**Содержание**

1. Понятие "Применение права"

2. Упражнения:

№1 *Используя знания признаков права и определения понятия реализации права, сформулируйте отличия реализации права от осуществления намерений, проектов, программ и т.д.*

*№2. Какое решение примет должностное лицо, исследующее обстоятельства дела, если окажется, что:*

а) среди обстоятельств нет юридических фактов;

б) юридический состав неполон;

в) отсутствуют доказательства, подтверждающий необходимый для полноты состава юридический факт.

*№3. Определите, какие из ниже перечисленных актов относятся к нормативно-правовым, а какие к правоприменительным:*

а) конституция;

б) постановление президента;

в) приговор суда;

г) приказ по институту.

*№4. Приведите примеры правоприменительных актов:*

1) органов государственной власти;

2) органов государственного управления;

3) контрольно-надзорных органов;

4) судебных органов;

5) органов местного самоуправления.

Источники и литература

**Применение права**

"Применение права" — это особая форма реализации права. В форме применения права государство еще раз (*после издания нормативно-правового акта*) властно подключается к процессу правового регулирования.

Правоприменение требуется в тех случаях, когда юридическая норма не может быть реализована без властного содействия органов государства. К таким случаям можно отнести следующие:

а) когда необходимо официально установить юридически значимые обстоятельства (*признание гражданина в судебном порядке умершим или безвестно отсутствующим*);

б) когда диспозиция нормы вообще не реализуется без индивидуального государственно-властного веления (*право на пенсию*);

в) когда речь идет о реализации санкции. Признаки правоприменения:

1) особый субъект — специально уполномоченный государственный орган (*должностное лицо*). В порядке исключения это может быть общественный орган (*например, по уполномочию государства профсоюзы применяют некоторые нормы трудового законодательства*).

2) имеет государственно-властный характер;

3) является деятельностью по вынесению индивидуально-конкретных предписаний;

4) выступает формой управленческой деятельности государства;

5) осуществляется в определенных процедурных формах: порядок применения права регламентирован специальными (*процедурными*) юридическими нормами. В системе права имеются целые процедурные отрасли — гражданское процессуальное право и уголовно-процессуальное право;

6) представляет собой сложный, стадийный процесс;

7) имеет творческий характер;

8) результаты правоприменения оформляются индивидуальным юридическим актом — актом применения права.

С учетом отмеченных признаков правоприменение можно определить, как государственно-властную деятельность, осуществляемую компетентными субъектами в определенных процедурных формах и направленную на содействие в реализации юридических норм путем вынесения индивидуально-конкретных решений.

Применение права, как определенный процесс, распадается на ряд стадий. Вообще стадия — это отрезок какого-либо процесса, имеющий свою, промежуточную задачу, и в силу этого приобретающий относительную самостоятельность и завершенность.

В качестве основных можно выделить три стадии:

1) установление фактических обстоятельств дела;

2) формирование юридической основы дела;

3) решение дела.

В качестве дополнительной стадии может выступить государственно-принудительная реализация правоприменительного акта.

Первые две стадии имеют подготовительный характер и разделение их достаточно условное. В реальной жизни они протекают практически параллельно, и правоприменителю приходится обращаться то к фактической стороне дела, то к юридической, постепенно формируя и ту и другую. В гражданском процессуальном и уголовно-процессуальном кодексах как раз такие "реальные" стадии и указаны.

Стадия формирования фактической основы протекает как процесс доказывания наличия или отсутствия юридически значимых обстоятельств (*составляющих предмет доказывания*) с помощью фактов-доказательств. Поэтому все, с чем имеет дело теория доказательств, прямо относится к этой стадии правоприменения.

Вторая стадия (*формирование юридической основы дела*) включает в себя следующие правоприменительные действия:

а) выбор юридической нормы, подлежащей применению;

6) проверка подлинности нормы и ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц (*"высшая" критика*);

в) проверка правильности текста нормативно-правового акта (*"низшая" критика*);
г) уяснение содержания нормы права (*путем толкования*).

Третья стадия (*решение юридического дела*) представляет собой не одномоментный акт, а тоже определенный процесс, который может быть рассмотрен и как формально-логический, и как творческий, и как государственно-властный.

По результатам правоприменения выносится акт применения права -официальный акт-документ компетентного органа, содержащий индивидуальное государственно-властное веление по применению права.

Все правовые акты можно поделить на две большие группы — нормативные и индивидуальные. От других индивидуальных актов (*например, сделок в гражданском праве*) правоприменительный акт отличает государственно-властный характер.

Акты применения права имеют общие черты с нормативно-правовыми актами:

а) представляют собой письменные акты-документы;

б) исходят от государства;

в) обладают юридической силой (*порождают правовые последствия, защищаются государством*).

В то же время они существенно различаются: если нормативно-правовые акты содержат государственно-властные предписания общего характера, то содержанием правоприменительных актов являются индивидуальные (*конкретизированные и по субъектам, и по их правам и обязанностям*) властные предписания.

Правоприменение бывает двух видов — позитивное и юрисдикционное.

Позитивное правоприменение — это то, которое осуществляется не по поводу правонарушения, а как обязательное условие нормальной реализации некоторых регулятивных норм. В порядке позитивного правоприменения происходит, например, назначение пенсии, обмен жилых помещений, выделение земельного участка. По-другому можно сказать, что позитивное применение — это применение диспозиций правовых норм.

Юрисдикционное правоприменение — это применение санкций (*то есть охранительных норм*) в случае нарушения диспозиций (*регулятивных норм*).

Таким, образом, позитивное применение имеет место всегда, но не для всех норм, а юрисдикционное может коснуться любой юридической нормы, но лишь в случае ее нарушения.

**Упражнения:**

*№1. Используя знания признаков права и определения понятия реализации права, сформулируйте отличия реализации права от осуществления намерений, проектов, программ и т.д.*

*Ответ:*

В зависимости от правопонимания представления об основных признаках права сильно отличаются, однако, практически все теории признают следующие *признаки права*:

- Нормативность;

- Общеобязательность;

- Обеспеченность государством;

- Является регулятором общественных отношений;

- Формальная определенность - нормы права выражены в официальной форме (нормативно правовые акты государства - законы, прецеденты, решения судов);

- Неперсонифицированность и неоднократность действия нормы. Юридические нормы рассчитаны на неограниченное количество случаев применения. Не имеют конкретного адресата, обращены ко всем (кроме преступлений, когда личность становится адресатом);

- Справедливость содержания юридических норм. Выражает общую волю граждан.

- Системность. Право - это внутренне согласованный, упорядоченный организм.

*Реализация права* — это осуществление юридически закрепленных и гарантированных государством возможностей, проведение их в жизнь в деятельности людей и их организаций.

Вместе с тем реализация права имеет еще один смысловой оттенок: право в отличие от иных возможностей (планов, программ, намерений и тому подобное) характеризуется повышенной способностью к реализации, обеспечено гарантиями.

Итак, реализация правовой нормы проходит в два этапа:

1) возникновение правоотношения, когда между субъектами права устанавливается правовая связь (появляются субъективные права и юридические обязанности);

2) поведение участников правоотношения, направленное на претворение соответствующих прав и обязанностей в жизнь.

Второй этап процесса реализации правовой нормы выступает одновременно и как закономерный его результат, поскольку то, что предписано нормой права, исполнено, тот вариант поведения, на который она была рассчитана, имел место.

*Намерение* — сознательное стремление завершить действие в соответствии с намеченной программой, направленной на достижение предполагаемого результата. Намерение — особое функциональное образование психики, возникающее в итоге акта целеполагания и предполагающее выбор соответствующих средств, с помощью которых человек собирается достичь поставленной цели. В условиях ожидания осуществления сложных, длительных, непривычных или трудных действий Намерение выступает как момент внутренней подготовки к их исполнению

Таким образом, **отличия реализации права от осуществления намерений, проектов, программ и так далее** сводятся к тому, что реализация права в отличие от осуществления намерений характеризуется повышенной способностью к реализации, обеспечено гарантиями. А осуществление намерений, в свою очередь - это процесс реализации тех возможностей, которые предоставляются законом или договором обладателю субъективного права.

***№2.*** *Какое решение примет должностное лицо, исследующее обстоятельства дела, если окажется, что:*

а) среди обстоятельств нет юридических фактов;

б) юридический состав неполон;

в) отсутствуют доказательства, подтверждающий необходимый для полноты состава юридический факт.

*Ответ:*

**а) среди обстоятельств нет юридических фактов**

Юридическим фактом называется такое жизненное обстоятельство, с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

В данном случае, если среди обстоятельств нет юридических фактов дело, либо приостанавливается до появления юридических фактов, либо, если факты не предоставляются, дело прекращается.

**б) юридический состав неполон**

Неполнота и недоказанность обязательного элемента состава, исключают наличие состава и влекут прекращение возбужденного дела либо вынесение оправдательного приговора. И здесь уже не имеет значения, какой из элементов не наступил – главный или "иной", юридические последствия все равно не возникнут.

Выполнив свою временную миссию, промежуточные юридические составы далее не учитываются и "поглощаются", уступая место завершенным (полным) юридическим составам, порождающим итоговые юридические последствия.

Если при рассмотрении дела юридический состав оказывается неполон, то дело приостанавливается до возникновения нового юридического факта. При невозможности возникновения нового юридического факта, дело закрывается.

**в) отсутствуют доказательства, подтверждающий необходимый для полноты состава юридический факт**

При исследовании обстоятельств дела и обнаружении отсутствия доказательств, дело приостанавливается до изыскания доказательств, либо при невозможности их изыскания, дело закрывается.

***№3.*** *Определите, какие из ниже перечисленных актов относятся к нормативно-правовым, а какие к правоприменительным:*

а) конституция;

б) постановление президента;

в) приговор суда;

г) приказ по институту.

*Ответ:*

**Нормативный правовой акт** — письменный официальный документ, принятый (изданный) в определенной форме правотворческим органом в пределах его компетенции и направленный на установление, изменение или отмену правовых норм. В РФ и субъектах РФ. Нормативно-правовые акты издаются в форме конституций, уставов, федеральных конституционных законов, законов, кодексов, указов президентов, постановлений правительств, распоряжений глав региональных администраций (губернаторов) и других. Согласно Правилам подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г., федеральными органами исполнительной власти нормативно-правового акта издаются в виде постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкций и положений. Издание нормативно-правового акта в виде писем и телеграмм не допускается. Нормативно правовой акт является основным источником права в РФ и других странах романо-германской системы. Права нормативно-правового акта должны образовывать стройную систему, основанную на их юридической силе.

*К нормативно-правовому акту относится: конституция.*

**Правоприменительный акт**

Итогом правоприменительной деятельности выступают **акты применения** права. Они фиксируют основные выводы, полученные на других стадиях правоприменения.

Акты применения как государственно-властные веления обеспечивают действие закона. Его претворение в жизнь. Они представляют собой необходимый и важнейший элемент правовой системы государства.

Акт применения является одним из видов правовых актов, который характеризуется определенными специфическими чертами. Во-первых, акт применения исходит от компетентных органов, поэтому и сам носит государственно-властный характер, охраняется им и обеспечивается государством в его реализации. Во-вторых, он носит конкретно-индивидуальный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто при данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязанностями и какими и так далее. В-третьих, акт применения права имеет определенную установленную законом форму.

*К правоприменительным актам относятся: приговор суда, приказ по институту, постановление президента.*

***№4.*** *Приведите примеры правоприменительных актов:*

1) органов государственной власти;

2) органов государственного управления;

3) контрольно-надзорных органов;

4) судебных органов;

5) органов местного самоуправления.

*Ответ:*

**1. Правоприменительный акт органов государственной власти.**

Акты органов государственного управления наделены высшей юридической силой, по сравнению с другими правовыми актами. Закон - наиболее распространенная форма подобных актов. Акты органов государственной власти, как правило, нормативно - правовые акты. Но в определенных случаях они могут носить индивидуальный характер. Пример: постановление о назначении на должность либо освобождении от должности Генерального прокурора Российской Федерации.

**2. Правоприменительный акт органов государственного управления.**

Форма и результат правотворческой деятельности исполнительно - распорядительных органов (органов управления). По отношению к актам органов власти являются подзаконными, а значит правоприменительным. К ним относятся постановления и распоряжения правительства, приказы и инструкции министерств, государственных комитетов и аналогичных российских ведомств, решения и распоряжения исполнительно - распорядительных органов субъектов Российской Федерации, акты органов местного самоуправления. Пример: Приказ об увольнении конкретного лица

**3.** **Правоприменительный акт контрольно-надзорных органов.**

Пример: положение санитарной инспекции о наложении штрафа.

**4. Правоприменительные акты судебного толкования.**

Акты судебного правоприменительного толкования обладают различными юридическими свойствами и практическим значением. Анализ действующего законодательства и судебной практики позволяет выделить наиболее важные из них:

*Приговор –* это решение, вынесенное судом в заседании по вопросу о виновности или невиновности подсудимого и о применении или неприменении к нему наказания. Он является основным правоприменительным актом суда первой инстанции и разрешает по существу уголовное дело. Его вынесение аргументируется актами казуального правоприменительного толкования, имеющими письменную форму и обязательное значение для всех участников процесса.

*Решение -* это постановление суда или арбитражного суда первой инстанции, которым разрешается по существу гражданское или арбитражное дело. Сопровождающие его принятие и присутствующие в нем акты казуального правоприменительного толкования обладают государственной обязательностью и выражены в письменной форме. Они отличаются единой ("развернутой") внутренней формой. В заседаниях Конституционного Суда РФ принимаются также решения по вопросам организации его деятельности (ст. 71 ФКЗ "О Конституционном Суде РФ").

*Определение -* это разновидность судебных актов, в которой концентрируется вся многообразная и сложная организационно-техническая, информационно-справочная и собственно юридическая деятельность органов правосудия.

Необходимо отметить, что определения могут выступать в качестве как основных, так и вспомогательных правоприменительных актов (подготавливать издание основного акта либо обеспечивать его исполнение), выноситься как в виде отдельного акта, так и без оформления в виде отдельного акта (объявляться устно и заноситься в протокол судебного заседания). В каждом из перечисленных видов судебных определений присутствует правовая аргументация казуального характера, имеющая письменную или устную форму, и обязательное значение для всех участников процесса.

*Постановление -* это разновидность судебных актов, также отличающаяся высокой степенью практической значимости. Юридические свойства и содержание судебных постановлений имеют во многом сходные с определениями судов черты. Связанные с их принятием акты правоприменительного толкования могут иметь как общее (Постановление Конституционного Суда РФ), так и казуальное значение (Постановление Президиума краевого суда), выражаются как в устной (единолично вынесенное постановление судьи по вопросам, требующим разрешения в ходе судебного разбирательства уголовного дела), так и в письменной форме (постановление судьи по делу об административном правонарушении), но всегда обладают государственной обязательностью.

*Разъяснение* процессуальных прав, обязанностей и ответственности участникам судопроизводства является специфическим видом актов устного правоприменительного толкования, имеющим обязательное значение и отличающимся казуальным действием. Оно выступает средством ознакомления граждан с нормами действующего законодательства и практикой его реализации и одним из важнейших факторов понимания правосудия людьми.

Интерпретационная деятельность суда по изложению и доведению до сведения участников процесса их прав, обязанностей или ответственности - это необходимое условие для всестороннего и полного исследования обстоятельств дела и, в конечном счете, для претворения в жизнь принципа осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон. Данным целям, в частности, служат разъяснение права отвода при объявлении состава суда первой инстанции, арбитражного суда апелляционной инстанции, суда кассационной инстанции; разъяснение лицам, участвующим в деле, и представителям их прав и обязанностей в суде первой инстанции, в арбитражном суде апелляционной инстанции, в суде кассационной инстанции; разъяснение переводчику его обязанностей; разъяснение эксперту его прав и обязанностей; разъяснение подсудимому его прав на судебном разбирательстве и так далее. Очевидно, судебные акты праворазъяснительного значения, направленные на предупреждение свидетелей об уголовной ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, являются по существу актами правоприменительного толкования, сходными с разъяснениями, ибо они доводят до этих лиц смысл и содержание соответствующих статей УК РФ.

*Информационные письма* - это особая группа судебных актов, направленная на сообщение нижестоящим арбитражным судам в РФ результатов рассмотрения вышестоящими арбитражными судами отдельных вопросов судебной практики. Изучение опубликованных в "Вестнике Высшего Арбитражного Суда РФ" материалов свидетельствует о наличии этой функции у Президиумов арбитражных судов. Указанные акты являются оперативным и гибким способом реагирования на потребности правоприменения, посвящаются преимущественно одной узкой - реже нескольким - проблемам и чаще всего - задолго до того - предваряют издание постановлений Пленума по важным и принципиальным вопросам практики.

*Обзоры* и *обобщения судебной практики -* это акты судебных органов, изданные в порядке реализации их полномочий, закрепленных в законодательстве о судоустройстве. Суды каждого звена изучают и обобщают судебную практику, подготавливают предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, анализируют судебную статистику. В отличие от обобщений, которыми вправе и должны заниматься все судебные инстанции, обзоры судебной практики составляются вышестоящими звеньями судебной системы в целях ориентирования ее нижестоящих звеньев в текущих проблемах судебной деятельности и спорных вопросах судебной практики. По сравнению с информационными письмами обзоры посвящены преимущественно нескольким - не только узким, но и достаточно важным, и даже комплексным - проблемам и выступают в качестве более сложной формы осуществления судебной работы, приближающейся по степени своей организации к постановлениям пленумов.

*Заключения* и *запросы* судов - это виды судебных актов, появление которых связано с последним десятилетием отечественной истории. Заключениядаются высшими судебными органами в процессе возбуждения в отношении Президента РФ уголовного преследования в рамках конституционно-правовой процедуры импичмента (ст. 93 Конституции РФ). Они сопровождаются актами казуального правоприменительного толкования, имеющими письменную форму и обязательное значение. Поэтому они могут представлять собой: а) решение Верховного Суда РФ о наличии в действиях Президента РФ признаков преступления; б) итоговое решение Конституционного Суда РФ по существу запроса Совета Федерации о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления (ст. 71 ФКЗ "О Конституционном Суде РФ").

*Запросы -* это форма обращения судов общей юрисдикции и арбитражных судов в Конституционный Суд РФ по строго определенному кругу вопросов (п. 2 и 4 ст. 125 Конституции РФ). Эти акты содержат изложение и аргументацию правовой позиции судов со ссылкой на нормы Конституции РФ и требование, обращенное к Конституционному Суду РФ в связи с запросом (ст. 37 ФКЗ "О Конституционном Суде РФ"). Однако следует отметить, что содержащиеся в них акты правоприменительного толкования имеют общее значение, всегда облекаются в письменную форму и имеют рекомендательный характер по отношению к будущему решению Конституционного Суда РФ.

*Следовательно, приговоры, решения, определения, постановления, разъяснения, информационные письма, обзоры и обобщения судебной практики, заключения и запросы - это акты, содержащие в себе судебное правоприменительное толкование.*

**5. Правоприменительные акты органов местного самоуправления.**

Очень часто для решения вопросов местного значения необходимо принимать правоприменительные акты. Ктаким случаям можно отнести практически все вопросы местного значения, за исключением моментов утверждения муниципального бюджета и контроля за его исполнением или установления, изменения и отмены местных налогов и сборов поселения и некоторых других отдельных случаев.

Вбольшинстве своем вопросы местного значения, по которым требуется принятие правоприменительных актов, совпадают с теми вопросами местного значения, по которым необходимо принимать нормативные правовые акты. Иэто не случайно. Необходим механизм реализации того или иного нормативно- правового акта, в качестве такого механизма и выступает правоприменительный акт.

В Федеральном законе утвержден перечень вопросов, которые требуют принятия на уровне поселений нормативно-правовых актов. К их числу относятся:

1) утверждение, исполнение бюджета поселения и контроль за исполнением данного бюджета;

2) установление, изменение и отмена местных налогов и сборов поселения;

3) определение порядка владения, пользования и распоряжения имуществом, находящимся в муниципальной собственности поселения:

4) определение порядка обеспечения малоимущих граждан, проживающих в поселении и нуждающихся в улучшении жилищных условий, жилыми помещениями, организация строительства и содержания муниципального жилищного фонда, создание условий для жилищного строительства;

5) определение правил транспортного обслуживания населения в границах поселения;

6) определение первичных мер пожарной безопасности в границах населенных пунктов поселения;

7) определение порядка охраны и сохранения объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) местного (муниципального) значения, расположенных в границах поселения;

8) создание условий для массового отдыха жителей поселения и организация обустройства мест массового отдыха населения;

9) установление правил сбора и вывоза бытовых отходов и мусора;

10) установление правил благоустройства и озеленения территории поселения, использования и охраны городских лесов, расположенных в границах населенных пунктов поселения;

11) утверждение генеральных планов поселения, правил землепользования и застройки, утверждение местных нормативов градостроительного проектирования поселений, организация земельного контроля за использованием земель поселения;

12) установление правил оказания ритуальных услуг и содержание мест захоронения;

13)осуществление мероприятий по обеспечению безопасности людей на водных объектах, охране их жизни и здоровья.

*Пример правоприменительного акта: распоряжение мера города о назначении главы районной администрации*

**Источники и литература**

1. Безина А.К. Судебная практика в механизме правового регулирования трудовых отношений. – Казань, 1989.

2. Большая советская энциклопедия. М., 1975. Т. 21.

3. Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. 3-е изд. - М.: Юриспруденция, 2000.

4. Вопленко Н.Н. Официальное толкование норм права. – М., 1976.

5. Гражданский кодекс РФ от 18.12.2006 N 230-ФЗ

6. Кудрявцев. Общая теория квалификации преступлений. – М.: Юристъ, 1999.

7. Конституция Российской Федерации. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2003.

8. Любашиц В.Я., Мордовцев А.Ю., Тимошенко И.В., Шапсугов Д.Ю. Теория государства и права. - М.: Ростов/Д., 2003.

9. Малков В.П. Состав преступления в теории и законе // Государство и право. - 1996. № 1.

10. Мурадьян Э. О герменевтическом феномене понимания правосудия людьми: Взаимосвязь правосудия и законности // Советская юстиция. – 1985.

11. Пиголкин А.С. Формы реализации норм общенародного права// Советское государство и право. 1963. № 6.

12. Протасов В.Н. Теория права и государства. Проблемы теории права и государства: Вопросы и ответы. - М.: Новый Юрист, 1999.

13. Тарасова В.В. Акты судебного толкования правовых норм. – Саратов, 2002.

14. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Юристъ, 2001.

15. Теория государства и права: Курс лекций Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. - М.: Юристъ, 2006.

16. Уголовный Кодекс Российской Федерации. – М.: ТК Велби, 2004.