**Министерство Высшего и Среднего специального Образования Республики Узбекистан**

**Ташкентский Финансовый Институт**

**Кафедра: «Банковское дело»**

**Самостоятельная работа**

**на тему:**

**«Функции науки банковского права»**

**Выполнила: ст-ка 4 курса,**

**Принял:**

Ташкент 2008 г.

**Введение**

В науке понятие «функция» употребляется в самых различных значениях. В математике под функцией понимается зависимая переменная величина, т. е. величина, изменяющаяся по мере изменения другой величины, называемой аргументом. В биологии - это специфическая деятельность органа и организма (функция руки, щитовидной железы и т. п.). В других науках функция понимается как направление действия какой-либо системы (кибернетика).

В юридической науке термин «функция» употребляется для характеристики социальной роли государства и права.

Таким образом, термин «функция» многозначен. Он приемлем для характеристики любых динамических структур, что обусловлено спецификой познавательных задач тех наук, в которых используется этот термин (математика, биология, социология, юриспруденция). Но, так или иначе, в большинстве случаев с функцией связывается направленное избирательное воздействие системы (структуры, целого) на определенные стороны внешней среды.

Актуальность этой темы обуславливается тем, что всегда важно понимать характеристику предмета, его назначение и суть. С помощью выяснения функций банковского права, можно выяснить социальное назначение банковского права.

Что же обозначает термин «функция» применительно к банковскому праву? Что такое функция банковского права, и какие функции банковского права выделяют? На эти и на ряд других вопросов я отвечу в своей самостоятельной работе: Функции науки банковского права.

Целью данной работы является раскрытие современных взглядов на функции банковского права.

**Сущность науки банковского права и его функции**

Банковское право - это новая отрасль в системе права. Банковское право регулирует общественные отношения, которые затрагивают жизненно важные интересы людей. Без всякого преувеличения можно сказать: от того, насколько правильно организованы банковская система и банковская деятельность, зависят все или почти все экономические успехи и неудачи в развитии общества. Статистика выданных и отозванных банковских лицензий, а также несложные арифметические расчеты с показателями опубликованной банковской отчетности легко убеждают нас в том, что существует проблема стабильного и надежного функционирования банков в условиях переходной экономики. Поэтому банковское право приобретает повышенную актуальность.

**Наука банковского права** призвана изучать закономерности правового регулирования в сфере банковской деятельности и вырабатывать рекомендации по совершенствованию банковского права и практики его применения.Однако эта функция науки все еще остается недостаточно эффективной, поскольку, по историческим меркам, банковская система Узбекистана появилась относительно недавно. Поэтому нет ничего удивительного в том, что и наука о банковском праве еще только складывается. Ее общее развитие началось на основе методологии гражданского права и в рамках этой науки.

Схема 1

**Наука банковского права**

Это система категорий,

выводов и суждений о правовых и

экономико-правовых явлениях

составляющих ее предмет.

Представляет собой определенную

совокупность знаний о содержании,

роли и значении банковского права

как составной части права.

Пока еще не определен и сам предмет науки банковского права в системе правоведения. Характерно, что и многие смежные с банковским правом науки еще не разделили свой общий объект исследования - банковскую деятельность: не выделили свой предмет в этом объекте или недостаточно четко его определили. В первую очередь это касается таких наук, как банковское дело и наука финансового права.

Между центральным банком и кредитными организациями складывается система отношений по поводу организации использования денег, валюты и ценных бумаг. Это отношения между субъектами, которые осуществляют банковскую деятельность. И банковская система, и банковская деятельность затрагивают существенные интересы общества, поэтому они регулируются публичным правом - в частности, банковским правом.

**Наука банковского права** — это система категорий, выводов и суждений о правовых и экономико-правовых явлениях, составляющих ее предмет, и представляет собой определенную совокупность знаний, теоретических положений и выводов о содержании, роли и значении, а также развитии банковского права как составной части права.

Наука банковского права изучает:

• принципы банковского права;

• нормы банковского права и их развитие;

• пути совершенствования банковского законодательства;

• общественные отношения, складывающиеся в процессе функционирования и развития банковской системы России;

• общественные отношения, формирующиеся в процессе банковской деятельности, а также по защите прав и законных интересов участников банковских правоотношений и пользователей банковских услуг, а так же многое другое.

Наука банковского права исследует закономерности и тенденции развития банковского права, как составной части российского права.

Таким образом, наука банковского права — это выстроенная в определенную систему, постоянно развивающаяся информационная база знаний в данной области права, которые излагаются и материализуется в научных статьях, монографиях, справочных и энциклопедических изданиях, учебных пособиях и учебниках по банковскому праву.

Сущность банковского права заключается в том, что оно регулирует и защищает банковские отношения. Эти отношения возникают, изменяются и прекращаются в связи с осуществлением банковской деятельности.

Сущность банковского права проявляется в функциях.

**Схема 2**

**Функции банковского права**

Существуют различные классификации функций банковского права.

**Схема 3**

**Классификация 1**

Функции банковского права

**Охранительная**

**Регулятивная**

***Регулятивная***

***статическая***

***Регулятивная***

***динамическая***

**Регулятивная и охранительная функции** - это имманентные праву функции. Это те функции, которые как раз и характеризуют право как специфическое качественно самостоятельное образование. Их можно рассматривать в качестве основных направлений воздействия права на общественные отношения.

В системе функций права главенствующее, определяющее место занимает регулятивная функция. Выражается ли право в форме нормативных или правоприменительных актов, осуществляется в общих, или конкретных правоотношениях, устанавливает ли правовой статус, правосубъектность граждан, определяет ли компетенцию государственных органов и юридических лиц - во всех этих формах проявляется его основное социальное назначение - регулировать общественные отношения.

Особенности этой функции заключаются, прежде всего, в установлении позитивных правил поведения, в организации общественных отношений, в координации социальных взаимосвязей.

В рамках регулятивной функции выделяют две подфункции: регулятивную статическую и регулятивную динамическую.

***Регулятивная******статическая*** функция выражается в воздействии банковского права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах. В этом состоит одна из задач (назначений) правового регулирования. Право, прежде всего, юридически закрепляет, возводит в разряд четко урегулированные те общественные отношения, которые представляют собой основу нормального, стабильного функционирования банковской системы, соответствуют интересам его большинства или силам, стоящим у власти.

Статическая функция отчетливо выражена и в ряде других институтов (в том числе в институтах политических прав и обязанностей граждан, избирательном, авторском и изобретательском нраве).

***Регулятивная динамическая*** функция выражается в воздействии банковского права на общественные отношения путем оформления их движения (динамики). Она воплощена, например, в институтах права, опосредующих процессы в экономике и других сферах общественной жизни.

Характеристика регулятивной функции права предполагает выяснение важнейших путей ее осуществления, поскольку любой из них играет существенную роль во всем процессе, осуществляемом правовой системой.

Наиболее характерными путями (элементами) осуществления регулятивной функции права являются:

- определение посредством норм права праводееспособности (правосубъектности) граждан;

1. закрепление и изменение правового статуса граждан;
2. определение компетенции государственных органов, в том числе и компетенции (полномочий) должностных лиц;
3. установление правового статуса юридических лиц;
4. определение (предусмотрение) юридических фактов, направлено на возникновение, изменение и прекращение правоотношений;
5. установление конкретной правовой связи между субъектами права (регулятивные правоотношения);

- определение оптимального типа правового регулирования общедозволительного, (разрешительного) применительно к конкретным общественным отношениям.

С учетом сказанного регулятивную функцию банковского права можно определить как обусловленное его социальным назначением направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права.

Следует подчеркнуть и важность другой собственно-юридической функции права - охранительной.

Необходимость в охране общественных отношений существовала, и всегда будет существовать. Право, как известно, существовало не всегда, но с того момента, как оно появляется, оно становится одним из важнейших средств охраны общественных отношений. Данное проявление правового воздействия представляет собой охранительную функцию.

**Охранительная функция права** - это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых, наиболее важных кредитно-экономических, общественных отношений, вытеснение явлений, чуждых данному обществу.

Из предложенного определения вытекает, что право охраняет как общепризнанные, фундаментальные общественные отношения, так и нацелено на вытеснение чуждых конкретному обществу отношений.

Искоренение нежелательных явлений из функционирующей банковской системы это уже вторичный результат действия права, которое первоначально выступает как средство охраны тех отношений, которые в такой охране нуждаются. А охраняя эти отношения, право пресекает, запрещает, карает действия, нарушающие условия нормального развития, противоречащие интересам общества, государства и граждан и тем самым вытесняет их.

Не следует понимать охранительную функцию и так, будто она проявляется лишь тогда, когда совершается правонарушение.

Основное назначение данной функции заключается, прежде всего, в превентивной охране общественных отношений, предотвращении нарушений норм банковского права. Эффективность охранительной функции тем выше, чем больше субъектов права подчинились предписанию норм банковского права, выполнили требование запрета. Сам факт установления запрета или санкции оказывает серьезное влияние на некоторых лиц, побуждает их воздерживаться от совершения наказуемого поступка. А это означает, что достигается одна из целей воздействия права - охраняется определенное общественное отношение.

Охранительную функцию не следует противопоставлять регулятивной в том смысле, что одна из них - это негативная (поскольку включает в себя запреты, санкции, ответственность), а вторая позитивная, так как направлена на координацию положительной деятельности субъектов права. Обе эти функции, но каждая по своему, выполняют важную задачу закрепления и охраны прав личности, содействия развитию и укреплению общественных отношений. Специфика охранительной функции состоит в следующем:

Во-первых, она характеризует право как особый способ воздействия на поведение людей, выражающийся во влиянии на их волю угрозой санкции, установлением запретов и реализацией юридической ответственности.

Во-вторых, она служит информатором для субъектов общественных отношений о том, какие социальные ценности взяты под охрану посредством правовых предписаний.

В-третьих, она является показателем политического и культурного уровня общества, гуманных начал, содержащихся в банковском праве.

Способ охраны очень часто зависит от гражданской развитости общества, от его политической сущности.

Существует также и другая классификация функций банковского права.

**Схема 4**

**Классификация 2**

Функции

**Общетеоретическая**

**Аналитическая**

**Критическая**

**Конструктивная**

**Воспитательная**

Наука банковского права, также как и наука финансового права в целом, выполняет следующие функции:

**• общетеоретическую;**

**• аналитическую;**

**• конструктивную;**

**• критическую;**

**• воспитательную.**

**1**. **Общетеоретическая функция** состоит в том, что нормы законодательства, на которых базируется банковское право, являются основой для функционирования всей банковской системы.

**2. Аналитическая функция** состоит в комментировании, классификации финансово-правовых норм, в приведении всех этих норм в стройную и понятную систему.

***Аналитическая функция*** заключается в исследовании действующего банковского законодательства, в его систематическом изложении и истолковании. Функция эта состоит прежде всего в выяснении смысла закона, тщательном изучении его содержания. Но это не все. Дело в том, что намерения законодателя, те цели, которые он преследовал при принятии закона, и реальные последствия применения этого закона на практике очень часто не совпадают. И задача правоведения, в том числе теории банковского права, состоит в том, чтобы изучить практику применения закона, эффективность его влияния на кредитные отношения, иными словами, выявить, реализована цель законодателя или нет. Достигается это главным образом с помощью различных исследований, выявляющих фактическое положение дел, реальную значимость закона. Осуществление аналитической функции приводит к выяснению как достоинств, так и недостатков законодательства. Именно в этой функции сочетаются позитивные и критические начала.

***Аналитическая функция*** состоит в выявлении содержания действующего банковского законодательства. Вследствие этого издание нового или изменение действующего закона соответственно активизирует аналитическую функцию науки банковское право, так как любое законодательное новшество требует аналитической оценки, определения места, которое извлеченные таким путем выводы должны занять в уже сложившейся системе освещения конкретно-нормативного материала и согласования с ними ранее сформулированных теоретических положений.

По самой своей сущности аналитическая функция не может играть в отношении закона никакой другой, кроме чисто познавательной роли. Но этим как раз и определяется ее значение. Как ни относится к тому или иному действующему закону, какие бы недостатки в нем ни обнаруживались и какие бы способы их устранения ни предлагались, пока закон не изменен, нужно знать его действительное содержание и практически применять в том именно виде, в каком его смысл определен законодателем. Ввиду невыполнимости этого требования без изучения самого закона аналитическая функция важна как одна из существенных предпосылок последовательного проведения в жизнь начал социалистической законности. Она составляет также необходимое условие юридического образования в самом широком его понимании - начиная от обучения студентов, повышения квалификации практических работников и кончая пропагандой правовых знаний среди населения.

**3. Конструктивная функция** способствует образованию новых финансово-правовых норм и институтов. ***Конструктивная функция*** служит продолжением аналитической. На основании результатов анализа правоведение, в том числе и теория банковского права, обосновывает предложения по развитию и совершенствованию законодательства. Появляются новые правовые идеи, которые могут и должны быть учтены законодательством. Именно могут и должны быть учтены. Но, к сожалению, далеко не всегда учитываются. Это зависит от многих обстоятельств: насколько веско обоснованы предложения науки, встречают ли они серьезные возражения, готов ли законодатель к их восприятию. Наконец, это зависит от уровня правовой культуры законодателя и общества в целом.

Таким образом, осуществление теорией банковского права аналитической и конструктивной функций затрагивает все три элемента права: и идеи, и нормы, и регулируемые нормами отношения.

**4. Критическая функция** заключается в выявлении дефектов и недочетов в действующем банковском законодательстве, фиксации несоответствия правовой нормы требованиям жизни.

***Критическая функция*** направлена на установление недостатков в действующем законодательстве, выражаются ли они в пробелах закона, неправильных или устаревших решениях, погрешностях логического, системного или даже языкового порядка. При этом различаются первоначальные недостатки, вызванные несоответствием закона требованиям жизни уже на момент его издания, и последующие недостатки, обусловленные старением закона.

Первоначальные недостатки не всегда получают одинаковую теоретическую оценку. Например, принцип субъективного отсчета начального момента течения исковой давности, принятый в действующем законодательстве, оценивается положительно одними и отрицательно другими учеными. В таких и других подобных случаях, когда дискуссия ведется по поводу выбора одной из двух или нескольких абстрактно мыслимых юридических конструкций, критическое исследование может завершиться выводом в пользу не изменения закона, а наоборот, оставления его в неприкосновенном виде. Но когда первоначальные недостатки вызываются иными причинами (недосмотром, недостаточной изученностью вопроса и др.) или когда образуются последующие недостатки, критика закона рано или поздно должна повлечь за собой соответствующую реакцию со стороны законодательных органов.

Тем самым критическая функция, осуществляемая, лишь поскольку она опирается на функцию аналитическую, сама выступает в качестве предпосылки для созидательной функции, выполняемой советской гражданско-правовой наукой.

**5. Воспитательная функция.** Эта функция — не основная, не собственно юридическая. Действуя в неразрывной связи с моралью и другими формами общественного сознания, она выражает общесоциальную, так называемую идеологическую часть воздействия банковского права на поведение людей. ***Воспитательная функция*** банковского права охватывает своим содержанием остальную, выходящую за пределы правового регулирования часть воздействия права, осуществляемого не специально юридическими, а общесоциальными, присущими всем надстроечным элементам приемами и средствами (правовое воспитание, правосознание, правовая культура, общие нравственные принципы права, не получившие еще закрепления в нормах позитивного права, профилактика правонарушений и т. д.). Вместе с тем воспитательная функция — одна из общих функций права, относящаяся к банковскому праву как надстроечному явлению в целом, постоянно соприкасающаяся и взаимодействующая с разными направлениями и сторонами его действия.

Обращает на себя внимание, что конкретное содержание рассматри­ваемой функции составляет именно правовое воспитание, которое склады­вается под непосредственным влиянием специфики банковского права, в органической связи с содержанием его основных регулятивных функций. Соответственно, ***воспитательная функция*** права обращена на формирование правосознания и правовой культуры граждан, воспитание их в духе уважения к праву, закону, нетерпимости к преступлениям и иным правонарушениям. Тем самым воспитательная функция активно способствует повышению авторитета права и закона, обеспечению незыблемости прав и свобод граждан, преодолению противоречий и сближению права и морали, укреплению законности и правопорядка, формированию правового государства. Поэтому хотя воспи­тательная функция не является основной функцией банковского права, ей принадлежит существенная, важная роль в системе функций банковского права, в общем механизме правового воздействия.

В отношении понятия функции банковского права ученые проявляют редкое единодушие: взгляды разнятся лишь в части, касающейся некоторых компонентов этого понятия и их сочетания в базовом определении функции банковского права. Иногда "вспыхивают" дискуссии о соотношении функций банковского права с иными правовыми категориями, к примеру, задачами банковского права. Подобная научная полемика не нарушает общей точки зрения на функции банковского права - даже крайние воззрения на ту или иную частную проблему функций укладываются в рамки фундаментальных положений самой концепции. Собственно, функция банковского права - это реализация его социального назначения.

Функция права в ее классическом понимании представляет собой единство двух моментов:

а) роли (назначения) права в обществе;

б) основных направлений его воздействия на общественные отношения.

Ряд ученых под функциями права понимают прежде всего направления правового воздействия на общественные отношения.

Выделяют три формы реализации функций права: информационную, ориентационную и правовое регулирование.

*Информационная форма* реализации функций права состоит в том, чтобы сообщить адресатам требования государства, относящиеся к поведению людей, иначе говоря, довести до их сведения, какие имеются в обществе, одобряются или допускаются государством возможности, объекты, средства и методы достижения общественно полезных целей и, напротив, какие противоречат интересам общества, государства и граждан.

Источники, из которых граждане получают информацию о содержании норм права, могут быть самыми различными: официальные источники, средства массовой информации, юрисконсульты, адвокаты, другие лица юридической профессии, это могут быть руководители различных уровней, друзья, знакомые, родственники, популярная юридическая литература и ряд других.

Правовая информированность имеет огромное значение, однако на сегодняшний день ее уровень значительно отстает от потребностей общественного развития и нуждается в существенном повышении. Особое значение это обстоятельство имеет в периоды интенсивного обновления законодательства. Поэтому граждане объективно нуждаются в получении правовой информации о действующем законодательстве, об изменениях, дополнениях, исключениях, вносимых в него, о новых законах и т.д. Не случайно на повестку дня была поставлена задача, организовать юридический всеобуч как единую общегосударственную программу, охватывающую все слои населения, все кадры в центре и на местах.

Следующей, не менее значимой, формой реализации функций права является *ориентационное воздействие*. Дело в том, что важны не только знания норм права, но и выработка у граждан позитивных правовых установок, которые образуют правовую ориентацию, являющуюся следствием ориентационного правового воздействия.

Сущность правовой установки в правовой сфере можно определить как предрасположенность личности к восприятию норм права, его оценки, готовностью к совершению действия, имеющего юридическое значение, или же как вероятность того или иного варианта поведения (деятельности) в сфере правового регулирования.

Ориентационное правовое воздействие складывается из совокупности правовых установок и представляет собой двуединый процесс: формирование установок - с одной стороны, и их влияние на правовое поведение граждан - с другой.

Центральное место в системе правового воздействия занимает *правовое регулирование*[[1]](#footnote-1). Оно осуществляется при помощи особой системы правовых средств, которые образуют в совокупности механизм правового регулирования.

Эффективность реализации функций права в рамках этой формы зависит от выяснения следующих принципиальных положений:

- условий эффективности регулирования;

1. процесса правового регулирования;
2. социальных результатов регулирования.

Условия эффективности правового регулирования подразделяются на объективные и субъективные. Объективными условиями являются: социально-экономическое состояние, система хозяйства, формы собственности и т. п. К субъективным - относятся: научная обоснованность необходимости регулирования, выбор оптимального варианта регулирования, своевременность правотворчества, совершенствование действующего законодательства, обеспечение стабильности правового регулирования, ясность, четкость правовых предписаний, активность правоприменительных органов в деле воплощения в жизнь правовых предписаний и ряд других.

1. Марченко М.Н. Проблемы теории государства и права. Учебник. – М.: Проспект, 2001. – 681 стр. [↑](#footnote-ref-1)