# Источники и система права.

 Каждое общество должно регулировать отношения между людьми, охранять и защищать эти отношения. Регулирование и охрана общественных отношений осуществляется с помощью социальных норм. В системе таких норм право занимает ведущее место. В юридической литературе право рассматривается как общесоциальное явление и как волеизъявление государства (юридическое право).

 Как общесоциальное явление право характеризуется определенной свободой и обоснованностью поведения людей, то есть соответствующими возможностями субъектов общественной жизни, которые объективно обусловлены развитием общества, должны быть общими и равными для всех одноименных субъектов. Исходя из этого, право подразделяют на: права человека, права объединений, групп, слоев; права нации, народа; права человека.

 ***Юридическое право*** – это свобода и обоснованность поведения людей, задекларированная государством в соответствии с действующими нормативно-правовыми актами и другими источниками права.

 Утверждение о том, что право оторвано от государства, привело к возникновению различных концепций право понимания: естественного права, положительного права, права реалистического, психологического и т.п.

 Юридическое (положительное) право в свою очередь подразделяют на объективное и субъективное.

 *Юридическим объективным правом* называют систему всех правовых предписаний, установленных (санкционированных), охраняющихся и находящихся под защитой государства, имеющих общеобязательный характер, являющихся критерием правомерного или неправомерного поведения и существующих независимо от индивидуального сознания субъекта права.

 *Юридическим субъективное правом* называют определенные возможности, меру свободы, принадлежащую субъекту, который сам решает, пользоваться ими или нет.

 К основным признакам права в его положительном (нормативном) понимании в качестве волеизъявления государства можно отнести следующие:

а) право – это система правовых норм;

б) это правила поведения общего характера;

в) эти правила имеют общеобязательный характер;

г) они тесно связаны между собой, действуют в единстве, объединяются в правовые институты, правовые отрасли и другие части системы права;

д) формально определены и закреплены в нормативно-правовых актах и другие источники права;

е) устанавливаются, санкционируются, гарантируются (обеспечиваются) государством и его органами;

ж) в своей совокупности регулируют социальные отношения между людьми;

з) правила поведения должны устанавливаться государством с учетом принципов правды, справедливости, гуманизма и милосердия.

 Каждое право как элемент правовой системы состоит из множества правовых норм. Чтобы правильно выбрать ту или иную норму, необходимо знать, что они объединяются не по случайным признакам, между ними имеются конкретное сходство и различия. Благодаря этой объективной обусловленности и характерным признакам сходства и различия между правовыми нормами все право можно представить как определенную систему.

 Оно является системой правил общего характера. Это означает, что право имеет социальное назначение по регулированию поведения не только конкретного лица, но и кого-либо, кто вступает в отношения, которые им регулируются.

 Право имеет общеобязательный характер. Его положения, содержащиеся в системе правовых норм, должны восприниматься как безусловное руководство к действию, которое исходит от государственных структур и не подвергается обсуждению или оценке с точки зрения их целесообразности, рациональности, желания или нежелания осуществлять.

 Право характеризуется внутренней формой, то есть объединением правовых норм в институты, под отрасли отрасли права и отдельные правовые комплексы.

 Формальная определенность права характеризуется тем, что поведение субъектов в виде нормативной модели закрепляется в нормах права как права и обязанности участников общественных отношений, а также как вид и мера реакции государства (санкции), применяемые в случае нарушения велений, содержащихся в нормативных предписаниях. Эти предписания должны исполняться именно в таком объеме и в тех случаях, в которых они нашли своё формальное закрепление в тексте правовой нормы.

 Право становится обязательным лишь тогда, когда оно представляется или санкционируется уполномоченным на то субъектом, в пределах его компетенции и в порядке, предусмотренном устанавливаемой процедурой, то есть с соблюдением необходимых требований, поступающих в разработку, обсуждение, принятие, вступление в силу, изменение и отмену действия правовых предписаний.

 Установление права означает подготовку и принятие органами государства правовых норм. Санкционирование права – это утверждение, регистрация, предоставление разрешения на общеобязательность уже существующих социальных норм.

 Осуществление права обеспечивается государством. Это проявляется в том, что государство создает, с одной стороны, реальные условия и способы, оказывающие содействие беспрепятственному добровольному осуществлению соответствующими субъектами сформулированных в правовых нормах образцов поведения, а с другой – соответствующие меры поощрения, убеждения и принуждения к осуществлению желательного поведения, а также применяет эффективные санкции в случае невыполнения требований правовых норм.

 Следовательно, **право** как волеизъявление государства-это система общеобязательных, формально определенных, установленных или санкционированных государством, гарантированных и обеспеченных им правил поведения, тесно связанных между собой и регулирующих общественные отношения между людьми в интересах определенной части (большей или меньшей) населения в социально неоднородном обществе.

 Право имеет определенные направления влияния и строится на конкретных правовых и демократических началах.

 *Функции права* – это основные направления его влияния на общественные отношения. Назначение функций состоит в том, чтобы определить активную и многогранную роль права в гражданском обществе с позиции его влияния на общественные отношения между людьми.

 Функции права подразделяются на общесоциальные и специальные юридические.

 К общесоциальным относятся функции:

1) гуманистическая – право охраняет и защищает права человечества, народа, человека;

2) организаторско-управленческая – право субъектов на решение определенных экономических и социальных проблем;

3) информационная (коммуникативная) – право информирует людей о свободе законодателя;

4) оценочно-ориентировочная – поведение людей оценивается с учетом законов государства, определяет бесконфликтные, социально допустимые способы и средства удовлетворения потребностей человека в пределах правомерного поведения;

5) идеологическо-воспитательная – право формирует у человека определенное мировоззрение, воспитывает в нем образцы правомерного поведения;

6) гносеологическая (познавательная) – право выступает источником знаний.

 К специальным юридическим функциям права относятся регулятивная (статическая и динамическая) и охранительная.

 *Регулятивная функция* направлена на урегулирование общественных отношений посредством закрепления желательного поведения в тех или иных отраслях и институтах права. Регулятивно-статическая функция – это влияние права на общественные отношения , что укрепляет и регулирует общественный порядок в социально неоднородном обществе в состоянии покоя; регулятивно-динамическая – обеспечивает динамичное развитие гражданского общества; правовое воздействие осуществляется таким образом, что, например, Верховная Рада Украины исключительно законами регулирует права коренных народов и национальных меньшинств (это регулятивно-статическая функция права). Или путем принятия государственного бюджета Украины создаются предпосылки для каких-либо расходов государства на общественные потребности (регулятивная динамика).

 *Охранительная функция* направлена на охрану соответствующей системы общественных отношений, на обеспечение их неприкосновенности со стороны правонарушителей, уменьшение или устранение их из повседневной жизни.

 *Принципы права* – это закрепленные в праве исходные нормативно-руководящие положения, характеризующие его содержание, основы, обозначенные в нем закономерности общественной жизни.

 Общечеловеческие принципы права характеризуют как юридические основы, обусловленные определенным уровнем всемирного развития цивилизации, воплощающие лучшие, прогрессивные достижения правовой истории человечества, признанные международными нормами права.

Такими принципами являются:

1) закрепление в праве меры свободы человека и обеспечение его основных прав;

2) юридическое равенство одноименных субъектов во всех правоотношениях;

3) верховенство закона как акта нормативного волеизъявления высшего представительного органа государства;

4) взаимосвязь юридических прав и обязанностей;

5) регулирование поведения людей и их объединений по общепринятым типам правового регулирования: «разрешено все, что прямо не запрещено законом»;

6) деятельность органов и должностных лиц должна регулироваться по принципу: «разрешено только то, что прямо предусмотрено законом»;

7) четкое закрепление правовыми нормами процедурно-процессуальных механизмов обеспечения (гарантирования) прав человека и осуществления им своих обязанностей;

8) правосудие осуществляется только судами и должно быть самой эффективной гарантией прав человека;

9)юридическую ответственность человек несет за свое виновное противоправное поведение;

10) в обществе должен действовать принцип презумпции невиновности лица.

 *Типологические принципы* определяются как руководящие основы, идеи, свойственные всем правовым системам определенного исторического типа, отражающие его социальную сущность.

 *Конкретно-исторические принципы права определяют* основы, отражающие специфику права определенного государства в реальных социальных условиях. К ним относятся: принцип демократизма; принцип законности; принцип гуманизма, принцип равенства всех перед законом; принцип взаимной ответственности государства и лица.

 *Отраслевые и межотраслевые принципы* характеризуются тем, что охватывают лишь одну или несколько отраслей права определенного государства. К ним, в частности, относятся принцип гласности судопроизводства и принцип полной материальной ответственности.

 *Принципы институтов права* – это основные идеи, лежащие в основе построения определенного института права.

 Социальная ценность и назначение права могут быть охарактеризованы как способность служить способом и целью для удовлетворения потребностей социальной справедливости, прогрессивных интересов граждан и общества в целом. Социальная ценность и социальное назначение права характеризуются следующими его проявлениями:

1. право определяется как мера свободы и неприкосновенности человека, очерчивает пределы свободы, направляется на исключение из социальной жизни произвола, бесконтрольности и беззакония;
2. оно объединяет общую свободу участников социальных отношений, влияет на поведение и деятельность людей посредством согласования их специфических интересов;
3. ценность и назначение права состоит в том, что оно является выразителем социальной справедливости, выступает критерием правильного распределения материальных благ, утверждает равенство и правовой статус человека в обществе;
4. право представляет собой источник обновления общества, выступает в демократическом гражданском обществе как фактор прогрессивного социального развития;
5. в качестве явления культуры и цивилизации оно имеет планетарный характер и обеспечивает решение проблем межнационального и международного значения.

 *Следовательно, право как социальный регулятор общественных отношений обеспечивает регулирование наиболее важных потребностей и интересов между людьми как в пределах определенной страны, так и на земле во взаимоотношениях всего мирового сообщества.*

 Регулирование и охрану общественных отношений право осуществляет с помощью соответствующей системы.

 ***Система права*** – это внутренняя форма права, имеющая объективный характер построения, что выражается в единстве и согласованности всех ее норм, дифференцированных по правовым комплексам, отраслям, под отраслям, институтам и нормам права.

 Право состоит из многочисленных правовых норм. Чтобы правильно выбрать ту или иную норму для ее реализации, необходимо знать, что они объединяются не по случайным признакам. Между ними существуют конкретное сходство и различия. Благодаря этой объективной обусловленности и характерным признакам сходства (различий) правовых норм все право можно представить как определенную систему.

 Объективная обусловленность права характеризуется тем, что, во-первых, оно – явление второстепенное по отношению к экономике и входит в надстройку общества; во-вторых, право включено в более широкую систему, которая называется правовой. Поэтому праву присущи такие объективные свойства:

1. оно развивается посредством правоотношений, порожденных экономическими отношениями, а уже потом подтвержденных или санкционированных государством;
2. под влиянием правоотношений и правосознания развиваются не только нормы права, но и правовая система и правовая надстройка;
3. право не следует сводить только правовым нормам, его надлежит рассматривать во взаимодействии с другими элементами правовой системы;
4. система норм права является элементом системы правового регулирования, взаимодействия объективного и субъективного права, правоотношений и правосознания;
5. степень развитости системных свойств права во многом зависит от развитости всей правовой системы. Это означает, что систему права следует изучать в пределах определенной правовой системы.

 К основным признакам системы права следует отнести: разделение всей совокупности норм права на взаимосвязанные комплексы, отрасли, под отрасли, институты права; единство и согласованность между собой норм права, составляющих систему права; объективный характер построения системы права.

 *Следовательно, для любого государства право функционирует как единственная юридически целостная, внутренне согласованная система общеобязательных правил поведения. Важным аспектом такой внутренней согласованности является структура права, как закономерная организация его элементов.*

Первичное звено системы права – нормативно-правовое предписание (норма права). Это общеобязательное, формально определенное правило поведения субъекта права, содержащее государственно-властное веление нормативного характера, устанавливается, санкционируется и обеспечивается государством для регулирования общественных отношений.

 Признаки норм права, отличающие их от индивидуально-правового предписания:

- они обобщают типичные, то есть неоднократно повторяющиеся жизненные ситуации;

- рассчитаны на неопределенное количество общественных отношений;

- адресованы не персонифицированному кругу субъектов, разрешают обозначать пределы поведения всех субъектов, подпадающих под такую ситуацию;

- действуют в пространстве и во времени непрерывно;

- действие правовой нормы прекращается или отменяется уполномоченными субъектами.

 *Статья* нормативно-правового акта выступает внешней формой нормы права и нормативно-правового предписания как целостного, логически завершенного государственно-властного веления нормативного характера. Статья нормативно-правового акта и норма права часто совпадают, если структурные элементы нормы права отражены в статье закона. Тем не менее в большинстве случаев в статье излагаются не все элементы нормы права. В зависимости от этого различают прямой, ссылочный и банкетный (отсылочный) способы изложения нормы в статье.

 Прямой способ применяется тогда, когда все элементы нормы права содержатся в статье нормативно-правового акта; ссылочный – когда делается ссылка на другую статью или статьи; банкетный (отсылочный) – когда статья отсылает к другому нормативно-правовому акту.

 Норма права имеет внутреннюю структуру, выражающуюся в ее внутреннем делении на отдельные элементы, связанные между собой: гипотезу, диспозицию, санкцию.

 *Гипотеза* – Это часть нормы права, содержащая условия, обстоятельства, с наступлением которых можно или необходимо осуществлять правило, которое содержится в диспозиции.

 *Диспозиция* – Это часть нормы, содержащая субъективные права и юридические обязанности, то есть именно правила поведения.

 *Санкция* – Это часть нормы права, в которой представлены юридические последствия выполнения или невыполнения правила поведения, зафиксированного в диспозиции. Санкции могут быть карательными (штрафными), восстановительными и поощрительными (положительными).

 Диспозиции, гипотезы и санкции по составу подразделяются на простые, сложные и альтернативные, а по степени определенности содержания – на абсолютно и относительно определенные.

 Нормы права, как и первичные звенья системы права, могут объединяться в институты и отрасли права. Например, гражданство Украины является главным институтом конституционного права.

 Существуют различные определения *института права.* Его рассматривают так:

 а) определенную совокупность правовых норм, регулирующих однородные общественные отношения, связанные между собой как качественно самостоятельная обособленная группа;

 б) совокупность существенных и самостоятельных норм права, образующих отдельный институт права в пределах комплексной отрасли права (например, морского права);

 в) совокупность правовых норм, регулирующих отдельный вид или род общественных отношений и составляющих обособленную часть отрасли права.

 К *признакам* института права относят: наличие совокупности нормативных предписаний; юридическая однородность названных предписаний; объединение правовых норм устойчивыми закономерностями и связями, находящими отражение в юридических предписаниях и в целом в юридической конструкции.

 *Следовательно, институт права можно определить как обособленную группу взаимосвязанных правовых норм (предписаний), регулирующих определенный вид или род общественных отношений и образующих самостоятельный элемент системы права.*

 В зависимости от оснований различают такие группы института права : по отраслям права - государственные, уголовные, гражданские, семейные, жилищные и др.; согласно роли, которую они выполняют, - предметные и функциональные; в зависимости от регулируемых ими отношений - материальные и процессуальные; в зависимости от закрепления общих понятий, принципов, задач, функций или специальных составов, соглашений или обязательств - общие и специальные.

 Важным является также вопрос объединения институтов права, рассмотрения комплексных институтов. Общепризнанно, что между отраслями права нет закрытых границ, которые разъединяли бы отрасли на исключительно изолированные. Институты права, как и нормативно-правовые предписания, объединяются между собой. Такие объединения тоже называют институтами права.

 В теории права различают *общие и предметные объединения института права.*

 Объединение в общие институты имеет место тогда, когда каждый простой институт как комплекс правовых предписаний определяет предмет, задачи, принципы, границы действия, функции отрасли (под отрасли) права. Предметное объединение - это объединение двух или более институтов права, которые характеризуют определенные увеличения различных институтов по родовому критерию в пределах конкретного предмета правового регулирования.

Наиболее развитой формой объединения правовых институтов является *подотрасль* права - объединение институтов права в пределах конкретной отрасли права, включающей общий и предметный институты или их ассоциации. Например, лесное право, водное право в земельном праве.

Следовательно, институт права, объединение институтов права можно рассматривать как самостоятельный элемент системы права и в пределах отрасли права.

Еще один структурный элемент системы права - отрасль права, признаками которой являются:

- совокупность юридических норм (предписаний) и правовых институтов;

- регулируемая названной совокупностью определения сфера общественных отношений;

- критерием отмежевания одной отрасли от другой являются предмет и метод правового регулирования;

- учет принципов, задач, цели правового регулирования.

***Следовательно, отрасль права - это совокупность правовых норм (предписаний) институтов права, которые регулируют определенную сферу общественных отношений в пределах конкретного предмета и метода правового регулирования с учетом принципов и задач такого регулирования.***

Отрасли права можно классифицировать по различным основаниям. В зависимости от предмета и метода правового регулирования различают государственное, административное, финансовое, земельное и гражданское право.

Согласно месту, которое отрасли права занимают в правовой системе, они делятся на основные и комплексные.

Основные отрасли права образуют основной массив права в правовой системе государства. Среди них различают профилирующие (традиционные), процессуальные, специальные и другие.

***Профилирующие отрасли*** образуют юридическую основу, обязательную часть системы права (конституционное, административное, гражданское, уголовное право).

***Процессуальные отрасли*** закрепляют порядок применения материального права (гражданский, уголовный, административный и другие процессы).

К ***специальным отраслям*** относят те, которые на базе профилирующих развивают основные отрасли права и обеспечивают специальный правовой режим для определенного вида общественных отношений (трудовое, аграрное, экологическое, земельное, семейное и финансовое право).

***Комплексные отрасли*** - это наслоения, надстройка над основными отраслями, которые внешне обособливаются значительно меньше, чем основные отрасли (скажем, страховое, банковское, морское, железнодорожное, горное, налоговое, жилищное, авторское, изобретательское, исправительно-трудовое право).

***Следовательно, внутренняя форма права хороктеризуется соответствующей совокупностью правовых норм, объединяющихся в институты, подотрасли и отрасли права.***