

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ИСТОРИИ ПРАВА

К. Аюпова

ТЕОРЕТИКО-МЕТОДОЛОГИЧЕСКИЕ ПОДХОДЫ К ПОНИМАНИЮ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ КАЗАХСТАНСКОГО ОБЩЕСТВА

На протяжении многих лет в юридической науке ведутся споры о понятии категории «правовая система». Отдельные исследователи придерживаются узкого подхода к ее толкованию, другие, наоборот, широкого. Доктор юридических наук, профессор А.К.Черненко отмечает: «В современной отечественной юридической литературе нет однозначного мнения о правовой системе и ее составляющих. Более того, само использование категории «правовая система» в теории права отдельные авторы подвергают сомнению». [1] Академик РАН, доктор юридических наук, профессор В.С.Нерсесянц вообще категорически отвергал существование данной категории. Он писал, что «подобные трактовки «правовой системы» в качестве какого-то нового правового понятия, охватывающие все право (все правовые феномены и категории), по существу означают подмену общего понятия права неким довольно условным (и случайным) словосочетанием «правовая система». [2] Далее он пояснял: «Под правовой системой стали понимать совокупность всех правовых явлений и понятий, т.е. фактически все то, что в марксизме называется «юридической надстройкой», возвышающейся над «юридическим базисом». [3] Таким образом, уважаемый ученый - правовед с мировым именем полагал, что категория «правовая система» тождественна категории «юридическая надстройка». Именно исходя из этих соображений он был уверен, что категория «правовая система» не вносит в понятийно - категориальный аппарат юридической науки ничего инновационного.

По мнению некоторых ученых, таким образом, сформировалось «широкое» понимание права, которое явилось первой серьезной альтернативой концепции права только как совокупности норм. Но это «широкое» понимание права, по мнению В.С.Нерсесянца, еще не означало различения права и закона [3]. По его представлению, право - это законы, но не только законы. С этих позиций начала осуществляться критика действующего законодательства, обвинительного уклона судебной системы; совмещения в прокуратуре функций обвинения и контроля за законностью при рассмотрении уголовных дел, ограничении в деятельности адвокатуры; отсутствия законодательного закрепления презумпции невиновности и др.

Все это сыграло значительную роль в демократизации правовой системы. Но споры о нормативном понимании права, соотношении права и закона, естественного и позитивного права и многих других проблемах, начавшиеся на рубеже 50 - 60 годов XIX столетия, не прекращаются до настоящего времени.

Правовая система в современных условиях формируется как особая общественная система, правовые явления выводятся из политической организации общества. Правовая система предстает как самостоятельный и самодостаточный, предварительный и дополнительный, высоко значимый и эффективный фактор общественного развития наряду и во взаимодействии с другими факторами - духовно-культурными, социально-экономическими, государственно-политическими.

Ныне активизируется стремление в теории и на практике к систематизации, гармонизации и унификации многообразных правовых явлений. При этом, прежде всего, имеются в виду системные характеристики права- культурные и цивилизационные, субстанциональные и функциональные, общечеловеческие и формационные, социально-структурные (национальные, групповые, персоналистические, классовые, демографические и др.). В странах СНГ, в силу известных причин, повышен интерес к таким родовым правовым объединениям, как естественное и позитивное право, частное и публичное право, право и закон. К ним примыкают такие правовые объединения, как материальные и формальные (процессуальные) отрасли права и законодательства, гуманитарные (социальные) и коллизионные подсистемы права. Представляет немалый интерес институциональная систематизация.

Более или менее системное содержание имеют такие понятия, как правовая сфера, правовая жизнь, правовая структура общества, правовые явления и отношения, системы права и законодательства, правовой режим, режим правозаконности, судебно-правовая система, права человека; правовые феномены, факторы, условия, средства, механизмы и др.

Если право как таковое не вызывает сомнения в его огромной значимости для общественного функционирования и развития, то системность права, с точки зрения ее места и роли, выявлена в нашей литературе недостаточно и слабо учитывается в практике право - и законотворчества, в правоприменении.

Система права - один из главных системообразующих элементов правовой системы. Она имеет объективный характер, так как отражает реально существующую систему общественных отношений и не может строиться по субъективному усмотрению людей. Национальная правовая система, имеющая историко - культурные особенности, определяет такие же параметры национальной системы права. Система права выступает в качестве одного из важнейших факторов, определяющих построение и развитие системы законодательства.

Анализ не менее сложных взаимосвязей и взаимодействий правовой системы и системы законодательства, острых проблем современного законотворческого процесса, противоречий в соотношениях права и закона, новых явлений в отраслевом развитии законодательства и применении законов позволяет сделать вывод о значимости данных юридических категорий. Право - явление более объективное, ценностно - значимое, нравственное, справедливое, гуманное, устойчивое... Закон - образование более субъективное, искусственное; в нем может содержаться немало элементов отчуждения государства, политически конъюнктурного; нередко он предстает как символ противостояния государства и общества; он менее устойчив... Поэтому система законодательства должна соответствовать системе права и правовой системе, чтобы не утрачивать своего правового содержания. Немалый интерес представляет анализ новых законодательных явлений с точки зрения их места и роли в системах законодательства и права, а также в правовой системе. Это - законы, издаваемые в соответствии с Конституцией Республики Казахстан, Президентом, Правительством; указы, имеющие силу закона; нормативные постановления, отнесенные в разряд действующего права (п. 1 ст. 4 Конституции РК) и др.

Тщательный анализ соотношения, взаимосвязей и взаимодействий правовой системы с правовым государством и гражданским обществом закономерно приводит к выводу о том, что развитая правовая система является одним из главных признаков правового государства. Но, с другой стороны, само правовое государство является элементом правовой системы как большое правовое учреждение с собственной системой законодательных, судебных, правоприменяющих исполнительных и правоохранительных структур. В то же время государству как политической организации всегда в определенной степени присуще свойство отчуждения. Поэтому необходим приоритет права над властью, часто имеющей стремление к неправовым действиям.

Основные положения концепции правового государства включают в себя верховенство гражданского общества над государством, подчинение государства контролю гражданского общества, первенство права над политикой и законом, закона над административным актом. В идеале правовое государство - это неполитическое государство или политическая деятельность в рамках закона.

Правовое государство должно способствовать максимальному сближению частного и публичного права в единой правовой системе. Негативы государственности и публичного права могут быть сведены к минимуму в числе других факторов и при системном функционировании правовых механизмов и средств. Проникновение частных начал в сферу действия правовых отношений, охватываемых публичным правом, - одна из тенденций в современной правовой системе, порождаемой взаимодействием последней с гражданским обществом при их совместном формировании, функционировании и развитии. Это можно легко проследить на примере появления категорий административных договоров, содержащихся в ст.ст. 32, 33, 34, 35 уголовно - процессуального кодекса Республики Казахстан, предусматривающих преступления и дела частного и частного - публичного преследования и обвинения. По нашему мнению, такие тенденции будут усиливаться, хотя наблюдается и обратный процесс проникновения публичных начал в отрасли частного правового блока.

Правовая система в целом, являясь большим образованием культуры, сама имеет в своей структуре значительную обособленную составную - правовую культуру. В нее входят, прежде всего, духовные правовые явления - феномены правосознания, юридического мировоззрения, правовых ценностей, науки, образования и т.д. Духовность правовой культуры проявляется также в ее

гуманистическом содержании (особенно естественного права), наполнении права нравственными принципами справедливости, свободы и др.

Более «опредмеченное» понимание правовой культуры как бы объемлет культуру реальных правоотношений, искусство право - и законотворчества, степень гармоничного взаимодействия правовых учреждений, язык права, приемы и методы толкования права, правовой образ жизни и т.д.

Правовая система традиционного казахского общества и государства содержала в себе развитые подсистемы: государственно-политическую с разделением властей и системой гласности; эффективную судебную систему; систему правовой культуры с собственными духовными и материализованными ценностями; систему обычного (естественного) права, широко разветвленную и высококвалифицированную; систему гражданско-правовых отношений, позволяющую утверждать о функционировании своеобразного саморегулируемого и самоуправляемого гражданского общества.

Традиционная правовая система и правовая культура были совершенными и оптимальными не только в свое время в других условиях. В них много общечеловеческого, внеформационного. Этот непреходящий правовой потенциал должен стать одним из главных факторов правового возрождения в соответствующем сочетании с процессами правовой модернизации на основе современных достижений, мирового опыта, собственных возможностей. Высока и поныне значимость традиционных правовых ценностей для формирования и совершенствования современной правовой системы, однако, следует быть осторожными с использованием экономических и технологических западных стандартов, механическим копированием западных правовых постулатов и чисто цивилизационных культурнообезличенных ценностей.

Системное изучение правовых реформ государственно-политической системы, а также этих реформ в экономической и социальной сфере, и в области борьбы с преступностью, коррупцией и терроризмом свидетельствует о поступательной деятельности государственных органов в плане активизации борьбы с подобными негативными явлениями. Правовые процессы во всех этих сферах стремительны, динамичны, противоречивы, немало совершается ошибок, есть неудачи. Поэтому более развернутая работа в данном направлении ожидает нас впереди по мере развития системных отраслевых правовых исследований, системных обобщений, обширной правовой практики, а главное, по мере совершенствования самой правовой системы в соответствии с недавно принятой и утвержденной Президентом Республики Казахстан Н.А.Назарбаевым Концепцией правовой политики Республики Казахстан.

В Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года подчеркивается: «Эффективность реализации данной Концепции и соответственно стабильность национального права, действенность правового регулирования зависят от конструктивного взаимодействия всех ветвей государственной власти, качества принимаемых органами власти решений и ответственности должностных лиц. Комплексное развитие казахстанского законодательства и его эффективное применение в соответствии с установленными настоящей Концепцией основными направлениями правовой политики государства будут способствовать дальнейшему укреплению режима законности, соблюдению конституционных прав и свобод человека и гражданина, обеспечению устойчивого социально-экономического развития страны, укреплению казахстанской государственности». [4]

Как отметил Президент Республики Казахстан Н.А.Назарбаев в своем Послании народу Казахстана «Через кризис к обновлению и развитию»: «Кризисы приходят и уходят, а наши независимость, национальная идея, благополучие будущих поколений остаются незыблемыми на века. Впереди нас ждет очередной этап в нашей молодой истории. Это - двадцатилетие Независимости Казахстана. Во Вселенском масштабе двадцать лет - это, безусловно, очень маленький отрезок времени. Однако для нас этот период сравним с целой эпохой. Потому что Независимость - это воплощение в жизнь многовековых надежд и чаяний наших великих предков. Именно поэтому каждый год независимости имеет для нас особое значение, особый смысл». [5]

По мнению А.К.Черненко, «право становится таковым, лишь впитав в себя идеи подлинной справедливости. Закон становится правом, если он истинно справедлив ... Поэтому законность - это формальный принцип... Напротив, справедливость - это содержательный принцип (принцип деятельности), поскольку он определяет само содержание самой нормы». [6]

Некоторые российские ученые-правоведы сетуют на то, что «преобразования государства, права и других сфер общественной жизни настолько значительны, противоречивы и порой непредсказуемы для научного мышления, что юридическая наука, в том числе и общая теория государства и права, оказались неспособными оперативно и теоретически глубоко исследовать эти процессы». [7] Доктор юридических наук, профессор В.М.Сырых уверен, что «все острее ощущается потребность в знаниях

о том, каким требованиям должна удовлетворять общая теория права как система конкретных знаний и какими путями и способами можно достичь такого уровня знаний» . [8]

Безусловно, что правовая система не является застывшей сферой общества. Наоборот, она динамична, изменяется, гибко реагируя на происходящие общественные изменения. Научный анализ методологических аспектов права в качестве ведущего компонента правовой системы, скрупулезный анализ правовой системы, действующей казахстанской правовой системы с точки зрения аксиологии имеют огромное значение.

В современных условиях появляется действенная необходимость разработки нового направления общей теории права - правовой технологии как системы методов и способов формирования устойчивой правовой системы.

В заключение отметим, что современные исследования не могут дать высокого научного уровня без системного добротного объяснения отдельных понятий и категорий. В современный период, в условиях глобализации, качественные преобразования и реформы в казахстанской экономике, политике и социальной области наталкивают на проведение последовательных теоретико-методологических исследований и в юридической науке. В данной статье мы предприняли попытку показать один из путей достижения данной цели.

1. Черненко А.К. Теоретико-методологические проблемы формирования правовой системы общества. – Новосибирск: Сибирская издательская фирма Наука» РАН, 2004. – С.7.
2. Нерсесянц В.С. Сравнительное правоведение в системе юриспруденции // Государство и право. – 2001. – № 6. – С.6.
3. Нерсесянц В.С. Право и закон: Из истории правовых учений. – М.: Наука, 1983. – С.354.
4. Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года // Казахстанская правда. – 2009. – 27 августа.
5. Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана «Через кризис к обновлению и развитию». – Астана, 2009. – С.32.
6. Черненко А.К. Право как справедливость: ступени познания // Гуманитарные науки в Сибири. – 1998. – № 1. – С.93-97.
7. Черненко А.К. Теоретико-методологические аспекты формирования правовой системы общества /Автореф. на соиск. д.ю.н.. – М.: Российская академия правосудия, 2006. – С.3.
8. Сырых В.М. Логические основания общей теории права. – Т.1. –Элементный состав. – М.: Наука, 2000. – С.11.

In this article author examined the theoretical aspects of the forming of the national legal system of Kazakhstan. The great accent was made for the place and role of the category legal system in the categorical apparatus of the theory of law. The detailed analysis of the position of the famous scholars of the CIS's on this problem was done.

Бұл мақаланың алға қойған мақсаты Қазақстанның құқық жүйесінің қалыптасуының теориялық аспектілерін зерттеу. Осы міндетті іске асыруда автор құқық теориясы сәселелерін зерттеу барысында «құқықтық жүйе» категориясының орны мен маңызына зор көңіл бөлген. Сонымен қатар ТМД елдерінің көрнекті құқықтанушыларының осы мәселеге байланысты еңбектеріне талдау жасалған.

Б.Ж. Қуандықов

НОҒАЙЛЫ ДӘУІРІНДЕГІ БАТЫРЛАР ЖЫРЫНДАҒЫ ЕЛДІК, ЕРЛІК, МЕМЛЕКЕТТІК БІРЛІК САРЫНДАРЫ

Ноғайлы дәуірі Еуразиядағы кең далада ерекше роль атқарған көшпелі қоғамның саяси және құқықтың дамуында маңызды із қалдырған кезеңнің бірі болып табылады. Ноғайлы дәуіріндегі көшпелі қоғамының, қоғамдық ойының маңызды мұраларының бірі батырлар жыры екендігі белгілі. Батырлар жыры осы кезеңде айшықталып, негізін қалады десек артық айтқандық емес. Ежелгі дәуірлерден бері жырланып келе жатқан барлық түркі халықтарына ортақ батырлар жырының дәстүрі осы кезеңде айшықталды. Қазақ әдебиетінің энциклопедиялық анықтамалығында бұл туралы былай делінген: “Ноғайлы аталып, кейін бір-бірінен бөлініп кеткен түркі тайпаларының көпшілігі өздерінің ноғайлы кезінде жырлаған шығармаларын мүлде ұмытқан, не оның ұзын-ырғасын, үзінді жұрнақтарын ғана сақтаған. Ал қазақ атанған ноғайлылықтар сол кездегі мол мұраға ие болып, көпшілігін жоғалтпай сақтап қалған. Сөйтіп, бұрын ноғайлы әдебиеті делініп келген туындылардың көпшілігі қазақ әдебиетінің қорына қосылып, оның төл әдебиеті боп кеткен. Мысалы, “Ер Төстік”, “Жиренше шешен”, “Алдар көсе” т.б. ертегі аңыздар. “Алпамыс”, “Қобыланды батыр”, “Қамбар батыр”, “Ер Тарғын”, “Ер Қосай”, “Ер Сайын”, “Едіге”, “Қырымның қырық батыры”, “Ер Жабай”, “Ер Шора”, “Орақ-Мамай” т.б. эпостық жырлар-сол ноғайлы заманының мұралары. Аталған жырлардың негізгі кейіпкерлері-ноғайлыдан шыққан адамдар. Әрбір жыр өз қаһармандарын ноғайлы батыры, не ноғайлының атақты адамдары деп танытады. Мәселен, “Қамбар батыр” дастанында Қамбардың тегі туралы “Қазақ емес, сарт емес, Қамбардың түбі-ноғайлы...” делінген. Осы жырдағы Назым сұлудың әкесі Әзімбай-он екі баулы өзбектен дей келіп, оның елін де ноғайлы еді дейді.