «форма государства» определяет в чем заключается главное, закономерное, определяющее в государстве.

Форма государства, таким образом, определяет общие характеристики государства, которые отражают то общее, что присуще всем государствам (территория, население, власть). В то время как к содержательным характеристикам государств могут быть отнесены их внутренняя организация, способ устройства, с помощью которых они весьма существенно отличаются друг от друга.

От формы государства в значительной степени зависит и политическая жизнь в обществе, и устойчивость государственных институтов. Форма государства обладает устойчивостью и не подвержена влиянию как социально-экономических факторов, так и природных, климатических условий, национально-исторических и религиозных особенностей, культурного уровня развития общества и т.п.

Важнейшими элементами формы государства являются:

- форма правления: представляет собой систему методов, способов и средств осуществления государственной власти. В зависимости от особенностей набора данных приемов государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы формы правления;

- форма государственного устройства: характеризует порядок образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношения друг с другом и населением. В зависимости от особенностей форм государственного устройства государства подразделяют на монархические и республиканские;

- политический (государственный) режим отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами.

Если в качестве критерия формы государственного правления рассматривать статус главы государства, то формы правления можно разделить на монархии и республики. Монархия была господствующей формой правления на протяжении нескольких столетий. В специфической форме она сохраняется и сегодня почти в трети стран мира. Главные

## Олимпиада НИУ ВШЭ для студентов и выпускников – 2019 г.

признаки монархии состоят в следующем: власть передается по наследству; срочность осуществления властных функций монарха; не зависит от волеизъявления населения.

Республика, напротив, такая форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, однако его власть не является прямо производной от избирателей или представительного органа. Признаки республики: выборность власти; срочность осуществления властных функций; независимость от избирателей.

В зависимости от того, кто формирует правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные. В президентских республиках (США, Бразилия, Аргентина и др.) именно президент выполняет эту роль, в парламентских (Германия, Италия, Индия и др.) – парламент, в смешанных (Франция, Финляндия, Польша и др.) – совместно президент и парламент.

### Правильные ответы взамен ошибочных, содержащихся в тексте:

1. Именно категория «сущность государства» включает в себя главное, закономерное и определяющее в понятии государства.

2. Категория «форма государства» объясняет строение и принципы функционирования государственно-властных структур, основания политического объединения населения на данной территории, то каким образом оно связано через различные территориальные и политические образования с государством в целом, как осуществляется политическая власть, с помощью каких методов и приемов.

3. Территория, население, власть представляют собой содержательные характеристики государства, которые отражают то общее, что присуще всем государствам.

4. «Форма государства» выражает внутреннюю организацию и способ устройства государств, с помощью которых они весьма существенно отличаются друг от друга.

5. Ход исторического процесса показывает, что изменение форм государства обусловлено влиянием, как социально-экономических факторов, так и природно-климатических условий, национально-исторических и религиозных особенностей, культурного уровня развития общества. Например, в Англии в период Нового времени в результате политического компромисса между буржуазией и феодалами возникла ограниченная (конституционная) монархия. В России в силу многонационального состава ее населения и огромных территорий в современную эпоху сложилось больше предпосылок для федеративного устройства государства.

6. Форму правления характеризует порядок образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношения друг с другом и населением. Государства подразделяются на монархические и республиканские именно в зависимости от особенностей формы правления;

7. Форма государственного устройства отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами.

8 Система методов, способов и средств осуществления государственной власти характеризует политический (государственный) режим. В зависимости от особенностей набора данных приемов государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы.

9. Одним из сущностных признаков монархии является бессрочный характер власти монарха.

10. Республика представляет такую форму правления, при которой власть главы государства является производной от избирателей или представительного органа. В связи с чем зависимость от избирателей является характерным признаком республики.

**Олимпиада НИУ ВШЭ для студентов и выпускников – 2019 г.**

- 3. Дайте развернутый ответ в форме эссе на предложенную тему (максимальная оценка 45 баллов). Тема эссе: «Понятие и виды форм (источников) права». Иллюстрируйте примерами известных Вам форм (источников) права из истории государства и права.**

**Критерии оценки выполнения олимпиадного задания в форме эссе**

<b>Содержание ответа участника</b>	<b>Оценка по 45-балльной шкале</b>
Неявка на олимпиаду. Ответ отсутствует полностью (чистый лист). Удаление из зала за подлог, использование шпаргалки или недопустимого технического средства.	<b>0 баллов</b>
Ответ имеется, однако он не соответствует содержанию и теме поставленного вопроса.	<b>1-9 баллов</b>
Ответ участника не раскрывает содержание вопроса. Отдельные фрагментарные правильные мысли все же не позволяют оценить выполненную работу положительно.	<b>10-18 баллов</b>
Ответ на вопрос дан в целом правильно, однако неполно. Логика работы недостаточно хорошо выстроена. Пропущен ряд важных деталей или, напротив, примешаны посторонние аспекты. Отмеченные дефекты логики и содержания работы не позволяет поставить за нее повышенную оценку.	<b>19-27 балла</b>
Вопрос раскрыт достаточно полно и правильно. Автор проявил хорошее знание и понимание темы. Однако отдельные дефекты логики и содержания выполненной работы не позволяют поставить за нее самую высокую оценку.	<b>28-36 балла</b>
Вопрос раскрыт полно и правильно. Автор работы проявил не только глубокое понимание предложенного вопроса, но и глубокие знания в области юриспруденции, знание монографической научной литературы, умение рассуждать, убедительно аргументировать свою точку зрения.	<b>37-45 баллов</b>

**Примерный текст эссе:**

**Понятие источника права.** В юридической науке под источниками права понимаются определенные формы (правовой обычай, нормативный правовой акт, судебный прецедент и т.д.), в которых выражаются, закрепляются и существуют нормы права. В науке существует и другие подходы к пониманию источников права. Согласно одному из них, источником права в материальном смысле являются социальные, экономические и другие отношения в обществе, по поводу которых складываются юридические нормы. Некоторые ученые считают источниками права в идеологическом смысле воззрения, теории, концепции, служащие идеологическими основаниями для разработки и принятия юридических норм.

Совпадение формы и источника права имеет место тогда, когда речь идет о вторичных, формально-юридических источниках права (или формальных источниках права). Тем самым подчеркивается идентичность формы и источника права, где форма указывает на то, как организовано и выражено вовне юридическое (нормативное) содержание, а источник – на то, каковы те юридические и иные истоки и факторы, которые предопределяют рассматриваемую форму права и ее содержание. Что же касается первичных источников права, рассматриваемых сами по себе, в виде материальных, социальных и иных факторов, предопределяющих процессы правообразования, правотворчества и законотворчества, то здесь совпадения источников права с формами права нет.

Наконец, источники права следует отличать от источников познания права. В этом смысле к источникам права относят памятники археологии, этнографии, нормативные правовые акты, сборники речей известных адвокатов, судей, государственных деятелей, научные труды юристов, религиозные тексты и др. Историки права под источниками права часто понимают правила поведения, которые исторически легли в основу той или иной отрасли законодательства. Например, римское право считается источником создания Германского Гражданского уложения.

Понятие юридического источника права было широко разработано в русской дореволюционной правовой теории. Н.М. Коркунов определял его как форму объективирования юридических норм, служащую признанием их обязательности. При этом он отличал такое понятие «источника» права от силы, творящей право, т.к. законодательство произвольно творит право. Г.Ф. Шершеневич признавал, что название источника права издавна носят те формы, в которых выражаются нормы права, и считал предпочтительным термин «формы права».

Следует учитывать исторический аспект процесса формирования и развития представлений об источниках права, которые по мере эволюции государства и права вместе с самими источниками постоянно изменяются, развиваются и совершенствуются. Известно, например, что некоторые из источников права (правовой обычай, закон, прецедент), а равно и представления о них, совершив значительную эволюцию с древнейших времен, сохранились в правовых системах и поныне, другие же бесследно исчезли, третьи, утратив свою практическую значимость, сохранили лишь историческую ценность. К ним относятся, например, сочинения римских юристов, имевших обязательную силу для судей и фактически выступавших в качестве закона.

Формы (источники) права варьируются также в зависимости от особенностей самих правовых систем. Не все источники права имеют равную значимость в той или иной национальной правовой системе и выполняют там одинаковую регулятивную роль. Однако все источники права являются важными рычагами воздействия на общественные отношения и на различные общественные институты.

В странах, которые входят в романо-германскую правовую семью, основным источником права является нормативный правовой акт. Наряду с ним в Российской Федерации нормоустановительное значение имеют правовой обычай, внутригосударственные договоры и соглашения нормативного содержания, а также международные договоры РФ и общепризнанные нормы международного права.

В странах, входящих в англосаксонскую правовую семью, наряду с нормативными правовыми актами широкое распространение имеет такой источник права, как судебный прецедент. Так, например, при анализе современной правовой системы Великобритании исследователями называется три основных источника права: статутное право, возникающее в результате законодательной деятельности парламента; делегированное законодательство, исходящее от государственных органов, которым частично делегируется законодательная власть со стороны парламента, и обычное право, которое появляется в результате правотворческой деятельности различных судебных инстанций.

Существуют страны, которые относятся к традиционным и религиозным правовым системам: в них наряду с нормативными правовыми актами источником права являются религиозные обычаи.

**Виды источников права.** Первой исторической формой (источником) права называют *правовой (санкционированный) обычай*. Под правовым обычаем следует понимать правило поведения, сложившееся в результате его длительного применения на практике и признаваемое государством в качестве общеобязательного.

По словам теоретика права начала XX в. В.М. Хвостова, обязательность обычая покоится не на предписании государственной власти, а на привычке к нему населения. Именно в силу этой привычки правила, содержащиеся в обычаях, получают значение обязательных предписаний, исходящих от внешнего авторитета. Таким авторитетом

является уже не государство, но окружающая индивида общественная среда, жизнь которой никогда целиком не исчерпывается рамками государственной организации. Государство может взять под свою защиту тот или иной обычай, но оно не устанавливает содержания обычаев. Обычай получает значение юридической нормы только тогда, по словам Хвостова, если он применяется судами как обязательная, принудительная норма. В этом и состоит отличие обычая юридического как источника права от обычая бытового, не имеющего значения юридической нормы. Т.е. юридический обычай, как и всякая норма права, стоит под защитой государства, хотя свое содержание он получает не от органов государства и обязательную силу черпает не из предписания верховной власти.

Для того чтобы обычай возник как обязательная юридическая норма, требуется наличие следующих условий: 1) обычай должен твердо укорениться на практике и долговременно применяться (так, западное каноническое право выставляло требование, чтобы обычай применялся в течение какого-либо точно определенного количества лет, в доказательство существования обычая); 2) применение обычая на практике должно быть однородным, т.е. практика в одном направлении не должна уравниваться практикой в другом направлении; 3) применение обычая должно сопровождаться убеждением в обязательности этой нормы, в ее юридическом характере. Содержание обычаев передают юридические поговорки, сборники обычного права и др.

Историки права XIX – начала XX в. выделяли торговые, крестьянские обычаи, т.е. обычаи, которые возникают в определенных слоях общества, среди лиц, занимающихся тем кругом дел, которых касается обычай. Существенное влияние на образование обычаев оказывают юристы, т.к. они специально занимаются применением юридических норм. От юристов же исходят и попытки закрепить на письме содержание обычаев, выработанных обществом. Подобные частные сборники обычаев, не снабженные никакой официальной санкцией, не имеют обязательной силы, авторитетность их зависит от внутреннего содержания, от того, насколько правильно удалось автору передать содержание обычаев.

В дореволюционной России область применения обычаев была достаточно широкой. Так, в торговых делах, согласно ст. 1 Торгового устава, в случае недостатка законов торговых применялись законы гражданские и принятые в торговле обычаи. Относительно крестьян было установлено, что в порядке наследования имущества крестьянам дозволяется руководствоваться местными своими обычаями (т. IX Свода законов). Волостным судам было предоставлено право руководствоваться местными обычаями при разрешении тяжб и споров между крестьянами, в особенности дел о разделе крестьянского наследства. Мировой судья мог при вынесении решения руководствоваться общеизвестными местными обычаями, когда их применение дозволялось законом, или в случаях, положительно не разрешаемых законами. Нередко законодательство отсылало к обычаю в случае обычаев инородцев или торговых.

Правила поведения, содержащиеся в обычаях, становятся правовыми лишь в тех случаях, когда законодатель их санкционирует, т.е. признает их и закрепляет в каком либо нормативном документе (в нормативном правовом акте, конвенции и т.п.). При этом санкционированные обычаи действуют в основном как «дополнение к закону». В качестве примера сошлемся на ст. 130 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации, она гласит, что срок, в течение которого перевозчик предоставляет судно для погрузки груза и держит его под погрузкой без дополнительных к фрахту платежей (сталийное время), определяется либо соглашением сторон, либо «сроками, обычно принятыми в порту погрузки».

В настоящее время обычаи как источники российского права имеют место в конституционном, гражданском, предпринимательском, жилищном, уголовном и международном праве. Например, в конституционном праве России существуют парламентские обычаи. Последние представляют собой как писанные, так и неписанные правила поведения, утвердившиеся путем многократного применения, адресованные участникам парламентской деятельности, регулирующие отношения, связанные с

осуществлением органом законодательной власти своих задач и функций. Примером писанного парламентского обычая может служить правило, согласно которому первое заседание Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации открывается старейшим по возрасту депутатом (ч. 3 статьи 99 Конституции Российской Федерации).

До недавнего времени в статье 5 Гражданского кодекса Российской Федерации было закреплено понятие «обычай делового оборота». В новой редакции данного закона от 30 декабря 2012 г. под обычаем законодатель предложил понимать «... сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе».

Согласно законодательству, регистрацией и свидетельствованием торговых и портовых обычаев занимается Торгово-промышленная палата Российской Федерации, которая выдает об этом соответствующие документы.

В странах Юга Европы, входящих в романо-германскую правовую семью, обычаи действуют не только как «дополнение к закону», но иногда и «против закона». Так, в навигационном праве Италии морской обычай имеет приоритет над нормой Гражданского кодекса.

Другим источником и формой права является *юридический прецедент*, имеющий широкое распространение в странах, входящих в англосаксонскую правовую семью. Под ним понимают решение по конкретному делу, которое является образцом, при принятии аналогичных решений.

Юридический прецедент подразделяется на два вида – административный и судебный. *Административный прецедент* – это такое решение органа власти либо должностного лица, которое может служить образцом (эталон) при аналогичных обстоятельствах. Административный прецедент как источник права широко распространен в США. В РФ официально он источником права не считается, однако на практике имеет место.

Под *судебным прецедентом* понимают судебное решение, фактически используемое в качестве эталона (образца) при решении других аналогичных дел. В данном случае судебное решение выступает определенным способом закрепления норм права. Судебный прецедент имеет широкое распространение не только в странах англосаксонской правовой семьи, но и на Юге Европы, в таких странах как Португалия, Испания, Италия.

Официально источником права судебный прецедент в России не признается. Тем не менее, данная проблема широко обсуждается научной общественностью. Некоторые ученые выдвигают предположение, что постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации являются судебными прецедентами, содержащими нормы права. Однако данные правовые акты направлены, в первую очередь, на разъяснение норм законов, и их не следует путать с нормативными правовыми актами. К тому же постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации носят не обязательный, а рекомендательный характер.

Актуальной проблемой сегодняшнего дня является вопрос, считать ли решения Конституционного Суда Российской Федерации судебными прецедентами, т.е. источниками права? Тем более что согласно ст. 6 Федерального закона о Конституционном Суде его решения обязательны для всех представительных, исполнительных и судебных органов власти, органов местного самоуправления, предприятий, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений. Одним из подтверждений этого положения является то, что данные решения публикуются в официальном сборнике – «Собрании Законодательства Российской Федерации». Конституционный Суд Российской Федерации не осуществляет нормотворческих функций, поскольку он не отменяет статьи нормативных правовых актов и сами акты, а

только признает их не соответствующими международным нормам и принципам, либо российскому законодательству.

Судебный прецедент подразделяют на два основных вида – *жесткий* и *мягкий*. В Англии действуют «жесткие» правила судебного прецедента, для которых характерно строгое соблюдение правил поведения, закрепленных в форме прецедента. В США судебный прецедент не действует так жестко. Верховный суд США и Верховные суды штатов могут менять свою практику. Американцы считают, что «право по данному вопросу молчит», если имеется закон, направленный на регулирование данных отношений, но не принято на основе этого закона нескольких судебных решений (прецедентов). Американские суды, принимая судебные решения, выполняют не только судебные функции, но и нормотворческие, поскольку данные судебные решения выступают в качестве эталонов (образцом) для принятия судами аналогичных решений и фактически содержат нормы права.

Главным источником права в России, как и во многих европейских странах, является **нормативные правовые акты**. Под нормативными правовыми актами следует понимать юридические акты, устанавливающие, изменяющие или отменяющие нормы права, направленные на регулирование общественных отношений. В качестве источников права нормативным правовым актам свойствен ряд признаков: неперсонифицированность, неоднократность применения, формальная определенность, гарантированность государственным принуждением.

Самой распространенной классификацией нормативных правовых актов является их подразделение по юридической силе на законы и подзаконные акты. Закон является более поздним источником права, чем обычай. Законодательная деятельность требует известного интеллектуального развития, которое достигается лишь в результате продолжительной культурной работы. В развитых государствах закон является преобладающей формой правообразования и оттесняет обычай на задний план.

Различение закона и подзаконного акта существует в русском праве с начала XX в., а именно с 1906 г. Законом тогда стала именоваться юридическая норма, которая получала обязательную силу по предписанию законодательных органов власти и ими же облекалась в определенную словесную редакцию. От закона, как нормы, санкционированной законодательной властью, отличалось административное распоряжение (указ), исходящий от власти правительственной. Эти распоряжения по общему правилу не должны были противоречить законам. Такое различие закона и подзаконного акта стало возможным с установлением в России основ конституционного государства, где власть законодательная и правительственная стали находиться в руках различных органов. Произошло это с созданием Государственной Думы как законодательного органа и реформированием Государственного Совета как верхней палаты законодательного органа власти в 1906 г. Законы издавались только с одобрения этих законодательных органов; издаваемые же императором без участия этих учреждений указы и распоряжения в порядке верховного управления должны были находиться в соответствии с законами.

В последнее время широкое распространение в странах романо-германской правовой семьи получил такой источник права, как **нормативный правовой договор**. Под нормативным договором следует понимать соглашение двух или более сторон, устанавливающее, изменяющее или отменяющее нормы права в пределах полномочий договаривающихся сторон. Из этого следует, что стороны, заключающие договоры, принимают определенные правила поведения, которые обусловлены рамками договора. Следовательно, они выступают субъектами нормотворчества, а договоры – результатами нормотворчества.

Нормативные договоры подразделяются на: внутригосударственные и международные (межгосударственные, межправительственные и международные межведомственные соглашения).

## Олимпиада НИУ ВШЭ для студентов и выпускников – 2019 г.

В странах с федеративной формой государственного устройства нередко заключаются договоры между федерацией и ее субъектами – это внутривнутригосударственные договоры. Примером межгосударственного нормативного договора может стать соглашение о создании Содружества Независимых Государств (СНГ), подписанное главами Российской Федерации (РСФСР), Республики Беларусь и Украины 8 декабря 1991 г.

В связи с принятием Трудового кодекса Российской Федерации получили распространение такие виды локальных нормативных актов, как коллективные договоры между работодателями и работниками, на основе которых возникают различные трудовые отношения.

С древнейших времен известен такой источник права как *правовая доктрина* – теории, идеи, суждения о праве, которые имеют обязательную силу, либо выступают теоретической основой для подготовки юридических документов. В 5 в. в Риме приняли закон, который гласил, что суждения известных юристов — Папиниана, Гая, Павла, Ульпиана обязательны для судей. Таким образом, судьи стали выносить свои решения со ссылкой на высказывания указанных юристов.

Правовая доктрина в качестве источника права известна и современным правовым системам, в особенности системе романо-германского права, но не только. К примеру, в Великобритании при рассмотрении дела в суде можно сослаться на официально опубликованное мнение ученого-юриста (комментарий к закону, монография и т.п.). Гражданский кодекс Швейцарии разрешает в случаях пробела в законодательстве решать рассматриваемый спор, основываясь на положениях работ наиболее известных ученых в сфере гражданского права.

В российской правовой системе доктрина официально не признается источником права, однако, аргументируя свою позицию в суде, стороны нередко ссылаются не только на законы, но и на мнение известных ученых. Одновременно доктрина оказывает сильнейшее воздействие на законодателя, прежде всего, на его правовое сознание. Очевидно, что использование в законодательстве проверенных временем научных доктрин способствует прогрессивному развитию права, его гуманизации.

В мусульманских и индусских правовых системах широкое влияние имеет *религиозная доктрина*. На основе мусульманской доктрины мусульманскими учеными юристами принимаются фетвы, которые имеют общепризнанный авторитет в мусульманском мире. При этом фетва должна быть основана на принципах шариата и выступает как производный источник права от мусульманской доктрины. Мусульманское право тесно переплетено с религией, оно основывается на Коране – священной книге ислама, где содержатся высказывания Аллаха пророку Магомеду, Сунне – сборнике традиций, киясе – суждении по аналогии с ситуацией, описанной в Коране и Сунне, и иджме – единодушном мнении (решении) авторитетных лиц.

## МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ

### Примерная программа по теории государства и права для участников олимпиады

#### Тема 1. Теория государства и права как наука и учебная дисциплина

Предмет теории государства и права: закономерности возникновения, становления, развития и формирования государства и права. Функции теории государства и права.

Теория государства и права в системе общественных и юридических наук. Связь с философией, политической экономией, политологией и другими общественными науками. Соотношение теории государства и права философией права, философией государства,

социологией права, социологией государства. Соотношение теории и истории государства и права. Соотношение теории государства и права с отраслевыми юридическими науками.

Значение теории государства и права для юридических наук, правотворческой и правоприменительной деятельности.

Методы, используемые теорией права государства: общенаучные, частнонаучные и специальные.

Теория государства и права как учебная дисциплина, ее структура, логика построения, связь с иными учебными дисциплинами. Значение теории государства и права для усвоения курса юридических наук и получения юридического образования.

## **Тема 2. Происхождение государства и права**

Социальная организация первобытного общества. Власть и структура властных отношений в древних общинах. Вожди и старейшины. Родовые и общинные советы. Экономические, организационные и социальные функции вождей. Наследственная власть в первобытном обществе.

Власть и вожди в период разложения первобытнообщинных отношений. Установление различных форм личной зависимости и рабства. Богатство и социальное расслоение общества, ранние классы как факторы изменения властных структур. Зарождение первичных форм публичной власти. Роль мужских военных союзов в осуществлении властных функций в раннеклассовых обществах. «Военная демократия» и ее черты. Культ военных вождей. Военизированная верхушка общества и дружины. Кризис первобытных отношений и переход к предгосударственным формам публичной власти. Союзы племен. Возникновение древних «царств».

Способы возникновения государства. Раннее государство: понятие, формы, функции. Особенности ранних государств. Основные теории происхождения государства (эволюционные, договорные, теория насилия и другие).

Основные черты публичной власти. Аппарат власти и формирование особого слоя людей (чиновников), управляющих государством. Территориальная организация раннеклассового общества. Налоги и сборы. Возникновение и постепенный переход к государству функций правового регулирования.

Предпосылки возникновения права. Организация коллективного труда. Зарождение отношений собственности и способов распоряжения ею: обмен и дарение. Обычаи, регулирующие кровную месть, их роль в происхождении права.

## **Тема 3. Основные понятия о государстве и политической системе**

Понятие и признаки государства. Отличие государства от иных организаций классового общества. Разнообразие подходов к понятию и определению государства.

Сущность государства. Экономические, социальные, идеологические, культурные, нравственные, религиозные и другие факторы, определяющие сущность государства.

Социальное назначение и функции государства. Понятие и классификация функций государства. Правовые и неправовые формы осуществления функций государства. Историческое развитие функций государства.

Механизм и аппарат государства. Государственный орган. Виды государственных органов.

Формы государства. Форма правления и форма государственного устройства.

Политический режим: понятие и виды. Демократические и авторитарные режимы, их отличительные черты и признаки.

Понятие политической системы общества. Структура политической системы. Виды политических систем. Место и функции государства в политической системе общества.

**Тема 4. Основные подходы к пониманию права**

Право – многоплановое социальное явление. Разнообразие подходов к пониманию и определению права.

Право как результат деятельности государства. Юридический позитивизм И. Бентама и Дж. Остина.

Право как совокупность юридических норм. Нормативизм Г.Кельзена. Достоинства и недостатки нормативного понимания права.

Право как результат исторического развития общества. Историческая школа права.

Право как воплощение «естественных прав» человека (право на жизнь, на собственность, на защиту от насилия и др.). Достоинства и недостатки естественно-правового понимания права.

Право – нормативное выражение формального равенства. Либертарно-юридический подход В.С. Нерсесянца и В.А. Четвернина.

Право как юридическая форма общественных отношений. Социологический подход к праву. Классовый подход к праву как разновидность социологического подхода.

Право как феномен человеческого сознания. Психологическая школа права Л.И. Петражицкого.

Новейшие подходы к пониманию права (антропологический, коммуникативный, информационный и др.).

Формирование «интегративного подхода» к пониманию права.

Социальное назначение и функции права. Право как регулятор поведения. Право как фактор упорядочения общественных отношений. Право как система распределения прав, обязанностей, полномочий, юридических возможностей. Функции права, связанные с разрешением социальных конфликтов. Право как сила и насилие. Право как социальный контроль. Функция правовой охраны общественных отношений. Идеолого-воспитательная функция права. Легитимационная функция права.

**Тема 5. Научные подходы к типологии государства и права**

Научные подходы к проблеме типологии государства и права. Формационный и цивилизационный подходы в типологии государства и права. Типология и правовые системы государств с учетом формационного подхода: рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы государства и права. Характеристика и современная оценка этих типов государства и права.

Культурно-исторические типы государства. Государства Древнего Востока, античности, Средневековья, нового и новейшего времени. Смена типов государства. Промежуточные (переходные) типы государства.

**Тема 6. Основные понятия о правовой системе**

Понятие правовой системы, ее основные элементы.

Нормы права – регулятивно-нормативный компонент правовой системы. Формальное и неформальное, писаное и неписаное право.

Правовые институты – структурно-организационный компонент правовой системы. Основные исторически сложившиеся институты для реализации функций государства в правовой форме.

Правовые отношения – реальные отношения участников общественной жизни, регулируемые правом и складывающиеся под воздействием права. Правовая практика.

Правовое сознание – духовный компонент правовой системы. Правосознание общества, группы, личности. Правовая идеология и правовая психология. Правовая культура. Правовые идеи, ценности и принципы.

Правовые системы современности: общая характеристика и основные различия. Правовые системы и правовые семьи. Романо-германская правовая семья. Семья общего

права. Мусульманское право. Традиционное право. «Смешанные» правовые системы. Характерные черты и особенности российской правовой системы.

### **Тема 7. Социальное регулирование и социальные нормы**

Социальное регулирование, его виды. Нормативное и индивидуальное регулирование.

Правовое регулирование и правовое воздействие. Многообразие механизмов правового воздействия. Механизм правового регулирования.

Понятие социальной нормы. Множественность и разнообразие социальных норм. Общее и особенное в социальных нормах. Право и мораль. Духовная общность права и морали. Моральные основы права. Правовые и моральные регуляторы: их единство и специфика. Формы и средства воздействия права на моральное состояние общества. Основные теории и представления о соотношении права и морали.

Право и политические регуляторы. Специфика политических норм и их отличие от норм права. Сочетание средств правового и политического регулирования в общественно-политической практике.

Право и религия. Исторические связи религии и права. Регулятивный потенциал религии. Специфические свойства и особенности религиозной регуляции человеческого поведения.

Право и этикет. Понятие этикета. Правовое значение соблюдения и нарушения норм этикета.

Технические нормы. Значение технического регулирования в современном обществе, его взаимодействие с правовым регулированием.

### **Тема 8. Формы (источники) права**

Понятие формы (источника) права. Взаимосвязь сущности и формы права. Виды источников права. Иерархия источников права. Система источников права.

Особенности источников права в различных правовых системах.

Нормативно-правовой акт – ведущий элемент в системе источников права в правовых системах континентального типа.

Прецедент как источник права. Судебный и административный прецедент. Роль судебного прецедента в правовых системах общего права.

Понятие правового обычая. Обычное право. Значение обычая в современном праве.

Нормативный договор. Особенности нормативных договоров. Международные и внутригосударственные договоры.

Научная доктрина как источник права.

### **Тема 9. Нормативные правовые акты**

Соотношение нормативных правовых актов и актов индивидуального регулирования. Виды нормативных правовых актов. Иерархия нормативных правовых актов в государстве.

Законы. Верховенство закона. Конституция – основной закон государства, ее роль в системе источников права. Виды законов по Конституции Российской Федерации: федеральный конституционный закон, федеральный закон, законы субъектов Российской Федерации.

Подзаконные акты. Акты органов управления. Локальные нормативные правовые акты. Нормативные акты общественных объединений. Корпоративные нормативные акты.

Структура и содержание нормативного правового акта. Общее понятие о законодательном процессе, кодификации и систематизации нормативных правовых актов, юридической технике.

## **Олимпиада НИУ ВШЭ для студентов и выпускников – 2019 г.**

Действие нормативных правовых актов в пространстве, времени и по кругу лиц. Способы вступления нормативного правового акта в силу и способы утраты им юридической силы. Немедленное действие, обратная сила и переживание закона.

### **Тема 10. Система права**

Понятие системы права. Основные черты системы права. Объективность системы права. Система права и система общественных отношений. Единство и взаимосвязь элементов системы права.

Предмет и метод правового регулирования как основания построения системы права.

Структура и уровни системы права. Отрасль права. Виды отраслей права. Профилирующие отрасли права. Специальные отрасли права. Комплексные отрасли права.

Институты права. Виды институтов. Регулятивные и охранительные институты. Отраслевые и межотраслевые институты. Предметные и функциональные институты. Общие и конкретные институты.

Частное и публичное право. Изменение границ между частным и публичным правом.

Материальное и процессуальное право. Процессуальные отрасли права. Единство материального и процессуального права.

Изменение правовой системы Российской Федерации. Формирование новых отраслей права.

Система права и система законодательства.

Национальная правовая система и международное право.

### **Тема 11. Нормы права**

Понятие нормы права. Общеобязательность, формальная определенность и другие признаки нормы права. Понятие нормативности. Системность норм права. Охрана норм права государством. Государственно-властная природа норм права.

Отличие норм права от индивидуальных правовых велений, советов, рекомендаций, призывов и обращений.

Классификация норм права. Основания классификации норм права. Нормы управомочивающие, обязывающие, запрещающие. Нормы императивные, диспозитивные, рекомендательные, поощрительные. Дефинитивные нормы. Декларативные нормы.

Структура правовой нормы: гипотеза, диспозиция, санкция. Виды структурных элементов нормы права.

Соотношение нормы права и статьи нормативного правового акта. Способы изложения норм права в нормативных правовых актах: прямой, отсылочный, бланкетный.

### **Тема 12. Понятие, виды и состав правовых отношений**

Понятие правоотношения. Правоотношение как форма общественного отношения и форма реализации права. Признаки правоотношений. Волевой характер правоотношений, правовые отношения как правовая связь между субъектами. Правоотношения и принудительная сила государства.

Классификация правоотношений. Двусторонние и многосторонние правоотношения. Общие правоотношения. Конкретные правоотношения. Регулятивные и охранительные правоотношения. Абсолютные и относительные правоотношения, правоотношения пассивного и активного типа. Отраслевые правоотношения.

Состав правоотношения, его основные элементы. Содержание правоотношений. Субъективное право и юридическая обязанность. Правомочия и правопритязания.

**Тема 13. Субъекты и объекты правоотношений. Юридические факты**

Субъекты правоотношений. Правоспособность, дееспособность, деликтоспособность субъектов права. Правосубъектность. Правовой статус. Физические и юридические лица, публично-правовые образования как субъекты права.

Объекты правоотношения. Основные виды объектов правоотношений. Основания возникновения, изменение и прекращения правоотношений.

Юридические факты. Классификация юридических фактов: действия, события, юридические состояния. Фактический состав.

**Тема 14. Формы реализации права. Правомерное поведение**

Понятие реализации права. Формы реализации права: соблюдение, исполнение, использование права.

Понятие правомерного поведения. Субъекты правомерного поведения. Объективная и субъективная сторона правомерного поступка. Требования к правомерному поведению. Дефекты правомерного поведения.

Стимулы правомерного поведения. Поощрения и награды. Стимулирующее значение вознаграждения в праве. Понятие заслуги.

Ограничения в праве. Характер и виды правовых ограничений поведения субъекта.

**Тема 15. Применение норм права**

Понятие правовой процедуры. Виды правовых процедур. Значение правовых процедур и процессуальных отношений в правовом государстве.

Применение норм права. Особенности и отличия применения норм права от иных форм реализации права. Правоприменительная практика, ее роль в правовой системе.

Стадии правоприменительной деятельности. Установление фактических обстоятельств, доказывание.

Акты применения права. Соотношение индивидуальных правовых актов и нормативных правовых актов. Структура и виды актов применения права.

Пробелы в праве. Способы восполнения пробелов в праве. Аналогия закона. Аналогия права. Юридические презумпции и фикции. Коллизии правовых норм. Коллизионные правила.

**Тема 16. Толкование норм права**

Понятие толкования норм права. Грамматический способ толкования. Специально-юридический способ толкования. Систематический способ толкования. Логический способ толкования. Историко-политический способ толкования.

Виды толкования по субъектам. Официальное и неофициальное толкование. Нормативное и казуальное толкование. Легальное и аутентичное толкование. Правоприменительное толкование. Доктринальное толкование. Обыденное толкование. Специальное компетентное толкование.

Виды толкования правовых норм в зависимости от объема. Буквальное (адекватное) толкование. Распространительное и ограничительное толкование.

Акты толкования права (интерпретационные акты), их отличие от нормативных правовых и индивидуальных правовых актов. Акты толкования Конституционного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации.

**Тема 17. Правонарушение**

Правонарушение: понятие и признаки. Общественная опасность правонарушения. Противоправность правонарушения. Правонарушение как деяние (действие, бездействие). Правонарушение как виновное деяние. Отличия правонарушения от иных видов антисоциального поведения.

## **Олимпиада НИУ ВШЭ для студентов и выпускников – 2019 г.**

Состав правонарушения. Объективная и субъективная стороны правонарушения. Субъекты правонарушения.

Виды правонарушений. Преступление и проступок. Преступление наиболее тяжкий вид правонарушения.

Социальная природа преступности, ее причины. Методы и средства предупреждения и борьбы с преступностью.

Обеспечение законности в деятельности правоохранительных органов.

### **Тема 18. Юридическая ответственность**

Связь свободы и ответственности. Понятие и признаки юридической ответственности. Ответственность «проспективная» и «ретроспективная».

Цели юридической ответственности. Принципы юридической ответственности. Функции юридической ответственности.

Виды юридической ответственности.

Основания юридической ответственности. Обстоятельства, исключающие противоправность деяний. Основания освобождения от юридической ответственности.

Юридическая ответственность и законность.

Отграничение юридической ответственности от иных мер государственного принуждения.

### **Тема 19. Правотворчество и законодательный процесс**

Правотворчество и процесс правообразования. Объективные и субъективные факторы формирования права. Правотворчество и законодательная деятельность государства.

Субъекты правотворчества. Граждане и народ как субъекты правотворчества.

Законодательный процесс, его этапы. Право законодательной инициативы. Подготовка законопроекта к рассмотрению. Порядок принятия решения. Опубликование и вступление в силу законов.

Взаимодействие федеральных органов государственной власти, субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления в законодательном процессе.

Участие органов исполнительной и судебной власти в законодательном процессе. Участие в правотворчестве корпораций и саморегулируемых организаций. Проблема лоббирования.

Мониторинг правотворчества и правоприменительной практики.

### **Тема 20. Систематизация и кодификация нормативных актов. Юридическая техника**

Значение систематизации нормативных правовых актов.

Понятие и формы систематизации нормативных правовых актов. Расчистка (ревизия) законодательства. Инкорпорация, понятие и виды. Консолидация как вид инкорпорации.

Кодификация законодательства как форма систематизации. Предмет кодификации. Правила кодификации. Структура кодифицированного нормативного правового акта.

Свод законов как высшая форма систематизации. Исторический опыт и современные формы систематизации и кодификации российского законодательства. Собрание законодательства Российской Федерации. Проблема непрерывной кодификации.

Электронные правовые базы данных как средство учета и систематизации законодательства. Использование электронно-вычислительной техники в работе юриста.

Понятие и средства юридической техники. Юридическая техника разработки, оформления, публикации и систематизации нормативных и индивидуальных правовых актов. Требования к содержанию и форме нормативного и индивидуального правового акта. Логика и структура закона. Язык законов и иных нормативных актов.

### **Тема 21. Государство и личность. Проблема прав человека**

Понятие личности. Личность, человек, гражданин. Положение человека в обществе и государстве. Человек, его права и свободы как высшая ценность. Либеральные, анархические, солидаристские, этатические и иные представления о соотношении государства и личности. Положение личности в правовом демократическом государстве. Личность в авторитарном и тоталитарном государстве.

Свобода личности, государство и право. Правовой и фактический статус личности. Основные черты правоотношения между государством и гражданином. Юридический статус личности. Взаимные права и обязанности государства и личности. Гражданство, подданство. Институт гражданства Российской Федерации. Новые подходы к проблемам российского гражданства. Федеративный договор и вопросы гражданства, прав и обязанностей гражданина в России.

Понятие прав человека и гражданина. Историческое развитие концепции прав человека и гражданина. Три поколения прав и свобод человека и гражданина. Конституционное регулирование прав и свобод человека и гражданина Российской Федерации. Конституционные обязанности.

Соотношение прав человека и прав нации, народа. Защита прав меньшинств в демократическом государстве.

Государство как гарант прав человека и гражданина. Внутригосударственные и международные механизмы защиты прав человека. Судебная и административная защита прав. Правозащитная деятельность в гражданском обществе.

### **Тема 22. Правовое государство и гражданское общество**

Понятие правового государства. Теории правового государства: возникновение и развитие. Современные теории правового государства.

Основные признаки правового государства. Верховенство закона. Принцип взаимной ответственности государства и личности. Гарантированность прав и свобод личности. Юридические гарантии в системе обеспечения прав личности. Принцип разделения властей.

Понятие, природа и признаки гражданского общества. Взаимосвязь государства и гражданского общества. Государство и объединения граждан. Семья и государство. Церковь и государство. Государство и свободная гражданская инициатива.

Право в гражданском обществе. Право как средство принуждения и как гарант гражданских прав и свобод. Формы участия граждан в создании, совершенствовании, применении и контроле за исполнением законов.

Гражданское неповиновение.

### **Тема 23. Социальное государство**

Социальное государство, его отличительные черты и признаки. Условия и особенности формирования в Российской Федерации социального государства. Философия власти и управления в социальном государстве.

Система социальной защиты, ее элементы и пути совершенствования. Адресная социальная помощь.

Социальные программы: порядок их разработки и реализации.

Пенсионная реформа и реформа социальных выплат в Российской Федерации с позиции социального государства.

Правовые средства решения демографической проблемы.

Приоритетные национальные проекты.

### **Тема 24. Государство, право, законность, правопорядок**

Понятие и сущность законности. Конституционная законность (конституционность) – основа законности и правопорядка. Принципы законности. Законность и

## **Олимпиада НИУ ВШЭ для студентов и выпускников – 2019 г.**

справедливость. Законность и целесообразность. Законность и правотворчество. Законность и применение права. Законность и дисциплина.

Гарантии законности. Политические гарантии. Специально-юридические гарантии. Юридическая ответственность. Защита нарушенных прав. Пресечение правонарушений. Деятельность правоохранительных органов. Общие юридические гарантии законности. Полнота и непротиворечивость законодательства.

Понятие правопорядка. Правопорядок и общественный порядок. Правопорядок и законность. Правопорядок как итог правового регулирования.

Реальное состояние правопорядка и тенденции его развития в различных сферах общественной жизни в Российской Федерации.

### **Тема 25. Правосознание и правовая культура**

Понятие и виды правосознания. Правосознание как форма общественного сознания.

Структура правосознания: правовая идеология, правовая психология, обыденное правосознание. Правовые идеи и правовые эмоции. Уважение к закону и праву.

Правосознание как элемент и фактор развития правовых систем. Правосознание и правотворчество. Правосознание и правоприменение.

Правосознание и поведение: потребности, интересы, мотивация, принятие решения. Функции правосознания. Регулятивные функции правосознания. Функция моделирования. Функция прогнозирования.

Общественное и индивидуальное правосознание. Правосознание должностных лиц. Уровни правосознания. Обыденное (эмпирическое) правосознание. Научное (теоретическое) правосознание. Правосознание нации, народов. Профессиональное правосознание. Правосознание юристов. Деформация правосознания. Формы деформации правового сознания. Правовой нигилизм. Правовой инфантилизм. Перерождение правосознания.

Правовая культура: формы, структура, элементы. Правовая культура в системе культуры общества. Значение правовой культуры в формировании правовых систем. Функции правовой культуры. Правовое воспитание и пропаганда правовых ценностей.

### **Тема 26. Взаимодействие национальной и международной правовых систем**

Понятие международного права, его роль в регулировании отношений. Источники международного права. Система международного права.

Взаимодействие международного и национального права. Общеизвестные принципы и нормы международного права как составная часть правовой системы Российской Федерации.

Роль международного права в экономическом, экологическом и культурном сотрудничестве государств, борьбе с преступностью и терроризмом.

Формирование международных сообществ и соответствующих правовых систем (европейское право). Их влияние на развитие российского права.

### **Список рекомендуемой учебной литературы**

Для подготовки к выполнению заданий олимпиады рекомендуется использовать ряд учебников по теории государства и права. В качестве ориентира могут быть рекомендованы следующие издания:

Общая теория права и государства: Учебник / В.С. Афанасьев, А.В. Корнев, В.В. Лазарев и др.; под ред. В.В. Лазарева. - 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2014.

Общая теория права и государства: Учебник для вузов / В.С. Нерсесянц; Институт государства и права РАН. – М.: НОРМА, 2012.

Проблемы общей теории права и государства: учебник / под общ. ред. В.С. Нерсесянца. – 2-е изд., пересмотр. – М.: Норма: ИНФРА – М, 2010.

**Олимпиада НИУ ВШЭ для студентов и выпускников – 2019 г.**

Основы права: учебник для вузов / под ред. В.Б. Исакова. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2015.

Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. - 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2013.

Теория государства и права: Учебник / Отв. ред. В.Д. Перевалов. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2013.