**3. Сущность и социальное назначение государства.**

**Сущность государства –** это его смысл, содержание, назначение и функционирование.

В понимание сущности государства существуют два основных подхода классовый и надклассовый. Классовый подход в понимании сущности государства выражен в основном в марксистско-ленинской теорией государства. Согласно марксистско-ленинской теории, государство есть классовое явление. Оно всегда носит классовый характер, возникает в результате раскола общества на классы, существует только в классовом обществе и с исчезновением классов должно отмереть. Государство в марксистско-ленинской теории выступает как орудие классового господства, как машина для подавления одних классов эксплуатируемых другими эксплуататорами.

Другой подход – надклассовый, выражается в различных не марксистских теориях государства:

1. Теория правового государства – суть её, добиться господства права во всех сферах социальной жизни.

2. Теория плюралистической демократии (теория стратификации) – Г.Ласки, М.Дюверже, Р.Даль. Суть – в современном обществе классы перестали существовать и власть утратила классовый характер. Общество же это совокупность социальных объединений людей (страт) по различным признакам.

3. Теория государства благоденствия – рассматривает вопрос о целях государства. По ней что государство стало надклассовым и выражает интересы всех слоёв населения, обеспечивает благоденствие всех.

4. Теория элит – сформировалась в начале 20 века (В.Порето, Г.Моски). Идея: народные массы не способны управлять государством, и эта задача осуществляется верхушкой общества – элитой.

5. Технократическая теория – разработана Т.Вебленом, в 1920 -е годы получила значительное распространение в 60-70гг. Идея в том что государством должны управлять специалисты – управленцы. Как бы выделяют специальность “управление государством”

Социальное значение: теории по-разному раскрывают сущность государства, но не одна из этих теорий не рассматривает государство как орудие классового господства. В современной отечественной ТГП вопрос о сущности государства решается по-разному. Но в большинстве стран такая функция государства как социальная, стоит на первом месте. Многие исследователи исходят из того, что сущность государства не следует рассматривать только с классовых или только с надклассовых позиций. По их мнению, сущность государства имеет две стороны: классовую и общесоциальную (общечеловеческую) сущность государства – двуединая сущность. В те или иные периоды истории на первый план выходит либо классовая, либо общесоциальная сторона сущности государства. Согласно другой точке зрения государство носило классовый характер в прошлом. Современное государство классовый характер утратило и из орудия классового господства превратилось в орудие социальных компромиссов. Небезынтересным представляется подход к характеристике сущности государства, акцентирующий внимание на управленческую деятельность государства. Согласно этому подходу сущность государства выражается в том, что государство есть организация, осуществляющая руководство и управление обществом. Это управление может выражаться в различных формах, в том числе и в подавлении одних классов другими.

**4. Формы государства: понятие и элементы.**

Под формой государства понимают организацию государственной власти или организацию государства в целом. форма государства является достаточно сложной и раскрывается через характеристику структурных элементов формы государства. Вопрос о структурных элементах формы государства носит дискуссионный характер. Некоторые исследователи формы государства сводят к одному элементу, а именно к политическому режиму. Данная точка зрения не нашла широкой поддержки в юридической науке. Согласно второй точке зрения, именно формы правления и формы государственного устройства составляют форму государства. Эта точка зрения широко распространена в западной науке и частично поддерживается в отечественной науке.

Согласно третьей точке зрения, форма государства состоит из 3-х элементов, а именно: 1. Формы правления – это сумма способов организации государственной власти (структура, порядок образования высших органов государства, способы осуществления власти)

2. Формы государственного устройства – это сумма способов устройства государственной власти, характеризующих связь между центральной и региональной властью.

3. Политического режима – это сумма способов осуществления государственной власти, закрепляющих объём предоставляемых гражданам свобод для их участия в политической, экономической социальной, культурной деятельности государства.

Форма государства зависит от конкретных исторических условий его возникновения и развития, решающее влияние на неё оказывают сущность, исторический тип государства. Так феодальному типу государства соответствовала как правило, монархическая форма правления, а буржуазному республиканская. Форма государства во многом зависит от соотношения политических сил в стране, особенно в период его возникновения. Ранние буржуазные революции (например, в Англии) привели к компромиссу между буржуазией и феодалами, следствием которого стала конституционная монархия. Конституция – требование молодой буржуазии, монархия – уступка феодалам. На форму государства влияют национальный состав. Исторические традиции, территориальные размеры страны и др. факторы. Небольшие по территории государства обычно являются унитарными.

**2. Понятие и признаки государства.**

**Государство** – это политико-территориальная организация публичной власти, обладающая для осуществления управленческо - обеспечительной и охранительной функций специальным аппаратом и способная придавать своим велениям характер обязательности для всего своего населения.

**Государство** – это организация политической власти общества, охватывающая определенную территорию, выступающая одновременно как средство обеспечения интересов всего общества и особый механизм управления и подавления.

Государство – это Я.

**Признаками гос-ва** считаются:

1. наличие публичной власти – соответственно аппарата управления, зафиксированного в НПА, т. е. правовые начала.
2. суверенитет – внешний (независимость от внешних факторов) и внутренний (независимость гос. вл. от др. негосударственных организаций, действующих внутри гос-ва )
3. территория – наличие границ, гражданство.(устойчивая правовая связь лиц, проживающих на территории гос-ва, с данным гос-вом, выражающаяся в наличии взаимных прав, обязанностей и ответственности.)
4. Аппарат принуждения.
5. Финансовая система. Налоги и сборы.

Образование общества предшествует государственной организации его жизни. Было время, когда общество существовало, а государства не было. Жизнь общества на ранних ступенях его развития строилась на началах естественного самоуправления, которое соответствовало уровню развития самого человека как существа общественного. Но раз возникнув, государство становится основным инструментом цивилизованной организации общественной жизни. История человеческого общества начинается с образования первобытнообщинного строя, при котором орудия производства были несовершенны, а производительность труда низкая. Поэтому в основе жизни общества лежала общественная собственность на средства производства, а распределение продуктов труда осуществлялось на началах равенства. Все члены общества одинаково трудились и получали одинаковую часть общественного продукта.

**1. Предмет и методология ТГиП.**

Наука - это система обобщённых знаний. ТГП - это система обобщённых знаний о государстве и праве. Наука: а) сумма, обобщение б) знание достоверные, дающие рекомендации к применению на практике. Значение: 1) Расширение общественно-политического кругозора (ориентирование в политике). 2) Повышает общую правовую профессиональную культуру. 3) Обоснование рекомендаций в области государственно-правового строительства. 4) Даёт знания в области правотворчества. Особенности: 1) ТГП является общественной - гуманитарной наукой. 2) Эта наука юридическое явление, а следовательно - властная. 3) Общетеоритическая наука (изучает общие закономерности присущие всем юридическим наукам. Для государства и права. Носит теоретический характер). 4) ТГП - абстрактная наука. 5) ТГП - философская наука, опирается на философские догмы и конкретизирует их. Предмет науки ТГП - государственно-правовая надстройка. Значение предмета: 1) позволяет определить содержание науки. 2) позволяет выявить отличие от других наук. 3) Позволяет сформулировать задачи и направления исследования. 4) Позволяет концентрировать научные силы на важных участках. Структура предмета: Явления - рассматривает государство и право как отдельные явления и одновременно зависимые друг от друга.

Государственно-правовые закономерности или законы развития - изучает общие закономерности. (возникновение, функционирование и развитие “=” переход).

Г-П понятия - создаёт терминологию и раскрывает сущность явления. Образует инструмент приобретения новых знаний. Через понятия создаётся наука. предметом науки теории государства и права являются наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства, права и других государственно-правовых явлений, а также общие связи государства и права с различными общественными явлениями и личностью.

Совокупный способ приемов познания определенных явлений, в данном случае юридических. Тгп использует иные методы, используемые юридической наукой – общенаучные (философский подход). В данном методе раньше применялся только диалектический материализм. А сейчас еще и идеализм и прагматизм и все прочее. Специальные методы – методы, которые обычно применяются другими науками. Частные методы: 1. формально-юридический. Дает возможность познать ТГП в общем, универсальном смысле, в общем виде. Стремимся объяснить что есть государство в общем смысле, т.е. критерии, которые выделяют признаки государственности во всег странах планеты. 2. конкретно-юридический подход – дает возможность идентифицировать государство по ряду признаков, т.е. речь идет об определенном государстве в конкретный промежуток времени. 3. юридико-социологический. Привлекаются методы юридической социологии и применяются методы, используемые социологами – анкетирование интервьюирование. Позволяет познать государство и механизмы его действия. 4. компаративистский подход. Это совокупость методов, позволяющих через сопоставление выявить сущность государства. интерпретационный подход - это совокупность методов толкования юридических явлений в государстве и праве. Способы и есть методы толкования.

**8.**  **Национально-государственное устройство. Политико-правовые проблемы национано-государственного устройства России.**

Государственное устройство держится на трёх основных составляющих:

**Форма правления –** выражает основные принципы организации высших органов гос. ал. (их структуру, порядок образования и рапределение компетенции между ними). Она, по Хропанюку, дает возможность уяснить: - как создаютяс высшие орагны Г и каково их строение; - какой принцип лежит в основе взаимоотношений между высшими и др. гос. орагнами; - как строятся взаимоотношения между верховной гос. вл. и населением страны; - в какой мере организация высших органов Г позвоялет обеспечивать права и свободы гражданиина. По этим признакам формы гос. правления подразделяютяс на монархические и республиканские.

**Форма гос. устройства –** это национальноеи администртивно-территориальное строение Г, которое раскрывает характер взаимоотношений между его состоавными частями, между центр. и местными органами гос. вл. ФГУ показывает: - из каких частей состоит внутренняя труктура Г; каково правовое положение этих частей, каковы взаимоотношения их органов; - как строятся отношения между центральными и местными органами; - в какой гос. форме выражаются интересы каждой нации, проживающей на территории данного гос-ва. По форме гос. устр-ва все Г. можно подразделить на 3 основные группы: унитарное, федеративное, конфедеративное.

**Политический режим** – составляет совокупность приемов и методов осуществления вл. Г-вом. (это понятие более широкое, чем гос. режим, т.к. включает в себя не только методы гос. властвования, но и характерные способы деятельности гос. и негос. политических организаций, например, партии и движения), в наидолее обобщенном виде можно выделить 2 разновидности пол. режима: демократический и антидеомкратичесикй.

Государство может образовываться по принципу национальности, в котором преобладает титульная нация. А так же гос-во может образовываться по территориальному признаку, например Россия. Форма гос. устройства федерация. Способ образования субъектов по национальному признаку, и территориальному.

В конституции РФ в ст. 3 закреплено что “единственным источником власти является её многонациональный народ”.

Форме же гос. устройства в конституции РФ отведена глава №3. В которой приводится весь перечень субъектов РФ (89). Они хоть и имеют разные названия и свои особенности, но они равны между собой и в отношениях с РФ.

Часть субъектов формировалось и по национальному признаку: Еврейская автономная область.

**7.**  **Соотношение личности, общества и государства. Решение этого вопроса в Конституции РФ.**

Человеческое общество – состоит из конкретных людей, находящихся в системе многообразных связей – обще6ственных отношений, в которые они вступают в процессе производства и распределения материальных благ, участвуя в политической, культурной и иных сферах социального события. Без всех этих связей конкретный индивид, предстаёт как человек, т.е. лишь живое существо.

В соответствии с толкованием понятия личности в словаре С.И. Ожегова, под личностью понимается следующее – “Человек как носитель каких ни будь свойств”. Личностью не рождаются, а становятся, и не всякий может выступать в этом качестве. Личностью не является малолетний ребёнок и душевнобольной человек. Нельзя считать личностью и первобытного дикаря, не имевшего развитой системы знаний и не способного преобразовывать окружающий мир сообразно собственным потребностям.

Личность как продукт общества характеризуется единством её индивидуальных социальных и биологических черт включая в себя:

- признаки, характеризующие социальные связи и отношения человека (экономические, политические, национальные, классовые и т.д.)

- приобретённые знания и навыки, культура.

- биологически обусловленные черты: инстинкты, темперамент, чувства.

- черты индивидуальной психики и мышления.

Конкретная личность всегда индивидуальна. Психологические черты, социальный опыт, род деятельности, темперамент интенсивность проявления этих черт в каждом человеке сочетаются самым различным образом и составляют неповторимость его личности, отличие от всех других членов общества.

Государство с момента своего появления, регулировало отношения в обществе по нормам права. По мимо права регулятором общественных отношений является мораль.

В современной России в связи с принятием Конституции от 12.12.1993г., отношения в обществе регулируются правом в соответствии с конституцией.

В ней были закреплены следующие принципы:

- политической свободы на право выражения своих мнений и убеждений, политической воли.

- усиления правовых гарантий прав личности на жизнь, свободу и личную неприкосновенность.

- равенство всех перед судом.

- снятия лишних запретов, и предоставления альтернативы выбора.

**6. Внешние функции государства. Изменения их содержания на этапах развития общества.**

Термин «функция Г» применяется для обозначения основных , наиболее важных направлений деятельности Г. Г-ва устанавливаются в зависимости от основных задач, стоящих перед Г на том или ином этапе его развития и представляющие собой средство реализации этих задач. Конкретная же ф Г представляет собой единство содержания, форм и методов осуществления гос. вл., неразрывно связанных с данным направлением деятельности Г. то фф Г – это основные направления его деятельности, в которых выражается сущность и соц. назначение гос. управления обществом. А по продолжительности действия – на постоянные и временные. Постоянные фф осуществляются на всех этапах развития Г, а временные – прекращают своё дейстиве с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер, например, ликвидация стихийного бедствия, масштабных катастроф, антиконституционных выступлений.

Внешние фф. – основные направления деятельности на международной арене. Они призваны для установления и поддержания нормальных отношений с др. гос-вами и обеспечением обороны страны от возможной внешней агрессии. Т.о. существует 2 основные внешние фф Г. : 1. взаимовыгодное сотрудничество с другими гос-вами – деятельность Г, направленная на развитие равноправных, экономических, политических, культурных и др. отношений, гармонично сочетающих интересы данного Г с общими интересами др. гос-в . 2. Оборона страны от внешней агрессии, охрана гос. границ – повседневное совершенствование воор. сил, повышение их боеготовности и боеспособности, укрупнение оборонной мощи страны, военное обучение запаса воор. сил.

Т.о. Ф Г – это целенаправленная, взаимосвязанная деятельность всей системы гос. органов, направленная на гармоничное экономическое, соц. и духовное развитие общетсав, рпи непременном взаимодействии и сотрудничестве с др. гос-ваим.

**5. Внутренние функции государства. Изменения их содержания на этапах развития общества.**

Термин «функция Г» применяется для обозначения основных , наиболее важных направлений деятельности Г. Г-ва устанавливаются в зависимости от основных задач, стоящих перед Г на том или ином этапе его развития и представляющие собой средство реализации этих задач. Конкретная же ф Г представляет собой единство содержания, форм и методов осуществления гос. вл., неразрывно связанных с данным направлением деятельности Г. Т.о. фф Г – это основные направления его деятельности, в которых выражается сущность и соц. назначение гос. управления обществом. А по продолжительности действия – на постоянные и временные. Постоянные фф осуществляются на всех этапах развития Г, а временные – прекращают своё действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер, например, ликвидация стихийного бедствия, масштабных катастроф, антиконституционных выступлений.

Внутренние фф – основные направления деятельности Г по управлению внутренней жизнью общества. Классификация внутренних фф проводится по сферам деятельности Г. Каждое Г решает ряд основополагающих экономических, социальных , охранных и контрольных задач. Кроме того в настоящее время важнейшей задачей всех гос-в явл. охрана окружающей среды. В соответствии с указанными сферами деятельности внутренние фф гос-ва подразделяются на эконом., соц., финансового контроля, охраны правопорядка и экологическую (природоохранительную).1. Экономическая – выражается в выработке и координации гос-вом стратегичесеких направлений развития экономики страны в наиболее оптимальном режиме: формирование гос. бюджета и контроль за его расходованием; определение общих программ эк. развития страны; стимулирование наиболее приоритетных отраслей экономики; создание благоприятных условий для предпринимательской деятельности.2. Социальная – призвана обеспечить соц. защищенность личности, нормальные условия для жизни всех членов общества в независимости от их непосредственного участия в производстве благ – оказание соц. помощи нуждающимся в ней членам общества, выделении необходимых средств на здравоохранение, просвещение, отдых, строительство дорог, жилья, работа транспорта, связи и т.д.3. ф финанс. контроля – выражается в выявлении и учете гос-вом доходов производителей, часть этих доходов в виде налогов направляется в гос. бюджет для удовлетворения соц. и др. общегос. нужд. Г осуществляет контроль за расходованием налогов. Высший финанс. контроль за доходами и расходами явл. прерогативой парламента. На местах эти фф выполняют местные органы гос. вл. Широкими полномочиями обладают министерства финансов. Гос. таможни контролируют провоз материальных ценностей через госю границу и взимает таможенные пошлины и сборы, которые идут в доход Г. 4. охрана правопорядка – деятельность Г , напрвленная на обеспечение точного и полного осуществления его законодат. предписаний всеми участниками общественных отношений. 5. Экологическая ф. – система гос. мероприятий, напрвленная на сохранение, восстановление и улучшение природных условий жизни человека.

**12. Причины и закономерности происхождения государства. Восточный и европейский пути.**

Проблема возникновения государства остаётся в науке дискуссионной, т.к. в основе этой проблемы лежат различные идейные, философские воззрения. Есть мнение что государство существовало вечно. И для них такого вопроса даже стоять не может. Современная материалистическая наука связывает процесс возникновения государства и права главным образом с развитием производства, и появлением излишек производства. В дальнейшем возникают отношения обмена благами. Сначала возникает натуральный обмен, а затем и товарно-денежный. Для повышения производительности племена стали совершенствовать орудия труда. Таким образом отделилось ремесло, от производства. Потребовалось дополнительное количество рабочей силы, появились рабы. Переход к производящей экономике подтолкнул три великих разделения общественного труда – отделение скотоводства от земледелия, отделение ремесла и обособление торговли(купцов) – неолитическая революция. Рабство раскололо общество на эксплуататоров и эксплуатируемых. Мужчина стал основным кормильцем и с тех пор начался патриархат, заменивший матриархат. В дальнейшем люди имеющие большее количество рабов становились ещё богаче, остальные оставались бедными. К тому же торговля товарами становится занятием отдельной группы людей – купцов. Развитие торговли создало и металлические деньги. Прибавочный продукт как следствие роста производительности труда обусловил появление экономической возможности для товарообмена и присвоения результатов чужого труда, возникает частная собственность, социальное расслоение первобытного общества, образования классов, зарождения государства и права.

Формирование государства – длительный процесс, шедший у разных народов разными путями. Современная теория права и государства выделяет два основных пути.

**Восточный путь** – возникновения государства, “азиатский способ производства” (вначале др.Восток, Африка, Океания). Здесь социально-экономические отношения и структуры родового строя – земельная община, коллективная собственность. Управление общественной собственностью становилось важнейшей функцией родоплеменной знати, превращавшейся в обособленную социальную группу (сословие, касту), интересы которой всё более обособлялись от интересов остальных членов общества. Знать со временем плавно трансформировалась в государственные органы, а общественная собственность тоже постепенно превратилась в государственную. Частная собственности значения не имела.

**Европейский путь –** в Европе этот процесс пошёл по другому. Главным фактором образования государства было классовое расслоение общества, обусловленное формированием частной собственности на землю, скот и рабов. В Риме на возникновение классов и государства большое влияние оказала длительная борьба двух группировок свободных членов родоплеменного общества – патрициев и плебеев. В результате побед последних в нём утвердились демократические порядки: равноправие всех свободных граждан, возможность каждого быть одновременно землевладельцем и воином. Однако к концу II века до н.э. Римской империей обострились внутренние противоречия, повлекшие создание мощной государственной машины.

По вопросу возникновения государства на территории Западной и Восточной Европы есть две точки зрения. Сторонники первой утверждают, что в этом регионе в ходе разложения первобытных отношений зарождалось феодальное государство (Россия и Германия ).

Вторая говорит, что после разложения родового строя здесь наступает предшествующий феодализму длительный период, в ходе которого знать выделяется в особую группу, обеспечивает себе привилегии, в первую очередь во владении землёй, но крестьяне сохраняют как свободу, так и собственность на землю. Такой период в государстве называют профеодальным.

Т.о. на этапе производящей экономики под воздействием разделения труда, появления патриархальной семьи, военных захватов, запрета инцеста и др. факторов происходит расслоение первобытного общества, вследствие чего родовая организация социальной жизни изживает себя, а ей на смену с той же неизбежностью приходит новая организационная форма общества – государственность.

**11. Теории о происхождении государства и современный взгляд на проблему.**

**теологическая** представителем яв-ся Ф.Аквинский, Августин обосновывает Г. как явление богом данное. Государь – ставленник божий на земле. В средние века 16 18 использовалась для обоснова-я неограниченной вл. монарха – королевский абсолютизм.

Достоинства – способствует укреплению гр-го согласия в об-ве, усилению духовности, препятствует насилию, революциям и граж-м войнам, переделу власти и собственности.

Недостаток – основана на вере, а не на проверенном научном знании.

**патриархальная** рассматривает возник-е Г. непосредственно из разросшейся семьи, власть мон-ха констатируется из вл. отца над членами его семьи. Она зародилась в Греции. Первоначальное обоснование получила в трудах Аристотеля, а свое развитие нашла в 17 в. в сочинении Фильмера «Патриарх». Использ-сь и для идеологического обоснов-я российской империи.

**+** Способствует сплочению об-ва, уважению, почитанию гос.вл.; культивирует дух родства, братства, взаимосвязанности членов об-ва (как членов семьи).

- Преувеличивало, придавая универсальное и определяющее знач-е отдельным сторонам организации об-ва в частности семьи.

**естественно-правовая (договорная – д.т.)** получила широкое распростр-е в 17-18 в. в Голландии в 17 в. сторонниками были Гроций и Спиноза, в Англии – Локк, Гоббс, во Фр-ции в 18 в. Руссо, в Росии – революционный демократ Радищев. В д.т. Г. возник. как продукт сознательного творчества, как рез-т договора, в кот. вступают люди, находившиеся до этого в «естественном» состоянии (Война всех против всех). Г. – это сознательное объединение людей на основе договора между ними, в силу кот. они передают часть своей свободы, вл. Г. При этом договор не яв. историческим фактом подписания всеми к.-л. конкретного док-та, кот. лег в основу появления Г., а как состояние об-ва, когда люди добровольно объединились в гос-но организов-ю форму, правомерность гос. вл. Д.т. использовалась в разных целях. 1 для обоснов-я народного суверенитета и возможности отобрания вл. у недобросовестного правителя (Русоо, Радищев). 2. Для обоснов-я Конст-й Монархии. т.к. обществ-й договор – это компромис между народом и правителем , ограничения свободы и народа и монарха (Локк). Сторонники этой теории считают Г результатом юр. акта – общественног договора. Эта теория устанавливает очередность явлений (сначала возникло право, затем Г как институт боеспечения этого права и оно призвано защищать частные интересы.) +: 1. были разрушены теологические и патриархальные представления о возникновении Г, полного подчинения власти, отсутствие народа, возможности повлиять на власть;2. Фактически выдвинут принцип народного суверенитееа – вл. производна от народа и принадлежит ему. 3.Согласно этой теории Г и народ имеют взаимнве обязательства.

-: Идеалистичность:1. Общественный договор – скорее идеал, чем реальная действительность, зачастую гос-ва возникали др. путями – войнами, насилием при наличии др. условий. 2. Ни одно Г не возникло на основе договора между

**Насилия** – Каутский,Дюринг, Гумплович – Г возникает как результат акта насилия. ПО утверждению Каутского племя-победитель подчиняет себе побежденное племя, присваивает его землю, а затем принуждает его работать на себя, платить дань или подати. В результате такого завоевания возникает деление на классы, а принудит аппарат, созданный победителяит для управления побежденными, превращается в Г.

+ : Подтверждено историческими примерами. Насилие действительно является одним из основных факотров, на которых основывается Г – сбор налогов, правоохранительная деятельность.

-: Насилие при его важной роли было не единственным фактором, повлиявшим на возникновение Г.

**Экономическая теория (классовая) –** на сегодняшний день явлется наиболее доказанной, она логчески, последовательно выстроена и является результатом научного изучения исторических данных. (Энгельс «Возникновение семьи, ч.с. и Г», Ленин «О гоосударстве», Маркс) Г возникает на основе разложения общины, следовательно явления, которые способствовали этому разложению и являются причинами происхождения гос-ва: совершенствуются орудия труда + разделение труда, следовательно повышается производительность труда, а значит производят больше, прибавочный продукт.

+ - экономический анализ, признание наличия в обществе групп с противоположными интересами – классов и др.

-: не только классово-экономич. факторы повлияли на возникновение Г, но и национальные, военные, психологические и т.д.

**10. Теоретические основы типологии государства. Закономерности смены типов государств.**

Исторический тип гос-ва – это совокупность общих признаков, характеризующих гос-во на определенном этапе его развития. Типология – способ научного познания, заключающийся в поиске и систематизации общих признаков тех или иных явлений.

В ТГП сущ. неск-ко подходов к типологии, т.к. различные школы признают существенными различные приз-ки. Формационный и цивилизационный подход, западно-европейская наука классифицирует гос-ва в зависимости от отношений между гос. вл. и индивидом. Поэтому признаку выделяют 2 типа гос-ти: демократия и автократия (наоборот). В первую группу он включает «классово-контролируемые гос-ва» (империи), а также псевдодемократические гос-ва, в которых правительства образуются привилегированной частью общества. Ко второй группе – те современные гос-ва, в которых отношения между властью и гражданином строятся на началах справедливости и взаимной ответственности.

**формационный подход**.

Суть его в том, что выяснение типа гос-ва основывается на понимании истории как естественно-исторического процесса смены общественно-экономических формаций, каждой из которых в условиях существования классов соответствует определенный тип гос-ва.

Общественно-экономическая формация – это исторический тип общества, основывающийся на определенном способе производства и выступающий как важнейшая ступень в развитии человека.

Признаки общественно-экономической формации.

1. осн. существенным приз-ком яв. такой признак, как *способ производства*. Выделяют 4 способа произ-ва: рабовладельческий, феодальный, капиталистический и социалистический. Новое гос-во базируется на общественной собст-сти на орудия и сред-ва произ-ва, предполагающей сотрудничество свободных от эксплуатации людей. На основании формационного подхода, и перечисленных способах производства выделяют 5 типов гос-в: рабовладельческое, феодальное, буржуазное, социалистическое и т. н. восточное.(отсутствие ч.с. на землю, община, бюрократический аппарат, застойность)

Дополнительные признаки 2. *уровень развития производительных сил,* 3. *характер производственных отношений*, кот. в свою очередь определяют харак-р Г. Переход от одной общественно экономической формации к др. происходит в рез-те смены отживших форм производственных отнош-й и замены их новым экон-м строем. Изменение экон-го базиса влечет за собой изменения в гос-пр. явлениях.

**Цивилизационный подход** ориентирован на познание прошлого через все формы деятельности человека: трудовую, политическую, социальную. Концепция цивилизации позволяет различать не только противостояние классов и соц. групп, но и сферу их взаимодействия на базе общечеловеческих ценностей

Цивилизационный подход. Какие признаки яв. существенными – неустоявшаяся позиция. Существует 2 основных направления в этом подходе. Это технологическое направление, согласно которому тип гос-ва связывается с той стадией НТП и жизненного уровня населения, определяемого потреблением и оказанием услуг, которой соответствует данное гос-во.

Концепция цивилизации, под которой понимает замкнутое локальное состояние общества, отличающееся общностью редигиозных, психологических, культурных, географических и др. признаков. В соответствии с ним он выделяет в мировой истории более 20 цивилизаций.

Некот-е авторы считают, что ни одно гос-во не похоже на другое, следов-но сущ. цивилизации Китай, Яп., Рос.. Большинство берут в основу выделения цивилизации ценностный подход. Общественная ценность – это то, что для определенного общества значимо и охраняется в определенном порядке гос- вом. Исходя из содержания ценностей выделяют два типа цивилизаций: восточные и европейские. И цивилизационный и формационный подходы объективно характеризуют закономерности развития г. и п. Объективно любая цивилизация обладает такими свой-ми, кот. позволяют ей развивать ценности до определенного этапа – предел роста. Достигнув своего апогея и начав падение могут в определенных изменившихся усл-ях снова начать развиваться, но исчерпав ресурсы цивилиз-я может исчезнуть или подчиниться др. более развитым цивилиз-ям. Например, ацтеки. Восток и запад идут параллельно.

**9.Понятие и формы политического режима. Политический режим в РФ.**

Гос. режим - важнейшая составная часть политического режима, существующего в обществе. Политический режим - понятие более широкое, т.к.. оно включает в себя не только методы гос. властвования, но и характерные способы деятельности негос-венных политических организаций (партии, движений, клубов). Гос.режимы могут быть демократическим и анти демократическими. Поэтому основным критерием классификации гос-в по этому признаку явл. демократизм форм и методов осуществления гос. власти. Идеальных демократичексих форм гос. режимов в реальной действительности не существует. В том или ином конкретном Г присутствует различные по своему содержанию методы официального властвования. Тем не менее можно выделить наиболее общие черты, присущие той или иной разновидности гос. режима.

**Антидемократические режимы:** Главное, что определяет хар-р гос.вл., - это соотношение гос-ва и личности. АД режим характеризуется полным контролем Г над всеми сферами общественной жизни. В таком Г устанавливается диктатура одной партии, которая фактически осуществляет все гос. функции. АД режимам свойственно огосударствление всех общественных организаций (профсоюзов, молодежных, Личность фактически лишена субъективных прав, хотя формально они могут провозглашаться даже в конституц. актах. АД гос-во во всех его разновидностях не учитывает особенностей религиозных убеждений населения. Оно полностью отрицает религиозное мировоззрение или отдает предпочтение одной из религий. АД режим может быть: 1. авторитарный – характеризуется значительным ограничением прав и свобод граждан, возможностью запрещения полит. партий и др. организаций, ограничением роли выборных гос. органов и усилением роли исполнительных орагнов. Преобладают методы принуждения 2. тоталитарный – хар-тся полным контролем Г над всеми сферами жизни общества. Преобладают методы физического насилия 3. Фашистский – характеризуется полной ликвидацией демократических прав и свобод, уничтожением всех оппозиционных организаций и учреждений, широким использованием террористических методов правления.

# Демократические режимы Конкретно данный режим выражается в следующем: 1. такой режим предоставляет свободу личности в сфере экономич-й деятель-сти, которая сост-ет основу материального благополучия общества. 2. реальная гарантированность личных прав и свобод гражданина, активно участвовать в различных культурных, научных, профессиональных и др. общественных организациях. Г. 3.Демократический режим создает эффективные механизмы прямого воздействия населения страны на характер гос. вл. 4.Личность защищена от произвола, беззакония. 5. Дем. режим явл. следствием реального властей как в унитарных, так и в федеративных гос-вах. 6. Дем. вл в одинаковой мере учитывает интересы большинства и меньшинства, индивид. и нац. особенности насесения. 7. Дем. методы гос. властвования позволяют преодолевать возникающие соц. противоречия, обеспечивают компромисс между гос. орагнами и гражданами, между различными соц. группами и населением. 9. Дем. гос. режим базируется на законах. В основе разграничения демократического и антидемокр. режимов лежат механизмы взаимодействия Г и общества .

**16. Организация власти в правовом государстве. Теория разделения властей и её отражение в Конституции РФ.**

В правовом государстве власть строится на основе права. Существует два способа построения управления государством: “соединение” и “разделение властей”.

Принцип соединения законодательной, исполнительной и отчасти судебной власти оказался весьма живучим, поскольку подобное соединение обладает рядом достоинств: а) обеспечивает оперативное решение любых вопросов; б) исключает возможность перелагать ответственность и вину за ошибки на другие органы; в) «освобождает» от борьбы с другими органами за объем властных полномочий. И все же сосредоточение всей полноты власти в одном органе чревато неустранимыми недостатками и пороками. Всевластные органы становятся совершенно бесконтрольными. При такой организации государственной власти открывается простор для установления и функционирования диктаторских и тиранических режимов.

Термин «разделение» властей обозначает принцип организации и механизм реализации государственной власти. Принцип разделения властей — это рациональная организация государственной власти в демократическом государстве, при которой осуществляются гибкий взаимоконтроль и взаимодействие высших органов государства как частей единой власти через систему сдержек и противовесов.

Власть портит людей, бесконтрольная же власть портит вдвойне. Пожалуй, самый трудный вопрос заключается в том, как обеспечить контроль за деятельностью высших органов государства, ибо над ними невозможно учредить какую-то контролирующую инстанцию, не ущемив их статута и престижа. В противном случае они автоматически утратят качество высших, превратятся в подконтрольные органы. Ответ на этот вопрос дал принцип разделения властей, над разработкой которого трудились многие ученые, но особая заслуга здесь принадлежит Ш. Монтескье.

Суть данного принципа состоит в том, что единая государственная власть организационно и институционально подразделяется на три относительно самостоятельные ветви — законодательную, исполнительную и судебную. В соответствии с этим и создаются высшие органы государства, которые взаимодействуют на началах сдержек и противовесов, осуществляя постоянно действующий контроль друг за другом. Как писал Ш. Монтескье, «чтобы не было возможности злоупотреблять властью, необходим такой порядок вещей, при котором различные власти могли бы взаимно сдерживать друг друга»

Высшие органы государства, действующие на основе указанного принципа, обладают самостоятельностью. Но среди них все же должен быть лидирующий орган, иначе между ними возникает борьба за лидерство, которая может ослабить каждую из ветвей власти и государственную власть в целом. Создатели учения о разделении властей полагали, что лидирующая роль должна принадлежать законодательным (представительным) органам.

Исполнительная власть, олицетворяемая президентом и правительством, должна быть подзаконной. Ее главное предназначение—исполнение законов, их реализация. В подчинении исполнительной власти находится большая сила — чиновничий аппарат, «силовые» министерства и ведомства. Все это составляет объективную основу для возможной узурпации всей полноты государственной власти как раз органами исполнительной власти.

Самой высокой степенью независимости призвана обладать судебная власть (органы правосудия). Особая роль суда обусловлена тем, что он — арбитр в спорах о праве.

Принцип разделения властей в той или иной мере проводится в жизнь во всех демократических странах. Его плодотворность определяется многими факторами. Во-первых, реализация этого принципа неизбежно приводит к разделению труда *между* органами государства, в результате чего обеспечивается повышение эффективности их деятельности (поскольку каждый орган специализируется на «своей» работе), создаются условия для роста профессионализма их работников. Во-вторых, данный принцип позволяет решить сложнейшую проблему — создать непрерывно действующий конституционный взаимоконтроль высших органов государства, чем предупреждаются сосредоточение власти в руках одного из органов и установление диктатуры. Наконец, в-третьих, умелое использование принципа разделения властей взаимоусиливает высшие органы государства и повышает их авторитет в обществе.

**15. Принципы правового государства. Понятие и содержание. Их отражение в Конституции Р.Ф.**

Принципы — это основополагающие идеи (требования), определяющие в своей совокупности идеальную конструкцию (модель) государства, которое могло бы называться правовым. Их формирование обусловлено объективными и субъективными факторами: уровнем развития культуры, науки, образования и других элементов, составляющих совокупный интеллект данной общественной системы; нравственно-духовным потенциалом общества, который выражается в признании большинством населения справедливым, а значит, и правовым существующего государственного устройства; наличием или отсутствием стабильного механизма реализации правовых начал в деятельности государственных органов; степенью освоения конкретным человеком права как собственной свободы, осознанной и в необходимых случаях и необходимых пределах им самим ограниченной.

С учетом исторических данных, общественной и государственной практики и с позиций современного научного знания можно выделить такие принципы правового государства.

*1. Принцип приорит**ета права.* В литературе при характеристике правового государства очень часто употребляется термин «господство права».

Принцип приоритета права может быть раскрыт при усвоении следующих моментов. Во-первых, право неразрывно связано с человеком, это сторона его бытия, универсальное средство общения и гарантия нормального образа жизни. Во-вторых, государство не единственный источник формирования права. Во многих случаях оно лишь оформляет, облекает в правовую форму либо естественно-правовые требования, либо волеизъявление всего народа (референдумы). В конечном счете приоритет права означает: а) рассмотрение всех вопросов общественной и государственной жизни с позиций права, закона; б) соединение общечеловеческих нравственно-правовых ценностей (разумность, справедливость) и формально-регулятивных ценностей права (нормативность, равенство всех перед законом) с организационно-территориальным делением общества и легитимной публичной властной силой; в) необходимость идеологически-правового обоснования любых решений государственных и общественных органов; г) наличие в государстве необходимых для выражения и действия права форм и процедур (конституции и законов, системы материальных и процессуальных гарантий и т.д.).

*2. Принцип правовой защищенности человека и гражданина.* Сразу следует подчеркнуть, что данный принцип носит первичный, комплексный, непреходящий и абсолютный характер.

Комплексность заключается в том, что названный принцип лежит в основе всех взаимосвязей гражданина как с государством и его органами, так и с другими общественными образованиями, другими гражданами в рамках правовых отношений по поводу самых различных объектов. Абсолютность (тотальность) этого принципа состоит в том, что все взаимоотношения индивида с государством (его органами, должностными лицами) должны строиться только на правовой основе.

Принцип правовой защищенности в содержательном плане имеет специфические правовые признаки. Это 1) равенство сторон и взаимная ответственность государства и гражданина; 2) особые тип правового регулирования и форма правоотношений; 3) стабильный правовой статус гражданина и система юридических гарантий его осуществления.

*3. Принцип единства права и закона.* В правовом государстве любой нормативно-правовой акт должен не только по форме и наименованию, но и по смыслу и содержанию быть правовым. Это означает, что он должен отражать естественно-правовые начала, соответствовать международно-правовым нормам о правах человека и гражданина, быть принятым легитимным органом государственной власти, законно избранным или назначенным. И наконец, при его издании должен быть использован весь комплекс правовых средств и приемов, выработанных мировой практикой. Это логически выверенные и соизмеримые с гуманистическими принципами правовые конструкции и понятия, адекватные норме процессуальные формы, адресные типы и способы правового регулирования, последовательные демократические процедуры принятия законов и др.

*4. Принцип правового разграничения деятельности различных ветвей государственной власти.* Власть в государстве может олицетворять один человек, она может принадлежать группе лиц. В данном случае для властвующих неважно, каким путем она им досталась (революция, гражданская война, переворот, по наследству и т.п.). Но для правового государства характерным является демократический способ приобретения власти.

**14. Идея правового государства. Её возникновение и развитие.**

Главная идея: правовое государство - государство справедливости. Множество признаков: максимальное обеспечение прав и свобод (3) человека; ответственность государства перед гражданином и гражданина перед государством; четкое разграничение функций общества и государства; разделение властей; наличие развитого гражданского общества; создание антимонополистических механизмов, препятствующих сосредоточению власти в чьих бы то ни было руках; верховенство и прямое действие конституционного закона, его приоритет над любой властью; установление в законе и осуществление на деле суверенности государственной власти; формирование законодательных органов обществом на основе норм избирательного права; соответствие внутреннего законодательства общепризнанным нормам и принципам международного права; правовая защищенность всех субъектов общества от произвольных решений кого-либо. Идея зародилась давно, древние философы задумывались над государством, которое осуществляет свою деятельность на основе закона и гармоничным сочетанием права и государственной власти. По их мнению справедливой государственностью была власть, которая признавала право и с другой стороны им же была ограничена. Древняя Греция и Рим оказали сильное влияние на развитие идеи правового государства. В период перехода от феодализма к капитализму возникли новые подходы к проблеме – это правовая организация государственной жизни, исключающей монополизацию власти в руках одного лица или группы лиц, обеспечивающей равенство всех перед законом посредством права. Макиавелли видел идеальное государство в форме республики с возможностью свободного пользования имуществом для всех и обеспечение безопасности для каждого. В период буржуазных революций в понятие правового государства внесли вклад такие деятели, как Гроций, Спиноза, Гоббс, Локк, Монтеське, Дидро и Джефферсон, один из авторов Декларации независимости США, в которой, кстати, провозглашается, что существуют неотчуждаемые права человека, для обеспечения которых создается государство. Кант Разработал философскую основу теории правового государства, центральное место в которой занимает человек и личность. Маркс рассматривал государство и право исходя из классовой сущности и по его теории государство исчезнет вместе с исчезновением классов в результате диктатуры пролетариата. Его идея сводилась к тому, что свобода состоит в том, чтобы претворить государство из органа, стоящего над обществом, в орган, ему подчиняющийся. Большинство теорий сходится в одном – в правовом гос-ве законодатель так же подзаконен, как и гражданин. В русской политико-правовой мысли идеи правового государства были озвучены в трудах Шершеневича (господство права в управлении), Гессена и Котляревского.

**13. Организация власти и нормативное регулирование поведения в родовом обществе.**

Образование общества предшествует государственной организации его жизни. Было время, когда общество существовало, а государства не было. Жизнь общества на ранних ступенях его развития строилась на началах естественного самоуправления, которое соответствовало уровню развития самого человека как существа общественного. Но раз возникнув, государство становится основным инструментом цивилизованной организации общественной жизни. История человеческого общества начинается с образования первобытнообщинного строя, при котором орудия производства были несовершенны, а производительность труда низкая. Поэтому в основе жизни общества лежала общественная собственность на средства производства, а распределение продуктов труда осуществлялось на началах равенства. Все члены общества одинаково трудились и получали одинаковую часть общественного продукта.

**Власть носила сугубо общественный характер.** Она исходила от рода, который непосредственно формировал органы самоуправления. Властные функции осуществляли все взрослые члены рода. Органами общественной власти при первобытнообщинном строе являлись родовые собрания; старейшины (вожди), которые избирались из наиболее авторитетных, уважаемых членов рода; военначальники, выполнявшие функции власти во время войны. Религиозные функции власти выполняли жрецы. Все эти должностные лица могли быть смещены собранием рода и осуществляли возложенные на них полномочия под его контролем. **Специального аппарата**, который бы занимался только управлением общественными делами в родовой организации **не было**. Все основные вопросы жизни и деятельности рода решались народным собранием. Роды входили в более крупные объединения. Высшей формой объединения родов являлось племя, а иногда и союз племен. Общими делами племени руководил совет, который состоял из старейшин и военначальников родов.

**Основой организации первобытного общества была община – род, племя, их объединения.** Род (родовая община) – это объединение людей, основанное на кровном родстве, а также на общности имущества и труда. Род формируется в период появления более организованных семейных отношений, когда на смену беспорядочным половым связям приходит семья, основанная на коллективном браке. Каждый род выступает в качестве хозяйственной единицы, собственником средств производства, организатором общего труда.

Род – это личный, а не территориальный союз. Люди в нем объединялись не по признаку территории, а по родственным связям, в которых концентрировались их экономические, нравственные, религиозные и др. интересы. Роды могли перемещаться с одной территории на др., но их организация при этом сохранялась.

**В первобытном обществе действовали определенные правила поведения – социальные нормы.** Такими нормами были обычаи – исторически сложившиеся правила поведения, которые вошли в привычку в результате многократного применения в течении длительного времени и стали естественной жизненной потребностью людей. Они регулировали труд, быт членов рода, семейные отношения, т. е . служили регулятором общественных отношений людей. Многие из них являлись одновременно нормами первобытной морали и религии. Характерные признаки первобытных обычаев проявлялись в следующем: они исходили от рода и выражали его волю и интересы. Они действовали в силу привычки, исполнялись добровольно, а в случае необходимости их соблюдение обеспечивалось всем родом. Специальных органов, охраняющих незыблемость обычаев не было. При надобности к нарушителям обычаев применялось убеждение, а иногда и принуждение, которое исходило от всего рода или племени.

**20. Государственный аппарат. Органы власти и управления в механизме государства.**

Гос. аппарат (ГА)– это система спец. гос. органов и учреждений, посредством которых осуществл. гос. управление обществом и защита его основных интересов.

Под принципами орагнизации и деятельности ГА следует понимать наиболее важные, ключевые идеи и положения, лежащие в основе его потроения и функционирования. Независимо от особенностей отдельных гос-в и происходящих в них изменений в организации и деятельности ГА-тов разных стран имеются общие принципы, которые в той или иной мере реализуются.

1.Принцип законности и конституционности в организации и деятельности органов государства: осуществление всех функций в строгом соответствии с действующей Конституцией, обычными законами и подзаконными актами согласно установленной в законодательном порядке компетенции. Это значит, что а) создаются и осуществляют деятельности лишь те государственные органы, которые предусмотрены законом; б) все органы действуют в рамках своей компетенции, и на основе действующего закона.

2.Принцип высокого профессионализма и компетенции гос. органов, их способность на высоком научном уровне решать основные вопросы гос. жизни в интересах населения страны. Этот принцип означает использование квалифицированных работников, для которых управленческая деятельность явл. основной профессией, т.к. в противном случае возможны негативные последствия.

3.Принцип представительства интересов граждан во всех звеньях ГА. Он обеспечивается демократической избирательной системой, реальными гарантиями соц.-экономических, полит. и личных прав и свобод граждан, разносторонней деятельностью всех гос. органов, направленных на удовлетворение интересов личности.

4.Принцип разделения властей, который формирует механизмы, исключающие произвол со стороны властных органов и должностных лиц.

5.Принцип гласности и открытости и тайны – безусловно, что необходим приоритет первого, но складываются и такие ситуации в деятельности ГА, когда без второго просто не обойтись. Что касается принципа гласности, то можно привести следующий пример: право граждан Г на основе общенародного голосования (референдума) отменять противоречащие интересам народа решения любых органов Г.

6.Принцип демократизма в формировании и деятельности гос. органов, позволяющий учитывать разнообразные интересы подавляющего большинства граждан Г, их религиозные воззрения, особенности нац. культуры и т.д.

7.В федеративных (союзных) гос-вах важное значение имеет принцип субординации и четкого взаимодействия между общефедеральными органами (центром) и гос. властью членов федерации. В национальных федерациях наиболее оптимальное разграничение компетенции между ними имеет особо важное значение, т.к. это обеспечивает суверенность членов Федерации, их самостоятельность в решении внутренних и внешних задач.

Не вызывает сомнения тот факт, что принципы необходимо соблюдать, вопрос в другом, где можно обнаружить эти принципы. Часть принципов организации деятельности государственного аппарата получила закрепление в Конституции РФ в законах РФ, другие принципы необходимо вычленять из самой сути данного понятия. Единства в вопросе о принципах нет, так как мнения различных учёных по этому вопросу носят оценочный характер, и поэтому во многом различны. Кроме вышеперечисленных можно назвать еще принципы:

Территориальности - каждый орган государственного аппарата действует в рамках определённой территории.

Иерархичности - органы в государственном аппарате занимают различное положение, но все они связаны между собой на началах субординации.

Централизма и децентрализма - по некоторым вопросам необходимо применение принципа централизма, т.е. решения принимаются на высшем уровне, а затем исполняются во всех низших инстанциях. В других же вопросах, явно необходимо применение принципа децентрализма, т.е. решения принимаются тем же органом, который и будет их исполнять.

Выборности и назначаемости - в некоторые органы государственного аппарата служащие назначаются, в другие избираются населением, в этом проявляется бюрократическое и демократическое начало, причём оба присущи государственному аппарату.

Коллегиальности и единоличия - в этом принципе также проявляется бюрократическое и демократическое начало.

**19. Относительная самостоятельность государства.**

Относительная самостоятельность государства, его органов естественна, необходима и социально оправданна. Без нее не может быть активного и целеустремленного воздействия государства, его аппарата на общество в целом или на отдельные общественные сферы. «Понятие "относительная самостоятельность государства",— подчеркивает В. В. Лазарев,— призвано оттенить особенности развития и функционирования государственных форм в отличие от форм экономических и социально-культурных. Это понятие, наконец, призвано отразить активность государства во всех сферах общественной жизни» Самостоятельность государства проявляется в свободе выбора при принятии им управленческих и других актов, при избрании путей и методов решения встающих перед обществом задач, при определении стратегии и тактики государственной политики.

Существуют ли пределы самостоятельности государства по отношению к обществу? Такие пределы есть, но они тоже относительны, подвижны и оценочны. Известно, что у любого общества имеются многочисленные объективные потребности. Если политика государства соответствует этим потребностям, то ее результаты будут обществом одобрены. Напротив, деятельность государства, противоречащая названным потребностям, может причинить вред обществу, вызвать в нем кризисные явления. Сказанное означает, что государство вышло за пределы своей самостоятельности, его политика становится антисоциальной. Следовательно, самостоятельность государства уравновешивается, ограничивается контролем общества за его деятельностью, а также оценкой этой деятельности.

Относительная самостоятельность государства от права, является спорным вопросом. Что от чего зависит больше, государство от права, или на оборот. Ведь право является признаком государства, из этого следует что право вторично, а государство первично. Но с другой стороны право формирует и регулирует отношения в государстве. Устанавливает форму государственного устройства, форму правления и политический режим. Но ведь именно государство формирует право, т.к. именно законодательные органы государства создают нормы права, по которым функционируют органы государства. Я всё же думаю что данные отношения нельзя рассматривать отдельно друг от друга, потому что трудно представить государство без права, и права без государства.

**18. Политическая система общества. Понятие, структура, развитие, связь с формой государства.**

**Пол. сист. –** это совокупность взаимодействующих между собой норм, идей и основанных на них полит. институтов, учреждений и действий, организующих пол. вл., взаимосвязь граждан и гос-ва.

Основным назначением этого многомерного образования является обеспечение целостности, единства действий, людей в политике.

Пол-я сис-ма об-ва – это одна из частей об-ва в целом, наряду с такими системами как эк-ка, куль-ра. Пол. система включает в себя подсистемы разных сложностей, ее стр-ра построена по принципу пирамидальной иерархии: мегауровень, мезоуровень, микроуровень. Все 3 уровня делятся на 2 структуры: теневая и легальная. Они существуют параллельно. Мегауровень включает в себя руководителей, правящих, т.е. он содержит субъекты политических отношений – носителей власти (правящая партия, политическая элиита). Гос-во находится и в мезоуровне. Сюда относятся периферийные органы гос. вл., например, выборные органы самоуправл., назначаемые органы самоуправления на местах, партийные аппараты каких-либо партий (только организаторы), школы, профсоюзы, армии.

Политическая система - это совокупность взаимодействующих между собой норм, идей и основанных на них политических институтов и действий, организующих политическую власть, взаимодействие граждан и государства.

Компонентами политической системы являются:

Совокупность политических объединений (государство, политические партии, общественно-политические организации и движения).

Политические отношения, складывающиеся между структурными элементами системы.

Политические нормы и традиции.

Политическое сознание.

Политическая деятельность.

Используя различные методологические приёмы (подходы), можно выявить ряд критериев, позволяющих обосновать и расшифровать приведённое определение политической системы.

Генетический подход - концентрирует внимание на обусловленности политических явлений экономическими и социальными факторами.

а) Критерий экономической детерминации политики проявляется в отношениях собственности и производства, а обратное влияние политики на экономику проявляется в отношениях распределения и управления.

б) Критерий социальной обусловленности политических явлений свидетельствует о том, что политика является результатом общественного развития.

в) Критерий социального интереса раскрывает взаимосвязь политической системы и её элементов с определёнными социальными группами, слоями, классами, нациями. Потребности этих групп выступают мотивационными факторами в формировании политических организаций. Институционный подход - позволяет обозначить характеристики политических явлений.

а) Суть этого подхода отражает организационный критерий - отдельные индивиды не могут выступать в виде элементов политической системы, они представляют лишь "материал", из которого в определённых условиях формируются система и её элементы.

Системный подход - политическая система, как и любая целостная система, имеет интегративный (элементы в системе приобретают такие качества, которыми вне системы они не обладают) и антиэнтропийный (способность системы противостоять своему исчезновению) характер.

Субстанциональный подход - помогает выявить первооснову всего политического. Этой первоосновой является политическая власть, а механизм её осуществления - политическая система.

Политическая власть - система волевых отношений классового общества, которые обусловлены интересами социальных слоёв и классов, выраженными в деятельности политических организаций.

Форма государства состоит из 3-х элементов, а именно – формы правления, формы государственного устройства и политического режима

**17. Проблемы формирования правового государства в РФ (экономические, политические, социальные и духовные)**

Процесс возвращения в Россию идей правовой государственности начался в 60-е гг. и интенсивное развитие получил в последнее десятилетие. Этому способствовал целый ряд факторов: процесс разгосударствления собственности, ликвидация однопартийной системы, реформирование судебных органов и т.д. Принятие 12 декабря 1993 г. Конституции Российской Федерации свидетельствует о завершении подготовительного периода и знаменует собой новый этап развития и реализации идей правовой государственности. Процесс характеризуется одновременно и новизной, и преемственностью.

*Преемственность же* названного процесса выражается в следующем: а) мировая идея. правового государства без колебаний воспринята российскими общественно-политическими и официальными структурами, юридической научной общественностью; б) в Конституции, других законодательных актах и научных разработках прослеживается тенденция сохранения достижений прошлого, причем как дореволюционной, так и Советской России.

Для России путь к правовому государству не был и никогда не будет простым и быстрым. Причин тому много.

Во-первых, гражданское общество в нашей стране еще только формируется, его структура аморфна, нестабильность общественных отношений порождает у населения безразличие к решению соответствующих проблем. Процедура перехода от сложившейся социальной структуры к новой болезненна и требует времени, к тому же у многих в настоящее время отсутствует четкая социальная самоидентификация.

Во-вторых, экономические проблемы решаются дискретно и непоследовательно с точки зрения здравого смысла и формальной логики, в результате чего мы имеем однобокость процессов разгосударствления и приватизации, отсутствие среднего класса собственников, рост люмпенизированного слоя населения, поляризацию доходов социальных групп и слоев населения, замедленный выход к рыночным отношениям и т.д.

В-третьих, налицо кризисное состояние российской политической системы, а именно: нестабильность и неопределенность властных отношений, политическая неструктурированность общества (политические партии мелки и не имеют четкой социальной ориентации), затянувшийся процесс реализации принципа разделения властей, низкий уровень политической культуры населения в целом и власть имущих в частности.

В-четвертых, до сих пор требуют своего разрешения чисто правовые вопросы. Причем наличие противоречивого законодательства, спешка при издании нормативно-правовых актов и даже принятие неправовых законов — это не самое главное.

**24. Источники (формы) права. Источники российского права.**

Понятие «источник права» существует много веков. Если исходить из общераспространенного значения термина «источник», то в сфере права под ним нужно понимать силу, создающую право. Такой силой прежде всего является власть государства, которая реагирует на потребности общества, развитие общественных отношений и принимает соответствующие правовые решения.

Наряду с этим источником права следует также признать форму выражения государственной воли, форму, в которой содержится правовое решение государства. С помощью формы право обретает свои неотъемлемые черты и признаки: общеобязательность, общеизвестность и т. д. Это понятие источника имеет значение емкости, в которую заключены юридические нормы.

Обычно в теории называют четыре вида источников права: нормативный акт, судебный прецедент, санкционированный обычай и договор.

Наиболее древней формой права является *правовой обычай,* т. е. правило, которое вошло в привычку народа и соблюдение которого обеспечивается государственным принуждением. Правовой обычай признается источником права тогда, когда он закрепляет уже давно сложившиеся отношения, одобряемые населением. В рабовладельческих и феодальных обществах обычаи санкционировались решениями суда по поводу отдельных фактов. Сейчас встречается и другой способ санкционирования государством обычаев — отсылка к ним в тексте законов.

Сущность *судебного прецедента* заключается в придании нормативного характера решению суда по конкретному делу. Обязательным для судов является не все решение или приговор, а только «сердцевина» дела, суть правовой позиции судьи, на основе которой выносится решение

*Нормативный акт —* доминирующий источник права во всех правовых системах мира. Он имеет ряд неоспоримых преимуществ.

1. Нормативный акт может быть издан оперативно, в любой своей части изменен, что позволяет относительно быстро реагировать на социальные процессы.

2. Нормативные акты, как правило, определенным образом систематизированы, что позволяет легко осуществлять поиск нужного документа для применения или реализации.

3. Нормативные акты позволяют точно фиксировать содержание правовых норм, что помогает проводить единую политику, не допускать произвольного толкования и применения норм.

4. Нормативные акты поддерживаются государством, им охраняются. В случае нарушения положений нормативных актов нарушители преследуются и наказываются на основании закона.

Все источники права могут быть классифицированы на две группы: нормативно-правовые акты (законы, указы, постановления, инструкции, договоры) и иные источники права ненормативного характера (правовые обычаи, судебные прецеденты и решения). В данном случае нормативность выступает критерием разграничения юридических актов и означает лишь то, что юридические документы содержат нормы права, общие правила поведения, установленные государством. Нормативно-правовые акты:

а) дифференцированы, поскольку механизм государства имеет разветвленную структуру органов с определенными правотворческими полномочиями и значительным объемом иных функций, которые реализуются с помощью издания юридических актов;

б) иерархизированы (при ведущей роли конституции государства), ибо эта система строится на основе разновеликой юридической силы актов, в результате чего нижестоящие источники права находятся в зависимом положении по отношению к вышестоящим и не могут им противоречить;

в) конкретизированы по предмету регулирования, субъектам исполнения и реализации права, указания на которых содержатся в источниках,

Как видно из изложенного, в любом современном государстве источники права (и прежде всего законы, статуты парламента) упорядочены, но вместе с тем они вряд ли составляют строгую систему, особенно акты подзаконного правотворчества, правовые обычаи и прецеденты. Скорее всего, это совокупность нормативных и иных юридических актов, устанавливающих определенный, правовой режим.

Итак, нормативный акт — это официальный документ, созданный компетентными органами государства и содержащий общеобязательные юридические нормы (правила поведения).

**23. Причины и закономерности происхождения права.**

Право — это обусловленная природой человека и общества и выражающая свободу личности система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения.

Причины и условия, вызвавшие к жизни право, во многом аналогичны причинам, породившим государство. Однако между мононормами первобытного общества и нормами права существовала более глубокая преемственность, чем между органами родового самоуправления и органами государства. Вековые, проверенные многими поколениями обычаи расценивались как данные свыше, правильные и справедливые и нередко назывались «право», «правда». Наиболее ценные из них были санкционированы государством и стали важными источниками права (обычным правом).

Цари (правители) ранних государств, продолжая общесоциальные традиции обычного права, в своих законах пытались поддерживать начала социальной справедливости: ограничивали богатство, ростовщичество, закрепляли справедливые цены и т.д. Это нашло отражение в древнейших правовых актах — законах Хаммураппи, XII таблиц, реформах Солона. Правда, несомненно и то, что право с ранних этапов своего развития наряду с выполнением общесоциальных функций играло важную роль нормативно-классового регулятора, т. е. регламентировало общественные отношения в интересах экономически господствующего класса.

Возникновение права — закономерное следствие усложнения общественных взаимосвязей, углубления и обострения социальных противоречий и конфликтов. Обычаи перестали обеспечивать порядок и стабильность в обществе, а значит, появилась объективная необходимость в принципиально новых регуляторах общественных отношений.

В отличие от обычаев правовые нормы фиксируются в письменных источниках, содержат четко сформулированные дозволения, обязывания, ограничения и запреты. Изменяются процедура и порядок обеспечения реализации правовых норм, появляются новые способы контроля за их выполнением: если раньше таким контролером были общество в целом, его общественные лидеры, то в условиях государства это полиция, армия. Споры разрешает суд. Правовые нормы отличаются от обычаев и санкциями: значительно ужесточаются меры наказания за посягательства на собственность социальной верхушки, наказания за преступления против личности дифференцируются в зависимости от статуса потерпевшего — свободного, раба, мужчины, женщины.

Говоря об особенностях образования права, необходимо помнить, что процесс возникновения государства и права протекал во многом параллельно, при взаимном их влиянии друг на друга. Так, на Востоке, где очень велика роль традиций, право возникает и развивается под воздействием религии и нравственности, а основными его источниками становятся религиозные положения (поучения) — Законы Ману в Индии, Коран в мусульманских странах и т.д. В европейских странах наряду с обычным правом развиваются обширное, отличающееся более высокой, чем на Востоке, степенью формализации и определенности законодательство и прецедентное право.

**22. Теории происхождения права и современный подход к проблеме.**

Учения о возникновении права обычно тесно связаны с концепциями происхождения государства, хотя и содержат немало специфического. Нередко проблемы правообразования рассматриваются в единстве с проблемами его природы, сущности, назначения права и правового регулирования.

*Теологическая теория* исходит из божественного Происхождения права как вечного, выражающего божью волю и высший разум явления. Но она не отрицает наличия в праве природных и человеческих (гуманистических) начал. Многие религиозные мыслители утверждали, что прайо — Богом данное искусство добра и справедливости. Теологическая теория одна из первых связала право с добром и справедливостью, В этом ее несомненное достоинство. Вместе с тем рассматриваемая теория опирается не на научные доказательства и аргументы, а на веру.

*Теория естественного права* (распространенная во многих странах мира) отличается большим плюрализмом мнений ее создателей по вопросу происхождения права. Сторонники этой теории считают, что параллельно существуют позитивное право, созданное государством путем законодательствования, и естественное право.

Если позитивное право возникает по воле людей, государства, то причины появления естественного права иные. До начала буржуазной эпохи господствующим был взгляд о божественном происхождении естественного права как высшего и неизменного. С наступлением капиталистических отношений многие мыслители перестали связывать естественное право с именем Бога. Так, виднейший представитель этой теории Г. Греции утверждал, что мать естественного права есть сама природа человека, что оно вытекает из неизменной природы человека. В человеке оно проявляется в виде голоса его совести, человек познает естественное право, обращаясь именно к ней. По мнению Вольтера, естественное право вытекает из законов природы, оно самой природой вписано в сердце человека. Естественное право выводили также из присущей людям вечной справедливости, из нравственных начал. Но во всех случаях естественное право людьми не создается, а возникает само по себе, спонтанно; люди каким-то образом лишь познают его как некий идеал, эталон всеобщей справедливости.

В естественно-правовой теории доминирует антропологическое объяснение права и причин его возникновения. Если право порождено неизменной природой человека, то оно вечно и неизменно, пока существует человек. Однако такой вывод вряд ли можно признать научно обоснованным.

Создатели *исторической школы права* в Германии XVIII-XIX вв. (Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта) доказывали, что право зарождается и развивается исторически, как язык, а не декретируется законодателем. Оно вытекает из «национального», «народного» сознания. Историческая школа права смыкается с религиозными воззрениями. Так, Г. Пухта, утверждал, что «право от Бога, который в природу наций вложил силу создавать право».

Создатель *нормативистской теории права* Г. Кельзен выводил право из самого права. Право, утверждал он, не подчинено принципу причинности и черпает силу и действенность в самом себе. Для Кельзена проблемы причин возникновения права вообще не существовало.

*Психологическая теория права* *(Л.* Петражицкий и др.) усматривает причины правообразования в психике людей, в «императивно-атрибутивных правовых переживаниях». Право — это «особого рода сложные эмоционально-интеллектуальные психические процессы, совершающиеся в сфере психики индивида».

Думается, отрицать влияние психологического фактора на возникновение и функционирование права нет оснований, однако еще меньше оснований считать психические переживания людей его первопричиной.

*Марксистская концепция происхождения права* последовательно материалистическая. Марксизм убедительно доказал, что корни права лежат в экономике, в базисе общества. Поэтому право не может быть выше экономики, оно становится иллюзорным без экономических гарантий. В этом заключено несомненное достоинство марксистской теории. Вместе с тем марксизм так же жестко связывает генезис права с классами и классовыми отношениями, видит в праве лишь волю экономически господствующего класса. Однако право имеет более глубокие корни, чем классы, его возникновение предопределено и другими общесоциальными причинами.

**21. Функции и социальное значение права.**

Активная роль права в жизни общества выражается в его функциях

Функции права - обусловленные социальным назначением права направления правого воздействия на общественные отношения. Правовое воздействие - пути, формы, способы влияния права на общественные отношения. Особенности: 1) Определяют назначение права в обществе. 2) Определяют основные направления воздействия на общественные отношения. 3) Определяют сущность, главные черты права. 4) Отличаются динамизмом. 5) Но при этом относительно постоянны. Постоянство как необходимый признак характеризует стабильность, непрерывность, длительность её действия. Но это не означает, что неизменным остается механизм и формы её осуществления, которые изменяются и развиаются в соответствии с потребностями практики.

Функция выражает основные черты права и направлена на осуществление коренных задач, стоящих перед правом на данном этапе его развития.

Функции права могут рассматриваться в разных плоскостях.

Условно функции права можно разбить на две группы:

Общесоциальные (совпадающие с функциями гос-ва):

а) Экономическая функция - к примеру, право закрепляет формы собственности.

б) Политическая функция - право регулирует деятельность субъектов политической системы.

в) Воспитательная - право отражает определённую идеологию, воздействует на поведение лиц.

г) Коммутативная - обеспечивает связь между объектами и субъектами управления.

д) Экологическая и т.д.

Специально-юридические.

Важнейшая задача системы права любой страны – упорядочение общественных отношений, введение их в рамки соц. свободы и справедливости. Она обуславливает 2 группы функций права: регулятивную и охранительную, среди которых можно выдеоить следующие подгруппы:

а) Регулятивно-статистическая функция – выражается в воздействии права на общественные отношения, путём закрепления их в тех или иных правых институтах (право собственности).

б) Регулятивно-динамическая функция – выражается в воздействии права на общественных отношения, путём оформления их движения в форме правовых отношений (дееспособность, компетенция).

в) Охранительная - направлена на охрану наиболее значимых общественных отношения, реализуется путём применения специальных охранительных норм.

Еще одной специально-юридической функцией явл.

г) Оценочная - позволяет выступать праву в качестве критерия правомерности или неправомерности чьих-либо поступков.

По субъектам гос. власти можно выделить законодат., исполнительную и судебною функции.Марченко выделяет 5 групп функций: общеправовые (свойственные всем отраслям права); межотраслевые (свойственные 2 и более отраслям права, но не всем); отраслевые (свойственные одной отрасли); правовых институтов.

Таковы основные направления воздействия права на общественные отношения. В них выражается служебная роль права, его соц. назначение.

**25. Право – многоаспектное понятие.**

Право настолько уникальный, сложный и общественно необходимый феномен; что на протяжении всего времени его существования научный интерес к нему не только не исчезает, но и возрастает. Вопросы правопонимания принадлежат к числу «вечных» уже потому, что человек на каждом из витков своего индивидуального и общественного развития открывает в праве новые качества, новые аспекты соотношения его с другими явлениями и сферами жизнедеятельности социума. В мире существует множество научных идей, течений и точек зрения по поводу того, что есть право. Но лишь в последнее время ученые стали задаваться вопросом, что значит понимать право.

В современной юридической науке термин «право» используется в нескольких значениях.

Во-первых, правом называют социально-правовые притязания людей, например, право человека на жизнь, право народов на самоопределение и т. п. Эти притязания обусловлены природой человека и общества и считаются естественными правами.

Во-вторых, под правом понимается система юридических норм. Это — право в объективном смысле, ибо нормы права создаются и действуют независимо от воли отдельных лиц. Данный смысл вкладывается в термин «право» в словосочетаниях «российское право», «трудовое право», «изобретательское право», «международное право» и т.д. Термин «право» в подобных случаях не имеет множественного числа.

В-третьих, названным термином обозначают официально признанные возможности, которыми располагает физическое или юридическое лицо, организация. Так, граждане имеют право на труд, отдых, охрану здоровья, имущество и т. д„ организации располагают правами на имущество, на деятельность в определенной сфере государственной и общественной жизни и т.п. Во всех этих случаях речь идет о праве в субъективном смысле, т. е. о праве, принадлежащем отдельному лицу — субъекту права.

В-четвертых, термин «право» используется для обозначения системы всех правовых явлений, включая естественное право, право в объективном и субъективном смысле. Здесь его синонимом выступает термин «правовая система». Например, существуют такие правовые системы, как англосаксонское право, романо-германское право, национальные правовые системы и т. д.

В каком смысле употребляется термин «право» в каждом случае, следует решать, исходя из контекста, что обычно не вызывает затруднений.

*Институт права—это* обособленная группа юридических норм, регулирующих общественные отношения конкретного вида. В качестве примера можно назвать институт права собственности в гражданском праве, институт ответственности должностных лиц в административном праве, институт избирательного права и нормы, регулирующие статус депутата, в конституционном праве. Институты могут быть отраслевыми и межотраслевыми (комплексными).

*Отрасль права* представляет собой обособленную совокупность юридических норм, институтов, регулирующих однородные общественные отношения. Она отражает более высокий уровень системообразующих связей, характеризуется определенной целостностью, автономностью.

Отрасли подразделяются на материальные и процессуальные. К первым относятся, например, гражданское, трудовое, уголовное, земельное право. Вторую группу составляют гражданское процессуальное, уголовно-процессуальное и административно-процессуальное право. Начинает складываться и отрасль конституционно-процессуального права.

Права как признак государства. Без права государство существовать не может. Право юридически оформляет государство и государственную власть и тем самым делает их легитимными, т. е. законными. Государство осуществляет свои функции в правовых формах. Право вводит функционирование государства и государственной власти в рамки законности, подчиняет их конкретному правовому режиму. При такой подчиненности государства праву и формируется демократическое правовое государство.

**26. Типология права. Характеристика основных исторических типов права.**

Типология права -это его специфическая классификация, производимая в основном с позиции следующих подходов.   
В рамках первого (формационного) главным критерием выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей данного подхода, решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов; государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы права.  
 В рамках данного подхода типология права производится на основе конкретно-географических, национально-исторических, религиозных, специально-юридических и иных признаков. В соответствии с названными критериями выделяют такие типы права:  
1) национальные правовые системы;

2) правовые семьи (это совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников). Различают следующие правовые семьи; общего права, романо-германская, славянская, мусульманская, индусская и др.  
ДОСТОИНСТВО данной типологии заключается в том, что выделены национально-исторические, конкретнор-географические и техническо-юридические признаки, которые весьма определенно характеризуют право.  
СЛАБОЙ СТОРОНОЙ является то, что ее представители недооценивают роль социально-экономических факторов в природе права. МАРКСИСТСКО-ЛЕНИНСКАЯ типология государства и права базируется на категории общественно-экономической формации. Понятие общественно-экономической формации составляет фундамент марксистского понятия истории.   
ФОРМАЦИЯ - это исторический тип общества, основанный на определенном способе производства.  
Уровень развития производственных сил определяет материально-техническую базу общества, а производственные отношения, складывающиеся на однотипной форме собственности на средства производства, составляют экономический базис общества, которому соответствуют определенные политические, государственно-правовые и другие надстроечные явления.

ФОРМАЦИОННЫЙ КРИТЕРИЙ, лежащий в основе марксистской типологии государства, выделяет три основных типа эксплуататорского государства; рабовладельческое, феодальное, буржуазное- и последний исторический тип- социалистическое государство, которое, теоретически, в ближайшей исторической перспективе должно было бы перерасти в общественное коммунистическое самоуправление.   
Перечислим основные характеристики различных типов государства, выделяемых на основании данной концепции.   
Рабовладельческий тип государства - первая государвенно-классовая организация общества. По своей сущности рабовладельческое государство - это организация политической власти господствующего класса в рабовладельческой общественно-экономической формации. Важнейшая функция этих государств защита собственности рабовладельцевна средства, в том числе на рабов.  
Феодальный тип государства - результат гибели рабовладельческого строя и возникновения феодальной общественно-экономической формации.  
Демократические режимы складываются в правовых государствах. Они характеризуются такими методами осуществления государстенной власти, которые реально обеспечивают свободное развитие личности, фактическую защищенность ее законных прав и интересов.

Цивилизационный подход к истории человеческого общества и его государственности получает все большее признание и в современной отечественной науке. Новейшие исследования всемирной истории показали, что формационное объяснение структуры функционирования и развития общества является одномерным (однолинейным), а поэтому не носит глобального, исчерпывающего характера. За его пределами оказывается множество исторических явлений, составляющих особенности и глубинную сущность общества и его государственной организации.  
 Во-первых, при анализе экономического базиса упускается из виду такой важный факт, как многоукладность, которая сопровождает практически всю историю общества с момента перехода его к цивилизации. Учет этого фундаментального факта существенно меняет традиционные представления о закономерностях развития экономического базиса.

 Во-вторых, при формационном рассмотрении структуры классовых обществ их социальный состав значительно сужается, так как в основном учитываются только классы-антагонисты, остальные же социальные слои находятся за пределами исследования: они не вписываются в традиционную модель классового противостояния.

**27. Понятие, классификация и содержание принципов права.**

Принципы права — это руководящие идеи, характеризующие содержание права, его сущность и назначение в обществе. С одной стороны, они выражают закономерности права, а с другой — представляют собой наиболее общие нормы, которые действуют во всей сфере правового регулирования и распространяются на всех субъектов. Эти нормы либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из общего смысла законов.

Правовые принципы подразделяются на свойственные праву в целом (общеправовые), его отдельным отраслям (отраслевые) или группе смежных отраслей (межотраслевые). Например, к отраслевым относится принцип индивидуализации наказания в уголовном праве, /к межотраслевым — принцип состязательности в гражданском процессуальном и уголовно-процессуальном праве.

Рассмотрим некоторые общеправовые принципы более подробно.

*Принцип справедливости* имеет особую значимость. Он в наибольшей степени выражает общесоциальную сущность права, стремление к поиску компромисса между участниками правовых связей, между личностью и обществом, гражданином и государством. Справедливость требует соответствия между действиями и их социальными последствиями. Должны быть соразмерны труд и его оплата, нанесение вреда и его возмещение, преступление и наказание. Законы отражают эту соразмерность, если отвечают принципу справедливости.

*Принцип уважения прав человека* отражает тот факт, что естественные, прирожденные, неотчуждаемые права человека составляют ядро правовой системы государства. В соответствии со ст. 2 Конституции РФ человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства. В ст. 18 Конституции записано: «Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием».

*Принцип равноправия* закрепляет равный правовой статус всех граждан, т. е. их равные конституционные права и единую для всех правосубъектность. В ч. 2 ст. 19 Конституции РФ говорится: «Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности». В соответствии с принципом равноправия обеспечивается равенство возможностей граждан во всех сферах их жизнедеятельности. Степень реализации этих возможностей зависит от социально-правовой активности самого человека.

Содержание *принципа законности* заключается в том, что, как гласит ст. 15 Конституции РФ, «Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации. Органы государственной власти, местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы».

*Принцип правосудия* выражает гарантии защиты субъективных прав в судебном порядке. В ч. 1 ст. 46 Конституции РФ записано: «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод».

За многовековую историю развития права постепенно сложились также принципы, свойственные форме права, которые в юридической науке получили наименование *правовых аксиом.* В их числе можно назвать следующие: закон обратной силы не имеет; все, что законом не запрещено, дозволено; никто не может быть судьей в собственном деле; нельзя осуждать дважды за одно и то же правонарушение. Большинство правовых аксиом закреплено в законе.

**28. Понятие и общая характеристика системы социальных норм.**

**32. Классификация юридических норм.**

Нормой права - общеобязательное формально-определенное правило поведения, установленное и обеспеченное обществом и государством, закрепленное и опубликованное в официальных актах, направленное на регулирование общественных отношений путем определения прав и обязанностей их участников. Можно выделить следующие существенные признаки правовых норм. Основания классификации могут быть самыми различными.

1. По субъектам правотворчества различают нормы, исходящие от государства и непосредственно от гражданского общества. В первом случае это нормы органов представительной государственной власти, исполнительной государственной власти и судебной государственной власти. Во втором случае нормы принимаются непосредственно населением конкретного территориального образования (сельский сход и т. д.) или населением всей страны (всенародный референдум).

2. По социальному назначению и роли в правовой системе нормы можно подразделить: *Учредительные нормы* отражают исходные начала правового регламентирования общественных отношений, правового положения человека, пределов действия государства, закрепляют устои социально-экономического и общественно-политического строя, права, свободы и обязанности граждан, основополагающие идеи и параметры строительства правовой системы общества. Они служат эталонами, позволяющими установить необходимое соответствие целей и средств конкретных правовых предписаний объективным закономерностям общественного развития. *Регулятивные нормы* непосредственно направлены на регулирование фактических отношений, возникающих между различными субъектами, путем предоставления им прав и возложения на них обязанностей. В зависимости от характера субъективных прав и обязанностей различают три основных вида регулятивных норм: управомочивающие; обязывающие; запрещающие. Особенность регулятивных норм состоит в том, что они носят ярко выраженный предоставительно-обязывающий характер. *Охранительные нормы* фиксируют меры государственного принуждения, которые применяются за нарушение правовых запретов. Они определяют также условия и порядок освобождения от наказания. *Обеспечительные нормы* содержат предписания, гарантирующие осуществление субъективных прав и обязанностей в процессе правового регулирования. Социальная ценность их зависит от того, насколько эффективно они способствуют созданию механизмов и конструкций беспрепятственной реализации права. Эти нормы могут располагаться в различных нормативных актах, связанных между собой. *Декларативные нормы* обычно включают в себя положения программного характера, определяют задачи правового регулирования отдельных видов общественных отношений, содержат нормативные объявления. *Дефинитивные* нормы формулируют определения тех или иных правовых явлений и категорий (понятия преступления в уголовном законодательстве, сделки в гражданском праве и т. п.).

*Коллизионные нормы* призваны устранять возникающие противоречия между правовыми предписаниями.

*Оперативные нормы* устанавливают даты вступления нормативного акта в силу, прекращения его действия и т. п.

3. По предмету правового регулирования различают нормы конституционного, гражданского, уголовного, административного, трудового и иных отраслей права. Отраслевые нормы могут подразделяться на материальные и процессуальные. Первые являются правилами поведения субъектов, вторые содержат предписания, устанавливающие процедуру применения этих правил.

4. По методу правового регулирования выделяются императивные, диспозитивные, рекомендательные нормы.

*Императивные нормы* имеют сугубо строгий, властно-категоричный характер, не допускающий отклонений в регулируемом поведении. Это, как правило, нормы административного права.*Диспозитивным нормам* присущ автономный характер, позволяющий сторонам (участникам) отношений самим договориться по вопросам объема, процесса реализации субъективных прав и обязанностей или использовать в определенных случаях резервное правило. Они реализуются преимущественно в гражданско-правовых отношениях.*Рекомендательные нормы* обычно адресуются негосударственным предприятиям, устанавливают варианты желательного для государства поведения.

5. По сфере действия вычленяются нормы общего действия, нормы ограниченного действия и локальные нормы. *Нормы общего действия* распространяются на всех граждан и функционируют на всей территории государства. *Нормы ограниченного действия* имеют пределы, обусловленные территориальными, временными, субъектными факторами. *Локальные нормативные предписания* действуют в рамках отдельных государственных, общественных или частных структур.

**31. Понятие и признаки юридических норм.**

В современной юридической литературе под нормой права понимается общеобязательное формально-определенное правило поведения, установленное и обеспеченное обществом и государством, закрепленное и опубликованное в официальных актах, направленное на регулирование общественных отношений путем определения прав и обязанностей их участников.

Можно выделить следующие существенные признаки правовых норм.

1. Норма права есть мера свободы волеизъявления *и* поведения человека. Понимание и усвоение данного момента конкретным индивидом зависит как от внутренних факторов (состояния его разума, типа характера, уровня культуры), так и от внешних обстоятельств (степени упорядоченности общественных отношений, обеспеченности нормы авторитетом, силой). Наибольшая Эффективность реализации правовой нормы достигается при совпадении целей отдельной личности и общества, сочетании общечеловеческих И социально-групповых, классовых интересов в условиях стабильности общественных отношений.

2. Это форма определения и закрепления прав и обязанностей. Последние выступают в виде ориентиров, обозначающих диапазон свободы действий субъектов права, ибо реальное регулирование отношений между людьми и их организациями осуществляется именно через наделение правами одних и возложение обязанностей на других. Наиболее ярко предоставительно-обязывающий характер выражен в регулятивных нормах, менее он заметен в нормах специализированных (декларативных, дефинитивных). Различные субъекты правоотношений обычно обладают комплексом прав и одновременно несут большое количество обязанностей. Не может быть прав без обязанностей и нет обязанностей без прав. Это один из принципов построения и функционирования любой правовой системы.

3. Норма права представляет собой правило поведения общеобязательного характера, т. е. она: а) указывает, каким образом, в каком направлении, в течение какого времени, на какой территории необходимо действовать тому или иному субъекту; б) предписывает правильный с точки зрения общества и потому обязательный для конкретного индивида образ действий; в) носит общий характер, выступает в качестве равного, одинакового масштаба для всех и каждого, кто оказывается в сфере ее действия.

4. Это формально-определенное правило поведения. Внутренняя определенность нормы проявляется в содержании, объеме прав и обязанностей, четких указаниях на последствия ее нарушения. Внешняя определенность заключается в том, что любая норма закреплена в статье, главе, разделе официального документа — нормативно-правовом акте.

5. Норма права есть правило поведения, гарантированное государством. Возможность государственного правового принуждения в случаях нарушения прав граждан, правопорядка является одной из важных гарантий действенности права.

6. Она обладает качеством системности, которое проявляется в структурном построении нормы, в специализации и кооперации норм различных отраслей и институтов права.

**30. Мусульманская, Индусская, Скандинавская и Южно-американская правовые семьи.**

**Происхождение мусульманской правовой системы.** Мусульманское право возникло как часть шариата представляющего собой важнейший компонент исламской религии. История мусульманского права начинается с пророка Му-хаммеда (Мухаммада). Мухаммед от имени Аллаха адресовал некоторые основные правила поведения, нормы верующим мусульманам. Позднее и те нашли отражение в первичных источниках мусульманской религии и права. Однако их было мало для системного регулирования всей совокупности правовых отношений. После смерти Мухаммеда его нормотворческую деятельность продолжили ближайшие сподвижники «праведные» халифы Абу-Бакр, Омар, Осман и Али. Опираясь на Коран и сунну, они формулировали новые правила поведения, соответствующие, на их взгляд, воле Аллаха и Мухаммеда. В случае же «молчания» Корана и сунны нормы устанавливались совместным усмотрением либо единолично каждым халифом.

**Источники** мусульманского права. Первым по значению *Коран* — священная книга мусульман. Генетически близок Корану и тесно связан с ним второй источник мусульманского права — *сунна,* представляющий собой сборник хадисов, т. е, преданий о жизни Мухаммеда, его поведении, поступках, образе мыслей и действий. Третьим источником мусульманского права является *иджма —* общее решение авторитетных исламских правоведов. Мухаммед считал, что мусульманская община не может ошибаться. Это утверждение легло в основу признания правомерности данного источника. Четвертый источник мусульманского права — *кийяс —* представляет собой обычное решение по аналогии.

Структура мусульманского права также имеет существенные особенности, вытекающие из его природы. Оно не подразделяется на общее и частное право или на общее право и право справедливости. Все поступки в мусульманском праве подразделяются на пять основных категорий: обязательные, рекомендуемые, разрешаемые, порицаемые и запрещенные. В основе данной классификации лежат соответствующие религиозно-нравственные оценки тех или иных актов поведения. Нормы мусульманского права могут быть также классифицированы (с точки зрения их общности) на нормы-принципы, сформулированные в виде теоретических обобщений, и казуальные нормы, возникавшие, как правило, эмпирическим путем (таковы, например, нормы сунны).

**Латиноамериканское право.** Латиноамериканское право имеет построение по европейским образцам кодексы, аналогичную систему права, абстрактных характер юридических норм, что приближает его к Романо-германской семье. Причина этого колонизация. Особенностью латиноамериканского права является особое внимание конституцией стран данного региона к институту судебного контроля за конституционностью законов.

**Скандинавское право –** исторически развитие правовых систем северных стран происходило совершенно независимо от английского права. Скандинавское право не имеет ярких признаков общего права: правила прецедента, особой роли процессуального права. Источниками права – явл. Кодекс короля Христиана V, принятый в Дании в 1683 году, а так же свод законов Шведского Шведского государства. 1734 г., что создало две ветви скандинавского права – датскую и шведскую. Кодифицированное законодательство в нём существует, но в Норвегии, Дании и Швеции большое значение имеет судебная практика.

**Индусское право** – главная особенность индусского права тесное сплетение с религией. Оно не имеет относительной самостоятельности и является неотъемлемой частью индуизма – синкретичной традиционной системы, охватывающей религиозные верования и обряды, моральные и философские ценности, предполагающие определять образ жизни, общественный порядок, социальную организацию или структуру.

Индусская система права одна из древнейших в мире. Веды – сборники индийских религиозных песен, молитв, гимнов и присловий, созданы во втором тысячелетии до нашей эры.

**29. Англо-саксонская, Романо-германская и социалистическая правовые семьи.**

**Англо-саксонская правовая семья.**

**Правовая семья** – совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и историческом пути его формирования.

Иначе ее называют семьей общего права. Исторически она сложилась в Англии и оправдывает свое название тем, что оно действовало на территории всей Англии (период становления – 10-13 века) в виде судебных обычаев, возникавших помимо законодательства и распространялось на всех свободных подданных короля в гражданском судопроизводстве. Обобщая судебную практику в своих решениях, судьи руководствовались нормами уже сложившихся общественных отношений и на их основе вырабатывали свои юр. принципы. Совокупность этих решений, точнее принципов (прецедентов), на которых они основывались, была обязательной для всех судов и т.о. составила систему общего права. Норма общего права носит казуистический (индивид.) хар-р, т.к. она модель конкретного решения, а не результат законодательного абстрагирования от отдельных случаев. Общее право приоритетное значение придает процессуальным нормам, нормам судопроизводства, источникам доказательств, т.к. они составляют одновременно и мех-зм правообразования и мех-зм правореализации. Важным признаком общего права выступает автономия судебной власти от любой др. вл. в гос-ве, что проявляется отсутствием прокуратуры и административной юстиции.

**Романо-германская правовая система.**

**РГП система** – это совокупность правовых систем континентальной Европы; Северной Африки, Южной Америки, Японии, России и некоторых других гос-в, чья отличительная особенность в том, что основным источником права в данной семье являются нормативно-правовые акты, которые составляют иерархическую систему нормативно-правовых актов

Во всех странах семьи есть писаные конституции, за нормами которых признается высшая юридическая сила, выражающаяся как в соответствии Конституции законов и подзаконных актов, так и в установлении государственного судебного контроля за конституционностью обычных законов. В своем становлении и развитии прошла 3 основных этапа: 1. Эпоха Римской империи – зарождение римского права и его упадок в связи с её гибелью, господство в Европе архаических способов решения споров – фактическое отсутствие права; 2. Возрождение 13-17 в. – распространение его в Европе и приспособление к новым условиям, достижение независимости права от королевской власти; 3. 18 в. – наши дни – кодификация права, появление Конституций и отраслевых кодексов, создание национальных правовых систем.

Основным источником является закон. Кроме законов принимаются подзаконные акты: декреты, регламенты, инструкции, циркуляры, др. документы. Второй источник – обычай: в качестве дополнения к закону. Третий – судебная практика: решения публикуются в судебных сборниках и являются частью правовой системы.

**Система социалистического права.**

При рассмотрении этого вопроса следует обратиться к понятию социалистического гос-ва. Теоретические основы соц. гос-ва и права были заложены в трудах основоположников научного коммунизма К Маркса и Ф. Энгельса и развиты в произведениях В. Ленина. Это учение практически не было полностью реализовано ни в одном из гос-в и правовых систем. Существовавшие же государства с провозглашенным в них соц. строем в современной юр. науке считаются псевдосоц. Гос-во вообще, согласно марксистско-ленинской теории является состоянием переходным и со временем должно отмереть.

Говоря о соц. правовой семье, имеются в виду страны бывшго социалист. содружества: СССР, ГДР, Венгрия, Чехословакия, Румыния.

Основанием для выделения соц. правовой семьи были в свое время социально-экономические и идеологические критерии, находившие концентрированное выражение в понятиях «общественно-экономическая формация», «социальный строй общества», который с помощью права стремилась утвердить и развивать гос. вл. этих стран. Согласно марксистской концепции сущность права заключается в том, что оно выражает волю и интересы господствующего класса, право – средство, с помощью которого эти интересы, трансформируясь в гос. волю, роводятся в жизнь.

В настоящее время в современной науке существует мнение о том, что указанные страны ранее принадлежали к романо-германской правовой семье и теперь речь идет лишь об их возвращении в это сообщество.

**36. Субъекты правовых отношений: их признаки и виды.**

Субъектами права являются индивиды или организации, которые на основании юридических норм могут быть участниками правоотношений, т. е. носителями субъективных прав и обязанностей.

*Правосубъектность есть предусмотренная нормами права способность (возможность) быть участником правоотношений.* Она представляет собой сложное юридическое свойство, состоящее из двух элементов — правоспособности и дееспособности.

*Правоспособность —* это предусмотренная нормами права способность (возможность) лица иметь субъективные права и юридические обязанности.

*Дееспособность —* предусмотренная нормами права способность и юридическая возможность лица своими действиями приобретать права и обязанности, осуществлять и исполнять их. Разновидностями дееспособности являются *сделкоспособность,* т. е. способность (возможность) лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки, и *деликтоспособность —* предусмотренная нормами права способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

*Граждане —* самые многочисленные субъекты права, **они** вступают в различные правоотношения: гражданско-правовые, семейные, трудовые, земельные, финансовые, процессуальные и другие. От социальной и правовой активности гражданина зависит его положение в обществе, социальной группе, трудовом коллективе, его успех в жизни.

*Иностранные граждане и лица без гражданства* могут быть субъектами трудовых, гражданских, процессуальных и иных правоотношений, но они не имеют избирательных прав, на них не распространяется воинская обязанность, некоторые статьи Уголовного кодекса (например, об измене Родине) и т. д. Помимо общего (конституционного) правового статуса разные граждане имеют специальный статус, который определяется более конкретными законами: например, статус рабочего, военнослужащего, работника милиции, студента, пенсионера и т. д.

*Государственные организации* создаются для выполнения разнообразных функций. Как субъектов права их можно подразделить на три группы:

1) органы государства, выполняющие функции управления и обладающие властными полномочиями. Чаще всего они выступают субъектами административных, земельных, уголовно-правовых, процессуальных правоотношений. Правовое положение органов государства характеризуется *компетенцией,* т.е. совокупностью прав и обязанностей, предусмотренных соответствующими нормативными актами;

2) учреждения, занимающиеся социально-культурной деятельностью, не связанной с властными полномочиями. Такие учреждения состоят на бюджете государства, наделяются комплексом прав и обязанностей для выполнения своих функций;

3) предприятия, занимающиеся хозяйственной деятельностью, действующие на праве хозяйственного ведения (унитарные предприятия) или на праве оперативного управления (казенные предприятия). Государство несет субсидиарную ответственность по их обязательствам (п. 3 ст. 56 и п. 5 ст. 115 ГК РФ).

Права юридических лиц получают и многие негосударственные организации (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, общественные, религиозные организации и т. д.).

*Негосударственные организации* действуют не только в сфере хозяйства, но и в сфере политики (партии), защиты прав граждан (юридические консультации, общества охраны прав потребителей, профсоюзы), выступают в качестве субъектов права в государственно-правовых, административно-правовых, трудовых, процессуальных и иных отношениях.

*Государство* в целом выступает в качестве субъекта права в государственно-правовых (межгосударственные, между республиками и Федерацией) и некоторых имущественных (при выпуске облигаций внутригосударственного займа, в отношении права собственности на бесхозяйное имущество, на клады и т. д.) взаимосвязях, является собственником предприятий промышленности, транспорта, связи и др.

*Социальные общности* (народ, нация, население региона, трудовой коллектив) являются субъектами права в особых, предусмотренных законом случаях. Однако чаще всего социальные общности действуют через государственные и общественные организации.

**35. Понятие правовых отношений, их предпосылки, структура и виды.**

Некоторые из отношений в обществе охватываются правовым регулированием и приобретают юридическую форму. Правоотношение – это общественное отношение, в котором стороны связаны между собой взаимными юридическими правами и обязанностями охраняемыми государством. Правоотношение есть та мера внешней свободы, которая предоставляется его участникам нормами объективного права. **Признаки** 1 – правоотношение это форма общественного отношения, складывающееся на основе правовых норм. В нормах права содержатся общие (безличные) юридические права и обязанности – типовые образцы тех общественных отношений, которых люди должны придерживаться. Они реализуются тогда, когда люди выполняют требования правовых норм. 2- участники правоотношения наделяются взаимными правами и обязанностями. 3- правоотношения всегда имеют сознательно-волевой характер, в отличие от экономических отношений, которые скоалываются объективно, в зависимости от воли индивида. С одной стороны возникают они на основе правовых норм (продукт правотворческих органов), с другой стороны, участники правоотношений реализуют предусмотренные нормами правА и обязанности посредством собственных волевых действий. 4 – правоотношения гарантируются государством и охраняются в необходимых случаях его принудительной силой. Государство создает все необходимые условия для реализации правовых норм. Если нарушается мера свободы правомочных и обязанных лиц, гос-во принимает принудительные меры к их обеспечению. Правоотношения классифицируются по разным основаниям. Чаще всего по отраслям права. По этому основанию выделяются государственно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые, семейно-правовые, уголовно-правовые и другие отраслевые правоотношения. **Структура** имеет 4 необходимых элемента – субъекты, объект, право и обязанность. Субъекты правоотношений – это отдельные индивиды и организации, которые в соответствии с нормами права являются носителями субъективных юридических прав и обязанностей. В реальной жизни не все индивиды и организации могут быть субъектами правоотношений, что объясняется рядом объективных факторов – экономическим, психологическим, физиологическим. Участниками правоотношений являются те субъекты, которые находятся в сфере объективного права. Их большинство в правовом государстве. Мера участия субъектов в правовых отношениях определяется их правоспособностью и дееспособностью. Объекты правоотношений – это то на что воздействует правоотношение, т.е фактическое поведение его участников. Оно всегда имеет общественную значимость и осуществляется в целях удовлетворения разнообразных законных интересов общества и государства, личности. Вступая в правоотношения субъекты удовлетворяют материальные, духовные или иные потребности. Объектом правоотношений выступает поведение людей, которое м.б. различным по содержанию. В Имущественных правоотношениях объектом является такое поведение людей, которое направлено на удовлетворение определенных жизненных благ. Субъективное право – это предоставляемая и охраняемая государством возможность (свобода) субъекта по своему усмотрению удовлетворять те интересы, которые предусмотрены объективным правом. Оно называется субъективным, т.к. его реализация зависит только от воли субъекта. Оно проявляется в трех разновидностях – в возможности положительного поведения обладателя субъективного права, в возможности управомоченного требовать определенного поведения от обязанных лиц и возможность управомоченного обратиться за защитой к государству. Юридическая обязанность Субъективному праву логически соответствует установленная объективным правом обязанность. Она состоит в необходимости сообразовывать свое поведение с предъявленными к нему требованиями. Юридичекая обязанность – это предусмотренная законодательством и охраняемая государством необходимость должного поведения участника правового отношения в интересах управомоченного субъекта.

**34. Виды нормативно-правовых актов. Акты органов власти и управления.**

В Российском государстве, в сущности, единственным источником права является нормативно-правовой акт. Судебного прецедента нет (но роль юридической практики велика), обычая тоже нет, хотя исключения имеются. В самом общем виде иерархическую систему нормативно-правовых актов России можно представить следующим образом: 1) Конституция (Основной закон); 2) федеральные законы; 3) указы Президента; 4) постановления Правительства; 5) нормативные акты министерств и ведомств.

Особую группу образуют: а) международные договоры России; б) нормативные акты органов государственной власти субъектов Федерации. Рассмотрим эти виды нормативно-правовых актов подробнее.

*Конституция (Основной закон) Российской Федерации* является основой всего законодательства России. Верховенство ее в системе нормативных актов Российского государства определяется следующим: 1) Конституция принята на референдуме в результате свободного волеизъявления всего народа; 2) Конституция устанавливает основные начала, принципы, нормы общественного и государственного строя; 3) Конституция содержит перечень основных прав человека и фиксирует структуру и компетенцию высших органов государственной власти и управления; 4) Конституция принимается, изменяется в результате соблюдения усложненной процедуры правотворчества.

*Федеральные законы* принимаются в Российской Федерации Государственной Думой, после чего передаются на рассмотрение Совета Федерации для одобрения. Закон считается одобренным, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации. Роль Президента РФ в деле принятия законов (наряду с правом законодательной инициативы) заключается в его подписании в течение четырнадцати дней и обнародовании.

Особая группа федеральных законов — *конституционные законы,* которые принимаются по вопросам, предусмотренным Конституцией РФ и отличаются особым порядком принятия — требуется 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации и 2/3 голосов от общего числа членов Думы. В отличие от этого, например, такой важный закон, как Гражданский кодекс РФ, принимался простым большинством голосов*Нормативно-правовые акты Президента Российской федерации.* Президент — глава государства, и в соответствии с этим издаваемые им нормативно-правовые акты (указы) занимают следующее после законов место и обязательны и для исполнения на всей территории Российской федерации. В качестве предмета регулирования указов выступают основные направления внутренней и внешней политики. *Нормативно-правовые акты Правительства.* Правительство Российской Федерации осуществляет исполнительную власть в стране и, реализуя эту задачу, принимает постановления и издает распоряжения. Решения, имеющие нормативный характер или наиболее важное значение, издаются в форме постановлений. Решения по текущим и оперативным вопросам издаются в форме распоряжений. Особенностью актов

*Нормативно-правовые акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти (ведомств).* Особенность их состоит в том, что министерства и ведомства могут издавать приказы и инструкции, содержащие нормы права, в случаях и пределах, предусмотренных законами РФ, указами Президента, постановлениями Правительства.

*Нормативные акты органов государственной власти субъектов Федерации. Локальные нормативные акты.* Органы власти и управления субъектов Федерации, решая задачи, которые встают перед ними, и согласно своей компетенции принимают решения, облекая их в правовую форму. Издаваемые ими нормативные правовые акты распространяются лишь на территории соответствующих регионов.

*Нормативный договор.* Договор — эффективное юридическое средство по определению прав и обязанностей, правил взаимоотношений граждан и юридических лиц. Большое значение он имеет в отношениях Между государствами. Однако в не меньшей степени договор важен и как один из основных источников права в сфере коммерческих отношений и имущественного оборота.

*Обычай как источник права.* Особенность обычая в том, что это правило поведения, вошедшее в привычку. С юридической точки зрения, обычай — неписаный источник права, характеризующийся неупорядоченностью, множественностью и разнообразием. Причина того заключается в многочисленности культур, населяющих тот или иной регион. обычай, санкционированный государством,— весьма редко встречающаяся форма права.

**33. Логические нормы и нормы – предписания.**

Логические нормы права.

Будучи «клеточкой» права, норма в то же время есть сложное образование, имеющее собственную структуру.

Во-первых, названная структура — идеальная логическая конструкция, призванная регулировать взаимоотношения между людьми. Традиционно считается, что норма права состоит из трех элементов: гипотезы, диспозиции и санкции.

*Гипотеза* указывает на конкретные жизненные обстоятельства (условия), при наличии или отсутствии которых и реализуется норма. В зависимости от количества обстоятельств, обозначенных в норме, гипотезы бывают простые и сложные. Альтернативной называют гипотезу, которая связывает действия нормы с одним из нескольких перечисленных в статье нормативного акта обстоятельств.

*Диспозиция* содержит само правило поведения, согласно которому должны действовать участники правоотношения. По способу изложения диспозиция может быть прямой, альтернативной и бланкетной. Альтернативная диспозиция дает возможность участникам правоотношения варьировать свое поведение в пределах, установленных нормой. Бланкетная диспозиция содержит правило поведения в самой общей форме, отсылая субъекта реализации к другим правовым нормам.

*Санкция* указывает на неблагоприятные последствия, возникающие в результате нарушения диспозиции правовой нормы. По степени определенности санкции подразделяются на абсолютно определенные (точно указанный размер Штрафа), относительно определенные (лишение свободы на срок от трех до десяти лет), альтернативные (лишение свободы на срок до трех лет, или исправительные работы на срок до одного года, или штраф...).

Во-вторых, структура юридической нормы есть объективированный результат отражения в норме определенного общественного отношения. Фактическое общественное отношение, подлежащее правовому оформлению, объективно требует, чтобы структура правовой нормы логически соответствовала собственному внутреннему строению. Оно достаточно жестко предопределяет характер связи и количество структурных элементов нормы. Детерминирующее влияние на структуру оказывают тип, род, вид, сторона общественного отношения. Следует также иметь в виду сложность логических связей между субъектами отношения, количественные характеристики субъектов и объектов, распространенность и повторяемость общественного отношения, возможный уровень его обобщения.

**Таким образом, структура правовой нормы есть логически согласованное ее внутреннее строение, обусловленное фактическими общественными отношениями, характеризуемое наличием взаимосвязанных и взаимодействующих элементов, реально выраженное в нормативно-правовых актах.**

**40. Юридические факты. Понятие, значение, классификация, презумпции, сложные составы. Правоотношения как юр.факт.**

**Юридический факт — конкретное жизненное обстоятельство, с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений.**

Рассматриваемые факты называются юридическими, поскольку предусмотрены в нормах права: прямо — в гипотезе, косвенно — в диспозиции, санкции. Как только в жизни появляются факты, указанные в гипотезе нормы, последняя начинает действовать, т. е. лица — адресаты нормы — приобретают права и обязанности, названные в ее диспозиции.

Диспозиция управомочивающей или обязывающей правовой нормы предписывает, каким может или должно быть поведение активной стороны. Действия лиц, совершаемые в соответствии с предписаниями диспозиции юридической нормы, являются юридическими фактами, реализующими права и обязанности. Кроме того, факты называются юридическими потому, что вместе с нормами права определяют конкретное содержание взаимных прав и обязанностей сторон. Например, содержание прав и обязанностей покупателя и продавца устанавливается не столько нормой гражданского права, сколько договором между сторонами, а последний является юридическим фактом. Очень часто для возникновения правоотношения требуется *фактический состав,* т. е. совокупность двух или нескольких юридических фактов, наличие которых необходимо для наступления юридических последствий. Нередко нормы права связывают юридические последствия не только с наличием того или иного обстоятельства, но и с его отсутствием. Типичным примером такой связи служит неисполнение обязанности, которое выступает основанием возникновения процессуального отношения в целях защиты нарушенного права. Факты, свидетельствующие об отсутствии каких-либо обстоятельств или действий, в юридической науке называются отрицательными.

*Классификация юридических фактов.* Юридические факты представляют собой разнообразные жизненные обстоятельства, а потому их можно классифицировать по различным основаниям. Важнейшим является деление юридических фактов по тем последствиям, которые они влекут, и их волевому содержанию.

По последствиям юридические факты делятся на право-образующие, правоизменяющие и правопрекращающие.

*Правообразующие факты* вызывают возникновение правоотношений. Это гражданско-правовые сделки, заключение трудового договора, заключение брака в соответствии с нормами семейного права, совершение преступных действий, вызывающих уголовно-правовые отношения.

*Правоизменяющие факты* изменяют правоотношения. Например, перевод на другую работу изменяет содержание трудового правоотношения между сторонами, хотя в целом правоотношение сохраняется.

*Правопрекращающие факты* обусловливают прекращение правоотношений. Таковыми являются действия лица по осуществлению субъективного права или исполнению юридической обязанности. Однако правоотношение может прекращаться не только в результате реализации субъективных прав и обязанностей, но и вследствие, например, смерти человека (субъекта права), гибели вещи (объекта правоотношения).

По волевому признаку юридические факты делятся на события и деяния (действие или бездействие).

*События —* это такие юридические факты, наступление которых не зависит от воли субъектов правоотношения (пожар от удара молнии, истечение срока, естественная смерть человека и др.).

*Действия —* волевые акты поведения людей, внешнее выражение их воли и сознания. Они могут быть правомерными и неправомерными. Правомерные действия совершаются в рамках предписаний действующих норм. Они подразделяются на индивидуальные юридические акты и юридические поступки. *Индивидуальные юридические акты -* внешне выраженные решения людей, направленные на достижение правового результата. К ним относятся акты применения права, договоры между организациями, гражданско-правовые сделки, заявления граждан и другие волеизъявления, вызывающие правовые последствия. *Юридические поступки* есть фактическое поведение людей, составляющее содержание реальных жизненных отношений (например, выполнение трудовых обязанностей, передача вещей и денег по договору купли-продажи). Неправомерные действия — это преступления и проступки, идущие вразрез с правовыми предписаниями.

*Бездействие —* это пассивное поведение, не имеющее внешнего выражения. Бездействие может быть правомерным (соблюдение запретов) и неправомерным (неисполнение обязанности).

**39. Содержание правового отношения. Субъективные права и юридические обязанности.**

*Юридическое* содержание правоотношения — это возможность определенных действий управомоченного, необходимость определенных действий или необходимость воздержания от запрещенных действий обязанного, а *фактическое —* сами действия, в которых реализуются права и обязанности. Юридическое и фактическое содержание не тождественны. Первое богаче второго, включает в себя неопределенное количество возможностей. *Содержание правоотношения* — это субъективные юридические права и обязанности. Субъективное право и соответствующая ему обязанность образуют юридическую связь управомоченной и обязанной сторон. Причем правовое отношение может состоять из одной или нескольких юридических связей.

Существует два типа правовых связей: относительные, возникающие между отдельными лицами (субъектами права), и абсолютные — между субъектом права и обществом (всяким и каждым).

Субъективное право — это предусмотренная для управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов мера возможного поведения, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц. Каковы же признаки данного права? 1. Субъективное право есть мера возможного поведения. Мера означает границу, предел проявления чего-нибудь. Применительно к субъективному праву мера включает в себя вид и размер возможного поведения. Субъективное право — это *возможное* поведение, т. е. носитель субъективного права всегда имеет выбор: действовать определенным образом или воздержаться от действий. 2. Содержание анализируемого права устанавливается нормами права и юридическими фактами. 3. Осуществление субъективного права обеспечено обязанностью другой стороны. В одних случаях эта обязанность состоит в воздержании от действий, нарушающих субъективное право другой стороны, в других — данное право обеспечивается исполнением обязанности, т. е. активными действиями обязанного лица. 4. Субъективное право предоставляется управомоченному лицу для удовлетворения его интересов; при отсутствии последнего стимул для осуществления субъективного права теряется. 5. Данное право состоит не только в возможности, но и в юридическом или фактическом поведении у право-моченного лица.

Субъективное право — сложное явление, включающее в себя ряд правомочий: а) *право на собственные фактические оействия,* направленные на использование полезных свойств объекта права (например, собственник вещи вправе использовать ее по прямому назначению); б) *право на юридические действия,* на принятие юридических решений (собственник вещи может ее заложить, подарить, продать, завещать и т. д.); в) *право требовать* от другой стороны исполнения обязанности, т. е. право на чужие действия (заимодавец имеет право требовать от заемщика возврата денег или вещей); г) *право притязания,* которое заключается в возможности привести в действие аппарат принуждения против обязанного лица, т. е. право на принудительное исполнение обязанности (в принудительном порядке может быть взыскан долг, произведено восстановление рабочего или служащего на работе).

**Юридическая обязанность есть предписанная обязанному лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера необходимого поведения, которой оно должно следовать в интересах управомо-ченного лица.**

Юридическая обязанность имеет следующие признаки. 1. Это мера необходимого поведения, точное определение того, каким оно должно быть. Соблюдение такой меры обязательно, ибо обязанность обеспечена возможностью государственного принуждения (если обязанность состоит в уплате долга, то точно должны быть определены размер долга, срок уплаты и т. д.). 2. Она устанавливается на основе юридических фактов и требований правовых норм.

3. Обязанность устанавливается в интересах управо-моченной стороны — отдельного лица или общества (государства) в целом. 4. Обязанность есть не только (и не столько) долженствование, но и реальное фактическое поведение обязанного лица. 5. У обязанного лица нет выбора между исполнением и неисполнением обязанности. Невыполнение или ненадлежащее выполнение юридической обязанности является правонарушением и влечет меры государственного принуждения.

Юридическая обязанность имеет три основные формы: воздержание от запрещенных действий (пассивное поведение); совершение конкретных действий (активное поведение); претерпевание ограничений в правах личного, имущественного или организационного характера (мер юридической ответственности).

Субъективное право и обязанность неразрывно связаны. Нет субъективного права, не обеспеченного обязанностью.

**38. Правосубъектность физических и юридических лиц.**

*Правосубъектность есть предусмотренная нормами права способность (возможность) быть участником правоотношений.* Она представляет собой сложное юридическое свойство, состоящее из двух элементов — правоспособности и дееспособности.

*Правоспособность —* это предусмотренная нормами права способность (возможность) лица иметь субъективные права и юридические обязанности.

*Дееспособность —* предусмотренная нормами права способность и юридическая возможность лица своими действиями приобретать права и обязанности, осуществлять и исполнять их. Разновидностями дееспособности являются *сделкоспособность,* т. е. способность (возможность) лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки, и *деликтоспособность —* предусмотренная нормами права способность нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

*Граждане —* самые многочисленные субъекты права, **они** вступают в различные правоотношения: гражданско-правовые, семейные, трудовые, земельные, финансовые, процессуальные и другие. От социальной и правовой активности гражданина зависит его положение в обществе, социальной группе, трудовом коллективе, его успех в жизни.

*Иностранные граждане и лица без гражданства* могут быть субъектами трудовых, гражданских, процессуальных и иных правоотношений, но они не имеют избирательных прав, на них не распространяется воинская обязанность, некоторые статьи Уголовного кодекса (например, об измене Родине) и т. д. Помимо общего (конституционного) правового статуса разные граждане имеют специальный статус, который определяется более конкретными законами: например, статус рабочего, военнослужащего, работника милиции, студента, пенсионера и т. д.

*Государственные организации* создаются для выполнения разнообразных функций. Как субъектов права их можно подразделить на три группы:

1) органы государства, выполняющие функции управления и обладающие властными полномочиями. Чаще всего они выступают субъектами административных, земельных, уголовно-правовых, процессуальных правоотношений. Правовое положение органов государства характеризуется *компетенцией,* т.е. совокупностью прав и обязанностей, предусмотренных соответствующими нормативными актами;

2) учреждения, занимающиеся социально-культурной деятельностью, не связанной с властными полномочиями. Такие учреждения состоят на бюджете государства, наделяются комплексом прав и обязанностей для выполнения своих функций;

3) предприятия, занимающиеся хозяйственной деятельностью, действующие на праве хозяйственного ведения (унитарные предприятия) или на праве оперативного управления (казенные предприятия). Государство несет субсидиарную ответственность по их обязательствам (п. 3 ст. 56 и п. 5 ст. 115 ГК РФ).

Права юридических лиц получают и многие негосударственные организации (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, общественные, религиозные организации и т. д.).

*Негосударственные организации* действуют не только в сфере хозяйства, но и в сфере политики (партии), защиты прав граждан (юридические консультации, общества охраны прав потребителей, профсоюзы), выступают в качестве субъектов права в государственно-правовых, административно-правовых, трудовых, процессуальных и иных отношениях.

*Государство* в целом выступает в качестве субъекта права в государственно-правовых (межгосударственные, между республиками и Федерацией) и некоторых имущественных (при выпуске облигаций внутригосударственного займа, в отношении права собственности на бесхозяйное имущество, на клады и т. д.) взаимосвязях, является собственником предприятий промышленности, транспорта, связи и др.

*Социальные общности* (народ, нация, население региона, трудовой коллектив) являются субъектами права в особых, предусмотренных законом случаях. Однако чаще всего социальные общности действуют через государственные и общественные организации.

**37. Понятие и теории об объекте правоотношения.**

**Объект правоотношения** — это то реальное благо, на использование или охрану которого направлены субъективные права и юридические обязанности.

**Монистическая теория** – говорит о том, что объектом правового отношения могут выступать только действия субъектов. Это обосновывается тем, что именно действия людей, их поступки (деяния) подвергаются регулированию правовыми нормами и только люди способны реагировать на такое воздействие.

**Плюралистическая концепция** – доказывает, что объекты правовых отношений так же разнообразны, как и сама жизнь, как общественные отношения, по поводу которых они и возникают. При этом все нормы права оказывают влияние не только на людей, и их поведение, но через них на непосредственные объекты материального мира, по поводу которых и возникают указанные правоотношения. То же можно сказать и в отношении нематериальных объектов, как то: отношений собственности, духовных и культурных ценностей. Даже сами политические и правовые отношения могут быть объектом возникающих новых правовых отношений, ведь социальные общности, государственные структуры и учреждения, институты и организации получают или изменяют свои правовые статусы с помощью правовых норм. Через них закрепляются различные режимы и состояния, закрепляются владение, и распоряжение, пользование материальными благами.

**Субъективное право** – это право не только на действия, но и на конкретные блага. Эта концепция поддерживается большинством учёных – правоведов. Поэтому, исходя из характера и видов правовых отношений, выделяют следующие виды их объектов.

**Материальные блага** – предметы материального мира. Эти объекты характерны для имущественных гражданско-правовых отношений.

**Нематериальные блага (личные) –** жизнь, здоровье, свобода, честь. Эти объекты присущи правоотношениям, возникающим в связи с совершением уголовных преступлений.

**Продукты духовного творчества** – произведения скульптуры и живописи, литературы и кино, музыки и сценичного искусства, открытия и изобретения – все результаты интеллектуальной деятельности человека.

**Ценные бумаги и официальные документы** – акции, государственные обязательства, деньги, личные документы и т.т.

**44. Система права и система законодательства, понятие, содержание, соотношение.**

**Система права суть внутреннее строение (структура) права, отражающее объединение и дифференциацию юридических норм.**

С позиций *генетического подхода* можно выделить первичные и производные от них критерии. В качестве первичного (естественного) критерия по отношению к праву выступает *человек.* Производными в этом плане могут быть различные, каким-то способом оформленные социальные и социально-политические образования, прежде всего *государство* и *общество.*

*Исторический подход* позволяет проследить весь путь становления права как системы. Общим видимым критерием здесь выступает *форма (источник) права,* анализ которой дает возможность обозначить преимущественные системообразующие начала, характерные для той или иной системы права, специфику компоновки ее элементов, архитектонику. В соответствии с данным критерием различают *обычное (традиционное)* право, *прецедентное* право, *договорное* право и право *законов* (кодифицированное, статутное, декретное право).

*Системно-структурный* срез обозначает пространственное, определенным образом упорядоченное расположение норм права. Упорядоченность, согласованность, взаимосвязанность и дифференцированность комбинаций юридических норм обусловлены структурированностью общественных отношений и целенаправленностью их правового опосредсвания.

*Юридическая норма* есть первичный и конечный структурный элемент права. Она первая испытывает на себе изменения, в нем происходящие. Благодаря своему универсальному, сквозному значению, норма права распространяет свои свойства и на другие уровни системы, служит точкой отсчета, единицей измерения правовой материи.

*Институт права—это* обособленная группа юридических норм, регулирующих общественные отношения конкретного вида.

*Отрасль права* представляет собой обособленную совокупность юридических норм, институтов, регулирующих однородные общественные отношения. Она отражает более высокий уровень системообразующих связей, характеризуется определенной целостностью, автономностью. Отрасли подразделяются на материальные и процессуальные. Критериями деления права на отрасли и институты выступают предмет и метод правового регулирования.

*Предмет правового регулирования —* это фактические отношения людей, объективно нуждающиеся в правовом опосредовании.

*Метод правового регулирования* есть совокупность приемов юридического воздействия на поведение людей, выработанных в результате длительного человеческого общения. Если предмет правового регулирования отвечает на вопрос, *что* регулирует право, то метод — на вопрос, *как* регулирует.

**Система законодательства. Системой законодательства понимается совокупность иормативно-правовых актов, в которых объективируются внутренние содержательные и структурные характеристики права.** Данная система является внешним выражением системы права. Последняя же свое реальное бытие получает именно в четких, формально-определенных актах — документах. Однако совпадение между системой права и системой законодательства в пределах от отдельной нормы до права в целом не абсолютно. В этих границах они существуют самостоятельно, так как обладают своей спецификой, имеют собственные тенденции развития.

*Горизонтальное (отраслевое)* строение системы законодательства обусловлено предметом правового регулирования — фактическими общественными отношениями. На основе данного критерия вычленяются отрасли законодательства, соответствующие отраслям системы права (конституционное право — конституционное законодательство, трудовое право — трудовое законодательство, гражданское процессуальное право — гражданское процессуальное законодательство).

*Вертикальное (иерархическое)* строение отражает иерархию органов государственной власти и нормативно-правовых актов по их юридической силе. Во главе системы нормативно-правовых актов Российской Федерации стоит Конституция, далее идут законы, указы Президента, постановления Правительства, нормативные акты местных органов власти, локальные нормативные акты.

*Федеративное* строение системы основано на двух критериях — федеративной структуре государства и круге полномочий субъектов Федерации в сфере законодательства.

**43. Понятие, стадии и принципы правотворчества.**

Правотворчество - это деятельность государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм. Субъектами правотворчества выступают государственные органы, органы местного самоуправления, профсоюзы и т.п. наделенные соответствующими полномочиями, а также народ при принятии законов на референдумах. Правотворческая деятельность осуществляется в рамках установленных процессуальных норм, содержащихся в Конституции, регламентах, уставах и т.п. Правотворчество заключается в принятии новых норм права, отмене либо совершенствовании старых путем внесения изменений и дополнений. Правотворчество характеризуется тем, что: - оно представляет собой деятельность активную, творческую, государственную; - основная продукция его — юридические нормы, воплощающиеся главным образом в нормативных актах (кроме этого, в нормативных договорах, правовых обычаях, юридических прецедентах); - Правотворчеству присущи следующие принципы: - научность (ибо в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию, объективные потребности развития общества и т.п.); - профессионализм (заниматься подобной деятельностью должны компетентные люди - юристы, управленцы, экономисты и др.); - законность (данная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе Конституции, иных законов и подзаконных актов); - демократизм (характеризует степень участия граждан в этом процессе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе); - гласность (означает открытость, «прозрачность» правотворческого процесса для широкой общественности, нормальную циркуляцию информации). - оперативность (предполагает своевременность издания нормативных актов). Следовательно, принципы правотворчества - это основополагающие идеи, руководящие начала, исходные положения деятельности, связанной с принятием, отменой или с заменой юридических норм, это ориентир для органов, творящих право.

**42. Пробелы в законодательстве. Способы и правила их преодоления.**

В правоприменительной практике иногда возникают ситуации, когда спорное отношение имеет правовой характер, входит в сферу правового регулирования, но не предусмотрено конкретной нормой права. Правоприменитель обнаруживает пробел в законодательстве.

Пробел в законодательстве — это отсутствие конкретной нормы, необходимой для регламентации отношения, входящего в сферу правового регулирования.

Круг общественных отношений, составляющих сферу правового регулирования, устанавливается законодателем двумя способами.

Во-первых, каждая юридическая норма регулирует отдельный вид общественных отношений, признаки которого описываются в ее гипотезе. Таким образом, *каждая* норма имеет свой «участок» в общей сфере правового регулирования. Совокупность подобных «участков», если иметь в виду все без исключения нормы какой-либо отрасли, и составит общую сферу правового регулирования данной отрасли.

Во-вторых, круг отношений, которые признаются правовыми, законодатель закрепляет по отраслям права посредством специализированных норм. Такие нормы предназначены для установления круга отношений, входящих в сферу правового регулирования. Так, ст. 2 ГК РФ имеет заголовок «Отношения, регулируемые гражданским законодательством». В ч. 1 названной статьи предусмотрено, что «гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников». В ст. 2 «Отношения, регулируемые семейным законодательством» Семейного кодекса РФ записано: «Семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей». Аналогичным образом фиксируется круг правовых отношений и в других отраслях права.

Вместе с тем для правоприменителя недостаточно определить правовой характер рассматриваемого случая. Ему необходимо знать, каковы его правовые последствия. Эту информацию он может получить лишь из конкретных норм, в диспозициях которых сформулированы в общем виде права и обязанности сторон. Если таких норм нет, то налицо пробел в законодательстве.

Пробелы в законодательстве существуют в основном вследствие двух причин: во-первых, в результате появления новых общественных отношений, которые в момент принятия закона не существовали и не могли быть учтены законодателем; во-вторых, из-за упущений при разработке закона.

В таких ситуациях обычно используются специальные приемы: аналогия закона и аналогия права. Аналогия закона — это применение к не урегулированному в конкретной норме отношению нормы закона, регламентирующей сходные отношения. Необходимость применения данного приема заключается в том, что решение по юридическому делу обязательно должно иметь правовое основание. Поэтому если нет нормы, прямо предусматривающей спорный случай, то надо отыскать норму, регулирующую сходные со спорным отношения. Правило найденной нормы и используется в качестве правового основания при принятии решения по делу. Необходимо также отсутствие соглашения сторон и применимого к спорному случаю обычая делового оборота.

*Аналогия права — это применение к не урегулированному в конкретной норме спорному отношению при отсутствии нормы, регулирующей сходные отношения, общих начал и смысла законодательства.*

При аналогии права принципы выполняют непосредственно регулирующую функцию и выступают единственным нормативно-правовым основанием правоприменительного решения.

Применение аналогии права, таким образом, обосновано при наличии двух условий: при обнаружении пробела в законодательстве и при отсутствии нормы, регулирующей сходные отношения, что не дает возможности использовать аналогию закона.

**41. Юридическая техника. Понятие, необходимость, элементы.**

Эффективность и результативность законов и иных нормативно-правовых актов в большой мере зависит от того, насколько точны и ясны юридические формулировки, насколько они логически связаны и последовательны, насколько единообразно применение юридических понятий и терминов. Этому способствуют правила и приемы юридической техники, которые используются законодателем в ходе подготовки нормативно-правовых актов.

Итак, юридическая техника — это совокупность правил, средств и приемов разработки, оформления и систематизации нормативных актов в целях их ясности, понятности и эффективности. Объектом юридической техники является текст нормативного документа, в отношении которого применяются интеллектуальные усилия законодателя. Именно последний и использует различные правила и приемы подготовки нормативных актов.

Необходимо отметить, что уровень развития юридической техники всегда служит надежным показателем уровня развития правовой культуры общества. Несомненно также и то, что юридическая техника не чисто техническая, прикладная проблема, а критерий определения сущности права, критерий направленности политической воли законодателя.

Правила подготовки проектов нормативных актов весьма многообразны и многочисленны. Назовем наиболее общие из них:

1) конкретность, ясность и исчерпывающая полнота правового регулирования;

2) логика в изложении текста документа и связь нормативных предписаний между собой;

3) отсутствие противоречий, пробелов, коллизий как в нормативном акте, так и во всей системе законодательства;

4) ясность, простота применения и понимания терминов; недопустимость использования в тексте документа неясных, многозначных и нечетких, эмоционально насыщенных терминов типа «бесчинство», «буйнопомешанный», «исключительный цинизм»

5) отказ от канцеляризмов, словесных штампов, устаревших оборотов и редко встречающихся слов («присовокуплять», «довольствие» и др.);

6) краткость и компактность изложения правовых норм, сокращение до минимума дублирования нормативного материала по одному и тому же вопросу.

От правил юридической техники следует отличать правила оформления нормативного акта. Это специфические и унифицированные нормы, которые фиксируют официальные реквизиты и структурные части нормативного акта. Так, все конституции всегда имеют преамбулу (вводную часть), а кодексы состоят обычно из общей и особенной частей, нумерация статей в кодексе сплошная, и при включении в него новой нормы ей присваивается индекс («значок»), который не нарушает установленной нумерации.

К реквизитам нормативного акта, подтверждающим его официальный характер, относятся: дата и место его принятия, подписи должностных лиц, заголовок (полный и сокращенный), указание на адресатов юридического документа.

**48. Понятие и значение уяснения права. Способы уяснения.**

*Уяснение —* процесс понимания, осознания содержания норм «для себя». *Разъяснение* же — объяснение, доведение усвоенного содержания для других.

В юридической литературе высказывались различные точки зрения по поводу указанных элементов. Одни ученые рассматривали толкование только как уяснение, другие же сводили его исключительно к разъяснению. Предпринимались попытки определить среди двух компонентов главный, определяющий. Подобная постановка вопроса представляется некорректной и с научной, и с практической стороны. Уяснение и разъяснение — две диалектически связанные стороны единого процесса. Уяснение предваряет, сопутствует и завершает разъяснительные процедуры, ибо прежде чем разъяснить содержание. нормы другим, интерпретатор должен уяснить, понять его содержание для себя. Причем разъяснение не итог и не цель толкования. Оно осуществляется для того, чтобы содержание акта было понятно, «уяснено» другими лицами — субъектами реализации. При этом следует помнить, что толкование права осуществляется не ради обычного познания, изучения правовых норм, а в целях их реализации. Названное обстоятельство и придает специфические особенности рассматриваемому процессу.

Более глубокий анализ позволяет характеризовать толкование права как *специфическую деятельность,* как особое социальное явление, как своеобразный фактор правовой культуры, момент существования и развития права, необходимое условие правового регулирования.

Необходимость толкования как процесса имеет место и в некоторых других сферах человеческой деятельности, когда текст не может быть доступен, понят без соответствующих операций по интерпретации терминов, языковых знаков (перевод текстов с одного языка на другой, интерпретация нотных знаков, химических формул и т. д.).

Под толкованием подразумевается и искусство постижения значения знаков, передаваемых одним сознанием и воспринимаемых другими сознаниями через их внешнее выражение (жесты, позы, тексты, речь).

**47. Толкование норм права: понятие, цели, необходимость.**

Толкование норм права - это деятельность, направленная на установление содержания юридических норм. В процессе толкования уясняются смысл нормативного предписания, его социальная направленность, место в системе правового регулирования и т.п. Толкование необходимо в связи с абстрактностью юридических норм, специальной терминологией, дефектностью правотворческого процесса (неясностью) и т.д. Деятельность по толкованию правовых норм имеет своей целью правильное и единообразное понимание юридических предписаний и их правильное и единообразное применение. Толкование состоит из двух сторон: - уяснение (для себя); - разъяснение (для других). В зависимости от субъектов толкование подразделяют: - на официальное (дается уполномоченными на то субъектами, содержится в специальном акте, влечет юридические последствия); - на неофициальное (не имеет юридически обязательного значения и лишено властной силы). Официальное толкование бывает нормативным (распространяется на большой круг лиц и случаев) и казуальным (обязательно только для данного конкретного случая). В свою очередь нормативное толкование классифицируется на аутентичное (дается тем же органом, который издал нормативный акт) и легальное (исходит от уполномоченных на то субъектов). Неофициальное толкование бывает: 1) обыденным (не требует специальных познаний и дается любым гражданином); 2) профессиональным (дают юристы); 3) доктринальным (научное разъяснение юридических норм). Способы толкования - это совокупность приемов и средств, направленных на установление содержания правовых норм. Выделяют следующие способы: 1) грамматический (толкование с помощью языковых средств, правил грамматики, орфографии и т.п.); 2) логический (толкование с помощью законов и правил логики); 3) систематический (толкование с помощью анализа системных связей юридической нормы с другими нормами, места и роли конкретного правила поведения в системе права); 4) историко-политический (толкование с помощью анализа конкретно-исторических и политических условий принятия правовой нормы); 5) телеологический (толкование с помощью установления целей издания нормативного акта); 6) специально-юридический (толкование с помощью раскрытия содержания юридических терминов, используемых в законодательстве). Результаты толкования могут быть различными в зависимости от соотношения текста и действительного содержания юридических норм. Исходя из этого соотношения различают три вида толкования: - буквальное (возможно тогда, когда действительный смысл нормы права и ее текстуальное выражение совпадают); - ограничительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права уже ее текстуального выражения); - распространительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права шире ее текстуального выражения).

**46. Право и мораль в системе нормативного регулирования общественных отношений.**

**Право и мораль.** Будучи видами социальных норм, право и мораль обладают общими чертами, которые присущи всем социальным нормам: общие правила, возникающие в связи с волей и сознанием людей, соответствующие типу культуры и характеру социальной организации и т. д. Однако по названным критериям они и принципиально отличаются.

Правовые нормы возникают в процессе юридической (прежде всего судебной) и законодательной практики, функционирования соответствующих институтов общества и государства. Именно в этих процессах доминирующие в обществе идеи права и правовые представления переводятся в форму юридических правил, норм общего действия.

Мораль формируется в духовной сфере жизни общества, не институционализирована, т. е. не связана со структурной организацией общества и не отделима от общественного сознания. Нормы морали опираются на складывающиеся в сознании общества представления о добре и зле, чести, достоинстве, порядочности и т.п., которые вырабатываются философией, религией, искусством в процессе этического осмысления мира.

При рассмотрении форм фиксации правовых и моральных норм обращают на себя внимание различные формы их существования. Правовые нормы как институциональные регуляторы закреплены в строго определенных документальных формах (нормативные акты, судебные решения, нормативные договоры и т. д.). Способы их фиксации должны отвечать строго установленным требованиям с позиций и характера текстов и их атрибутов.

Моральные же нормы содержатся в общественном (массовом) сознании и существуют в виде принципов, понятий, идей, оценок и т. п. Соответственно нет каких-либо особых требований к их форме, текстам по поводу морали. Здесь важно подчеркнуть, что такого рода тексты создаются именно «по поводу» морали, а не содержат моральных норм, ибо последние по своей природе могут не иметь текстуального закрепления, документального характера.

Регулятивное воздействие права на общественные отношения осуществляется через особый механизм правового регулирования, обеспечивающий перевод общих правил в конкретные юридические права и обязанности субъектов. Эти права и обязанности достаточно четко определены в плане возможных и должных действий, т. е. конкретных вариантов поведения субъектов. В противоположность этому моральные нормы выражены в безличном долженствовании и воздействуют путем формирования внутренних регуляторов личности: ценностей, мотивов, установок и т. п.

Мораль не имеет подобных специальных механизмов и процедур, а обеспечивается влиянием общественного мнения, массовым примером, представленным в виде соответствующих убеждений, ценностей, понятий о справедливости, долге, чести, совести и т. д. Гегель считал, что общественное мнение содержит принцип справедливости «в форме здравого смысла людей».

Более сложной является коллизия правовых и моральных норм в обществах, находящихся в состоянии повышенной социальной динамики, переживающих реформы разного рода. В этих случаях неизбежно частичное разрушение общественной морали и правовой системы общества (зависящее от степени кардинальности идущих реформ), сопряженное со сменой их типа. Однако переход к новой морали осуществляется, как правило, медленнее, нежели модернизация правовых институтов и юридических структур. Примером подобной коллизии может служить современная ситуация с частной собственностью в России. Законодательное закрепление, формирование института частной собственности и все, что связано с существованием частного права, фактически не принимается определенными слоями российского общества, воспитанными на ценностях коллективистской морали и продолжающие руководствоваться ее приоритетами.

Регулятивное взаимодействие права и морали достаточно отчетливо отражено в юридических текстах. Так, в законодательных нормативных актах нередко использование оценочных понятий нравственного характера (недостойное поведение, цинизм, честь. Это свидетельствует о том, что, с одной стороны, моральные нормы могут выполнять функции оснований юридической оценки, а с другой — нарушение моральных принципов общества является в некоторых случаях достаточным для наступления правовых последствий (санкций).

Таким образом, можно говорить о регулятивном взаимодействии морали и права. В целом же можно считать, что в процессе общественного развития прослеживается тенденция гармонизации механизмов взаимодействия права и морали, связанная прежде всего с характером культуры и степенью цивилизованности каждого конкретного общества.

**45. Систематизация нормативных правовых актов: понятие и виды.**

В ходе общественного развития государство активно осуществляет правотворческие функции, в результате чего издаются сотни различных нормативно-правовых актов по широкому кругу вопросов. Формирование законодательства как взаимосогласованной и эффективной системы происходит в результате не только планирования законотворческих работ нормотворческим органом, но и систематизации.

Систематизация законодательства — это целенаправленная работа законодателя по упорядочению и приведению в единую систему действующих законодательных актов с целью их доступности, лучшей обозримости и эффективного применения. В основе такой работы лежат знания о системе права, ее отраслях и подотраслях.

Целями систематизации являются: создание стройной системы законов, обладающей качествами полноты, доступности и удобства пользования нормативными актами, устранение устаревших и неэффективных норм права, разрешение юридических коллизий, ликвидация пробелов и обновление законодательства.

Юридической науке известны два основных вида систематизации: инкорпорация и кодификация.

*Инкорпорация —* вид систематизации, в ходе которой действующие нормативные акты сводятся воедино без изменения их содержания, переработки и редактирования. В этом случае текстуальное изложение юридических норм (правил поведения) не подвергается изменению. Результатом инкорпорации является издание различных сборников или собраний, которые формируются по тематическому принципу (т. е. по предмету регулирования) или по годам издания нормативных актов (т. е. по хронологическому принципу).

Инкорпорация подразделяется на официальную и неофициальную. К официальной можно отнести Собрание законодательства Российской Федерации. В его первом разделе публикуются нормативные акты Президента и Правительства за определенный период, во втором — их индивидуальные правовые акты. К неофициальной инкорпорации относятся сборники нормативных материалов по отраслям права, издаваемых в учебных целях, для просвещения населения и т.д. На подобного рода неофициальные инкорпоративные материалы нельзя ссылаться в ходе рассмотрения юридических дел в суде, арбитраже и других правоприменитель-ных органах.

*Кодификация* предполагает переработку норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (своде законов, кодексе, основах законодательства и др.). Кодификация — это систематизационная работа более высокого уровня, чем инкорпорация, так как в ходе кодификации происходит качественная переработка действующих юридических норм, устраняются несогласованности, дублирование, противоречия и пробелы в правовом регулировании, отменяются неэффективные и устаревшие нормы. Нормативный материал приводится законодателем в стройную, внутренне согласованную правовую систему. На смену ранее действовавшему большому числу юридических нормативных документов приходит новый единый сводный акт, изданием которого достигается четкость и эффективность в правовом регулировании.

Кодификация законодательства может быть всеобщей (когда переработке подвергается все законодательство государства), отраслевой (если перерабатываются нормы определенной отрасли законодательства) или специальной (охватывающей нормы какого-либо правового института).

**52. Гарантии законности и правопорядка, их классификация.**

**Гарантии законности — это объективные условия и субъективные факторы, а также специальные средства, обеспечивающие режим законности.**

Среди данных гарантий нужно четко различать общие условия и специальные средства.

*Общие условия суть объективные (экономические, политические и т.* *д.) условия общественной жизни, в которых осуществляется правовое регулирование.* Эти условия создают макросреду реализации права, его функционирования, предопределяя в известной степени и специальные средства по укреплению законности.

*Экономические условия.* Это состояние экономического развития общества, организация системы хозяйствования и т. д. Условиями, обеспечивающими законность, здесь выступают такие факторы, как степень организованности в экономической сфере, ритмичная работа всего хозяйственного организма, постоянный рост производительности труда и объема производства, устойчивая денежная система и т.д.

*Политические условия.* Основным политическим условием стабильной законности является сильная государственная власть. Сильная государственная власть — это устойчивая, легитимная, пользующаяся поддержкой общества власть, способная обеспечить реализацию принимаемых правовых предписаний.

*Идеологические условия.* Состояние законности во многом определяется уровнем политической, правовой и общей культуры населения. Законность предполагает такой уровень правовой культуры, когда уважение к праву, закону является личным убеждением человека, причем не только рядового гражданина, но в первую очередь государственного служащего, законодателя.

*Социальные условия.* Законопослушание граждан, их уважение к закону, реализация его предписаний во многом зависят от положения, сложившегося в социальной сфере.

*Специальные средства обеспечения законности—это юридические и организационные средства, предназначенные исключительно для обеспечения законности.* Среди них можно выделить юридические и организационные гарантии (средства).

*Юридические гарантии —* совокупность закрепленных в законодательстве средств, а также организационно-правовая деятельность по их применению, направленные на обеспечение законности, на беспрепятственное осуществление, защиту прав и свобод.

Среди юридических гарантий различают следующие. *Средства выявления**, (обнаружения) правонарушений.*

*Средства предупреждения правонарушений.*

*Средства пресечения прав**онарушений.* Это задержание, арест, обыск, подписка о невыезде, другие меры пресечения, отмена незаконных актов.

*Меры* *защиты и восстановления нарушенных прав, устранения последствий правонарушений.* Таковыми являются принудительное взыскание средств на содержание ребенка (алиментов.

*Юридическая* *-ответственность.* Под ней понимается наказание лица, виновного в совершении правонарушения. Данное средство является важнейшим и необходимым для укрепления законности, причем его эффективность определяется не жестокостью, а неотвратимостью.

*Правосудие —* деятельность судов, осуществляемая путем рассмотрения и разрешения гражданских и уголовных дел с целью всемерного укрепления законности.

**Правопорядок можно определить как основанную на праве и законности организацию общественной жизни, отражающую качественное состояние общественных отношений на определенном этапе развития общества.** Рассмотрим особенности данного явления.

1. Правопорядок есть состояние упорядоченности, организованности общественной жизни. 2. Это порядок, предусмотренный нормами права. 3. Правопорядок возникает в результате фактической реализации правовых норм, претворения их в жизнь, является итогом правового регулирования. 4. Он обеспечивается государством.

Принципы правопорядка: *Определенность.* Правопорядок базируется на формально-определенных правовых предписаниях, реализация которых и обеспечивает определенность общественных отношений. *Системность.* Это система отношений, которая основана на единой сущности права, господствующей в обществе форме собственности, системе экономических отношений и обеспечивается силой единой государственной власти.

*Организованность.* Правопорядок возникает не стихийно, а при организующей деятельности государства, его органов.

*Гос**ударственная* *гарантированность.* Существующий правопорядок обеспечивается государством, охраняется им от нарушений.

*Устойчивость.* Возникающий на основе права и обеспечиваемый государством правопорядок достаточно стабилен, устойчив. *Единство.* Характер организации неодинаков в различных сферах общественной жизни.

**51. Роль органов власти и управления в обеспечении законности и правопорядка.**

**50. Роль органов власти и управления в осуществлении основных функций государства.**

Функции государства — это основные направления его деятельности, выражающие сущность и социальное назначение, цели и задачи государства по управлению обществом в присущих ему формах и присущими ему методами.

Функции государства подразделяются на внутренние и внешние. *Внутренние* функции нацелены на решение внутренних задач страны, показывают степень активности воздействия государства на данное общество, а *внешние —* на установление и поддержание определенных отношений с другими государствами. Внутренние и внешние функции тесно связаны между собой, взаимно дополняют друг друга.

*Охрана существующих форм собственности—фу**нкц**ия,* присущая всем государствам, ибо они охраняют и защищают свой экономический фундамент. Причем в обществах, где основной экономический потенциал сосредоточивался в руках того или другого класса (в эксплуататорских обществах), государственная деятельность нацеливалась на охрану рабовладельческой, феодальной, капиталистической частной собственности, за посягательства на которую устанавливались более суровые меры наказания, чем за посягательства на другие ее виды. В демократических обществах действует принцип равной правовой защиты всех форм собственности.

*Охрана правопорядка —* важнейшая и необходимая функция любого государства, вытекающая из потребностей общества. В демократическом государстве на первый план выдвигается охрана прав и свобод граждан, без чего невозможен подлинный правопорядок. Поэтому данная функция модифицируется и становится функцией охраны Прав и свобод граждан и правопорядка.

*Функция охраны природы и окружающей среды* выдвинулась в последние десятилетия в число основных. Экологически агрессивное производство стало агрессивным и по отношению к человеку, его здоровью. А потому государство вынуждено заниматься этой деятельностью.

*Экономическая фу**нк**ция.* Теперь государство вмешивается в экономику, определяет темпы ее роста, устанавливает пропорции между отдельными ее отраслями. Возникли государственный сектор экономики, т. е. государственная собственность, и государственное управление предприятиями и организациями, на ней базирующимися. В большинстве стран государство выступает крупнейшим предпринимателем: многочисленные акционерные общества являются государственными предприятиями. Оно играет роль крупного банкира, сосредоточившего в своих руках большую массу ссудного капитала. Современное государство способно прогнозировать и гибко регулировать экономические процессы в масштабе всей страны.

*Социальная функц**ия* государства. Она многообразна по содержанию и масштабна по объему государственной деятельности. Главное ее назначение — устранить или смягчить возможную социальную напряженность в обществе, постараться выровнять социальное положение людей, развивать здравоохранение, образование, культуру.

Для выполнения социальной функции государство создает фонды, которые расходуются на пенсии, пособия, здравоохранение) образование. Оно разрабатывает и реализует программы, стабилизирующие занятость населения и сокращающие безработицу, регулирует (в той или иной мере) размеры заработной платы и др.

Социальная деятельность государства регламентируется особой отраслью—социальным правом. Прослеживается цель государства—обеспечить человеку достойное существование, свободное развитие личности, защиту семьи, социальную справедливость и социальную защищенность.

В последние десятилетия многие передовые государства мира активно осуществляют *функцию развития научно-технического прогресса.* Постоянно расширяется сфера научно-технических исследований, проводимых на государственной основе.

*Внешн**ими функциями* государства традиционно являлись защита страны от нападения извне; ведение захватнических войн; обеспечение дипломатических отношений. В наше время в связи с формированием мирового рынка активизировалась межгосударственная взаимовыгодная торговля, развивается коллективная безопасность, создаются международные миротворческие вооруженные силы. Все это и обусловило появление соответствующих внешних функций.

**49. Разъяснение права. Виды разъяснения.**

Разъяс-е норм (IV) -м п-ва - это указ-я или рекомендации, направленные на раскрытие действительного содержания IV-м. В завис-сти от суб-тов, разъясняющих п-вые IV-мы, толкование - разъяс-е подразд-ся на офиц-е и неофиц-е. Офиц-е толков-е - такое разъяс-е IV-мы п-ва, кот. даётся компетентными ф-ми. Оно обяз-но дл всех, кто применяет данную IV-му. Офиц-е толков-е находит выражение в спец-х актах (документах), кот. издаёт компетентный ор-н (постановл-я, инструкции и т.д. Офиц-е толков-е по V подразд-ся на нормативное и казуяльное (индивид-е). Норматив-е - офиц-е разъяс-е, кот. обяз-но дл всех лиц и ор-нов, применяющих опред-ю IV-му или IV-мы п-ва. Такое разъяс-е распростр-ся на все случаи, предусмотр-е толкуемой п-вой N-и. Офиц-е толков-е м. давать и сам ор-н, издавший разъясняемую IV-му п-ва. Такое разъяс-е называется аутентичным # разъяс-я пред-том изданных им указов. В то же время офиц-е норматив-е толкова-е п-вых IV-м м. давать и ор-ны, кот. их не издавали. В этом случае они надел-ся спц-ми полномочиями по офиц-му разъяс-ю указанных IV-м. Так законодатель-й орган м. получить соответ-м ор-нам испол-й вл. разъяснить изданый им з-н. В свою очередь, на основании спец-х полномочий мин-ва и ведом-ва надел-ся п-вом офиц-го разъяс-я IVПА, издаваемых прав-вом. # мин-во фин-сов м. Разъяснять реш-я кабинета министров по ?? распред-я гос. бюджета, мин. Труда по ?? использ-я трудовых ресурсов и т.д. Казуальное толков-е – такое разъяснение содержания п-вой IV-мы, кот. даётся в связи с рассмотр-ем конкретного юр-го дела, и оно ил силу т. дл данного конкретного случая. Необходтмость в казуаль-м толковани возникает тогда, когда реш-я нижестоящих п-воприменитель-х ор-в по конкретным юр-м делам яв. неправильными, не соответ-ют з-ну.

Норматив-е и казуаль-е разъяс-я по своему содерж-ю подраздел-ся на судеб-е и административ-е.

Судеб-е - разъяснение IV-м п-ва, осущ-е судами. Оно обеспечивает правиль-е понимание и единобраз-е примен-е IV-м п-ва в деят-сти судов. Руководящие разъяс-я высших ор-в судеб-й вл. обяз-ны дл всех судов др. ор-в и деят-я применяющих разъясняемые IV-мы п-ва. Админ-е - II - II, кот. даётся испол-ми ор-ми г-ва. Такое толкование колается ?? управл-я, труда, соц. обеспеч-я и т.п. Толков-е IV-м п-ва в пределах своей компетенци м. давать и м.о. с/у, разъясняя смысл созданых ими п-вых IV-м, дей-е кот. ограничено подведомственной тер-рией. Офиц-е толков-е даётся в ф-ме, актов нот. издаёт соответ-й компетентный ор-н. Ю.с. актов офиц-го толков-я зависит от полномочий издающих ор-в. В этих актах наряду с разъяснениями м. Содерж-ся самой-е IV-мы или индивид-е веления. Тем самым оперативно устраняются неточности и неясности в IVПА, совершенствуется прак-ка примен-я данных актов. Акты офиц-го толков-я IV-м п-ва (интерпритационные акты) представ. собой, с одной ст., разъяс-е содерж-я IV-м п., а с др. - конкретизацию и уточ-е их предписаний. Они дей-ют в един-ве с теми IVПА, о кот. содерж-ся толкуемые юр-е IV-мы. Эти акты подразд-ся в зависимости от их содерж-я и сферы распростр-я на: Интерпритацион-е акты п-во творчества – будучи офиц-ми разъяснениями действительного содерж-я IV-м п-ва, они в то же время яв. источ-ми п-ва, т.к. содержат конкретизирующие IV-мы. Индивид-е интерпритационные акты - содержат указа-я по поводу примен-я п-вой IV-мы к конкретным жизненным обст-вам, и предств. Собой своебраз-ю ф-му юр-кой практики. Именно такого рода акты в полном V выполняют ф-цию офиц-го разьяс-я IV-м п-ва, т.к. не связаны с п-вотворческой деят-стью компетент-х ор-в.

Неофиц-е толков-е - разъяснение смысла п-вых IV-м, кот. не носит обяз-го хор-ра. Оно м. даваться любым человеком или исходить от общ-й ор-ции. Оно необяз-но дл тех ор-в или долж-х лиц, кот. Применяют IV-мы п-ва. Особое знач-е дл точной и правиль-й реализации IV-м п-ва ил-т высказыв-я круп-х час-х и общ-х деятелей о сущности и о роли з-на в общ-й жизни, о его практической направленности. Их разъяс-я содей-ют глубокому и всестороннему пониманию смысла з-на, повышают уровень п-восозн-я гр-н, обеспеч-ют правиль-ю реализ-ю требов-й з-на.

Важным видом неофиц-го разъяс-я п-вых IV-м яв. доктринальное (научное толков-е. Оно даётся спец-ми научно-исслед-ми учреж-ями, квалиф-ми учёными - юристами, опытными юристами – практиками в комментариях, лекциях, статьях и т.п.

Г.О. толнов-е обеспечивает правиль-е и единообраз-е понимание и примен-е IV-м п-ва.

**56. Применение юридических норм, как особая форма их реализации.**

Реализация права в большинстве случаев происходит без участия государства, его органов. Граждане и организации добровольно, без принуждения, по взаимному согласию вступают в правовые отношения, в рамках которых используют субъективные права, исполняют обязанности и соблюдают установленные законом запреты. Вместе с тем в некоторых типичных ситуациях возникает необходимость государственного вмешательства, без чего реализация права оказывается невозможной.

Во-первых, в механизме реализации отдельных норм заранее запрограммировано участие государства. Это прежде всего нормы, в соответствии с которыми осуществляется государственное распределение имущественных благ. Например, реализация права на пенсию включает в качестве необходимого элемента постановление комиссии органа социального обеспечения о назначении пенсии отдельному гражданину. Выделение жилья из муниципального или государственного жилого фонда требует индивидуального властного решения соответствующего государственного органа или органа местного самоуправления. В том же порядке, т. е. путем принятия индивидуальных властных решений, гражданам и организациям выделяются земельные участки, находящиеся в собственности государства.

Во-вторых, взаимосвязи между государственными органами и должностными лицами внутри государственного аппарата имеют в большинстве своем характер власти и подчинения. Данные правовые отношения включают в качестве необходимого элемента властные решения, т. е. акты применения права (например, указ Президента России о снятии с должности министра).

В-третьих, право применяется в случаях возникновения спора о праве. Если стороны сами не могут прийти к соглашению о взаимных правах и обязанностях, они обращаются для разрешения конфликта в компетентный государственный орган (так, хозяйственные споры между организациями рассматривают арбитражные суды).

В-четвертых, применение права необходимо для определения меры юридической ответственности за совершенное правонарушение, а также для применения принудительных мер воспитательного, медицинского характера и др.

**Таким образом, применение права — это властная деятельность компетентных органов и лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм.**

Применение права имеет следующие признаки;

1) осуществляется органами или должностными лицами, наделенными функциями государственной власти;

2) имеет индивидуальный характер;

3) направлено на установление конкретных правовых последствий — субъективных прав, обязанностей, ответственности:

4) реализуется в специально предусмотренных процессуальных формах:

5) завершается вынесением индивидуального юридического решения.

**55. Понятие и основные формы реализации права.**

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

Непосредственная реализация, т.е. осуществление права в фактическом поведении, происходит в трех формах:

Форма первая — соблюдение запретов. Здесь реализуются запрещающие и охранительные нормы. Для соблюдения запретов необходимо воздержание от запрещенных действий, т.е. пассивное поведение. Так, ч.З ст. 8 Федерального конституционного закона от 28 апреля 1995 г. «Об арбитражных судах в Российской Федерации» установлено: «Ни одно лицо не может быть представлено к назначению на должность судьи без согласия соответствующей квалификационной коллегии судей». Для соблюдения зафиксированного в данной норме запрета требуется пассивное поведение: воздержание от представления к назначению на должность судьи, если нет согласия соответствующей квалификационной коллегии судей.

Все охранительные нормы содержат запрет, который, хотя и не формулируется прямо, логически вытекает из смысла нормы: если за какие-то действия в санкции нормы установлена юридическая ответственность, то очевидно, что такие действия запрещены законодателем. Подобного рода запреты установлены нормами Особенной части Уголовного кодекса и нормами Кодекса об административных правонарушениях.

Форма вторая — исполнение обязанностей. Это реализация обязывающих норм, предусматривающих позитивные обязанности, для чего требуется активное поведение: уплатить налог, поставить товар покупателю, выполнить работу по трудовому договору и т. п. Например, в соответствии с ч. 2 ст. 385 ГК РФ «кредитор, уступивший требование другому лицу, обязан передать ему документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования».

Форма третья — использование субъективного права. В такой форме реализуются управомочивающие нормы, в диспозициях которых предусмотрены субъективные права. Так, в ч. 1 ст. 209 ГК РФ записано: «Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом». Субъективное право предполагает как активное, так и пассивное поведение. Субъект ведет себя пассивно, если отказывается от использования своего права. Субъективное право может быть осуществлено путем собственных фактических действий управомоченного (собственник вещи использует ее по прямому назначению), посредством совершения юридических действий (передача вещи в залог, дарение, продажа и т.д.), через предъявление требования к обязанному лицу (требование к должнику вернуть долг) и в форме притязания, т. е. обращения в компетентный государственный орган за защитой нарушенного права (если должник отказывается вернуть долг, кредитор обращается в суд с просьбой о взыскании долга в принудительном порядке).

**54. Действие нормативных актов в пространстве и по кругу лиц.**

**действие нормативных актов в пространстве**

Действие нормативного акта в пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего. Под территорией Российской Федерации понимается ее сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра. К ней относится также территория российских дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами Федерации. С вышеизложенными проблемами тесно связано действие акта по кругу лиц. Действие нпа распространяется, как правило, на территорию, которая подведомственна органу, их издавшему. Так нпа членов федеративного госва действуют лишь на их территории, акты местных органов гос-ва – на территории их района, префектуры, города итп. При федеративном государственном устройстве в отдельных случаях допускается возможность действия некоторых правовых норм одного государства на территории другого государства (например, при разрешении имущественных споров, вопросов о наследстве).

**действие нормативных актов по кругу лиц**

По общему правилу, действие нпа на определенных территориях распространяется на всех лиц, проживающих на этой территории. На территории Российской Федерации нормативные акты действуют в отношении всех ее граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан и должностных лиц. Есть исключения, когда действие нпа по кругу лиц не совпадает с их действием по территории. Это например иностранцы, пользующиеся правилом дипломатического иммунитета на территории другого государства не могут быть привлечены к уголовной ответственности, вызываться в суд для дачи показаний. Если они совершают правонарушения, вопрос об их ответственности решается дипломатическим путем. Некоторые национальные нпа вобще не распространяются на иностранцев, например акты о выборах в органы государства. Нпа могут распространять свое дейтсвие не на всех граждан и должностных лиц, а только на определенные категории – военнослужащих, учителей, лиц сельской местности и других. В этом случае круг лиц четко определяется в НПА.

**53. Действие норм права во времени. Обратная сила и переживание закона.**

Все нормативные акты имеют определенные временные, территориальные ограничения (пределы) своего существования и действия, а также распространяются на определенный круг лиц (субъектов права). По общему правилу, нормативно-правовые акты применяются к отношениям, имевшим место в период от введения их в действие до утраты ими силы.

Говоря о пределах *действия нормативного акта во времени,* учитывают три существенных обстоятельства: момент вступления его в законную силу, момент прекращения его действия и применение установленных нормативным актом юридических норм к отношениям, возникшим до его вступления в законную силу («обратная сила закона»).

В Российской Федерации нормативно-правовые акты вступают в силу одним из следующих способов:

в результате указания в тексте нормативного акта на календарную дату, с которой юридический документ вступает в силу;

в результате указания на иные обстоятельства, с которыми связывается вступление в законную силу документа («с момента подписания», «с момента опубликования» и т. д.);

в результате применения общих правил. По этим общим правилам законы РФ, другие нормативно-правовые акты высших представительных органов вступают в силу на всей территории Российской Федерации одновременно по истечении десяти дней со дня их официального опубликования, если в тексте акта не указано иное.

Нормативно-правовые акты Президента РФ и Правительства РФ вступают в силу на всей территории России одновременно по истечении семи дней после их официального опубликования.

Изданиями, в которых официально публикуются нормативно-правовые акты РФ, являются «Российская газета» и Собрание законодательства Российской Федерации.

Акты министерств и ведомств вступают в силу по истечении 10 дней со дня **их** официального опубликования и подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции (в этом заключается предпосылка их законности).

Порядок вступления в силу нормативно-правовых актов субъектов Федерации, муниципальных органов определяется ими самостоятельно.

Прекращение действия нормативного акта происходит в результате:

- истечения срока, на который был принят юридический документ;

- объявления об утрате юридической силы нормативного акта (прямое указание на отмену, которое может содержаться в специальном акте);

- принятия управомоченным органом нового юридического нормативного документа равной или большей юридической силы, регулирующего тот же круг общественных отношений;

- устаревания юридического документа в связи с исчезновением обстоятельств, которые подлежали регулированию (например, утратили свою актуальность и потому прекратили свое действие нормативные акты, регламентирующие правовой статус Советов народных депутатов в связи с исчезновением этих органов власти на территории бывшего СССР).

Вопрос о действии нормативных актов во времени нужно рассматривать с учетом еще двух аспектов.

Во-первых, нормативно-правовой акт не имеет обратной силы (эта юридическая аксиома сформулирована еще древнеримскими юристами). Нормативный документ действует только в отношении тех обстоятельств и случаев, которые возникли после введения его в действие Это правило — необходимый фактор правовой стабильности, когда граждане и юридические лица должны быть уверены в том, что их правовое положение не будет ухудшено законом.

Во-вторых, нормативно-правовой акт моет утратить силу, но отдельные его положения, нормы могут применяться к фактам, имевшим место во время его действия («переживание закона»). Это относится и к регулированию длящихся правоотношений.

Здесь важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, т.е. он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу. Придание закону обратной силы возможно в двух случаях: 1) если в самом законе об этом сказано; 2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность. Нормативные акты утрачивают свою силу (прекращают действие) на следующих основаниях: - по истечении срока действия акта, на который он был принят; - в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная отмена); - на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта (прямая отмена).

**60. Эффективность права. Понятие, пути повышения эффективности реализации норм права.**

**59. Применение норм права органами власти и управления. Правосознание и правовая культура их правоприменительной деятельности.**

**58. Принципы и требования, предъявляемые к правоприменению.**

В принципах любого явления отражаются глубинные, устойчивые, закономерные связи, благодаря которым оно и существует. В правовой науке различают следующие принципы юридической ответственности: законность, справедливость, неотвратимость наступления, целесообразность, индивидуализация наказания, ответственность за вину, недопустимость удвоения наказания.

*Законность.* Суть законности состоит в требовании строгой и точной реализации правовых предписаний. Применительно к юридической ответственности это требование заключается в том, что привлекать к ней могут только компетентные органы в строго установленном законом порядке и на предусмотренных законом основаниях.

*Справедливость.* Основанное на требованиях законности наказание виновного должно быть проникнуто идеей социальной справедливости. Она является принципом права, основой правосудия. А. Ф. Кони подчеркивал, что «справедливость должна находить свое выражение в законодательстве, которое тем выше, чем глубже оно всматривается в правду людских потребностей и возможностей, и в правосудии, осуществляемом судом, который тем выше, чем больше в нем живого, а не формального отношения к личности человека».

Справедливость юридической ответственности не абстрактное нравственное либо психологическое понятие. Она проявляется в следующей системе формальных требований:

1) нельзя назначать уголовное наказание за проступки;

2) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не имеет обратной силы;

3) если вред, причиненный нарушением, имеет обратимый характер, юридическая ответственность должна обеспечить его восполнение;

4) за одно нарушение возможно лишь одно наказание;

5) ответственность несет тот, кто совершил правонарушение;

6) вид и мера наказания зависят от тяжести правонарушения.

*Неотвратимость наступления.* Юридическая ответственность (повторим) неразрывно связана с правонарушением. Из указанной связи вытекает принцип неотвратимости ответственности, неизбежности ее наступления за всякое правонарушение. Если за то или иное деяние должны последовать меры государственного принуждения, то без законных оснований никто не может быть освобожден от ответственности и наказания ни под каким предлогом (общественное положение, партийная принадлежность, родственные связи и т.д.).

*Целесообразность.* Неотвратимость ответственности предполагает ее целесообразность. Ответственность наступает неотвратимо, потому что она целесообразна. Недопустимо освобождение нарушителя от ответственности без законных оснований под предлогом тяжести, целесообразности, эффективности, политических, идеологических и иных неправовых мотивов.

*Индивидуализация наказания.* Данный принцип заключается в том, что ответственность за совершенное правонарушение виновный должен нести сам. Недопустимо перенесение ее с виновного на другого субъекта (например, за безответственные действия руководителя ответственность нередко возлагается на предприятие как юридическое лицо, за правонарушения подростков часто к ответственности привлекают родителей, учителей).

*Ответственность за вину.* Ответственность может наступить только при наличии вины правонарушителя, которая означает осознание лицом недопустимости (про-тивоправности) своего поведения и вызванных им результатов. Если же лицо невиновно, то несмотря на тяжесть деяния оно не может быть привлечено к ответственности. Вместе с тем в исключительных случаях нормы гражданского права допускают ответственность без вины, т. е. за сам факт совершения противоправного, асоциального явления. В частности, организация или гражданин — владелец источника повышенной опасности обязаны возместить ущерб, причиненный этим источником (например, движущимся автомобилем), и тогда, когда не виновны в причинении ущерба (ст. 1079 ГК РФ).

*Недопустимость удвоения ответственности —* это недопустимость сочетания двух и более видов юридической ответственности за одно правонарушение. Это не означает, что за преступление нельзя назначить и основное, и дополнительное наказание (например, лишение свободы и конфискацию имущества). Однако за одно нарушение виновный может быть наказан только один раз.

**57.Стадии применения юридических норм.**

Применение норм права — сложный процесс, включающий несколько стадий. Первая стадия — установление фактических обстоятельств юридического дела, вторая - выбор и анализ правовой нормы, подлежащей применению, третья — 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, время, место, способ совершения, наступившие вредные последствия, характер вины (умысел, неосторожность) и другие обстоятельства; при возникновении гражданско-правового спора — обстоятельства заключения сделки, ее содержание, действия, совершенные для ее 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 свидетелей, заключениях экспертов, протоколах осмотра места происшествия и т.д.).

2. Сущность *юридической оценки фактических обстоятельств, т. е. их юридической квалификации,* состоит в том, чтобы найти, выбрать именно ту норму, которая по замыслу законодателя должна регулировать рассматриваемую фактическую ситуацию. Этот поиск происходит путем 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 чем тут трудности?

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 нормативного акта, ознакомление с возможными дополнениями и изменениями его первоначальной редакции, а также с официальными разъяснениями смысла и содержания применяемой нормы. Анализ закона необходим также для принятия правильного юридического решения, которое должно отвечать требованиям диспозиции (санкции) 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 и 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 обусловливает их особенности и предъявляемые к ним требования обоснованности и законности.

**64. Правовой нигилизм и правовой фетишизм. Понятие, влияние на общественное развитие и пути преодоления.**

**Правовой нигилизм** - отрицательное отношение к праву, закону и правовым формам, организации общественных отношений. Он может выступать в теоретической и практической форме. 1 Теоретический. Политологи и ученые доказывают, что есть гораздо более важные ценности, чем право вообще и тем более отдельного человека (мировая пролетарская революция), 2 Практический. Происходит реализация указанных взглядов и учений на практике, что часто выливается в террор государства против своего народа. В тех гос-вах, где нигилизм воспроизводится самим гос-вом в соответствующих масштабах почти невозможно воспитать позитивное отношение к праву и среди населения,. т.к. под правом неверно понимается тот порядок,. который установлен законами и НПА. Тогда в обществе складывается обыденный, массовый нигилизм,.. кроме того, предписания закона не выполняются гос. органами – складывается ведомственный правовой нигилизм. В современном российском обществе выделяют следующие формы правового нигилизма: Прямое сознательное нарушение законов и подзаконных актов (умышленная криминальная деятельность, в т. ч. организованная)2. Массовое неисполнение и нарушение правовых норм (на бытовом уровне, гос. органами, неправовые способы решения споров) 3. Распространение антиправовой психологии (особые социальные нормы, оправдывающие антиправовое поведение, эстетизация преступности, сознательная или неосознанная пропаганда СМИ жестокости, насилия, преступного образа жизни).4. Война законов (создание параллельной правозаменяющей системы законодательства, противостояние между федеральным центром и некоторыми субъектами, издание взаимоисключающих актов органами различных ветвей власти) 5. Нарушение законов и подзаконных актов в угоду «целесообразности» - принятие неправовых решений для достижения тех или иных целей органами гос. власти. 6. Массовое нарушение прав и свобод человека (гос.органами, невозможность правовыми спосабами защитить свои права, незащищенность права на жизнь) 7. низкий авторитет суда и иных Одной из причин нигилизма в России явилось утверждение об отмирании права в рамках общих представлений о без государственной организации общества при его коммунистическом устройстве. На практике это вылилось в решающую роль общественных судов, что вело к умалению авторитета права как такового.

Правовому нигилизму способствует и этический нигилизм – пренебрежение нравственными ценностями, традициями.

**Способы профилактики ПН:**

Укрепление режима законности в стране Реальное обеспечение верховенства Конституции и законов, гарантированность прав и свобод человека м гражданина совершенствование правовой системы повышение авторитета суда и иных правоохранительных органов через их совершенствование и придание им большей эффективности обеспечение в стане правопорядка правовое воспитание (это формирование у граждан в обществе правосознания и правовой культуры)

**Основные методы борьбы с ПН:**

Убеждение, поощрение, принуждение, наказание

**63. Понятие и структура правосознания.**

**Правосознание** - это совокупность представлений и чувств, выражающих отношение людей к праву и правовым явлениям в общественной жизни.

Существуют две диаметрально противоположные точки зрения на проблему сущности правосознания:

Марксистско-ленинская (объективная) - правовые воззрения людей определяются прежде всего их классовым положением. Но это учение не может ответить на вопрос, почему могут изменяться правовые воззрения людей, которые сохраняют своё классовое положение.

Большинство немарксистских учений (субъективная) - правосознание определяется индивидуальными предпочтениями субъекта, уровнем его культуры, религиозными взглядами и т.д. Однако также нет ответа на вопрос, почему люди с разным уровнем культуры объединяются для защиты одних и тех же правовых принципов.

Структура правосознания: Правовая идеология - это отражение правовой действительности в форме систематизированных взглядов, идей, принципов, понятий и т.п., осуществляемое на рациональной основе, т.е. оно связано с логическим мышлением, а не с чувственным опытом. Это рациональный компонент структуры правосознания. Правовая психология - совокупность настроений, чувств, переживаний, в которых выражено отношение к праву. Это эмоциональный компонент структуры правосознания. Правовая психология также состоит из нескольких элементов:

а) Стойкие компоненты - обычаи, традиции, привычки (отрицательное отношение к преступлениям против личности).

б) Подвижные компоненты – настроения.

Виды правосознания. По уровню отражения правовой действительности:

Обыденное - присуще основной массе людей, формируется на базе повседневной жизни граждан в сфере правового регулирования. Для людей с этим уровнем правосознания характерно знание общих принципов права, здесь правовые воззрения тесно переплетаются с нравственными представлениями. 75% такого правосознания составляет правовая психология.

Профессиональное – складывается в ходе специальной подготовки, в процессе осуществления практической юридической деятельности. 75% такого правосознания составляет правовая идеология.

Теоретическое (научное) - характерно для исследователей, научных работников, занимающихся вопросами правового регулирования общественных отношений.

По субъектам:

Индивидуальное – складывается под влиянием, как внешних, так и внутренних факторов, что и объясняет диаметральное различие такого правосознания.

Групповое - т.е. правовые представления и чувства тех или иных социальных групп, классов, слоев общества, профессиональных сообществ.

Массовое - характерно для нестабильных, временных объединений людей (митинги, демонстрации, бунтующая толпа).

Общественное – правосознание макроколлективов (население страны, континента, исторической эпохи; наций и народностей; общества в целом).

Функции правосознания - это основные направления его взаимодействия с правовой действительностью. Выделяют три функций правосознания:

Познавательная функция правосознания состоит в том, что посредством сознания индивид, группа, общество в целом приобретают знания об окружающей правовой действительности.

Оценочная функция связана с формированием у людей внутреннего психологического отношения к отражаемой правовой действительности.

Регулятивная функция заключается:

во-первых, в том, что при непосредственном участии правосознания создаются юридические нормы, позитивное право;

во-вторых, в том, что каждый индивид определяет конкретный вариант поведения с учётом юридических норм;

в-третьих, в том, что с его помощью в случае пробелов индивид может формулировать своё поведение, урегулировать ситуации с пониманием юридических норм, законодательства;

в-четвёртых, в том, что правосознание позволяет координировать правовое регулирование с иными видами регуляторов.

Значение П-я: заключается в его функциях. Оно явл. непосредственным источником права, оказывает влияние на сам процесс и на результаты правотворчества. П-е играет регулирующую роль и в процессе правореализации, в .ч. при разрешении юр. дел, принятии правоприменительных актов, всех видов конкретных юр. решений. Здесь действует профессиональное юр. правосознание.

**62. Понятие и структура правовой культуры общества и личности.**

**Под правовой культурой понимается обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания и в целом в уровне правового развития субъекта (человека, различных групп, всего населения), а также степени гарантированности государством и гражданским обществом свобод и прав человека.**

Из определения следует, что правовая культура — определенное «качество» правовой жизни общества, уровень ее развития, складывающийся из в том или ином состоянии пребывающих (тоже с точки зрения уровня развития) подсистем, частей или элементов. Какие же это подсистемы, части или элементы? Каково, другими словами, «устройство» правовой культуры?

Правовая культура общества зависит прежде всего от *уровня развития правового сознания населения,* т. е. от того, насколько глубоко освоены им такие правовые феномены, как ценность прав и свобод человека, ценность правовой процедуры при решении споров, поиска компромиссов и т. д„ насколько информировано в правовом отношении население, его социальные, возрастные, профессиональные и иные группы, каково эмоциональное отношение населения к закону, суду, различным правоохранительным органам, юридическим средствам и процедурам, какова установка граждан на соблюдение (несоблюдение) правовых предписаний и т. д. Это первый элемент правовой культуры.

Уровень развития правового сознания может быть зафиксирован лишь в реальной правовой деятельности, в правовом поведении, которые имеют и самостоятельные характеристики. Поэтому вторым элементом структуры правовой культуры является *уровень развития правовой деятельности.* Последняя состоит из теоретической — деятельность ученых-юристов, образовательной — деятельность студентов и слушателей юридических школ, вузов и т. д. и практической — правотворческой и правореали-зующей, в том числе правоприменитсльной, деятельности. Понятно, что правовая культура общества во многом зависит от уровня развития и качества правотворческой деятельности по созданию законодательной основы жизни общества. Правотворчеством должны заниматься компетентные в юридическом и многих других отношениях лица с соблюдением демократических и собственно юридических процедур и принципов.

Существенно влияет на правовую культуру общества и правоприменение, т. е. властная деятельность государственных органов, осуществляющих индивидуальное регулирование общественных отношений на основе закона с целью его реализации. Качество правоприменительной деятельности зависит от многих факторов как институционального (структура государственного аппарата, порядок взаимоотношений его органов), так и иного характера (профессионализм, культура правоприменителя и др.).

Третьим элементом правовой культуры общества является *уровень развития всей системы юридических актов,* т. е. текстов документов, в которых выражается и закрепляется право данного общества. Наиболее важное значение для оценки правовой культуры общества имеет система законодательства, основой которой является конституция государства.

При определении качества правовой культуры общества должно учитываться и состояние индивидуальных правовых актов — документов: правоприменительных (решения и приговоры судов, постановления следователей, акты прокуроров, документы в административно-управленческой сфере и т.д.) и правореализационных (договоры в хозяйственном обороте и т. д.).

О правовой культуре личности можно судить по ее поведению в правовой сфере, т. е. использовать те же признаки и критерии правовой культуры (уровень развития правового сознания, правовой деятельности и др.), но только на индивидуальном уровне.

Анализ правовой культуры необходим для того, чтобы сначала выделить и описать правовые ценности, идеалы и образцы, к которым следует стремиться законодателю, правоприменителю, гражданину и обществу в целом, а затем, оценив с этой точки зрения реальное состояние дел, искать пути и средства достижения намеченных идеалов построения правового государства и общества, в котором обеспечиваются соответствующие его социально-экономическому и духовному строю права и свободы человека.

**61. Соотношение нормативных правовых актов и актов применения права.**

**Нормативно-правовой акт** - в настоящее время данный источник считается основным источником современного права. Совокупность действующих в государстве нормативно-правовых актов именуются законом. Нормативно-правовые акты принято классифицировать по различным основаниям. По субъектам правотворчества нормативно-правовые акты подразделяются на акты государственных органов и организаций, во-вторых, акты негосударственных органов и организаций, в-третьих, совместные акты, в-четвёртых, акты народного правотворчества. Основной разновидностью нормативно-правовых актов являются нормативно-правовые акты, установленные государственными органами и организациями. Вторая разновидность акты негосударственных органов и организаций принимаются с разрешения государства. Третья разновидность (совместные нормативные акты) – в современной практике РФ нет таких актов, но в прошлые годы они были. Это акты издаваемые органами государственной власти совместно с негосударственными органами. Четвёртая разновидность – акты народного правотворчества – это нормативные акты, принимаемые населением (например, референдум). Вторая классификация с учетом действия нормативных актов во времени они подразделяются на: постоянные, временные и чрезвычайные. Постоянные – это нормативные акты, действующие неопределенно длительное время. Временные – это нормативные акты, срок действия которых ограничен (срок действия указа). Чрезвычайные – это нормативные акты, действующие в определенных условиях (в военное время). Третья классификация, с учетом действия в пространстве нормативные акты подразделяются на общие и местные. В федеральных государствах нормативные акты подразделяются на: общие или федеральные, нормативные акты субъектов федерации, местные. Общие нормативные акты – это нормативные акты, действующие на территории страны. Нормативные акты субъектов действуют на территории субъекта федерации. Местные нормативные акты действуют на территории соответствующих территориальных образований. Четвёртая классификация, с учетом действия нормативных актов по кругу лиц они подразделяются на: общие, специальные, исключительные. Общие распространяют свое действие на всех граждан государства (конституция, гражданский кодекс). Специальные - это нормативные акты, распространяющие свое действие на определенные категории субъектов (на студентов, следователей). Исключительные - это нормативные акты, направляющие свое действие на особые категории субъекта (дипломаты). Такие акты исключают действие общих и специальных норм.

**Акт применения нормы права** – это официальный правовой документ, содержащий индивидуальные государственно-властные предписания компетентного органа, которое выносится им в результате разрешения конкретного юр. дела. Его основные признаки: 1. Он имеет властный характер и охраняется принудительной силой государства. 2. Акт применения – это индивидуальный правовой акт. Он относится к строго определенным лицам и имеет силу только для данного случая и на сходные случаи не распространяется. Этим он отличается от НПА, которые содержат правовые нормы, имеющие общий характер. 3. Правоприменительные акты должны быть законными, в противном случае он должен быть отменен. 4. Акты применения норм права издаются в установленной законом форме и имеют точное наименование: приговор, приказ, постановление, распоряжение. Закон предусматривает строго определенный порядок издания и оформления индивидуальных правовых актов. Например, акты, принимаемые правоохранительными органами (суды, прокуратура ит.п.) должны иметь следующие обязательные элементы: вводная часть (наименование акта, название органа его издавшего, время тздания, конкретный адресат), описательная часть (излагаются фактические обстоятельства дела), мотивировочная часть (обоснование принятого решения), резолютивная часть (содержание решения).

Классификация актов применения норм права производится по различным основанном. В зависимости от субъектов, применяющих нормы права индивидуальные правовые акты подразделяются на следующие виды: 1. Акты представительных органов гос. власти, 2. акты исполнительных органов, 3. Акты правоохранительных органов, 4. Акты гос. контроля (налоговая инспекция, таможня).

**68. Юридическая конструкция (состав) правонарушения.**

**Правонарушение — это общественно вредное виновное деяние дееспособного субъекта, противоречащее требованиям правовых норм.**

**Система признаков правонарушения в единстве его объективной и субъективной стороНы, необходимых и достаточных** для **возложения юридической ответственности, определяется как состав правонарушения.** Он включает в себя субъекта правонарушения, объект правонарушения, объективную и субъективную сторону правонарушения.

*Субъектом правонарушения* может быть деликтоспо-собное физическое лицо или организация. В уголовном праве таковым является только физическое лицо. Субъект правонарушения закреплен в гипотезе юридической нормы. Так, халатность (преступление, предусмотренное ст. 293 УК РФ) может совершить только должностное лицо.

*Объектом правонарушения* является то, на что оно направлено, т. е. те ценности и блага, которым правонарушением нанесен ущерб,— собственность, жизнь, здоровье граждан, общественный порядок и т. д. Объект (как и субъект) четко закреплен в правовой норме.

*Объективную сторону правонарушения* характеризуют: внешне выраженное деяние, его общественно вредные последствия и необходимая причинная связь между ними. Как и иные элементы состава, объективная сторона достаточно четко закреплена в законе. Например, телесное повреждение может быть тяжким, менее тяжким, легким. Каждое из них образует самостоятельный состав преступления, предусмотренного Уголовным кодексом.

*Субъективная сторона правонарушения* сопряжена с понятием вины. Степень вины субъекта определяется предвидением или непредвидением виновным последствий своего деяния, его отношением к деянию и его последствиям. Вина может выступать в форме умысла или неосторожности. Последняя предполагает, что индивид предвидел наступление общественно опасных последствий, но не только не желал их наступления, но и легкомысленно надеялся на их предотвращение (самонадеянность), либо не предвидел, но должен был предвидеть по обстоятельствам дела (небрежность).

**67. Соотношение законности и целесообразности в деятельности органов власти и управления.**

**Законность — это общественно-политический режим, состоящий в господстве права и закона в общественной жизни, неукоснительном осуществлении предписаний правовых норм всеми участниками общественных отношений, последовательной борьбе с правонарушениями и произволом в деятельности должностных лиц, в обеспечении порядка и организованности в обществе.**

Рассмотрим требования подробнее:

**Верховенство закона.** Закон — акт высших органов государственной власти, непосредственно выражающий волю народа, интересы гражданского общества. Поэтому законность связывается с господством прежде всего законов. Всякое издание норм права, противоречащих закону, есть ее нарушение, как и точное выполнение требований нормативного акта, противоречащего закону.

**Равенство всех перед законом.** Перед законом все должны быть равны. У всех должна быть равная обязанность соблюдать правовые предписания, в равных условиях все должны обладать равными правами и не иметь преимуществ, все права должны быть одинаково защищенными. Этот принцип проповедовал еще Цицерон, утверждая, что «под действие закона должны подпадать все».

**Неукоснительное соблюдение (исполнение) правовых актов всеми субъектами права.** Данное требование диктует необходимость реализации государственно-властных предписаний (обязанностей и запретов), их безусловную обязательность для всех субъектов права.

**Обеспечение неукоснительной реализации прав и свобод.** Это требование обращено не к управомоченному субъекту (который может реализовать или не реализовать право по своему усмотрению), а к компетентным органам государства. Мало предоставить гражданам права. Важно создать условия, обеспечивающие их осуществление, систему организационных, юридических мер, гарантирующих их защиту.

**Надлежащее правильное и эффективное применение права.** Названное правило адресовано государственным органам, в чью компетенцию входит обязанность обеспечить реализацию правовых норм. Вспомним, что применение права — деятельность компетентных государственных органов по обеспечению реализации норм права. Дело не только в том, что эти органы должны действовать строго в рамках закона. Законность нуждается в эффективной правоприменительной деятельности, что предполагает недопущение волокиты, бюрократизма, безразличия к интересам людей, своевременную реакцию на любые заявления граждан об ущемлении их прав и свобод, издание эффективных правоприменительных актов.

**Последовательная борьба с правонарушениями.** Законность требует, чтобы любые отступления от предписаний закона своевременно вскрывались, последствия правонарушений устранялись, а виновные в их совершении привлекались к ответственности.

**Недопустимость произвола в деятельности должностных лиц.** Законность есть антипод произвола — деятельности, основанной не на нормах права, а на субъективистских, произвольных решениях. Должностные лица, принимая властное решение, должны руководствоваться не сиюминутными личными или групповыми интересами, а конкретными правовыми предписаниями, и учитывать при этом интересы общества, государства, правовые принципы и требования морали.

*Требование целесообразности* вторично по отношению к требованию законности. Это означает следующее. Предписание диспозиции (санкции), как правило, допускает известную свободу правоприменителя в выборе решения. Но эта свобода ограничена требованием целесообразности, которое проявляется по-разному в зависимости от особенностей дела и выражается в соблюдении принципов справедливости, эффективности, учета материального положения сторон, индивидуализации ответственности и др. Нецелесообразность решения о мере ответственности может выражаться в чрезмерно суровом или слишком мягком наказании. Требование целесообразности не должно противоречить требованию законности при реализации ответственности (целесообразность не допускает возможности принятия произвольных, субъективных решений государственным органом). И уж тем более нельзя нарушать требования закона под видом его нецелесообразности. В таком нарушении нет необходимости, ибо сам закон дает возможность выбора целесообразного решения. Например, санкции уголовно-правовых норм являются относительно определенными, что позволяет государственному органу избрать наиболее целесообразную в конкретных условиях меру наказания. Законность всегда целесообразна, и целесообразность выступает как принцип, основа законности.

**66. Принципы и требования законности.**

**Законность — это общественно-политический режим, состоящий в господстве права и закона в общественной жизни, неукоснительном осуществлении предписаний правовых норм всеми участниками общественных отношений, последовательной борьбе с правонарушениями и произволом в деятельности должностных лиц, в обеспечении порядка и организованности в обществе.**

Рассмотрим требования подробнее:

**Верховенство закона.** Закон — акт высших органов государственной власти, непосредственно выражающий волю народа, интересы гражданского общества. Поэтому законность связывается с господством прежде всего законов. Всякое издание норм права, противоречащих закону, есть ее нарушение, как и точное выполнение требований нормативного акта, противоречащего закону.

**Равенство всех перед законом.** Перед законом все должны быть равны. У всех должна быть равная обязанность соблюдать правовые предписания, в равных условиях все должны обладать равными правами и не иметь преимуществ, все права должны быть одинаково защищенными. Этот принцип проповедовал еще Цицерон, утверждая, что «под действие закона должны подпадать все».

**Неукоснительное соблюдение (исполнение) правовых актов всеми субъектами права.** Данное требование диктует необходимость реализации государственно-властных предписаний (обязанностей и запретов), их безусловную обязательность для всех субъектов права.

**Обеспечение неукоснительной реализации прав и свобод.** Это требование обращено не к управомоченному субъекту (который может реализовать или не реализовать право по своему усмотрению), а к компетентным органам государства. Мало предоставить гражданам права. Важно создать условия, обеспечивающие их осуществление, систему организационных, юридических мер, гарантирующих их защиту.

**Надлежащее правильное и эффективное применение права.** Названное правило адресовано государственным органам, в чью компетенцию входит обязанность обеспечить реализацию правовых норм. Вспомним, что применение права — деятельность компетентных государственных органов по обеспечению реализации норм права. Дело не только в том, что эти органы должны действовать строго в рамках закона. Законность нуждается в эффективной правоприменительной деятельности, что предполагает недопущение волокиты, бюрократизма, безразличия к интересам людей, своевременную реакцию на любые заявления граждан об ущемлении их прав и свобод, издание эффективных правоприменительных актов.

**Последовательная борьба с правонарушениями.** Законность требует, чтобы любые отступления от предписаний закона своевременно вскрывались, последствия правонарушений устранялись, а виновные в их совершении привлекались к ответственности.

**Недопустимость произвола в деятельности должностных лиц.** Законность есть антипод произвола — деятельности, основанной не на нормах права, а на субъективистских, произвольных решениях. Должностные лица, принимая властное решение, должны руководствоваться не сиюминутными личными или групповыми интересами, а конкретными правовыми предписаниями, и учитывать при этом интересы общества, государства, правовые принципы и требования морали. **Основные принципы законности**

**Единство законности.** При всем многообразии действующих законов и нормативных актов, при всех местных -особенностях законность должна быть одна для всей страны. Понимание и применение законов должны быть одинаковы на всей ее территории. Недопустимы попытки создания в каждой республике, области, районе (а тем более на конкретном предприятии) своей законности, отличной от общегосударственной.

**Всеобщность законности.** Данный принцип характеризует действие законности по кругу лиц. Законность не может быть избирательной, ее требования обращены ко всем субъектам без исключения. Правовые предписания должны выполнять отдельные граждане и их объединения, должностные лица, государственные органы, политические партии. В обществе не должно быть какой-либо организации или отдельного лица, выведенных из-под влияния законности, на которых бы ее требования не распространялись.

**Целесообразность законности***.* Критерием оценки роли законности должно быть то, как она способствует достижению целей государства и общества, насколько она обеспечивает решение задач социального прогресса, защиты прав и свобод граждан. Целесообразность законности вытекает прежде всего из ценности самого права как выразителя свободы, ответственности, справедливости, как средства обеспечения порядка, организованности и дисциплины. Именно в праве, в законе выражается высшая социальная целесообразность.

**65. Понятие правопорядка и общественного порядка. Их соотношение.**

**Правопорядок можно определить как основанную на праве и законности организацию общественной жизни, отражающую качественное состояние общественных отношений на определенном этапе развития общества.**

Правопорядок следует отличать от близкого, но не идентичного ему явления — общественного порядка, который, как и правопорядок, характеризуется организованностью, упорядоченностью общественных отношений. Однако в отличие от правопорядка общественный порядок образуется под воздействием не только правовых, но и иных социальных норм: норм морали, обычаев, корпоративных норм и т. д. Следовательно, общественный порядок есть состояние урегулированности общественных отношений, основанное на реализации всех социальных норм и принципов.

Общественный порядок обеспечивается преимущественно силой общественного воздействия. Но это не означает, что его состояние безразлично для государства. С одной стороны, важнейшей частью общественного порядка является правопорядок. С другой — состояние общественного порядка обусловливает во многом состояние правопорядка. Невозможно регламентировать правопорядок, не оказывая влияния на общественный порядок, который поэтому нередко поддерживается принудительной силой государства. Так, ст. 213 У К предусматривает ответственность за хулиганство, т. е. грубое нарушение общественного порядка.

Таким образом, правопорядок и законность — цель и результат правового регулирования, важнейшие юридические и политические явления, состояние которых оказывает непосредственное влияние на общественную жизнь. Поэтому не случайно основным направлением деятельности профессионалов-юристов выступает работа по их обеспечению (укреплению).

**72. Наступление, исключение, освобождение, смягчение юридической ответственности.**

*Юридическая ответственность — это применение к правонарушителю предусмотренных санкцией юридической нормы мер государственного принуждения, выражающихся в форме лишений личного, организационного либо имущественного характера.*

Наибольшее распространение получило деление видов ответственности по отраслевому признаку. По этому основанию различают ответственность уголовную, административную, гражданско-правовую, дисциплинарную и материальную. Каждый из видов имеет специфическое основание (вид правонарушения), особый порядок реализации, специфические меры принуждения.

*Уголовная ответственность —* наиболее суровый вид ответственности. Она наступает за совершение преступлений и в отличие от других видов ответственности устанавливается только законом. Никакие иные нормативные акты не могут определять общественно опасные деяния как преступные и устанавливать за них меры ответственности. В Российской Федерации исчерпывающий перечень преступлений зафиксирован в Уголовном кодексе. Порядок привлечения к уголовной ответственности регламентируется Уголовно-процессуальным кодексом.

Полномочиями привлечения к уголовной ответственности обладает только суд. Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом (ст. 13 УПК РСФСР). Меры уголовного наказания — наиболее жесткие формы государственного принуждения, воздействующие преимущественно на личность виновного: лишение свободы, исправительные работы, конфискация имущества и т.д. В виде исключительной меры наказания допускается применение смертной казни — расстрела. В основе процессуальной формы уголовной ответственности, как говорилось, лежит презумпция невиновности.

*Административная ответственность* наступает за совершение административных проступков, предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях. Кроме того, эта ответственность может определяться указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и нормативными актами субъектов Федерации.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются компетентными органами государственного управления, круг которых закреплен в гл. 16 КоАП (административными комиссиями, комиссиями по делам несовершеннолетних, народными судами, органами внутренних дел, таможенными органами, органами специализированной охраны и надзора и т. д.). Меры административного принуждения — предупреждение, штраф, лишение специального права, административный арест.

*Гражданско-правовая ответственность* наступает за нарушения договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедого-ворного вреда, т. е. за совершение гражданско-правового деликта. Ее сущность состоит в принуждении лица нести отрицательные имущественные последствия. Полное возмещение вреда — основной принцип гражданско-правовой ответственности (ст. 1064 ГК РФ). Возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями, например выплатой неустойки. Возложение этого вида ответственности осуществляется судебными (общим или арбитражным судом) или административными органами (ст. 11 ГК РФ). Истцом в этом случае выступает (наряду с государственным органом) и лицо, право которого нарушено.

*Дисциплинарная ответственность* возникает вследствие совершения дисциплинарных проступков. Специфика их противоправности заключается в том, что в данном случае нарушается не запретительная норма, а позитивное правило, закрепляющее трудовые обязанности работника. Привлекать к дисциплинарной ответственности может лицо, осуществляющее распорядительно-дисциплинарную власть над конкретным работником. Различают три вида дисциплинарной ответственности: в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка, в порядке подчиненности и в соответствии с дисциплинарными уставами и положениями. Меры дисциплинарной ответственности — выговор, строгий выговор, увольнение и т. д.

*Материальная ответственность* рабочих и служащих за ущерб, нанесенный предприятию, учреждению, заключается в необходимости возместить ущерб в порядке, установленном законом. Основанием этого вида ответственности является нанесение ущерба во время работы предприятию, с которым работник находится в трудовых отношениях. Размер возмещаемого ущерба определяется в процентах к заработной плате (1/3, 2/3 месячного заработка).

**71. Понятия, признаки и цели юридической ответственности. Соотношение юридической ответственности и иных видов государственного принуждения.**

**Таким образом, юридическая ответственность — это применение к правонарушителю предусмотренных санкцией юридической нормы мер государственного принуждения, выражающихся в форме лишений личного, организационного либо имущественного характера.**

Назовем основные признаки анализируемого явления:

1) юридическая ответственность предполагает государственное принуждение;

2) это не принуждение «вообще», а «мера» такого принуждения, четко очерченный его объем (количественные показатели);

3) юридическая ответственность связана с правонарушением, следует за ним и обращена на правонарушителя;

4) ответственность влечет за собой негативные последствия (лишения) дя правонарушителя: ущемление его прав (лишение своооды, родительских прав и др.), возложение на него новых дополнительных обязанностей (выплата определенной суммы, совершение каких-либо действий и т. д.)„

5) характер и, объем лишений установлены в санкции юридической нормы;

6) возложение лишений, применение государственно-принудительных мер осуществляется в ходе правоприменительной деятельности компетентными государственными органами в строго определенных законом порядке и формах. Вне процессуальной формы юридическая ответственность невозможна.

**Цели:**

Цели юридической ответственности — конкретное проявление общих целей права. В качестве таковых выступают закрепление, регулирование и охрана общественных отношений. Эти цели и обусловливают существование регулятивной и охранительной функций права.

Поскольку юридическая ответственность «участвует» в реализации охранительной функции, то и ее цель в общей форме можно определить как *охрану существующего строя и общественного порядка.* Ответственность же, применяемая к конкретному правонарушителю, имеет (наряду с охраной общественных отношений) более узкую цель — *наказание виновного.* При этом государство, осуществляя меру государственного принуждения, преследует еще одну цель — *предупреждение совершения правонарушений впредь.*

Кроме того, существуют и чисто правовые цели юридической ответственности, которые служат средством обеспечения нормального функционирования механизма правового регулирования путем обеспечения реализации субъектами правоотношений субъективных прав и юридических обязанностей, являются важнейшей гарантией законности.

**70. Правонарушение: понятие, признаки и виды.**

**Правонарушение — это общественно вредное виновное деяние дееспособного субъекта, противоречащее требованиям правовых норм.**

Рассмотрим основные признаки правонарушения. Во-первых, правонарушение — *акт поведения,* выражающийся в действии или бездействии (под бездействием здесь понимается воздержание от действий, когда закон предписывает их совершение). Не могут считаться правонарушениями мысли, чувства, политические и религиозные воззрения, не выраженные в действиях. Не считаются правонарушениями и качества, свойства личности, национальность, родственные связи человека и т.д. К. Маркс подчеркивал, что законы, которые делают главным критерием не действия человека, а его образ мыслей, представляют собой не что иное, как позитивные санкции беззакония.

Во-вторых, правонарушениями считаются только *волевые действия,* т. е. действия, зависящие от воли и сознания участников, осуществляемые ими добровольно. Нельзя назвать правонарушением поведение, не контролируемое сознанием, или поведение, совершаемое в ситуации, лишающей человека выбора иного варианта поведения, кроме противоправного.

В-третьих, правонарушением признается только такое деяние, совершая которое, индивид *сознает,* что *действует противоправно,* что своим поступком наносит ущерб общественным интересам, действует виновно.

В-четвертых, правонарушение — *действие противоправное,* нарушающее требование норм права. Это или нарушение запретов, или невыполнение обязанностей. Воздержание от активной реализации права правонару-шения собой не представляет. Признак противоправности характеризует правонарушение с формально-юридической стороны. Общеизвестно, что никто не может быть ограничен в своих правах и свободах и никакие действия, совершаемые в пределах правовых предписаний, не могут быть признаны противоправными.

В-пятых, правонарушение всегда *социально вредно.* Всякое правонарушение наносит вред интересам личности, общества, государства (имущественный, социальный, моральный, политический и т. п.). Повреждение или уничтожение имущества, смерть человека, ущемление его достоинства, потеря рабочего времени, бракованная продукция — все это негативные последствия правонарушения. Деяние может и не причинить реального вреда, а лишь поставить социальные ценности под его угоозу (таково, например, нетрезвое состояние водителя). Степень общественной вредности деяния может быть различной, но ее наличие обязательно для отнесения его к правонарушениям.

Правонарушения, как и акты правомерного поведения, весьма разнообразны. Они различаются по степени общественной вредности, продолжительности совершения, субъектам, сфере нарушаемого законодательства, объектам посягательств и т. д.

По *характеру и степени социальной вредности* все правонарушения подразделяются на преступления и проступки. Указанное деление имеет не только научно-теоретическое, но и важное практическое значение, ибо способствует обеспечению эффективного правового регулирования, борьбе с правонарушениями, укреплению правопорядка.

*Преступления —* общественно опасные уголовно наказуемые деяния. Общественная опасность—это явная опасность деяния для общества, для наиболее существенных интересов государства, личности. Признавая вредоносность, антисоциальный характер иных правонарушений (проступков), следует помнить, что вред, причиненный ими, не достигает уровня общественной опасности. Это обстоятельство должен учитывать законодатель, безусловный долг которого «не превращать в преступление то, что имеет характер проступка»

К *административным проступкам,* признаки которых сформулированы в ст. 10 КоАП, относятся деяния, наносящие ущерб отношениям, складывающимся в сфере государственного управления.

*Гражданско-правовые правонарушения* (деликты) в отличие от преступлений и административных правонарушений не имеют четко закрепленной в законодательстве дефиниции. Это противоправные деяния, наносящие вред урегулированным нормами гражданского права имущественным и связанным с ними личным неимущественным отношениям (неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, причинение имущественного ущерба и т.д.). За совершение их предполагается гражданско-правовая ответственность в различных формах.

Под *дисциплинарным проступком* понимается противоправное виновное неисполнение рабочим или служащим своих трудовых обязанностей, нарушающее правила внутреннего трудового распорядка.

**69. Правовое и правомерное поведение: понятие, признаки и виды.**

**Можно определить правовое поведение как социально значимое осознанное поведение индивидуальных или коллективных субъектов, урегулированное нормами права и влекущее за собой юридические последствия.**

Первый юридический признак подобного поведения — его правовая *регламентация.* Как объективные, так и субъективные моменты поведения отражаются в правовых предписаниях. Такая регламентация обеспечивает точность, определенность поведения в правовой сфере, является защитой от постороннего вмешательства в действия граждан иных субъектов.

Второй юридический признак правового поведения — *подконтрольность его государству* в лице правоприменительных и правоохранительных органов. Этот признак вытекает из свойства гарантированности государством права, его принудительности. Третий юридический признак правового поведения заключается в том, что оно как правовое влечет за собой *юридические последствия.* Указанный признак имеет важное значение для характеристики поведения в правовой сфере. В условиях расширения границ общедозволительного регулирования, когда «дозволено все, что не запрещено законом», можно предположить, что любое поведение, не запрещенное правовыми нормами, есть поведение правовое. Однако субъекты совершают массу поступков, которые, хотя и не запрещены правом, не влекут за собой каких-либо юридических последствий.

Все изложенное позволяет выделить следующие виды правового поведения:

1) правомерное — социально полезное поведение, соответствующее правовым предписаниям; 2) правонарушение — социально вредное поведение, нарушающее требования норм права; 3) злоупотребление правом — социально вредное поведение, но осуществляемое в рамках правовых норм; 4) объективно противоправное — поведение, не наносящее вреда, но осуществляемое с нарушением правовых велений. Сюда же можно отнести противоправное поведение недееспособного лица.

Основная разновидность правового поведения — поведение правомерное, ибо подавляющее большинство граждан и организаций в сфере права действуют именно таким образом.

Правомерное поведение — это массовое по масштабам социально полезное осознанное поведение людей и организаций, соответствующее правовым нормам и гарантируемое государством.

Правомерному поведению присущи следующие признаки.

Во-первых, правомерное поведение *соответствует требованиям правовых норм.* Человек действует правомерно, если он точно соблюдает правовые предписания. Это формально-юридический критерий поведения.

Во-вторых, правомерное поведение обычно *социально полезно.* Это действия, адекватные образу жизни, полезные (желательные), а порой и необходимые для нормального функционирования общества. Положительную роль оно играет и для личности, ибо благодаря ему обеспечивается свобода, защищаются законные интересы.

В-третьих, правомерному поведению присущ признак, характеризующий его *субъективную сторону,* которую, как и у любого другого действия, составляют мотивы и цели, степень осознания возможных последствий поступка и внутреннее отношение к ним индивида.

Возможно правомерное *социально допустимое* поведение. Таковы, например, развод, частые смены работы, забастовка. Государство не заинтересовано в их распространенности. Однако это действия правомерные, дозволенные законом, а потому возможность их совершения обеспечивается государством.

Социально вредное, *нежелательное для общества* поведение нормативно закрепляется в виде запретов. Правомерное поведение в этом случае заключается в воздержании от запрещенных действий.

*Законопослушное поведение —* это ответственное правомерное поведение, характеризуемое сознательным подчинением людей требованиям закона. Правомерные предписания в этом случае используют добровольно, на основе надлежащего правосознания. Подобное поведение преобладает в структуре правомерного поведения.

*Конформистскому поведению* присуща низкая степень социальной активности. Личность пассивно соблюдает правовые предписания, стремится приспособиться к окружающим, не выделяться, «делать как все».

*Маргинальное поведение* хотя и является правомерным, в силу низкой ответственности субъекта находится как бы на грани антиобщественного, неправомерного (в переводе с латинского «маргинальный» — находящийся на грани).

**75. Предмет и методы правового регулирования.**

**Понятие:** Нужно понимать правовое регулирование как разностороннее воздействие на общественные отношения всех правовых явлений, в том числе правовых идей, принципов правовой жизни общества, не воплощенных в юридические формы (законы, нормативно-правовые акты, решения судебных органов и др.).

**Предмет:**

В сферу правового регулирования должны входить те отношения, которые имеют следующие признаки. Во-первых, это отношения, в которых находят отражение как индивидуальные интересы членов общества, так интересы общесоциальные. Во-вторых, в этих отношениях реализуются взаимные интересы их участников, каждый из которых идет на какое-то ущемление своих интересов ради удовлетворения интересов другого. В-третьих, отношения эти строятся на основе согласия выполнять определенные правила, признания обязательности этих правил. В-четвертых, эти отношения требуют соблюдения правил, обязательность которых подкреплена достаточно действенной силой.

Общественные отношения, входящие в эти группы, и будут составлять предмет правового регулирования. Это общественные отношения, которые по своей природе могут поддаваться нормативно-организационному воздействию и в конкретно-исторических условиях требуют правового регламентирования. От характера и содержания общественных отношений, составляющих предмет правового регулирования, зависят особенности, характер, способы и средства правового регулирования. Достаточно очевидно, что отношения по эквивалентному обмену ценостями, например имущественные отношения, требуют иных правовых средств и способов регулирования, чем те, которые используются для регламентации управленческих отношений.

Характер, вид общественных отношений, составляющих предмет правового регулирования, обусловливают степень интенсивности правового регулирования, т. е. широту охвата правовым воздействием, степень обязательности правовых предписаний, формы и методы правового принуждения, степень детализированности предписаний, напряженность правового воздействия на общественные отношения.

### Методы

Разнообразие общественных отношений, входящих в сферу правового регулирования, порождает различия в методах и способах юридического воздействия.

Сравнение выделенных в § 2 групп общественных отношений достаточно очевидно свидетельствует о различиях между отношениями первой и отношениями второй и третьей группы. Если в первую группу входят отношения мезеду равноправными обладателями (собственниками) ценностей, например между продавцом и покупателем в договоре купли-продажи, то во вторую и третью Группы — отношения *между* властвующим и подвластным. Это характерно и для отношений управления, например между органом государства и подчиненным ему должностным лицом, и для отношений по охране, обеспечению правопорядка, в частности, между судом и правонарушителем, привлеченным к юридической ответственности.

В зависимости от указанных различий в теории правового регулирования принято выделять два метода правового воздействия.

*Метод децентрализованного регулирования* построен на координации целей и интересов сторон в общественном отношении и применяется для регламентации отношений субъектов гражданского общества, удовлетворяющих в первую очередь свои частные интересы, т. е. в сфере отраслей частноправового характера.

*Метод централизованного, императивного регулирования* базируется на отношениях субординации между участниками общественного отношения. При его помощи регулируются отношения, где приоритетным, как правило, является общесоциальный интерес. В государственно-организованном обществе общесоциальные интересы выражает в первую очередь государство, осуществляющее централизованное управление социальными процессами, наделенное властными общезначимыми полномочиями. Поэтому централизованные, императивные методы используются в публично-правовых отраслях (конституционном, административном, уголовном праве).

**74. Способы и типы правового регулирования. Общие дозволения и общие запреты в праве.**

В теории права принято выделять три основных способа правового регулирования.

*Первый способ —* предоставление участнику правовых отношений субъективных прав (управомочивание). Он выражается в делегировании комплекса дозволений уп-равомоченному лицу на совершение определенных действий (например, собственнику дозволяется владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащей ему вещью).

*Второй способ —* обязывание как предписание совершить какие-то действия (так, собственник жилого дома обязывается платить налоги).

*Третий способ —* запрет, т. е. возложение обязанности воздерживаться от определенных действий (например, работодателю запрещено привлекать к сверхурочным работам несовершеннолетних).

\Второй и третий способы имеют определенное сходство и тот и другой предполагают возложение обязанностей, но если в одном случае обязанности носят позитивный, активный характер, то в другом — пассивный. Все три способа предопределены функциями права.

В юридической литературе и в практике существует две юридические формулы, на основе которых выделяются два типа правового регулирования.

*Первая формула:* дозволено все, кроме прямо запрещенного в законе. На этой формуле построен общедозволительный тип правового регулирования. По этому типу в регулируемых правом отношениях устанавливаются строго и четко сформулированные запреты. Как правило, объем этих запретов невелик, а объем дозволений не определен: все, что не запрещено. Например, право допускает для членов общества любые способы умножения материальных благ, кроме прямо запрещенных законом. Данный тип правового регулирования способствует (или хотя бы не препятствует) проявлениям инициативности, активности, самостоятельности в решении жизненных задач. Он характерен для отношений, регламентируемых отраслью гражданского права.

*Вторая формула* правового регулирования звучит иначе: запрещено все, кроме прямо разрешенного. Сказанное означает, что участник правовых отношений подобного типа может совершить только действия, которые прямо разрешены законом, а все остальные действия запрещены. Этот тип правового регулирования принято называть разрешительным. Он присущ тем отраслям права, которые связаны, например, с государственным управлением (административное право). Здесь в законе указывается точный, строго ограниченный объем правомочий; все, что выходит за пределы компетенции властвующего субъекта, категорически запрещено.

**73. Механизм правового регулирования: понятие, стадии и элементы. Соотношение механизма правового регулирования и механизма правового воздействия.**

В теории права механизмом правового регулирования называют систему юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование.

Понятие механизма правового регулирования позволяет собрать и систематизировать юридические средства правового воздействия на общественные отношения, определить место и роль того или иного юридического средства в правовой жизни общества.

К элементам, составным частям механизма правового регулирования относятся: юридические нормы, нормативно-правовые акты, акты официального толкования, юридические факты, правоотношения, акты реализации права, правоприменительные акты, правосознание, режим законности. Каждый из этих элементов выполняет свои регулятивные функции, воздействует на поведение людей и общественные отношения своим способом.

*Нормы права* выступают как предписание и как образец, модель поведения в правовых отношениях. Они служат исходной, базой правового регулирования, в **них** указывается, что дозволено и что разрешено, каковы последствия соблюдения или нарушения зафиксированного в **них** предписания. Нормы права—это основа всего механизма правового регулирования. Все остальные его элементы предусмотрены нормами права, носят поднормативный характер.

*Нормативно-правовой акт* как документ, содержащий нормы права, воздействует на- поведение людей путем установления правового режима регламентации того или иного вида общественных отношений. Например, Гражданский кодекс определяет режим регламентирования отношений по использованию материальных благ (имущества), по установлению правового положения участников гражданско-правовых отношений.

*Акты официального толкования —* документы, издаваемые специально уполномоченными на то органами (например, пленумом Верховного Суда РФ) и направленные на разъяснение смысла правовых норм.

*Юридические факты —* предусмотренные нормами права жизненные ситуации, факты реальной жизни, влекущие юридические последствия: возникновение, изменение и прекращение правовых отношений.

*Правоотношения* есть средство перевода общих моделей поведения, заложенных в нормах права, в конкретизированные и индивидуализированные акты поведения членов общества (субъектов права).

*Акты реализации права —* это действия субъектов права, участников правовой жизни по воплощению в жизнь предписаний норм права. В таких действиях (в ряде случаев зацепленных в юридических документах, например договорах) реально осуществляются выраженные в правах и обязанностях меры возможного или должного поведения.

*Акты применения права* суть индивидуализированные властные предписания, направленные на регламентацию общественных отношений. Это акты (как действия, так и документы) индивидуализированного правового регулирования. Наиболее ярким примером акта применения права является решение суда по конкретному юридическому делу.

В качестве своеобразных элементов механизма правового регулирования выступают *правосознание* и *режим законности.* Своеобразие этих элементов заключается в их нематериальности. Но нематериальность не мешает им оказывать действенное влияние на весь процесс правового регулирования. От уровня правосознания и реальности режима законности зависит эффективность работы всех элементов механизма правового регулирования.

Элементы механизма правового регулирования воздействуют на общественные отношения не только специфически юридически. Например, нормы права, акты законодательства, решения судов оказывают на поведение людей и на общественные отношения информационное, психологическое, идеологическое воздействие. Под их влиянием формируются психологические установки, мотивы поведения людей.

В реальной действительности специальные юридические средства и способы воздействия на поведение людей сочетаются в различных комбинациях с неюридическими.

Детальное изучение вопросов механизма действия права характерно для инструменталистского направления в правоведении, где право рассматривается как инструмент решения индивидуальных и групповых социальных задач,

Исследование механизма правового регулирования «вооружает» законодателя «набором» инструментов — оптимальных юридических средств и правовых механизмов — для эффективного решения задач, стоящих на данном этапе развития общества. Знание механизма правового регулирования со всеми его элементами позволяет грамотно осуществлять правореализационную.