#  Санкт-Петербургский Государственный Технический Университет

 Гуманитарный факультет

 Курсовая работа по теории права и государства на тему:

 «Формы реализации права»

 Выполнил студент: Редькина Е.В.

 Группа: 1123-2

 Проверил:

Г.Санкт-Петербург 1999 г.

Оглавление.

####  Введение 2

1. Формы реализации права. 4
2. Применение права, как особая форма его реализации. 9
3. Стадии правоприменительного процесса. 12
4. Акты применения права: понятия и виды. 15
5. Пробелы в праве. Анало­гия закона и аналогия права. 18

 Заключение. 20

 Список используемой литературы. 21

 Введение.

##  Проблемы реализации права всегда были в центре внимания юридической науки, но это не делало их проще. Наоборот, проникновение в данный процесс, всесторон­ний его анализ ставили перед учеными еще более трудные задачи.

##  Еще в период перестройки, одной из центральных проблем, с которой столкну­лось общество, было развитие демократии в сочетании с соблюдением законности и дисциплины. Это значит, что, сколько бы ни были радикальны примеры в политиче­ской, экономической, социальной и других сферах, они должны осуществляться, лишь получив одобрение избранной демократическим путем законодательной вла­сти в лице Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. Вместе с тем в правовой практике были присущи правовой нигилизм, декларативность мно­гих законодательных установлений. Без преодоления указанных недостатков невоз­можно построение правового социалистического государства.

###  Формирование правового государства предполагает уважение к закону, праву, строгому соблюдению юридических норм. В данной связи теоретические проблемы реализации права приобретали особую практическую значимость. Необходим ана­лиз право реализующей деятельности в самых разных аспектах, ибо путь от созда­ния закона до воплощения его предписаний в фактическое поведение людей весьма сложен, зависит от множества факторов. Эти различные условия и факторы и стали предметом настоящего исследования.

 При изучении темы следует понять, что представляют собой различные формы реализации права.

 Важно уметь раскрыть содержание таких форм реализации юридических норм, как использование, соблюдение и использование. Особое внимание надо обратить на такую форму, как применение права.

 Необходимо знать, какие основные требования обеспечивают применение норм права, в чем выражается законность и обоснованность этого процесса, каковы его основные стадии.

 Следует хорошо знать способы восполнения пробелов в праве, разбираться в во­просах аналогии закона и аналогии права.

 Что такое реализация права и каковы ее формы? Ответить на этот вопрос можно так: реализация права – перевод норм права в правомерное поведение субъектов в форме использования принадлежащих ему прав, исполнения обязанностей и соблю­дения запретов в целях удовлетворения интересов и потребностей адресатов права, достижения его целей.[[1]](#footnote-1)

 К формам реализации права относятся: 1) соблюдение норм права; 2) исполнение норм права; 3) использование норм права; 4) применение норм права.

 В дальнейшем мы также рассмотрим стадии применения права. К ним относятся: 1) установление или фактических обстоятельств юридического дела; 2) выбор и анализ правовых норм, подлежащих применению; 3) принятие решения по юриди­ческому делу и его документальное оформление.

 Мы подробно разберем, что представляют собой акты применения права, их от­личия от нормативно-правовых актов, а также их классификацию.

Формы реализации права.

 В правовом обществе народ с одной стороны, и государство с другой, принимают на себя обязательство следовать праву. Отсюда проблема реализации права имеет две стороны может быть рассматриваема по двум направлениям: следование праву со стороны органов государства и должностных лиц; осуществление права в по­ступках граждан, в деятельности их организаций и объединений. Исходной формой реализации права государством является законодательствование. Принятие право­вых законов, формулирование в законах правовых предписаний - самое трудное и самое благородное дело законодателей. Тем самым они реализуют содержащиеся в общественных отношениях объективные по обстоятельствам и естественные по ус­ловиям места и времени требования, вытекающие из самой природы вещей.

Принятие подзаконных актов – уже вторичный процесс. Здесь в основном в форме конкретизации реализуется право, выраженное в законах. Хотя, конечно же, жизнь по-прежнему даёт нам примеры того, как в подзаконных актах формируются исход­ные, первичные нормы права, не имеющие своей основы в законах. В принципе и в нормальных условиях такая практика подлежит осуждению, поскольку отыскать право и сформулировать его надлежащим образом представляется возможным только в ходе совершенной парламентской деятельности в рамках оптимально орга­низованного законодательного процесса. По причине правильности законов и отсут­ствия норм в подзаконных актах конкретизацией права занимаются также высшие судебные инстанции, а в странах англосаксонской системы права – суды вообще. Можно по-разному оценивать форму реализации права судами, но факт остаётся фактом: в определённых ситуациях судьи ''черпали'' право непосредственно в жизни и даже конкурировали в этом отношении с законодателем.

По общему правилу основной формой реализации права судьями и другими долж­ностными лицами государства считается применение правовых норм, содер­жащихся в законах и подзаконных нормативных актах. Если смотреть на реализа­цию права со стороны граждан, то было бы неверно не заметить их участия во всех отмеченных формах и их самостоятельного в ряде случаев (на своём уровне ) осу­ществление прав в области законодательствования, конкретизации и применения права. Назовём в качестве примеров:

1. Решение какого-либо вопроса референдумом, когда народное волеизъявление (нахождение права) закрепляется законом;
2. Конкретизацию в рамках закона условий договора между предпринимателем и наёмным работником;
3. Возбуждение гражданином производства по делу частного обвинения.

 Однако для граждан наиболее характерна всё - таки реализация законодатель­ных предписаний воли законодателя, выраженной в законах и подзаконных актах. Своего рода формой реализации воли законодателя является толкование норматив­ных актов должностными лицами и гражданами.

 Акты толкования к закону ничего не добавляют, но они реализуют свободу субъектов социального общения на интерпретацию воли, выраженной в норматив­ных актах. Всё связанное с различием права и закона имеет практическое значение, скорее, для нормативной деятельности. Гораздо более широкий диапазон для юри­дической практики имеет деление форм реализации закона и иных нормативных ак­тов государства. Именно о реализации права в объективном смысле и принято чаще всего говорить, хотя не исключается анализ реализации субъективных прав и юри­дических обязанностей участников конкретных общественных отношений.

 Реализация права в данном аспекте представляет собой деятельность, соответст­вующую выраженной в законе воле. Её можно рассматривать как процесс и как ко­нечный результат.

 Как конечный результат реализация прав означает достижение полного соответ­ствия между требованиями норм совершить или воздержаться от совершения опре­делённых поступков и суммой фактически последовавших действий. Так, например, согласно нормам, регулирующим индивидуальную трудовую деятельность, граж­дане до начала занятий ею должны:

1. Получить разрешение
2. Уплатить государственную пошлину за выдачу документа на разрешение
3. Получить регистрационное удостоверение или приобрести патент

 Только эти действия, а не какие-либо их эквиваленты и только в полном объёме будут обозначать реализацию требований закона. Реализацией права достигается тот результат, к которому законодатель стремится и который, по его мнению, должен привести к полезной цели. Достижение последней выходит за рамки реализации права. Юриста интересуют лишь действия, которых требует закон.

 Реализация права как процесс может быть охарактеризована с объективной и субъективной стороны. С объективной стороны она представляет собой совершен­ствование определёнными средствами в известной последовательности, в сроки и вместе, предусмотренных нормами права правомерных действий. С субъективной стороны реализация права характеризуется отношением субъекта к реализуемым правовым требованиям, его установками и волей в момент совершения предписы­ваемых действий. Он может быть заинтересованным в реализации права, осуществ­лённого долга или из страха неблагоприятных последствий. Но главное в этом про­цессе – скрупулезное следование образу действий условиям места и времени их со­вершения. Реализация не состоится, если одно какое- либо из обязательных условий будет нарушено.

Реализацию права можно определить как такое социальное поведение субъектов права, в котором воплощаются предписания правовых норм, как форму практиче­ской деятельности по осуществлению прав, выполнению обязанностей.[[2]](#footnote-2) Выделяются четыре такие формы деятельности по реализации права: соблюдение, исполнение, использование, применение права. В чётком определении этих форм заключается большое научное завоевание теории права, так как анализ позволяет установить способы активной деятельности самих субъектов права в обществе, развитие право­вой коммуникации, другие аспекты воплощения права в повседневное социальное

бытие.

 Соблюдение права предполагает обычное рутинное, но очень важное для упоря­до­ченности, стабильности общества поведение субъектов права. Именно в этом смысле говорится о законопослушных гражданах, которые воздерживаются от дей­ствий (бездействия), нарушающих норму права. Это одна из распространённых форм правомерного поведения. Но какая? Соблюдение – это пассивная форма реа­лизации права, осознанное или неосознанное поведение по привычке: « Так посту­пают все свои '',.'' Так положено'' и т.п. Пассивная в том смысле, что не требует от субъекта каких-либо активных действий в правовой сфере. Просто соблюдаются из­вестные принципы или нормы правового поведения – и этим соблюдается право. Мы соблюдаем право, когда учитываем права и законные интересы граждан. Сама формула – учёт законных интересов - говорит о том, что действительно существует законные социальные интересы.

 Соблюдать свои и чужие законные интересы – это значит как раз обеспечивать баланс, меру между своими правами и свободами и правами и свободами другого человека, сообщества. Соблюдение права обоими субъектами и есть одна из форм социальной реализации этого права. Соблюдение права становится попутной фор­мой обычной жизнедеятельности людей в рамках установленных прав и обязанно­стей.

 Исполнение права предполагает активное выполнение обязанностей. Эти обязан­ности возникают из требований закона или условий договора. Поэтому их реализа­ция определяется как исполнение права. Эти обязанности, наряду со своей юриди­ческой формой, имеют и социальное содержание. Исполнение права предполагает механизма, принуждающего в случае необходимости к выполнению обязанностей.

 Обращения, жалобы в соответствующие государственные органы приводят в действие этот механизм для того, чтобы заставить гражданина исполнять свои обя­занности.

 Исполнение права как формы реализации имеет своим субъектом не только гра­жданина, но и коллективное образование, а также должностное лицо. В сложной взаимозависимости и взаимодействии граждан между собой, граждан и государст­венных органов и происходит феномен исполнения права.

 Использование права - это ещё один активный способ воплощения права в жизнь, форма активного, даже творческого обеспечения субъектом своих законных интересов.

 Например, субъект ставит перед собой социальную цель - приватизировать квартиру и для этого начинает поиск правовых средств ( нормативно – правовых ак­тов, документов; органов, осуществляющих правовую процедуру и т.п. ), которые бы позволили ему осуществить своё социальное намерение. Он пишет соответст­вующее заявление, обращается с ним в соответствующий орган, участвует в опреде­лённых процедурах – он использует своё право, осуществляет тем самым его во­площение в жизнь.

 Использование права действительно предполагает активное, сознательное отно­шение к своим правам и свободам – субъект имеет возможность осуществить выбор разных вариантов поведения. Он становится свободным, независимым граждани­ном, настоящим членом общества – это ведь то, что и требуется на современном этапе общественного развития.

 Но с этим выбором, с интенсивностью использования своих прав органично свя­зан и такой неожиданный юридический феномен, как злоупотребление правом.

 Употребление ( использование ) права '' во зло'' , в ограничение прав и свобод других появляется там и тогда, где и когда нарушается мера разумного социального поведения, нарушается баланс своих и чужих прав.

 Злоупотребление правом может приобретать и такие извращённые формы соци­ального поведения, когда оно становится даже уголовным преступлением. Злоупот­ребление правом - явление малоизученное в теоретическом плане, но приобретаю­щее подчас зловещее, даже гибельное свойство для правовой системы. Это как зло­употребление алкоголем, которое становится гибельным для индивида, а подчас при массовом злоупотреблении и для общества. Вот почему сам подход к изучению этого явления с позиции использования права, его меры предоставляются весьма социально важными и теоретически плодотворными. Злоупотребление правом – это как раз тот случай, когда нарушается именно субъективное право – мера возмож­ного поведения, нарушаются границы, устанавливаемые этой мерой.

 Особое место занимает применение права как властная комплексная деятель­ность по реализации правовых норм, сочетающая в себе одновременно разные пове­денческие акты.

 Классификация форм реализации законодательной воли в практическом отно­шении тесно связана с избранием методов обеспечения нормального процесса реа­лизации правовых норм и достижения требуемых законодателем результатов.

 Успех или неуспех перевода нормативных требований права в реальное поведе­ние связан, в конечном счете, с созданием материальной базы, научно-техническим и ресурсным обеспечением благоприятного морально-политического климата, орга­низационными мерами и т. п. Вместе с тем большое значение имеет субъективная сторона процесса осуществления права и средства прямого воздействия на волю и сознание людей. Если люди решительно отказываются повиноваться предъявлен­ному требованию, то последнее никогда не будет осуществлено в их поведении. По­этому государство использует ряд методов для того, чтобы и граждан, должностных лиц и коллективных субъектов права потребность, желание или необ­ходимость совершить предусмотренные в нормах права действия.

 История знает два основных средства понуждения воли людей к реализации го­сударственных велений - это обещание награды и угроза физическим принуждением или лишением каких-то благ. В правовом государстве значительно меняются сфера и объём репрессивно-карательных и принудительных мер, открывается возможность своеобразного ''самообеспечение '' правовых предписаний. Цель права состоит в удовлетворении жизненных потребностей людей. Поэтому должно устанавливаться принципиальное соответствие государственной воли с волей субъектов реализации права.

 При таком условии глобальная перспектива состоит в постепенном отпадении не­обходимости специализированного государственного принуждения. Само содер­жа­ние права обуславливает добровольное повиновение со стороны подавляющего большинства граждан.

 Однако ''самообеспечение'' норм права в обществе нельзя принимать упрощенно , нельзя видеть также, что в определённые периоды развития ряда государств полу­чили гипертрофированное использование метода командно-волевого, администра­тивного нажима, принудительное и даже репрессивное методы. Заинтересованность участников общественных отношений состоит в реализации принадлежащих им прав в сфере действия управамачивающих норм, а более широко - за пределами дей­ствия запретов, ограничений и обязывающих велений.

 Государство не обещает наград за сам факт реализации управамачивающих норм. Тем более не грозит лишениями на случай отказа от реализации предостав­ленных прав. Содержащие управамачивающих норм удовлетворяют волю их адреса­тов, а сам результат осуществления прав приносит желаемые блага.

 При осуществлении обязывающих норм затрагиваются человеческие силы. В ка­честве определённой компенсации государство обещает какие-то блага. Исполнение обязанностей под угрозой возможно, но оно не будет качественным. Какой-то круг людей в обществе исполняет юридические обязанности по внутреннему убеждению, чувству долга.

 Правовые запреты реализуются преимущественно под угрозой наступления не­благоприятных последствий в случае их нарушения. Это могут быть лишение сво­боды, штраф, исправительные работы и др.

 В целях обеспечения процесса реализации правовых норм широко используются политические (например, средства партийного воздействия) и идеологические (про­паганда, убеждение) методы. Несмотря на департизацию государственного ап­па­рата, большое значение они имеют в воздействии на должностных лиц и предста­ви­телей власти. Но решающее значение имеет другое. За надлежащее исполнение ими своих юридических обязанностей государство платит заработную плату. Неис­пол­нение обязанностей влечёт применение дисциплинарных взысканий, вплоть до увольнения с должности. Нарушение запретов образует состав должностного пре­ступления или проступка и наказывается в соответствии с санкцией закона.

 В этой главе мы разобрались, что собой представляют собой формы реализации правовых норм. Но указанные формы считаются непосредственными, так как право­вые предписания реализуются самими участниками общественных отношений. Если же данные формы не позволяют в полном объёме реализовать права и обязанности, предусмотренные правовыми нормами, возникает необходимость в использовании применения права как особой формы его реализации.

##### Применение права как особая форма его реализации.

 Применение права – это властная деятельность компетентных государственных органов по реализации правовых норм относительно конкретных жизненных случаев и индивидуально- определённых лиц .[[3]](#footnote-3)

 Путём применения права государство в своей деятельности осуществляет две основные функции: а) организацию выполнения предписаний правовых норм, пози­тивное регулирование посредством индивидуальных актов; б) охрану и защиту права от нарушения.

 На этом основании выделяют две формы применения права: оперативно - испол­нительную и правоохранительную.

 Оперативно-исполнительная форма применения права - это властная оператив­ная деятельность государственных органов по реализации предписаний норм права путём создания, изменения или прекращения конкретных правоотношений на ос­нове норм права.[[4]](#footnote-4) Указанная форма деятельности есть основной способ организации исполнения положительных велений права.

 Правоохранительная деятельность – это деятельность компетентных органов по охране норм права, о каких бы то ни было нарушений. Цель правоохраны – кон­троль за соответствием деятельности субъектов права юридическим предписаниям, за её правомерностью, а в случае обнаружения правонарушения – принятия соот­вет­ствующих мер для восстановления нарушенного правопорядка, применение го­су­дарственного принуждения к правонарушителям, создание условий, предупреж­дающих правонарушения.

##  Применение права как особая форма реализации отличается от соблюдения, ис­полнения и использования рядом характерных черт.

 Во-первых, по своей сущности применение права выступает как организую­щая властная деятельность государства, посредством которой упорядочивается об­щест­венная жизнь путём установления чётких организационных начал взаимоотно­шений между различными субъектами общественных отношений, сосредоточения решения определённых вопросов в руках компетентных органов.

 Эта деятельность связана с особыми приёмами разрешения жизненных ситуаций, требует профессиональных знаний, навыков. Учитывая это, государство определяет специальных субъектов, наделяя их властными полномочиями для осуществления подобной деятельности. К ним относятся: государственные органы (суд, прокура­тура, милиция и т. д.); должностные лица (Президент РФ, глава администрации, прокурор, следователь и т. д.); некоторые общественные организации (товарище­ские суды, профсоюзы).

 Граждане не являются субъектами правоприменения, поскольку государство не уполномочило их на эту деятельность. Однако это не умаляет роли граждан в пра­воприменительной деятельности. Нередко по их инициативе осуществляется приме­не­ние права (например, заявление гражданина о приёме на работу или назначении пенсии и т. д.)

 Следовательно, применить норму права – это не просто осуществить, реализо­вать её. Это властная деятельность компетентного органа, которому государство предоставило полномочия на самостоятельную, творческую реализацию права.

 Цель применения права – удовлетворение не личных потребностей правоприме­нителей и не только потребностей лиц, реализующих права и обязанности, а по­требностей и интересов всего общества. Поэтому правоприменительная деятель­ность обладает повышенной социальной значимостью по сравнению с другими формами реализации права. [[5]](#footnote-5)

 Во-вторых, применение права осуществляется всегда в рамках конкретных пра­вовых отношений, получивших в специальной литературе название правоприменительных отношений. Правовое положение участников в подобных правоотношениях различно. Активная и определяющая роль принадлежит субъекту, обладающему в данном конкретном отношении властными полномочиями, он обя­зан использовать их на удовлетворение не своих собственных интересов, а интере­сов других участников правового отношения в направлении разрешения конкретной жизненной ситуации. «Оказать содействие, принудить к реализации правовых норм, возложить ответственность в случае нарушения правовых норм и т. п. – такова за­дача субъектов правоприменения».[[6]](#footnote-6)

 Субъект правоприменения – это наделённый государством соответствующей компетенцией активный участник правоприменительных отношений, которому принадлежит ведущая роль в развитии и движении этих отношений в направлении разрешения конкретной жизненной ситуации при помощи акта применения права.

 В-третьих, правоприменительная деятельность осуществляется в особых, уста­новленных процессуальным законом формах. Это способствует укреплению закон­ности и правопорядка в обществе, обеспечению защиты интересов личности.

 В-четвёртых, применение права как самостоятельная форма реализации – слож­ная, поскольку её осуществление проявляется в сочетании с иными формами реа­лизации (исполнением, соблюдением, использованием) и во взаимном проникнове­нии друг в друга.

 В-пятых, применение права – это не одноактное действие, а определённый про­цесс, имеющий начало и окончание и состоящий из ряда последовательных стадий реализации права (установление фактических обстоятельств дела, юридической ос­новы дела и т. д.).

 В-шестых, применение права сопровождается всегда вынесением индивидуаль­ного акта (акта применения права), исходящего от субъекта правоприменения.

 Необходимость применения права в определённых сферах общественных отно­шений диктуется природой и характером этих отношений. В частности: а) когда правоотношение не может появиться без властного веления государственного ор­гана или должностного лица (призыв граждан на действительную военную службу, назначение пенсии и т. д.) б) когда возникает спор о праве и стороны сами не могут прийти к согласованному решению (раздел судом имущества) или существует пре­пятствие для реализации субъективных прав и юридических обязанностей; в) когда требуется официально установить наличие или отсутствие конкретных фактов и признать их юридически значимыми. Только в судебном порядке, например, можно признать гражданина умершим или безвестно отсутствующим; г) когда обществен­ное отношение в силу его особой социальной или личной значимости должно пройти контроль со стороны соответствующих органов государства с целью про­верки его правильности и законности (регистрация избирательной комиссии канди­дата в депутаты, регистрация автотранспорта в органах ГАИ, нотариальное удосто­верение купли-продажи домостроения и т. д.); д) когда совершено правонарушение и лицо привлекается к юридической ответственности.

 Всё изложенное позволяет сделать вывод, что применение права – важная форма реализации юридических норм, отличающаяся от иных по своей цели, характеру деятельности. Под применением права следует понимать осуществляемую в специ­ально установленных законом формах государственно-властную, организующую деятельность компетентных органов по реализации норм права в конкретном случае и вынесении индивидуально-правовых актов (актов применения права).

Стадии правоприменительного процесса.

 Применение норм права - сложный процесс, включающий несколько стадий. Первая стадия- установление фактических обстоятельств юридического дела. Вто­рая- выбор и анализ правовой нормы, подлежащей применению. Третья стадия- принятие решения по юридическому делу и его документальное оформление. Пер­вые две стадии являются подготовительными, третья - заключительной, основной. На третьей стадии принимается властное решение – акт применения права.

 1. Круг фактических обстоятельств, с установления которых начинается приме­нение права, очень широк. При совершении преступления – это лицо, совершившее преступление, наступившие вредные последствия, характер вины (умысел, неосто­рожность) и другие обстоятельства; при возникновении гражданско-правового спора – обстоятельства заключения сделки, её содержание, действия, совершённые для её исполнения, взаимные претензии сторон и т. д.

 Фактические обстоятельства, как правило, относятся к прошлому и поэтому пра­воприменитель не может наблюдать их непосредственно. Они подтверждаются до­казательствами – материальными и нематериальными следами прошлого, зафикси­рованными в документах (показаниях свидетеля, заключениях экспертов, протоко­лах осмотра места происшествия и т. д.). Эти документы и отражают юридически значимую фактическую ситуацию.

 Сбор доказательств может быть сложнейшей юридической деятельностью (на­пример, предварительное следствие по уголовному делу), а может и сводиться к представлению заинтересованным лицом необходимых документов. Например, гра­жданин, имеющий право на пенсию, обязан представить в комиссию по назначению пенсий подтверждающие это право документы: о возрасте, стаже работы, заработ­ной платы и др.

 К доказательствам, с помощью которых устанавливаются фактические обстоя­тельства по делу, предъявляются процессуальные требования относимости, допус­тимости и полноты.

 Требование относимости означает принятие и анализ только тех доказательств, которые имеют значение для дела, т. е. способствуют установлению именно тех фактических обстоятельств, с которыми применяемая норма права связывает насту­пление юридических последствий (прав, обязанностей, юридической ответственно­сти). Например, в соответствии со ст. 56 Арбитражного процессуального кодекса РФ арбитражный суд принимает только те доказательства, которые имеют отноше­ние к рассматриваемому делу.

 Требование допустимости гласит, что должны использоваться лишь определён­ные процессуальными законами средства показывания. Например, не могут служить доказательством фактические данные, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомлённости (ст. 74 Уголовно-процессуального ко­декса), для установления причин смерти и характера телесных повреждений обяза­тельно проведение экспертизы (п.1 ст.79 УПК).

 Требование полноты фиксирует необходимость установления всех обстоятельств, имеющих значение для дела. Их неполное выяснение является основанием к отмене или изменению решения ссуда (п.1 ст.306 ГПК), приговора (п.1 ст.342, 343 УПК).

 2. Сущность юридической оценки фактических обстоятельств, то есть их юриди­ческой квалификации, состоит в том, чтобы найти, выбрать именно ту норму, кото­рая по замыслу законодателя должна регулировать рассматриваемую фактическую ситуацию. Этот поиск происходит путём сравнения фактических обстоятельств ре­альной жизни и юридических фактов, предусмотренных гипотезой применяемой правовой нормы, и установления тождества между ними. Значит, для правильной юридической квалификации фактов, установленных на первой стадии, следует вы­брать (найти) норму (нормы), прямо рассчитанную на эти факты. В чём тут трудно­сти?

 Основная трудность заключается в том, что даяно не всегда подлежит примене­нию норма, гипотеза которой охватывает фактическую ситуацию. Для устранения сомнений необходимо проанализировать выбранную норму, установить действие содержащего эту норму закона во времени, пространстве и по кругу лиц. Например, определяя действие закона во времени, надо соблюдать следующие правила: ''Закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет.'' (ч.1 ст.54 Конституции РФ); ''законы, устанавливающие новые налоги или ухудшающие положение налогоплательщиков, обратной силы не имеют.(ст.57 Конституции РФ.); ''Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в дей­ствие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом (ч.1 ст.4 ГК РФ) и т. д. Юридическая квалификация облегчает работу правоприменителя по уяснению круга подлежащих установлению фактов. Выясняются не любые факты, а лишь те которые предусмотрены в гипотезе избранной нормы. Типичная ошибка в этой си­туации, – когда начинают ''подгонять ''факты под гипотезу избранной нормы. В юри­дической практике выяснение дополнительных обстоятельств часто приводит к из­менению юридической квалификации.

 Анализ, толкование избранной нормы права предполагает обращение к офици­альному тексту соответствующего нормативно-правового акта, ознакомление с воз­можными дополнениями и изменениями его первоначальной редакции, а также с официальными разъяснениями смысла и содержания применяемой нормы.

 3. Содержание решения по юридическому делу определяется главным образом его фактическими обстоятельствами. Вместе с тем при вынесении решения право­применитель руководствуется требованиями диспозиции (санкции) применяемой нормы. Вынесение решения по делу нужно рассматривать в двух аспектах.

 Во-первых, это умственная деятельность, заключающаяся в оценке собранных до­казательств и установлении на их основе действительной картины происшедшего, в окончательной юридической квалификации в определении для сторон или винов­ного юридических последствий – прав и обязанностей сторон, меры ответственности виновного.

 Во-вторых, решение по делу представляет собой документ – акт применения права, в котором закрепляется результат умственной деятельности по разрешению юридического дела, официально фиксируются юридические последствия для кон­кретных лиц.

 Правоприменительное решение играет особую роль в механизме правового регу­лирования. Ранее, уже отмечалось, что юридические нормы и возникающие на их основе субъективные права и юридические обязанности обеспечены возможностью государственного принуждения, однако последняя реализуется именно по индиви­дуальному правоприменительному решению, поскольку эти решения могут быть исполнены в принудительном порядке.

 Возможность принудительного исполнения актов применения права обуславли­вает их особенности и предъявляемые к ним требования обоснованности и законно­сти.

Акты применения права: понятие и виды.

 Официальной формой и итогом выражения правоприменительной деятельности выступают акты применения права, посредством которых закрепляются решения компетентных органов по конкретному юридическому делу. Эта разновидность пра­вовых актов характеризуется определёнными специфическими чертами, из которых основными, можно назвать следующие:

 Во-первых, акт применения права имеет властный характер и охраняется прину­дительной силой государства. Содержащиеся в нём конкретные предписания имеют обязательное значение для всех, к кому они относятся, и в необходимых случаях мо­гут быть реализованы принудительным путём (решение суда о возвращении граж­данином взятое во временное пользование вещи обязательно для исполнения. За на­рушение требований этого акта гражданин несёт ответственность как за нарушение нормы права, на основании которой он судим.)

 Во-вторых, акт применения – это индивидуальный правовой акт. Он относится к строго определённым лицам. Правоприменительный акт имеет силу только для дан­ного случая и на сходные случаи не распространяется. Этим он отличается от нор­мативно-правовых актов, которые содержат правовые нормы, имеющие общий ха­рактер. Нормы права реализуют множество однотипных случаев и распространяются на всех лиц, которые находятся в сфере её действия. Они рассчи­таны на неоднократное применение. Индивидуально-правовые акты не содержат правовые нормы. Они только конкретизируют общие предписания применительно к отдельным лицам или органами имеют разовое значение. В силу этого акты приме­нения норм права к источникам права не относятся. В сборники законодательства не включаются.

 В-третьих, правоприменительные акты должны быть законными, выноситься в строго соответствии с законом, опираться на определённые нормы права. Так, при­говор суда о назначении наказания лицу, совершившему преступление, может выно­ситься только на основании норм уголовного права. Если акт применения не соот­ветствует закону, он должен быть отменён.

 В-четвёртых, акты применения норм права издаются в установленной законом форме и имеют точное наименование. Закон предусматривает строго определённый порядок издания и оформления индивидуально-правовых актов. К примеру, акты, принимаемые правоохранительными органами, должны иметь следующие обяза­тельные элементы:

1. Вводную часть, в которой указывается наименование акта, название органа, из­давшего его, время издания, конкретный адресат.
2. Описательную часть, где излагаются фактические обстоятельства дела.
3. Мотивировочную часть, дающую обоснование принятого решения.
4. Резолютивную часть, в которой излагается содержание решения.

Каждый правоприменительный акт имеет строго определённое наименование: при­говор, приказ , постановление, распоряжение. Классификация актов применения норм права производится по различным основаниям.

1. По субъектам, осуществляющим применение права, акты подразделяются на: а) акты государственных актов и общественных организаций; б) акты главы госу­дарства – Президента РФ; в) акты федеральных органов власти и управления; г) акты органов власти и управления субъектов РФ; д) акты органов правосудия; е) акты органов прокуратуры; и) акты органов надзора и контроля; ж) акты колле­гиальные и единоличные.
2. По предмету правового регулирования, т. е. По отраслям применяемых норм раз­личают: а) акты конституционно-правовые; б) акты административно-правовые; в) акты уголовно-правовые; г) акты применения материального и процессуаль­ного права.
3. По форме правоприменительной деятельности можно выделить: а) акты испол­нительные, связанные с применением диспозиции нормы права, имеющей дозво­ляющее содержание, и призванные наиболее эффективно регулировать многооб­разные проявления правомерного поведения; б) акты правоохранительные, свя­занные с реализацией правовых санкций за совершённое правонарушение, а также с применением мер по их предупреждению.
4. По функциональному признаку, то есть по их месту в механизме правового регу­лирования, выделяют два вида: а) акты-регламентаторы, определяющие субъек­тов конкретного отношения; указывающие объём их субъективных прав и юри­дических обязанностей; предусматривающие моменты возникновения конкрет­ного правоотношения, условия его развития и прекращения; б) правообеспечи­тельные акты, которые также выполняют известную роль в индивидуальном рег­ламентировании общественных отношений. Но это не основное их назначение. Функции актов этого вида состоят главным образом в том, чтобы на основе вла­стных полномочий компетентных органов обеспечить реализацию правоотношений, и, следовательно, достижение целей правового регулирования.
5. По форме внешнего выражения акты применения права подразделяются на акты – документы акты – действия.

Правоприменительный акт-документ – это надлежаще оформленное решение компетентного органа, составленное в письменном виде, поскольку требуется стро­гая определённость в фиксации, например, фактических обстоятельств расследуе­мого дела, применении мер государственного принуждения и т. д. Всё это позволяет точно установить содержание акта, проверить законность и обоснованность его из­дания.

 Акты-документы имеют различную структуру, что обусловлено положением правоприменительного органа и значением рассматриваемых вопросов, а также юридической силой решения и процедурой его принятия.

 По структуре их можно разделить на акты-документы: а) включающие все че­тыре составные части – вводную, описательную (констатирующую), мотивировочную и резолютивную (приговор или решение суда, другие юрисдикци­онные акты); б) состоящие из трёх частей – вводной, описательной, резолютивной, что характерно для следственных и административных протоколов; в) состоящие из двух частей – вводной и резолютивной (акты-разрешения на совершение определён­ных действий); г) не имеющие указанных разделов, за исключением резолютивной части (резолюции «утвердить», «уплатить», «оплатить», «исполнить» и т. п., нало­женные должностным лицом на соответствующих документах)

 По наименованию правоприменительные акты-документы подразделяются на указы, постановления, приказы, протоколы, приговоры, решения и т. д.

 Правоприменительные акты-документы делятся на словесные и конклюдентные. Словесные акты применения права-действия – это, к примеру, устные распоряжения руководителя органа, отдаваемые подчиненным и т. п.

 Конклюдентные правоприменительные акты-действия совершаются посредст­вом сочетания определённых жестов, движений и тому подобных действий, явно и наглядно выражающих решение субъекта применения права (жесты милиционера, осуществляющего регулирование движения транспорта и пешеходов).

 Как и письменные, правоприменительные акты-действия обладают властной си­лой и влекут юридические последствия. Отказ от выполнения или ненадлежащее их выполнение может повлечь дисциплинарную, административную, материальную, уголовную ответственность.

1. По своему юридическому значению акты применения права могут быть разде­лены на основные и вспомогательные. Основные – это акты, которые содержат за­вершённое решение по юридическому делу (приговор, решение суда). Вспомога­тельными считаются такие акты, которые содержат предписания, подготавливаю­щие издание основных актов (надзора и контроля, процедурно-процессуальные).
2. В зависимости от действия во времени правоприменительные акты делятся на акты однократного действия (наложение штрафа) и длящиеся (регистрация брака, назначение пенсии и др.).

Пробелы в праве. Аналогия закона и аналогия права.

 Ни одно законодательство не в состоянии учесть всё многообразие обществен­ных отношений, которые требуют правового регулирования. Поэтому в практике право­применения может оказаться, что определённые обстоятельства, имеющие юриди­ческий характер, не находятся в сфере правового регулирования. Налицо про­бел в праве.

 Под пробелом в праве понимают отсутствие в действующей системе законода­тельства нормы права, в соответствии, с которой должен решаться вопрос, требую­щий правового регулирования.

 Наличие пробелов в праве нежелательно и свидетельствует об определённых не­достатках правовой системы. Однако они объективно возможны, а в некоторых слу­чаях и неизбежны. Пробелы в праве возникают по трём причинам: 1) в силу того, что законодатель не смог охватить формулировками нормативного акта всех жиз­ненных ситуаций, требующих правового регулирования; 2) в результате недостатков юридической техники; 3) вследствие постоянного развития общественных отноше­ний.

 Единственным способом устранения пробелов в праве является принятие соот­ветствующим полномочным органом недостающей нормы или группы норм права. Однако быстрое устранение, таким образом, пробелов не всегда возможно, по­скольку связано с процессом норматворчесва. Но органы, применяющие нормы права, не могут отказаться от решения конкретного дела по причине неполноты за­конодательства. Во избежание этого в праве существует институт аналогий., озна­чающий сходство жизненных ситуаций и правовых норм. Он предусматривает два оперативных метода преодоления, восполнения пробелов – аналогию закона и ана­логию права.

 Аналогия закона применяется, когда отсутствует норма права, регулирующая рассматриваемый конкретный жизненный случай, но в законодательстве имеется другая норма, регулирующая сходные с ним отношения. Например, Уголовно-про­цессуальный кодекс РСФСР не предусматривает отвод общественного обвинителя. Однако решение об отводе этого участника уголовного процесса решается на основе статьи того же Кодекса, предусматривающей отвод прокурора.

 Аналогия права применяется, когда в законодательстве отсутствует и норма права, регулирующая сходный случай, и дело решается на основе общих принципов права. Речь, прежде всего, идёт о таких принципах права, как справедливость, гума­низм, равенство перед законом и др. Подобные принципы закрепляются в Консти­туции и других законах.

 Аналогия закона и аналогия права, – исключительные средства в праве и требуют соблюдения ряда определённых условий, обеспечивающих правильное их примене­ние. Поэтому для того, чтобы использовать аналогию права, необходимо : во-пер­вых, установить, что данная жизненная ситуация имеет юридический характер и требует правового решения; во-вторых, убедиться, что в законодательстве отсутст­вует конкретная норма права, призванная регулировать подобные случаи; в-третьих, отыскать в законодательстве норму, регулирующую данный случай, и на её основе решить дело (аналогия закона), а при отсутствии таковой опереться на общий прин­цип права и на его основе решить дело (аналогия права); в-четвёртых, в решении по делу дать мотивированное объяснению причин применения к данному случаю ана­логии закона или аналогии права. Тем самым обеспечивается возможность прове­рить правильность решения дела.

 Таким образом, применение права по аналогии – это не произвольное разрешение дела. Принятие решения осуществляется в соответствии с государственной волей, выраженной в правовой системе в целом или в отдельных нормах права, регули­рующих сходные отношения. Путём аналогии правоприменительной орган пробел в праве не устраняет, а лишь преодолевает. Пробел может быть удален только компе­тентным нормотворческим органом.

 Институт аналогии имеет ограниченное применение в праве. В области уголов­ного права аналогия закона и аналогия права не допускаются, поскольку действует непреложный принцип «нет преступления без указания на то в законе», что служит гарантией защиты личности. В других отраслях права аналогия допускается, а в та­ких, как гражданское и гражданско-процессуальное право. Она прямо закреплена.

Заключение.

В связи с раскрытием этой темы можно сказать, реализация норм права играет большую роль в развитии государства и права, и общества в целом. Возьмем, к при­меру, одну из форм реализации права применение права. Применение права - важ­ная форма реализации юридических норм, отличается от иных по своей цели, харак­теру, действительности.

Под применением права следует понимать осуществляемую специально уста­новленных законом формах государственно-властную, организующую деятельность компетентных органов по реализации норм права в конкретном случае и вынесения индивидуально-правовых актов (актов применения права).

Литература.

1. Алексеев С.С. Общая теория права; курс в 2 томах. М: Юрид. лит.,1981.
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права: учебник для вузов. М: Новый Юрист 1998.
3. Коваленко А.И. Общая теория государства и права: ТЕИС.1996.
4. Корельский В.М. Перевалова В.Д. Теория государства и права: учебник для вузов. М.1997.
5. Лазарев В.В. Общая теория государства и права: учебник. М.1996.
6. Лазарев В.В. Применение советского права. Казань, 1977.
7. Лазарев В.В. Социально – психологические аспекты применения права. Казань, 1977.
8. Матузов Н.И. Малько А.В. Теория государства и права: курс лекций. М.1997
9. Хропанюк В.Н. Теория государства и права. М.1995.
10. Хропанюк В.Н. Теория государства и права: хрестоматия. М.1998.
1. См.: Лазарев В.В. Общая теория права и государства. М., 1996. С.40. [↑](#footnote-ref-1)
2. Венгеров А.Б. Теория государства и права: учебник для вузов. М.1998. С.138. [↑](#footnote-ref-2)
3. Алексеев С.С. Общая теория права. М.1982. С.329. [↑](#footnote-ref-3)
4. Матузов М.И. Малько А.В. Теория государства и права. М.1997. С.240. [↑](#footnote-ref-4)
5. См.: Лазарев В.В. Социально-психологические аспекты применения права. Казань, 1982. С. 64. [↑](#footnote-ref-5)
6. Лазарев В.В. Применение советских правовых норм. Казань, 1972. С. 38. [↑](#footnote-ref-6)