

Список литературы: 1. Кашанина Т.В. Индивидуальное регулирование в правовой сфере//Сов. государство и право. - 1992. - № 1. 2. Лазарев В.В. Определение сферы правового регулирования//Правоведение. - 1980. - № 5. 3. Лившиц Р.З. Теория права. Учебник. - М.: Изд-во БЕК, 1994. 4. Нерсесянц В.С. Философия права: Учебник для вузов. - М.: Издат. группа ИНФРА М. - Норма, 1997. 5. Общая теория права и государства: Учебник//Под ред. В.В. Лазарева. - М.: Юрист, 1994. 6. Протасов В.Н. Что и как регулирует право: Учеб. Пособие. - М.: Юристъ, 1995. 7. Рабинович П.М. Основы загальної теорії права та держави: Посібник для студентів спеціальності "Правознавство". - К., 1994.

Л.В. Авраменко

МЕХАНИЗМ ПРЕЕМСТВЕННОСТИ В ПРАВЕ

В научной литературе лишь вскользь упоминается о структуре и механизме преемственности в праве. Специальной постановки такой проблемы не было, а следовательно, отсутствует рассмотрение элементов структуры и механизма этого явления. Данная статья посвящена вопросу механизма преемственности в праве.

Преемственность в праве, может быть "эксплицитной", или "сознательной", т.е. на официальном государственном уровне, и "имплицитной", или "несознательной", т.е. происходит стихийно. Предметом нашего изучения является эксплицитная преемственность, которая имеет социально-правовой характер, представляет собой социальное действие. Это действие происходит прежде всего в сфере юридической деятельности (правотворческой, правоприменительной, интерпретационной, контрольно-надзорной, судебной, следственной и т.п.), и само является его частью. Поэтому преемственность в праве на официальном уровне можно считать своеобразной юридической деятельностью, но не самостоятельной, а органично слитой с иными формами юридической деятельности и прежде всего с законотворческой. Здесь уместно вспомнить, как трактуется понятие "преемственность в праве" в изложении Н.П. Колдаевой, которая усматривает в преемственности фактор законодательной деятельности (2, с. 141).

Не все в преемственности вкладывается в понятие специфической юридической деятельности, процесс преемственности протекает неорганизованно, спонтанно, однако ее стержнем, основой является правовая деятельность.

Преемственность в праве как специфическая юридическая деятельность по отбору и перенесению на национальную почву элементов предшествующей или рядом функционирующей правовой системы имеет свою структуру, механизм, стадии.

Механизм преемственности в праве — это порядок восприятия (сохранения, перенесения, использования, усвоения) элементов (норм, институтов, принципов права, терминологии и др.) правовой системой из его предыдущего этапа развития (по вертикали) или смежно развивающихся правовых систем (по горизонтали). Он состоит из таких элементов:

1) профессиональная культура субъектов преемственности страны-реципиента;

2) воспринимаемые элементы (содержание), объективированные в правовой форме (правотворческие, правоприменительные и другие правовые акты);

3) методы преемственности (они же составляют сущность категории “преемственность”, т.е. сохранение, перенесение, использование, усвоение достижений в области права);

4) результат преемственности (постепенное или полное вписывание, восприятие, отторжение).

На всем протяжении действия механизма преемственности в праве “действуют” факторы преемственности. Они же составляют основной фон преемственности, являясь причинами этого процесса.

В механизме правопреемственной деятельности весьма значима роль профессиональной культуры субъекта, от которой зависит правильный выбор воспринимаемого элемента, удачного его вписывания в национальную почву. Сама же профессиональная культура тесно связана с правовой культурой общества, структура которой, как известно, состоит из таких взаимосвязанных элементов, как уровень правосознания в обществе, режим законности и правопорядка, состояние законодательства, состояние юридической практики (работа правоприменительных органов, в том числе правоохранительных и др.) (3, с. 20-29). Чем выше уровень правовой культуры субъекта преемственности в праве, тем общество более открыто к восприятию правового материала, содержащего общечеловеческие ценности. Чем выше уровень профессиональной правовой культуры страны-реципиента, тем больше сила его притяжения ко всему лучшему, что достигнуто в правовых отношениях в других странах, и тем более многогранным являются ее связи в данной сфере с другими национальными правовыми системами. Высокий уровень правовой культуры страны направляет ее субъектов — государственные органы, должностные лица — на избирательный характер преемственности, на освоение и переработку отечественного предшествующего и современного иностранного элемента в соответствии со своими принципами, ментальностью народа, национальной почвой.

От профессиональной правовой культуры субъекта механизма преемственности, его тщательности в анализе правового материала и удачного выбора преемственного элемента во многом зависит результат.

Для прогрессивной результативности действия механизма преемственности в праве важно, чтобы профессиональная правовая культура и правовое мышление субъекта этого процесса опиралась на: а) знание о состоянии отечественной правовой системы, ее проблемах и несовершенствах, несоответствии ее отдельных элементов или целых блоков этих элементов развивающимся общественным отношениям, незавершенности законодательства и как следствие — слабости и ошибках в правопреемственной деятельности; б) всестороннюю информированность о той правовой системе и ее элементах, которые могут стать объектом восприятия, об оставшемся от предшествующего общества правовом материале и о том прогрессивном материале, который параллельно накоплен действующими правовыми системами; в) уяснение соответствия элементов этой правовой системы отечественной, т.е. менталитету народа, развивающимся общественным отношениям, уровню правосознания и культуры, возможности согласования с иными элементами воспринимаемой правовой системы.

Можно выделить существенные черты профессионального мышления юриста в области преемственности в праве. Оно связано с выполнением общественных (государственных) задач с помощью юридических средств и способов, действий и операций, придания общественным отношениям, конкретным социальным ситуациям правовой формы либо путем переноса старого правового опыта в новую обстановку, либо отказа от него и определенного учета мировых достижений в этой области и переноса элементов этих достижений на отечественную почву. Мышление юриста, причастного к преемственности в праве на официальном уровне, прагматично по своему характеру, так как для него важен прежде всего процесс осуществимости, практической реализации принятых субъектом решений, их законность, соответствие задачам органа, фактической и нормативной основе правового регулирования.

Сила воспринятого и использованного элемента предшествующей или параллельно действующей правовой системы может быть значительной и незначительной в плане воздействия на экономические, политические и другие социальные процессы, на индивидуальное и общественное правосознание и др. Это во многом зависит от содержания и формы воспринятого правового материала.

Объект механизма преемственности в праве обнаруживает себя в формах юридической деятельности, главными из которых являются правотворчество и правоприменение. Именно в процессе последних происходит передача одной правовой системы воспринимаемых элементов другой. Рецепированные элементы (норма права, институт права и т.п.) нормативно-правовых, интерпретационно-правовых и правоприменительных актов составляют содержание преемственности в праве. Формой преемственности в праве выступают сами акты. В механизме правоприменительного процесса содержание и форма имеют принципиальное значение; это то, на что направлена воля (интерес) субъекта преемственности в праве. Однако было бы неверным рассматривать в качестве элементов механизма правопреемственности сами по себе правовые акты (нормативные, индивидуальные, интерпретационные и др.). Лишь будучи включенными в правоприменительный процесс, они предстают в качестве функциональных элементов его механизма.

Важным элементом структуры и механизма преемственности в праве следует признать ее методы (от греческого "methodos" — путь исследования или познания) — сохранение, перенесение, использование, усвоение имплементируемых элементов правовых систем, прошлых и настоящих. Методы преемственности проявляют себя на стадиях правопреемственного процесса: а) изучение субъектом преемственности объекта (правового материала), что требует от первого творческой, мыслительной деятельности; б) восприятие (передача) правовых ценностей определенной правовой системой из своей предыдущей или параллельно действующей с ней правовой системы; в) усвоение и использование в различных формах воспринятых правовых ценностей.

Следует оговорить, что кроме обстоятельно продуманного и организационно оформленного внедрения элементов одной правовой системы в другую могут действовать методы косвенного влияния, внесения в юридическую практику некоторых элементов зарубежного опыта и др. Заслуживает быть отмеченным и то, что в преемственности по вертикали преобладают методы удержания и сохранения, а по горизонтали — перенесения и пользования.

Усвоение ценностей и норм есть результат процесса преемственности в праве, который протекает отчасти стихийно, отчасти целенаправленно в различных правовых формах государственной деятельности. Известны три пути перевода элементов в отечественную правовую систему из предшествующих ей (по вертикали) или одновременно действующих (по горизонтали) таковых систем:

а) традиционный способ, когда субъект правопреемственности черпает правовой материал из хранилищ правового опыта собственной страны; б) предметный способ, когда субъект правопреемственности непосредственно включается в систему актуальных объектов — цивилизованных правовых систем и, изучая их, постигает их свойства, осваивает наиболее приемлемые элементы из них (нормы, институты, принципы и др.) для восприятия отечественной правовой системы; в) сознательно-рациональный (направленный на унификацию) способ, когда субъект изучает преемственность в праве других государств через взаимоотношения на международном уровне и усваивает соответствующие международно-правовые образцы, стандарты общечеловеческих ценностей (правовые принципы, доктрины).

Завершающим самостоятельным элементом структуры правопреемственной деятельности, механизма ее осуществления является результат. Он может быть благоприятным (положительным) и неблагоприятным (отрицательным) для воспринимающей правовой системы. Результат может привести к: а) акцептации, т.е. полному “вписыванию” элемента в воспринимающую правовую систему; б) адаптации, т.е. к постепенной приспособляемости имплантируемого элемента к новым условиям; в) к отторжению элемента правовой системы из предшествующей ей или современной правовой системы. Следует сказать, что аналогичные указанные результаты преемственности в праве названы В.Н. Карташовым применительно к категории “аккультурации” (1, с. 17), т.е. процесса воздействия функционирующих одновременно правовых систем друг на друга. Полагаю, что они приемлемы для характеристики результатов механизма преемственности как по горизонтали, так и по вертикали. Сам по себе процесс восприятия правовой материи (правового наследия) не является еще основанием для вывода о его результативности. Результатом действия механизма правопреемственного процесса и того, и другого вида преемственности в праве является приближение этого процесса к цели — к усовершенствованию правовой системы государства, поднятию уровня его целостности и эффективности, оптимального взаимодействия с другими социальными системами.

При этом не следует смешивать результат с объектом. Между тем в литературе имеется взгляд на объект деятельности как на результат (4, с. 45), тогда как это два самостоятельных элемента. Объект предшествует правопреемственному процессу, существует до его начала. При достижении результата механизма правопреемственной деятельности объект может и не подвергаться изменению, особенно при преемственности в праве по горизонтали.

Список литературы: 1. Государство и право. - 1996. - № 2. 2. Колдаева Н.П. Преемственность в праве//Теория права: новые подходы. - Вып. 1. - Москва: Изд. Юр. Лит. - 1991. 3. Семитко А.П. Правовая культура социалистического общества: сущность, противоречия, прогресс. - Свердловск: Изд-во Урал. ун-та. - 1990. 4. Шагиева Р.В. Процессуально-правовые нормы и их реализация в социалистическом обществе. - Казань: Изд-во Казан. ун-та. - 1986.

І.В. Процюк

ОКРЕМІ ПОВНОВАЖЕННЯ ПАРЛАМЕНТУ В СИСТЕМІ СТРИМУВАНЬ І ПРОТИВАГ

Стаття 6 Конституції України 1996 р. вперше закріплює на конституційному рівні принцип поділу влади, який є важливою ознакою демократичної держави. У цій статті наголошується, що “державна влада в Україні здійснюється на засадах її поділу на законодавчу, виконавчу і судову” (3). Цей принцип не слід зводити тільки до розмежування функцій, яке є нічим іншим, як поділом праці, що існував ще задовго до виникнення самої ідеї поділу влади. Про необхідність поділу державних органів та їх функцій висловлювалися ще античні мислителі: Платон, Арістотель, Полібій та ін. (2, с. 51-63; 6. с. 188, 189). У Радянському Союзі ця ідея розглядалася як ворожа, що суперечить принципу повновладдя рад. Вона підмінялася принципом поділу праці: існувало конституційне закріплення розмежування органів на законодавчий (Верховна Рада), виконавчий (Рада Міністрів) та судова (система судів з Верховним судом на чолі). Таким чином, саме по собі існування органів законодавчих, виконавчих і судових не є свідомством, а тільки необхідною передумовою здійснення в державі принципу поділу влади.

Принцип поділу влади включає, на нашу думку, такі основні моменти:

- поділ функцій і повноважень влади між державними органами, розмежування головних напрямків їх діяльності, яка різними напрямками здійснюється єдиною державною системою (8, с. 61);
- закріплення в законі певної самостійності кожного органу влади при здійсненні наданих йому повноважень;
- надання кожній гілці влади можливостей за допомогою певних важелів стримувати інші гілки при здійсненні ними функцій влади (система стримувань і противаг).

Слід наголосити, що тільки при наявності системи стримувань і противаг можна говорити про реальне існування системи по-