**1. Предмет и методология теории государства и права. Метод теории государства и права в системе юридических наук**

**Предмет ТГиП** – это часть общественных отношений в рамках, которых изучаются закономерности появления и развития государства и правакак социальных институтов, сущностные признаки государства и права и основные государственно-правовые институты (формы государственного правления, юридическая ответственность).

Данные составляющие предмет исследования ТГиП берет из анализа государственно-правовой действительности, а также результатов изучения в области различных наук.

**Методология ТГиП** – это совокупность общих и частных методов, используемых ТГиП при исследовании государственно-правовых явлений.

*Общие методы:*

1. метод материалистической диалектики. Государство и право рассматривается в их объективном генезисе, развитии, взаимосвязи и взаимодействии.
2. системный метод. Государство и право изучаются как системы. Система – это совокупность взаимодействующих и взаимообуславливающих друг друга элементов в рамках единого целого.
3. сравнительный метод. Сравнение государственно-правовых институтов в разных странах.
4. исторический метод. Изучение государственно-правовых явлений в их историческом развитии.
5. сравнительно-исторический метод. Сопоставление исторического развития государственно-правовых институтов в разных странах.
6. метод анализа и синтеза. Расчленение какого-либо государственно-правового института на отдельные части, их отдельное исследование, а затем, соединение на базе познанного.
7. логический метод. Исследование государственно-правовых институтов с использованием инструментария науки формальной логики.

*Частные методы:*

1. статистический. Использование статистических данных.
2. конкретно-социалогический. Изучение государственно-правововых явлений путем опроса, анкетирования, интервьюирования.
3. эксперимент. Изучение эффективности действия норм права на ограниченного территории.
4. метод толкования норм права. Уяснения того или иного аспекта государственно-правового института путем толкования норм права.
5. систематизация законодательства. Приведение законодательства в определенную систему, что позволяет выявить определенные особенности в его развитии.

**2. Функции теории государства и права**

**Функции теории** – есть направления исследований государственно-правовых явлений.

Основные функции ТГиП:

- методологическая. Результаты исследований в ТГиП являются методологической базой для других правовых наук.

- гносеологическая (познавательная). Познание государственно-правовых явлений.

- прогностическая. Обоснование возможных путей развития государства и права, предвидение и предсказание в будущем перспектив развития государственно-правовых институтов.

**3. Теории происхождения государства**

 Существует много теорий происхождения государства, но ни одна из них не является общепризнанной.

 *Основные теории происхождения права*:

1. Классовая. Согласно этой теории государство возникло как результат объективного развития экономических отношений в обществе, приведших к появлению частной собственности, разделению общества на классы и необходимости создания специального аппарата управления (К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин)
2. Теологическая теория. В ней утверждается, что государство возникает и развивается по воле Бога (Аврелий Августи, Фома Аквинский).
3. Патриархальная теория. Согласно ее постулатов, государство возникает как результат расширенного развития семейных отношений. Отец (Патриарх) становится постепенно главой большой общественной семьи – государства (Аристотель, Н. Михайловский).
4. Теория насилия. На основании этой теории государство возникло как результат применения насилия одних людей над другими, что создало отношения властвующих и подчиненных (Шан Ян, Дюринг).
5. Психологическая. В соответствии с этой теорией государство возникло в результате естественной потребности людей жить в организованном обществе, рядом друг с другом, в одном количестве (Петражицкая, Тард).
6. Договорная. Государство возникло, как результат соглашения между людьми жить вместе по совместно выработанным правилам, т.е. люди добровольно заключили общественных договор с тем, чтобы избежать анархии и беспорядков (Гроций, Дидро, Ж.Ж. Руссо).
7. Органическая. Государство возникло так, как возникает живой организм, т.е. после появления клеток (людей) постепенно по законам живой природы развился сам организм (государство) (Сперсер).

**4. Власть и социальные нормы догосударственного общества**

*Для догосударственного общества были характерны следующие черты*:

- наличие лишь примитивных орудий и неспособность человека без помощи всего рода выжить и обеспечить себя пищей, одеждой, жилищем. В обществе не было частной собственности и соответственно бедных и богаты. Экономически все были равны.

- экономическое равенство и политическое равенство. Все взрослое население рода – и мужчины и женщины имели право участвовать в обсуждении и решении любого вопроса, связанного с деятельностью рода.

*Признаки социальной власти состоят в том, что*:

- она распространялась только в рамках рода, выражала его волю и базировалась на кровных связях.

- была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, самоуправления.

- органами власти выступали как само общество в целом (родовое собрание, вече), так и его представители (старейшины, военачальники, вожди, жрецы), которые решали все важнейшие вопросы жизнедеятельности первобытного общества.

*Признаки социальных норм:*

- они существовали в поведении и в сознании людей не имея, как правило, письменной формы выражения.

- обеспечивались в основном силой привычки, а также соответствующими мерами убеждения (внушение) и принуждения (изгнание из рода).

- выражали интересы всех членов рода и племени.

- отношения в обществе регулировалось в основном обычаями.

- ведущим способом регулирования выступал запрет (система табу).

**5. Понятие и виды власти. Особенности государственной власти**

**Государственная власть** – это реальная способность субъекта политики проводить свою волю в соответствии с принятой им идеологией, посредством государственных органов и должностных лиц с использованием при необходимости мер принуждения.

Государственная власть в современном демократическом обществе разделяется на 3 ветви: законодательную, исполнительную и судебную.

- исполнительная власть представляет собой совокупность полномочий по управлению государственными делами, включая полномочия подзаконодательного регулирования (административное нормотворчество), внешнеполитического представительства, полномочия по осуществлению различного рода административного контроля, а также систему государственных органов, осуществляющих вышеперечисленные полномочия (глава государства, Правительство);

- законодательная власть представляет собой совокупность полномочий по изданию законов, а также систему органов реализующих эти полномочия (Парламент, законодательные органы субъектов РФ);

- судебная власть представляет собой совокупность полномочий по осуществлению правосудия, т.е. полномочий по рассмотрению и разрешению уголовных, административных и конституционных дел в порядке установленном процессуальным законодательством, а также систему государственных органов осуществляющих эти подномочия.

**6. Понятие и признаки государства. Классовый и социальный подходы к пониманию сущности государства**

 **Государство** – это территориальный союз людей, обладающий определенной организацией и суверенной непроизводной властью.

***Основные признаки государства***:

**1.** наличие публичной власти, т.е. власти осуществляемой от имени всего общества.

**2.** государственный суверенитет – это верховенство государственной власти внутри страны и независимость государства в международных отношениях.

Верховенство – государство в лице соответствующих органов власти самостоятельно издает общеобязательные правила поведения устанавливает и поддерживает правопорядок, определяет права и обязанности граждан, должностных лиц, общественных организаций.

Независимость – это принятие внутреннего законодательства, независящего от законодательства других стран, право вступление в международные организации и на выход из них.

**3.** издание законов. Только государство (в лице соответствующих органов) издает обязательные для всех (включая само государство) законы.

**4.** определенность территории. Власть государства распространяется на строго определенной и охраняемой территории.

**5.** наличие вооруженных сил. Только государство обладает вооруженными силами для отражения внешней угрозы.

**6.** наличие единой денежной системы и сбор налогов. Государство выпускает денежные знаки и обеспечивает сбор налогов, как с физических, так и с юридических лиц для обеспечения деятельности государственных органов и решения социальных задач.

Налоги – это обязательные и безвозмездные платежи в заранее установленных размерах и в определенные сроки.

*Сущность государства* как общественного явления представляет собой множество взаимосвязанных внутренних и внешних элементов и отношений, предающих ему качественную определенность универсальной определяющей системы.

Под сущностью государства понимается обеспечение с помощью аппарата политической власти целостности общества и его надлежащего функционирования в обстановке, когда общество существует как суверенный самостоятельный организм и когда в нем утверждается демократия (народовластие, экономическая свобода личности).

Высшее общественное предназначение государства – гарантия нормальной, безопасной эжизнедеятельности общества, создание таких условий, при которых целостность общества и его надлежащее функционирование достигаются посредством экономических и духовных факторов.

**7. Типология государства: формационный и цивилизационный подход**

***Тип государства*** – это обобщенная характеристика государства, соответствующая его определенной общественно-экономической формации.

Согласно марксистско-ленинистской теории существует 6 общественно-экономических *формаций*: первобытнообщинная, рабовладельческая, феодальная, буржуазная, социалистическая и коммунистическая.

Рабовладельческое государство выступает как орудие поддержания власти рабовладельцев, которые являются собственностью свободных граждан.

Феодальное государство является диктатурой класса феодалов, земельных собственников, присваивающих безвозмездный труд крестьян.

Буржуазное (капиталистическое) государство выступает как диктатура буржуазии, в котором сословное неравенство заменяется социальным. Рабочий юридически свободен, но лишенный средств производства, он вынужден продавать свою рабочую силу капиталисту.

Социальное государство как государство высшего типа, отмирающее государство, базирующееся на общественной собственности на средства производства и имеющее широкую социальную базу.

Существуют и другие подходы, характеризующие типологию государств. В настоящее время большой популярностью пользуется *цивизационный подход*, в соотношении с которым в мире существует большое количество видов цивилизаций, развивавшихся по своим законам.

Сторонники такого подхода все эти виды объединяют условно в 3 типа цивилизаций:

1. западный, или прогрессивный тип (старая Европа)

2. восточный тип (Китай, Япония и др.), характеризуемый Марксом, как «азиатский тип производства».

3. непрогрессивнй тип (аборигена Австралии, некоторые малые норода севера, ряд Африканских племен).

**8. Понятие, значение и классификация функций государства. Формы реализации государственных функций**

**Функции государства** – это основные направления его деятельности, обусловленные характером преобладающих общественно-экономических отношений.

***Значение***. Функции государства: а) соответствуют его историческим задачам и целям; б) выражают ее социальную сущность; в) их содержание учитывает интересы, как различных социальных групп, так и отдельных членов общества; г) в них раскрывается его ведущая роль в регулировании жизнедеятельности общества.

***Функции государства классифицируются по различным критериям***:

1. *по важности для общественной жизни и масштабу*: основные и не основные (например, поддерживание обороноспособности страны и создания условий для развития профессионального спорта);

2. *по времени действия*: постоянные и временные (поддержание правопорядка и ликвидации безграмотности);

3. *классовые и надклассовые*: по степени отражения интересов различных групп населения (создание условия для повышения уровня жизни крестьянства и охрана окружающей среды);

4. *по объектам воздействия*: внутренние и внешние (охрана здоровья населения и международное сотрудничество).

Государственные функции реализуются в различных формах, среди которых основными являются:

- правотворческая деятельность;

- исполнительная (управленческая) деятельность;

- судебная деятельность.

Такая классификация основывается на принципе разделения властей.

Некоторые авторы к этому перечню добавляют контрольно-надзорную деятельность госдарства.

**9. Понятие, виды и характеристика внутренних функций государства**

***Внутренние функции государства*** – это политическая направленность государствапредставляющая его деятельность внутри страны, определяющая его роль в жизни данного общества.

*Виды внутренних функций:*

1. экономическая функция считается наиболее важной, поскольку от нее в решающей степени зависит жизнедеятельность всего общества, т.к. содержание этой функции заключается осуществлении государством мер по развитию промышленности, сельского хозяйства, энергетики, транспорта, связи и др. областей путем образования государственных предприятий, принятие экономических законов, создание условия для деятельности негосударственных предприятий.

2. социальная функция:

- обеспечение достойного жизненного уровня социально наименее обеспеченных слоев населения, путем выплаты пенсий, пособий, стипендий, оказания иных видов социальной помощи.

- охрана здоровья населения, создание мед. учреждений, контроль за чистотой окружающей среды, качеством продуктов питания.

- гарантирование минимального размера оплаты труда.

- охрана труда

- оказание помощи населению в экстремальных ситуациях, путем выплат единовременных пособий, предоставление жилья и др.

3. развитие науки. Реализуется путем создания и поддержки научных институтов, лабораторий, испытательных полигонов, финансирование научных исследований, подготовки научных кадров.

4. развитие культуры. Реализуется путем поддержки искусства, литературы, спорта и др.

5. развитие образования. Реализуется путем создания государственных образовательных учреждений.

6. установление и обеспечение правового порядка. Реализуется путем создания законов, создания и деятельности правоохранительных органов.

Такая классификация во многом условна, некоторые авторы в качестве отдельных выделяют экологическую функция и функция налогообложения и взимания налогов.

**10. Понятие, виды и характеристика внешних функций государства**

 ***Внешние функции государства*** – это политическая направленность государства осуществления деятельности за ее пределами, в которой проявляется роль государства во взаимоотношениях с другими государствами.

*Виды внешние функции****:***

1. оборона государства. Реализуется путем создания и обеспечения деятельности вооруженных сил государства.

2. международное сотрудничество. Реализуется путем установления связей с другими государствами, заключение договоров в различных сферах жизни мирового сообщества. В юридической литературе эту функцию разделяют на ряд более узких функций: функцию обеспечения мира, функцию сотрудничества и укрепления связей со странами СНГ.

**11. Государственный механизм: понятие, признаки, структура и принципы функционирования**

 Для выполнения своих функций государство обладает специальным механизмом.

 **Механизм государства** – это совокупность государственных органов реализующие внутренние и внешние функции государства, а также материально-технических средств их осуществления.

 Основным элементом этого механизма является государственный орган.

 Механизм государства действует в следующих основных направлениях:

1. *нормотворческая деятельность* – это деятельность по разработке, изданию, изменению и дополнению нормативных актов;
2. *исполнительная деятельность* – это деятельность по непосредственной реализации нормативных актов;
3. правоохранительная деятельность – это деятельность по обеспечению определенного в обществе правопорядка, включающая в себя контроль за выполнением нормативных актов, реализацию гарантий прав и свобод человека и гражданина, предупреждение и пресечение преступлений и других правонарушений, привлечение виновных к ответственности.

**12. Понятие и классификация государственных органов**

**Государственный орган** – это составной элемент механизма государства, предназначенный для реализации конкретной государственной функции и в связи с этим наделенный соответствующими полномочиями, т.е. обладающий необходимой компетенцией.

Классификация государственных органов осуществляется по следующим критериям:

1. по наличию властных полномочий:

- имеющие властные полномочия (органы государственной власти МВД, ФСБ и другие силовые структуры);

- не имеющие властных полномочий органы культуры, здравоохранения, образования, социального обеспечения);

1. по масштабу действий:

- федерального значения (Президент, Парламент, Правительство, министерства и ведомства, Конституционный суд, счетная палата);

- регионального и местного значения (это, как правило, подразделения органов государства федерального значения)

1. по характеру выполняемых задач: исполнительные и судебные.

**13. Форма государства: понятие, признаки, элементы**

**Форма государства** – это организация и устройство государственной власти, отражающие особенности исторического, экономического, национального развития страны.

1. ***Форма правления*** – это элемент устройства государства, который характеризует порядок формирования высших органов власти, государственного управления и их функций.

- монархия абсолютная и ограниченная: сословно-представительную (ограничение власти сословий), дуалистическую (формально-юридическое разделение государственной власти между монархом и парламентом), парламентскую (власть короля ограничена парламентом), конституционную (ограничена конституцией).

- республика аристократическая (участие в формировании высших органов управления принимает меньшинство): демократическое (весь народ принимает участие), парламентарное, президентское.

***2. Форма государственного устройства*** –элемент функции власти, который характеризует разграничение власти между центром и местами.

- унитарные государства,

- федеративные государства,

- конфедерации, содружества, сообщества, ассоциации, союз военных.

***3. Политический режим*** – совокупность приемов и методов, с помощью которых государственные органы осуществляют принадлежащую им власть.

- антидемократический (тоталитарный, авторитарный),

- демократический (социально-демократический, либерально-демократический).

**14. Форма государственного правления: понятие, признаки, классификация**

Под **формой государственного устройства** понимается административно-территориальная организация государства, характер взаимоотношений меж­ду частями государства, а также между центральными и местными органами.

Характеристика формы правления требует обратить внимание на следую­щие моменты:

- строение высших органов государственной власти (их состав, компетен­ция, принципы взаимодействия);

- характер взаимоотношений органов высшей государственной власти с другими органами государства и с населением;

- порядок образования;

- степень участия населения в формировании.

Существует **две основные формы** государственного правления - **монархия и республика.**

**15. Монархия как форма государственного правления: понятие, признаки, виды.**

**Монархия** – форма правления, при которой власть полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы государства – монарха (короля, царя, шейха).

Признаки монархии:

- власть передается по наследству

- бессрочна

- не зависит от населения

***1. абсолютная монархия*** (вся власть – законодательная, исполнительная, судебная сосредоточена в руках монарха), крайняя централизация власти, жесткие формы отправления власти (Россия XVII-XVIII вв., ОАЭ, Катар, Кувейт, Саудовская Аравия)

***2. ограниченная монархия*** (власть монарха ограничена выборным органом , либо особым правовым актом – конституцией).

*1. сословна-представительная* (характерна для России XVII в. ограничение власти сословий).

*2. дуалистическая* (сосредоточение в руках монарха больших полномочий в сфере государственной власти. Ему принадлежит все полнота исполнительной власти, значительная часть законодательной власти) (Марокко, Иордания).

*3. парламентская* (монарх лишен реальных полномочий в области законодательной и исполнительной власти. Он выполняет представительские функции) (Великобритания, Бельгия, Швеция, Дания, Япония)

*4. конституционная.*

 **16. Республика как форма государственного правления: понятие, признаки, виды**

**Республика** – форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, а его власть считается производной от избирателей или представительного органа.

Признаки республики:

- выборность власти

- срочность

- зависимость от избирателей

***1. парламентская республика*** (Италия, Германия). Правительство формируется по принципу парламентского большинства и несет политическую ответственность перед парламентом. Парламент может путем голосования может выразить вотум доверия или недоверия деятельности правительства в целом, главы правительства, конкретного министра. Официально главой является президент, который избирается парламентом, прямым голосованием народа, комиссией выборщиков.

***2. президентская республика*** (США, Бразилия, Аргентина). Главой государства, правительства, сам назначает правительство и руководит его деятельностью. Парламент не может вынести вотум недоверия правительству, а президент распустить парламент. Парламент имеет возможность ограничить действия президента и права и помощью принимаемых законов и через учреждения бюджета.

***3. смешанная республика*** (Россия, Франция, Польша). Характерной чертой является двойная ответственность правительства перед президентом и перед парламентом. Президент и парламент избираются народом. Главой государства является президент, он назначает главу правительства и министров с учетом расклада политических сил в парламенте.

**17. Форма государственного (государственно-территориального) устройства: понятие, признаки, классификация**

**Форма государственного устройства** – это выражение особой политического и территориального деления страны и взаимоотношений центральной и региональных властей.

- унитарное государство

- федерация

Также существуют межгосударственные объединения:

- конфедерация – объединение государств для решения общественных, политических, экономических, военных проблем. Носит временный характер.

- содружество – объединение государств, характеризуется определенной однородностью (СНГ, Лига Арабских стран).

- сообщества – объединение государств для решения конкретных вопросов.

- ассоциация - объединение государств для решения глобальных проблем.

**18. Понятие и признаки унитарного государства**

 Унитарное государство – простое, единое государство, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета.

- административно-территориальные части государства не обладают политической автономией и имеют равный правовой статус

- единое законодательство на всей территории государства

- единая структура государственного аппарата

- единое гражданство

- единая судебная система

- единая денежная система

- единая налоговая система

Унитарное государство присуще обычно для сравнительно небольших территорий и мононациональных стран (Англия, Италия, Япония, Египет).

**19. Понятие и признаки федеративного государства**

 **Федерация** - форма государственного устройства, при котором властные полномочия разделены между центром и другими частями государства.

 - разделение территории государства на субъекты федерации – относительно самого государственного образования, обладающие определенной политической авторитарностью, но подчиняющиеся федеральному центру и ФЗ.

 - наличие 2-х уровней государственного управления: уровень федерации и субъекта федерации.

 - функционирование соответственно федерального и местного законодательства, федеральных и местных налогов, федеральных и местных судов, законодательных и исполнительных органов.

 - сохранение единого гражданства, денежной системы, единых вооруженных сил

 - наличие 2-х палатного парламента, в котором 1-ая палата представляет интересы субъектов федерации.

 Эта форма государственного устройства, характерна для стран с обширной территорией, в которых проживают компактно различные народности (Россия, США, Мексика, Индия, Бразилия).

**20. Политический (государственный) режим: понятие, признаки, классификация**

**Политический режим** – система методов, способов и средств осуществления политической власти.

Политический режим характеризует уровень свободы в обществе, правовое положение личности, степень развития демократических институтов.

1. демократический

2. недемократический:

- деспотический; - тиранический; - авторитарный; - фашистский; - тоталитарных.

Политический режим определяется уровнем развития и интенсивностью социально-политических процессов; структурированность правящей элиты; состоянием отношений с бюрократией; развитостью социально-политических традиций; господствующими в обществе политическим сознанием, поведением, типом легитимности.

**21. Демократические политические режимы и их характеристика**

**Демократический режим** – один из видов либерального режима, основан на признании принципов равенства и свободы всех людей, участие народа в управлении государством.

- реальные гарантии прав и свобод человека и гражданина

- независимое судопроизводство

- активное участие населения в формировании внешней и внутренней политики путем выборов высших и местных органов власти, проведения референдумов, создания и деятельности общественных и политических организаций

- широкие возможности граждан в выборе рода деятельности во всех сферах жизни

- плюрализм политики и идеологии

- реальное разделение властей

- господство закона во всех сферах общественной жизни

- доминирование методов убеждения, согласования, компромисса, сужены методы насилия, принуждения, пресечения.

 Демократический режим присущ государствам, которые стремятся создать и укрепить у себя правовое государство (США, Англия, Франция, Швеция, Дания)

**22. Антидемократические политическое режимы и их характеристика**

**Тоталитарный режим**, признаки:

- стремление государства к полному господству над всеми сферами общественной жизни;

- монопольный государственный контроль над экономикой, СМИ, культурой, религией, вплоть до личной жизни;

- формирование государственной власти бюрократическим способом, по закрытым от общества каналам;

- доминирующим методом управления является насилие, принуждение, террор;

- господство одной партии, фактическое сращивание ее профи-го аппарата с государством, запрет оппозиционно настроенных сил;

- формальный характер прав и свобод человека и гражданина, отсутствие четких гарантий их реализации;

- наличие одной официальной идеологии, фактически устранение плюрализма;

- отсутствие правовой государственности и гражданского общества;

- произвол государственной власти, ее осуществление без учета мнения большинства.

Особой разновидностью тоталитарного режима выступает режим фашистский. Тоталитарный режим фашистского типа характеризуется воинственным антидемократизмом, расизмом и шовинизмом.

**Авторитарный режим** – государственно-политическое устройство общества, в котором политическая власть осуществляется конкретным лицом, классом, партий при минимальном участии народа.

- в центре и на местах происходит концентрация власти в руках одного или нескольких тесно взаимосвязанных органов при одновременном отчуждении народа от рычагов государственной власти;

- игнорируется принцип разделения властей;

- роль представительных органов власти ограничена;

- суд выступает вспомогательным органом;

- в качестве методов государственного управления доминируют командные, административные;

- отсутствие единой идеологии;

- отказ от полного тотального контроля над всеми сферами общественной жизни;

- существует частичный плюрализм «силовые» структуры обществу не подконтрольны;

- права и свободы человека и гражданина главным образом провозглашены, но реально не обеспечиваются.

Выделяют деспотичный, тираничный, военный и иные разновидности авторитарного режима.

Деспотичный режим – абсолютно произвольная, неограниченная власть, основанная на самоуправстве.

Тираничный режим – основан на единоличном правлении, узурпации власти тираном и жестких методах ее осуществления. Власть устанавливается насильственным путем.

Военный режим – основан на власти военной элиты, установления в результате военного переворота против осуществляющих управление гражданских лиц.

**23. Политическая система общества: понятие, признаки, элементы. Место и роль государства в политической системе общества**

**Политическая система общества –** это часть общества, представляющая собой более или менее развитую систему социальных политических институтов и форм политической деятельности, которые в целом определяют характер территориальной государственной власти в стране.

Политическая система общества предопределяет политический режим общества.

Политическую систему составляют следующие основные компоненты:

- субъекты политики (государство, партии, граждане);

- нормативная база политической деятельности (Конституция, конституционные федеральные законы);

- идеология (система взглядов, теорий, идей отражающих оценку общественных отношений);

- формы политической деятельности, которые определяют соответствующую политическую культуру (пропаганда, митинги, демонстрации).

Государство занимает особое место в политической системе общества. Такое положение государства обуславливается следующими обстоятельствами:

- государство является политической организацией всех граждан, образно говоря, все граждане состоят членами суперпартии под названием «государство», поскольку каждый человек неизбежно связан с государством в решении многих вопросов независимо от своих политических воззрений, отношения к религии и т.д.;

- только государство обладает аппаратом принуждения;

- государство обязано обеспечивать предусмотренные законом права и обязанности всех субъектов политики;

- государство обязано обеспечивать предусмотренные законом права и обязанности всех субъектов политики;

- государство располагает материально-техническими и трудовыми ресурсами.

Такие возможности и полномочия, которые не имеют другие субъекты политики, предопределяют и соответствующую ответственность государства, которая заключается прежде всего в том, чтобы политическая деятельность государства отражала интересы всех категорий граждан, а не отдельных групп и кланов.

**24. Политические партии: понятие, функции, классификации. Понятие и виды партийных систем**

**Политическая деятельность** граждан осуществляется главным образом че­рез участие в ***политических партиях*** и ***общественно-политических движениях.***

Политическая деятельность - это деятельность, связанная с борьбой за интересы (прежде всего интересы материальные, экономические) ***больших социальных групп -*** классов, наций, народов, других социальных общностей.

Поэтому и политика как сфера социальной деятельности, и политические партии появляются в связи с дифференциацией, расслоением общества на большие группы людей, имеющие свои, особые интересы. Через политичес­кие партии люди объединяются для борьбы за власть с тем, чтобы обеспечить общие интересы своей социальной или национальной группы, целого класса или народа.

В политологической литературе **политическая партия** определяется как наиболее активная и организованная часть общест­венного слоя или класса, формулирующая и выражающая его интересы. Или, более полно, как «специализированная организационно упорядоченная груп­па, объединяющая наиболее активных приверженцев тех или иных целей (идеологий, лидеров) и служащая для борьбы за завоевание и использование политической власти в обществе».

***К признакам политических партий относятся следующие:***

1. Политическая партия - это общественное объединение, главной целью участия которого в политическом процессе является завоевание и осуществ­ление (или участие в осуществлении) государственной власти в рамках и на основе конституции и действующего законодательства.

2. Политическая партия - это организация, объединяющая индивидов на основе общности политических взглядов, признания определенной системы ценностей, находящих свое воплощение в программе, которая намечает ос­новные направления политики государства.

3. Политическая партия - это объединение, действующее на постоянной основе, имеющее формализованную организационную структуру.

Ко всем партиям предъявляется требование ***строго соблюдать конститу­цию*** и ***демократический режим внутрипартийной жизни.*** Партии являются ***организациями гражданского общества и не могут присваивать себе функции государственной власти, партии не должны сливаться с государством.***

Существует **типология** политических партий. Различают партии ***легальные*** и ***нелегальные, правящие*** и ***оппозиционные.*** Правящие партии могут быть ***пра­вящими монопольно*** и ***правящими в составе коалиции.*** В зависимости от ха­рактера партийной идеологии выделяются ***либеральные, консервативные, со­циал-демократические, коммунистические*** и т.п. партии.

**25. Сущность и характеристика теории разделения властей**

**Государственный аппарат –** система органов государства взаимосвязанных общими принципами организации и деятельности, с помощью которых осуществляется государственная власть, выполняются основные функции, достигаются стоящие перед государством на различных этапах его развития цели и задачи.

Государственная власть осуществляется на основе ее разделения на законодательную, исполнительную и судебную.

Разделение властей выражается в разграничении компетенции, взаимном контроле, в системе сдержек и противовесов и направлено на то, чтобы создать препятствия возникновению какой-либо неограниченной власти и возможным злоупотреблениям.

Народ - единственный и первичные источник власти для государства, и в этом смысле он суверенен и полновластен. Когда законодательные и исполнительные органы объединены в одном и том же органе государства, то свобода невозможна (например, введение тиранических законов). Если судебная власть объединена с законодательной властью, жизнь и свобода субъекта будут подвержены произвольному контролю, судья превращается в законодателя.

**26. Гражданское общество: понятие, сущность, признаки, структура**

 **Гражданское общество** – совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

 *Признаки гражданского общества*:

 - наиболее полное обеспечение прав человека и гражданина;

 - самоуправляемость;

 - конкуренция образующих его структур и различных групп людей;

 - свободно формирующееся общественное мнение;

 - многоукладность экономики;

 - правовое государство;

 - сильная социальная политика государства.

 *Структура гражданского общества*:

- негосударственные социально-экономические отношения и институты (собственность, труд, предпринимательство);

- совокупность независимых от государства производителей (частные фирмы);

- общественные объединения и организации;

- политические партии и движения;

- сфера воспитания и негосударственного образования;

- семья, - церковь.

**27. Возникновение и развитие учения о правовом государстве. Основные признаки правового государства**

Впервые о правовом государстве стали говорить еще в 18 веке в рамках развивающихся тогда либеральных идей. Имелось в виду, прежде всего то обстоятельство, что все люди, независимо от социального положения должны подчиняться установленным в обществе законам.

Сама идея правового государства появилась как ответная реакция на произвол и безответность властей, проявления тирании, деспотизма власть держащих, творимую ими несправедливость в отношении большинства населения.

Однако воплощение основных аспектов идеи правового государства стало возможным лишь в 20 веке (во 2-ой половине), когда в ведущих государствах удалось достигнуть действительного правового равенства граждан, а законы, принимаемые избираемыми народом законодательными органами стали отражать интересы всех слоев населения, а значит быть более справедливыми.

Но идеального правового государства нет и сейчас, это нынешний идеал государства к которому стремится большинство стран.

***Основные черты правового государства***:

1. верховенство права, означает что:

 - законы должны быть обязательны для всех: как для лиц, находящихся у власти, так и для других граждан;

 - законы должны приниматься с соблюдением определенной процедуры (обсуждение законопроектов);

 - законы не должны противоречить конституции.

1. разделение властей, означает, что:

 - власть в государстве разделяется на три ветви власти: законодательную, исполнительную, судебную.

 - ветви власти должны образовывать систему взаимных сдержек и противовесов, контроля для предотвращения тем самым узурпации кем-либо всей власти.

1. взаимная ответственность государства и личности, означает, что:

 - государство обязуется обеспечивать права человека и гражданина, закрепленные в нормах права;

 - государство должно отвечать перед каждым гражданином за нарушение этого обязательства путем выплат компенсаций, привлечения к ответственности конкретных служащих, виновных в нарушениях;

 - каждый человек выполняет установленные в обществе законы и в случае их нарушения несет соответствующую юридическую ответственность (дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную).

1. реальная свобода личности, означает что:

 - каждый человек в стане должен обладать свободой самоопределения, т.е. выбора рода деятельности, досуга, установления семейных отношений и т.д.;

 - в государстве должны быть необходимые социально-экономические условия для реализации каждый человеком провозглашенных прав и свобод.

1. правовое равенство граждан, означает, что:

 - все граждане государства изначально должны иметь равные права вне зависимости от социального происхождения, расы, пола, вероисповедания;

 - права человека и гражданина государство обязано защищать.

**28. Социальное государство: понятие, признаки, функции, типы**

Под «со­циальным государством» понимается государство, обладающее особыми ка­чествами и функциями.

Существование и деятельность социального государства тесно связана с такими общественными явлениями, как **демократия, гражданское общество, правовое государство, свобода и равенство, права человека.**

**Условиями существования социального государства и его характерными признаками** являются:

1. ***Демократическая организация*** государственной власти.

2. ***Высокий нравственный уровень*** граждан и, прежде всего - должностных лиц государства.

3. ***Мощный экономический потенциал,*** позволяющий осуществлять меры по перераспределению доходов, не ущемляя существенно положения собст­венников.

4. ***Социально ориентированная структура экономики,*** что проявляется в существовании различных форм собственности со значительной долей собст­венности государства в нужных областях хозяйства.

5. ***Правовое развитие государства,*** наличие у него ***качеств правового го­сударства.***

6. Существование ***гражданского общества,*** в руках которого государство выступает инструментом проведения социально ориентированной политики.

7. Ярко выраженная ***социальная направленность*** политики государства, что проявляется в разработке разнообразных ***социальных программ и приори­тетности их реализации.***

8. Наличие у государства таких целей, как ***установление всеобщего блага, утверждение в обществе социальной справедливости, обеспечение каждому гражданину:***

а) достойных условий существования;

б) социальной защищенности;

в) равных стартовых возможностей для самореализации личности.

9. Наличие ***развитого социального законодательства*** (законодательства о социальной защите населения, например Кодекса социальных законов, как это имеет место в ФРГ).

10. Закрепление формулы «социальное государство» в конституции стра­ны (впервые это было сделано в Конституции ФРГ в 1949 г.).

Говоря о **функциях социального государства,** следует иметь в виду следу­ющие обстоятельства:

а) ему присущи все традиционные функции, обусловленные его природой государства как такового;

б) на содержание всех функций социального государства налагает отпеча­ток его общее социальное назначение, то есть традиционные функции как бы преломляются через призму целей и задач социального государства, и в этом плане можно вести речь о наличии у него ***общей социальной функции*** (общем социальном назначении);

в) в рамках общей социальной функции можно выделить специфические направления деятельности социального государства - ***специфические функ­ции.*** К последним, в частности, относятся:

- поддержка социально незащищенных категорий населения;

- охрана труда и здоровья людей;

- поддержка семьи, материнства, отцовства и детства;

- сглаживание социального неравенства путем перераспределения дохо­дов между различными социальными слоями через налогообложение, госу­дарственный бюджет, специальные социальные программы;

- поощрение благотворительной деятельности (в частности, путем предо­ставления налоговых льгот предпринимательским структурам, осуществляю­щим благотворительную деятельность);

- финансирование и поддержка фундаментальных научных исследований и культурных программ;

- борьба с безработицей, обеспечение трудовой занятости населения, вы­плата пособий по безработице;

- поиск баланса между свободной рыночной экономикой и мерой воздей­ствия государства на ее развитие с целью обеспечения достойной жизни всех граждан;

- участие в реализации межгосударственных экологических, культурных и социальных программ, решение общечеловеческих проблем;

- забота о сохранении мира в обществе.

**29. Правовой статус личности: понятие, структура**

**Правовой статус** – есть признанная конституцией и законодательством совокупность прав и свобод, обязанностей и ответственности личности, устанавливающая ее правовое положение в обществе.

В структуре правового статуса личности выделяют такие элементы, как: права и обязанности, законные интересы, правосубъектность, гражданство, юридическая ответственность, правовые принципы и т.п.

***Виды:***

*1. общий* – это статус лица как гражданина государства, закрепленный в конституции;

*2. специальный статус* фиксирует особенности положения определенных категорий граждан (студентов, участников войны, бизнесменов, адвокатов), обеспечивает возможность выполнения их специальных функций;

*3. индивидуальный статус* отражает конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, должность, трудовой стаж и т.д.) и представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей личности.

**30. Понятие и виды прав человека. Соотношение понятий «права человека» и «права гражданина»**

 **Права человека** – это универсальная категория, представляющая собой вытекающие из природы человека возможности пользоваться элементарными, наиболее важными благами и условиями безопасности, свободного существования личности в обществе.

 Правам человека присущи следующие признаки:

 - возникают и развиваются на основе социальной и природной сущности человека;

 - складываются объективно, не зависят от государственного признания;

 - принадлежат индивиду от рождения;

 - имеют неотчуждаемый характер;

 - являются непосредственно действующими;

 - признаются высшей социальной ценностью.

 **Права гражданина** – это охраняемая законом мера юридически возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов не всякого человека, а лишь того, который находится в устойчивой правовой связи с конкретным государством.

**31. Теории происхождения права**

К наиболее известным и распространенным теориям происхождения права относятся:

**1.** теория естественного права. Право не обусловлено ни временем, ни местом, ни кем не может быть изменено. Человек рождается с естественными неотъемлемыми правами (Гроций, Гоббс, Руссо, Радищев).

**2.** историческая школа права (Савиньи, Пухта, Гюго). Право – продукт (народного духа», творческой деятельности целого народа, в его единстве служа выражением «общенародного убеждения». Оно растет и развивается органически, медленным, самопроизвольным историческим процессом.

**3.** марксистская теория права (Энгельс, Ленин). Основывается на правильном материальном подходе к этому процессу, но при этом преувеличивается связью права с государством, с экономическим строем, с принуждением и насилием. Утверждалось что право – ничто без аппарата, способного принудить к исполнению норм права.

4. примирительная теория права (Берман, Аннере). Право возникло не для урегулирования отношений внутри рода, а для урегулирования отношений между родами. Сначала между враждующими родами возникли договоры о применении, затем определенные правила, которые устанавливали различные санкции, все это усложнялось и таким образом возникло право.

5. регулятивная теория права. Азиатские научные круги. Право возникает для установления и поддержания единого порядка для всей страны, прежде всего для урегулирования земледельческого и сельскохозяйственного производства.

**32. Основные черты нормативистского, социологического и философского подходов к пониманию права**

Правовое учение нормативизма имеет свои корни в формально-догмати­ческой юриспруденции XIX в. и сложилось на основе методологии, вырабо­танной в юридическом позитивизме. Проф. В.А. Туманов полагает, что мето­дологические установки позитивизма эта теория довела до крайности, и потому получила название «чистой теории права».

Родоначальником нормативистской школы является австрийский юрист Ганс Кельзен (1881-1973 гг.).

Нормативизм развивает тезис позитивизма о том, что право следует по­знавать лишь из самого права, и подкрепляет его ссылкой на постулат канти­анской философии, согласно которому «должное» - это особая, доопытная сфера, создаваемая человеческим разумом и независимая от «сущего» (то есть природы и общества). Поскольку право представляет систему правил долж­ного поведения, оно лежит в сфере «должного» и, следовательно, независимо от «сущего».

По мнению Кельзена, «право определяется только правом» и «сила права только в нем самом». Он определяет право как совокупность норм, осуществ­ляемых в принудительном порядке. Под чистой теорией права автор понимает юридическую науку, которая исключает в изучении права его экономическую, политическую, идеологическую, моральную и др. оценки. То есть юридическая доктрина должна заниматься не установлением различных оснований права, а изучать его специфическое содержание, «понимать его из самого себя». В этой связи Кельзен являлся противником и теории естественного права.

Полезно в нормативизме то, что он обращает внимание на такие качества права, как нормативность, формальная определенность, что способствует со­вершенствованию права как системы, его формализации, необходимой для использования в праве ЭВМ, данных кибернетики.

В нормативизме утрирована формально-юридическая сторона права.

**Социологическая юриспруденция** начала формироваться на исходе XIX в., когда социология выделилась в самостоятельную отрасль знаний. Социологи­ческие теории права складывались двумя путями: с одной стороны, путем фор­мирования правовых концепций в рамках общей социологии, а с другой - пу­тем распространения социологических методов познания в юриспруденции.

К родоначальникам социологической юриспруденции относятся Р. фон Иеринг (Германия), Л. Дюги и Ф. Жени (Франция), Е. Эрлих (Австро-Венгрия), С. Муромцев (Россия).

Характерный тезис всех вариантов социологического направления - ***сво­бода судейского усмотрения.***

Социологическая юриспруденция так же, как и доктрина естественного пра­ва, выходит за рамки закона (писаного права), однако не в сторону естествен­ных прав и свобод, а в сферу реализации права, правоприменительной практи­ки. Хотя негативное отношение к позитивизму эти направления объединяет.

Положительным моментом в этой теории является ориентация на учет ре­альных процессов, происходящих в правовом регулировании, их изучение на основе конкретно-социологических методов. В этом же русле находится, ска­жем, постановка вопроса об эффективности правовых норм, которой в свое время уделялось значительное внимание в советской юриспруденции.

Российская правовая доктрина в настоящее время по многим аспектам те­оретических исследований ориентирована от нормативного подхода к социо­логическим методам познания правовой системы. Проблематика юридичес­кой практики, разработка понятия правовой системы, включение социологии права (наряду с философией права и специально-юридической теорией) в ка­честве компонента в общую теорию права - все это находится в русле соци­ологического направления.

Недостатком, слабой стороной социологического направления является то, что возникает опасность размывания понятия права, утраты правом своих границ и, как следствие - появляется больше возможностей для нарушения закона, произвола судебных и административных органов.

**33. Понятие и признаки права. Классовый и социальный подходы к пониманию права**

**Право** – это система соподчиненных, взаимосвязанных и взаимозависимых отраслей юриспруденции, состоящих в свою очередь из иерархии общеобязательных, целесообразных, справедливых социальных норм, официально принимаемых полномочными государственными органами, закрепляемых в нормативных актах, охраняемых государством и обеспечиваемых при необходимости государственным принуждением.

***Признаки права:***

**1.** *общеобязательность*. Правовые нормы обязательны для исполнения всеми гражданами, служащими государственными и иными организациями.

**2.** *формальная определенность*. Нормы права принимаются специально уполномоченными на то государственными органами, облекаются нормативно-правовые акты в официальный юридический документ, имеющие необходимые реквизиты (текст правового акта, название, номер, дата принятия, подпись руководителя органа, печать).

**3.** *охрана и обеспеченность выполнения государством.* Правовые нормы охраняются государством посредством установления нескольких видов юридической ответственности: дисциплинарной, гражданско-правовой, административной, уголовной. В случае невыполнения их реализация обеспечивается государством принудительным образом. Крайней формой принуждения является применение уголовно-правовых мер.

**4.** *многократность применения*. Применение норм права рассчитано на неограниченное количество случаев.

**5.** *выражение воли большинства взрослого населения*. Все основные нормативные акты принимаются органами, избираемыми голосованием.

**6.** *системность*. Право представляет систему норм, взаимосвязанных и взаимообуславливаемых.

**7.** *целесообразность*. Право регулирует общественные отношения таким образом, чтобы это приносило наибольшую пользу, отвечало интересам и потребностям людей, а также всему обществу в целом.

**Сущность права** – это зависящая от экономики, политики, культуры социума, характера и направленности взаимодействия классов, социальных групп и отдельных видов общая воля как результат согласования, сочетания частых или специфических интересов, выраженная в законе либо иным способом, признаваемая государством и выступающая вследствие этого общесоциальным масштабом, мерой, результатом деятельности людей.

**34. Функции права: понятие и классификация**

Общая теория права как совокупность наиболее общих знаний о праве, закономерностях его возникновения и развития имеет важное познавательное и практическое значение, которое наиболее полно раскрывается в ее пяти функциях: теоретической, методологической, идеологической, воспитательной, практически-организационной.

**Теоретическая функция** общей теории права выражается в ее способности описывать и объяснять существующую юридическую практику, правовые системы, реальные явления и процессы, а также предсказывать будущее развитие права, юридической науки и практики.

Понятия, категории общей теории права интенсивно используются в процессе исследований в сфере правовой науки, при подготовке законопроектов и проектов иных нормативно-правовых актов, в решениях, выносимых правоприменительными органами. Достаточно трудно найти какой-либо официальный юридический документ, в котором не присутствовали бы такие распространенные общетеоретические понятия, как норма права, закон, объективное право, юридическая обязанность, ответственность, субъект права.

Весьма значительна роль общей теории права и в объяснении правовых явлений, процессов, событий, фактов. Ее теоретико-понятийный аппарат раскрывает наиболее важные, основные закономерности, свойства, признаки права, иных явлений.

Характерная особенность общей теории права состоит в том, что ее теоретико-понятийный аппарат используется для объяснения, обоснования не только фактов и событий, но и теоретических положений, выводов, сформулированных в сфере конкретных юридических наук. Так, учение о сущности права, нормативно-правовых актах, правосознании, правоотношениях используется для раскрытия сущности отраслевых норм права, их системного строения, форм и способов реализации в конкретных отношениях.

Прогностическая роль общей теории права наиболее наглядно проявляется при определении путей дальнейшего совершенствования законодательства и практики его применения, форм и методов борьбы с правонарушениями, охраны прав и законных интересов граждан.

Функция общей теории права как основы теоретического познания предмета остальных отраслей правопроведения органически дополняется и развивается **методологической функцией.** Творческая разработка метода науки оказывает прямое влияние на процесс исследования путей и способов познания предмета остальных отраслей правоведения. Представители конкретных юридических наук весьма охотно используют в своих исследованиях положения общей теории права по вопросам применения в правоведении философского метода, приемов толкования права, сравнительно-правового и конкретно-социологических методов, изучения эффективности норм права и многим другим принципиально важным методологическим проблемам.

Общая теория права осуществляет также **идеологическую, воспитательную и практически-организационную функции.**

Общая теория права неразрывно связана с правовой *идеологией*, то есть совокупностью взглядов и идей, относительно действующих в обществе порядков, законодательства, а также путей дальнейшего совершенствования, изменения действующей правовой системы, юридических учреждений и правоохранительных органов.

Основываясь на положениях общей теории права о сущности, функциях, социальном назначении права, закономерностях его становления и развития, связях с другими социальными явлениями, общество вырабатывает и формулирует идеи, предложения о том, каким образом можно и нужно усовершенствовать действующее законодательство либо улучшить деятельность юридических учреждений.

Множественность форм правовой идеологии в современном обществе объясняется наличием различных подходов, способов восприятия идеологами положений, объективных закономерностей, раскрываемых общей теорией права. Ибо наука и идеология – это две хотя и взаимосвязанные, но качественно различные формы общественного сознания.

Принципиально важное практическое значение имеет и *воспитательная* функция общей теории права, которая наиболее полно проявляется в трех формах.

Прежде всего, общая теория права выступает в качестве специальной научной дисциплины, призванной ознакомить студентов юридических институтов и учащихся средних юридических учебных заведений с исходными понятиями правовой науки, а также обучить их приемам юридической техники, толкования права, основам использования научных методов в познании права и иных юридических явлений.

Общая теория права способствует повышению уровня правовой культуры населения, поскольку дает знания о закономерностях, сущности и социальном назначении права в современном обществе, аргументирование обосновывает необходимость и целесообразность неукоснительного соблюдения и исполнения действующих норм права, вооружает приемами, позволяющими верно уяснить и истолковать действующие законы и иные нормативно-правовые акты, действующие нормы права.

В современных условиях весьма значимой является и *практически-организаторская* функция общей теории права. Поставленные государством цели правового регулирования общественных отношений могут быть успешно реализованы лишь при условии подготовки и принятия совершенных законов и иных нормативно-правовых актов, активной организаторской деятельности государственных органов по претворению законодательных решений в жизнь, одобрения и поддержки нормативных решений большинством населения.

Широкий спектр рекомендаций, предложений по совершенствованию правотворческой и правоприменительной деятельности государственных органов разрабатывается в сфере общей теории права.

Таким образом, все функции общей теории права как фундаментальной, основополагающей науки в системе правоведения обеспечивают ее превращение в надежную теоретическую и методологическую базу для решения актуальных правовых задач в сфере науки и юридической практики.

 **35. Понятие и виды социальных норм. особенности права как регулятора общественных отношений**

 *Право в системе регулирования общественных отношений*:

1. государство официально устанавливает право, обеспечивает его исполнение, в том числе и с помощью государственного принуждения;

2. право, будучи нормативным выражением государственной воли, регулирует общественные отношения в классовых, общесоциальных либо иных интересах. Оно служит орудием правоведения в жизни политики государству;

3. право имеет общеобязательный характер, что позволяет ему выступать в качестве особого социального регулятора в виде критерия правомерного и неправомерного поведения;

4. в отличие от других социальных норм специфика регулятивной роля права связана с предоставительно-обязывающим содержанием большинства составляющих его норм.

**36. Объективное и субъективное право: понятие, признаки, соотношение**

**Объективное право** – это система общеобязательных, формально определенных и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадлежит ему.

**Субъективное право** – мера юридически возможного поседения, признанная удовлетворять собственные интересы лица. Они субъективны в том смысле, что связаны с субъектами, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

Если объективное право – это юридические нормы, выраженные в тех или иных формах, то субъективное право – это те конкретные юридические возможности, которые возникают на основе и в пределах права объективного.

**37. Понятие и признаки нормы права**

**Норма права** — это общеобязательное, формально определенное правило поведения установленное и обеспечиваемое государством и направлено на урегулирование общественных отношений.

**Признаки норм права**:

- нормативность (распространяется на большое количество жизненных ситуаций и большой круг лиц);

- общеобязательность (представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей);

- формальная определенность (выражается в письменной форме в официальных документах);

- связь с государством (устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия – принуждением и стимулированием);

- представительно-обязывающий характер (она только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности);

- миктосистемность (выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция, санкция).

**38. Структура нормы права: понятие, характеристика и классификация элементов**

Структура нормы права является формой ее внутреннего содержания. Норма права выполнит свою роль регулятора общественных отношений, если будет обладать способностью реагировать на условия реальной жизни, в которых они формируются, учитывать их общественные свойства, в противном случае реализовать эту функцию будет просто невозможно, в норме должно быть предусмотрено и принудительное осуществление предписания, иначе она будет не нормой нрава, а пожеланием. Поэтому норма права представляет собой единство элементов - предписаний, выполняющих все указанные выше функции.

***Норма права состоит из следующих элементов***:

*1. гипотеза* – элемент, указывающий на условие действия нормы (время, место, субъективный состав и т.п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов.

*2. диспозиция* – элемент, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов; диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром.

*3. санкция* – элемент, предусматривающий последствия для субъектов: реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными - меры наказания, так и позитивные – меры поощрения.

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы свое место и играет особую роль вследствие чего по суждению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна.

**39. Классификация норм права и их характеристика**

***Выделяют следующие основные виды правовых норм:***

*1. в зависимости от степени нормативности*:

- исходные (определяют основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления);

- общие (присущи общей части той или иной отрасти права);

- специальные (относятся к отдельным институтам той или иной отрасти права, и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих им особенностей).

*2. по предмету правового регулирования* делятся на конституционные, гражданские, административные, земельные и т.д.

*3. в зависимости от их характера*:

- материальные (уголовные, аграрные, экологические);

- процессуальные (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные).

*4. в зависимости от методов правового регулирования*:

- императивные (содержат властные предписания);

- диспозитивные (содержащие свободу усмотрения);

- поощрительные (стимулируют социально полезное поведение);

- рекомендательные (предполагают наиболее приемлемый для государства и общества вариант поведения).

*5. по времени действия*: постоянные и временные.

*6. в зависимости от функций*:

- регулятивные (содержат предписания, устанавливающие права и обязанности участников правоотношений);

- охранительные (направлены на защиту нарушенных субъективных прав).

*7. в зависимости от круга лиц, на которые распространяется действие норм*:

- общераспространенные (действуют в отношении всех граждан (КРФ));

- специальные (действуют только в отношении определенной категории лиц (пенсионеров)).

*8. в зависимости от степени определенности элементов правовой нормы*:

- абсолютно-определнные (точно определяют права и обязанности участников правоотношения);

- относительно-определенные (устанавливают возможный вариант поведения);

- альтернативные (закрепляют несколько возможных вариантов действия).

*9. в зависимости от сферы действия*:

- общефедеральные (действуют на территории всей страны);

- региональные (действуют на территории субъектов РФ).

*10. в зависимости от юридической силы* – на правовые нормы законов и подзаконных актов.

*11. в зависимости от способов правового регулирования*:

- управомочивающие (предоставляют возможность совершать определенные действия);

- обязывающие (предписывают совершать те или иные действия);

- запрещающие (запрещают совершать определенные действия).

*12. в зависимости от субъектов правотворчества*:

- нормы принятые государственными органами;

- не государственными структурами.

**40. Способы изложения норм права в нормативных документах**

*Норма права* – это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, а *статья закона* – это форма выражения государственной воли, средство воплощения нормы права.

Норма права, будучи содержанием, по-разному соотносится со статьей нормативного акта, выступающей в качестве ее формы.

Излагая правило поведения, законодатель может:

- все три элемента включить в одну статью нормативного акта;

- в одну статью нормативного акта включить несколько правовых норм;

- элементы нормы права изложить в нескольких статьях одного нормативного акта;

- элементы нормы права изложить в нескольких статьях различных нормативных актов.

*По способам изложения возможны три варианта соотношения нормы права и статьи нормативного акта*:

*1. прямой способ*. Норма права непосредственно излагается в статье нормативного акта.

*2. отсылочный*. Статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта.

*3. бланкетный*. Статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду каких-то нормативных актов, правил.

**41. Форма (источник) права: понятие, виды, общая характеристика**

**Форма (источник) права –** форма выражения государственной воли направленной на признание факта существования права, на его формирование, изменение или констатацию факта прекращения существования права определенного содержания.

***Виды источников права***:

*1. правовой обычай* – самый первый источник права, самая органичная демократичная форма права.

Правовой обычай – санкционированный государством обычай, приобретший в силу этого характер юридической нормы.

*2. прецедент* – решение судебного или административного органа по конкретному вопросу, приобретший силу юридической нормой ставшее общеобязательным.

Виды прецедента: судебный, административный, кассационный.

*3. нормативно-правовой акт* – акт правотворчества принятый строго определенными субъектами и содержащий норму права.

*4. нормативный договор* – соглашение между различными субъектами права, в которых содержатся нормы права.

*5. юридическая доктрина* – мнения, идей и концепции выдающихся ученых-юристов.

*6. различные тексты*. Священные книги и сборники, которые непосредственно применяются в судебной и иной юридической практике. Этот источник принимается в первую очередь в мусульманском праве.

**42. Понятие, признаки и общая характеристика нормативных правовых актов**

**Нормативный акт** – это выраженный в письменной форме юридический документ, принятый компетентным государственным органом и содержащий нормы права.

Нормативный акт как правило является систематизированным, т.е. регулирующим определенный круг общественных отношений. Это наиболее совершенная на сегодня форма права.

***Нормативные акты классифицируются по следующим основным критериям:***

*1. по субъекту правотворчества*:

- акты законодательной власти;

- акты исполнительной власти;

- акты органов местного самоуправления;

- локальные нормативные акты.

*2. по юридической силе*:

- закон – это нормативные акт, обладающий высшей юридической силой, регулирующий наиболее важные сферы общественных отношений и принятый официально, т.е. по специально предусмотренному порядку;

- подзаконный акт – это нормативный акт принимаемый компетентным государственным органом в развитие законодательных положений и регулирующий отдельные конкретные аспекты общественных отношений.

**43. Действие нормативных правовых актов по предмету, во времени, в пространстве и по кругу лиц**

Федеральные и федеральные конституционные законы, по общему правилу вступают в силу по истечении 10 дней с момента их официального опубликования, если в самом законе не содержится указаний на иной порядок вступления его в силу.

Нормативные акты как правило не имеют обратной силы, т.е. не распространяются на события до принятия такого акта. Однако в некоторых случаях обратная сила закона может иметь место, что в обязательном порядке оговаривается в принимаемом законе.

Нормативные акты прекращают свое действие по следующим основаниям:

- истечение срока действия нормативного акта, на который он был рассчитан;

- прямое указание на отмену действия нормативного акта, содержащееся во вновь избранном нормативном акте;

- принятие нового нормативного акта (нормы) равной или большей юридической силы;

- утрата актуальности нормативного акта, т.е. его устаревание.

Нормативные акты действуют на определенной территории, обычно такая территория вытекает из уровня субъекта правотворчества. Например, федеральный закон действует на территории всей России, региональный – на территории соответствующего региона и т.д.

Вместе с тем, федеральные законы могут специально устанавливать территорию, на которую распространяются (например, законы крайнего Севера).

Действие нормативных актов по кругу лиц зависят от двух факторов:

- гражданства;

- уровень субъекта правотворчества.

Федеральные законы и другие нормативные акты федерального уровня по общему правилу распространяются на всех лиц, находящихся на территории России, включая иностранцев и лиц без гражданства.

Дипломаты пользуются иммунитетом, и на них многие нормы законов не распространяются.

Иностранцы и лица без гражданства не могут реализовать ряд политических и трудовых прав.

**44. Закон как форма (источник) права: понятие, признаки, виды**

**Закон** – это нормативный акт, обладающий высшей юридической силой, регулирующий наиболее важные сферы общественных отношений и принятый официально, т.е. по специально предусмотренному порядку.

Законы принимаются только органами законодательной власти или референдумом. Порядок его подготовки и издания определяется КРФ и Регламентами палат Федерального собрания.

***Виды законов:***

*1. по юридической силе*: КРФ – основной закон государства; федеральные конституционные законы; федеральные законы; законы субъектов.

*2. по субъектам правотворчества*: принятые народом на референдуме; принятые законодательными органами.

*3. по предмету правового регулирования*: конституционные, гражданские, уголовные и т.д.

*4. по сроку действия*: постоянные, временные.

*5. по характеру*: текущие, чрезвычайные.

*6. по сферам действия:* общефедеральные, региональные.

*7. по содержанию*: экономические, социальные, бюджетные и т.д.

*8. по степени систематизации*: обычные, кодифицированные.

*9. по значимости содержащихся в них норм*: конституционные, обыкновенные.

*10. по объему регулирования*: общие, специальные.

**46. Принципы права: понятие и классификация**

**Принципы права** – это те основополагающие начала, которые характеризуют сущность права, как социальное явление составляющий стержень на котором держатся права.

1. ***общеправовые принципы права:***

а) демократизм, означает, что норма права принимается при участии широких слоев населения:

- непосредственно путем референдума;

 - опосредованно через избираемых депутатов в законодательных органах;

- также опосредованно при обсуждении законопроектов, когда свое мнение может высказать любой желающий и иным путем.

б) социальная справедливость – означает, что право отражает общепринятые воззрения о положении человека в обществе.

в) единство прав и обязанностей – означает, что право как единое целое содержи в себе и права и обязанности. Любое субъективное право может быть реализовано лишь при исполнении соответствующих обязанности другого субъекта правоотношений.

г) законность – означает, что реализация права и обязанностей основывается на строгом соблюдении установленной для этого процедуры.

д) гуманизм – означает, что право закрепляет идею человека как высшей ценности, отражает уважительное отношение к человеку вне зависимости от его социального и любого иного положения.

1. ***межотраслевые.*** Данные принципы распространяются на несколько смежных или родственных отраслей права.Например для уголовно-процессуальное право, гражданско-процессуальное право, административно-процессуальное право и арбитражно-процессуальное право.

Характерны принципы:

- процентное равенство участников сторон;

- гласность судебного разбирательства;

- состязательность;

- презумпция невиновности.

 Для отраслей уголовно-процессуального комплекса (УП, УПП, УИП) характерны следующие принципы:

- неотвратимость наказания (неизбежно для всех кто совершает преступление);

- дифференциация наказания (осуществляется в законе путем определения максимально-минимальных пределов наказания за каждое преступление);

- индивидуализация наказания (его назначение на основе учета личности данного преступника; обстоятельств отягощающих или смягчающих наказание);

- экономия уголовной репрессии (наказание не должно быть суровее, чем требуется для достижения его цели).

**47. Международные нормы как форма (источник) внутригосударственного (национального) права. Соотношение норм межгосударственного и внутригосударственного права**

**Международное право** представляет собой систему юридических принци­пов и норм, выражающих согласованную волю участников международных отношений и регулирующих их взаимное общение. **Основным источником международного права** является ***нормативно-правовой договор.***

Международное право не может быть отнесено ни к одной из национальных правовых систем и занимает «наднациональное» положение. Вместе с тем очевидно, что форми­руется стойкая тенденция к внедрению общепризнанных принципов и норм международного права во внутригосударственные правовые системы. Так, в Конституции Российской Федерации (ч. 4 ст. 15) записано: «Общепризнан­ные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Ес­ли международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила междуна­родного договора». Таким образом, данные нормы международного права не только признаются частью системы права России, но и имеют приоритет над ее внутренним законодательством.

Международное право подключается к внутренним правовым системам и в плане защиты прав и свобод человека. Конституции ряда стран, в том чис­ле и России (ч. 3 ст. 46), содержат норму, предоставляющую каждому право обратиться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты. При этом, как отмечается в литературе, интенсивно развиваются нормы, регламентирующие порядок реализации международно-правовых санкций, - **нормы международно-процессуального права.**

Международное право сохраняет деление на ***международное публичное право*** (регулирует отношения между государствами) и ***международное част­ное право*** (регулирует гражданско-правовые отношения с участием иностран­ных физических или юридических лиц либо по поводу имущества, находяще­гося за границей).

Соотношение международного и внутригосударственного законодательства.

Существует три способа:

1. внутригосударственное право превалирует над международным.
2. В случае конфликта между ними решается международным судом.
3. Международное право превалирует над внутригосударственным.

Механизм правового регулирования:

1. Социальный. Зависит от конкретного отношения человека к норме. Норма может быть воспринята, выгодна, человек может быть равнодушен, норма мешает ему (ищет обходные пути) и не приемлет (сознательно нарушает).
2. Юридический аспект вступает в действие при последних двух отношениях человека к норме.

Система права, если не удается урегулировать на основе существующего законодательства, то возможно создание нужной нормы. На наше сознание закон воздействует :

1. запретами (разрешено все, что не запрещено)
2. предписаниями (разрешено то, что разрешено)
3. полномочиями
4. правоотношение также воздействует – вторая часть юридического аспекта правового регулирования
5. юридическая ответственность

**48. Правовые обычаи, правовые (юридические) прецеденты и религиозные нормы как формы (источники) права: понятие, признаки, характеристика**

Источники права в ***идеологическом смысле –*** это пра­вовое сознание общества, взгляды, идеи, юридические доктрины.

Исторически **первой формой права** (или источником права в формальном смысле) явился ***правовой обычай -*** обычай, санкционированный государст­вом. По содержанию он остается тем же самым правилом поведения, но обре­тает возможность государственно-принудительной реализации: если не срабо­тает сила привычки, к делу подключится государство. Государственное санкционирование обычая производится двумя способами:

а) путем указания на обычай в нормативно-правовом акте (отсылки к обычаю);

б) использованием обычая в качестве нормативной основы судебного реше­ния. Если норма (правило) обычая полностью воспроизведена в тексте норма­тивно-правового акта или положена в основу судебного прецедента, то качест­ва самостоятельного источника права (правового обычая) обычай не обретает:

норма обычая существует уже в форме нормативного юридического акта или судебного прецедента.

В российской правовой системе роль правового обычая как источника права незначительна. Ссылки на применение международного обычая име­ются в Консульском уставе, Кодексе торгового мореплавания. Однако право­веды предполагают, что с развитием рыночной экономики и частного права значение обычая для российского права должно возрасти, о чем свидетельст­вует, например, введение в Гражданский кодекс РФ ст. 5 «Обычаи делового оборота».

Обычное право господствовало на ранних этапах развития правовых сис­тем. Однако оно используется и в современных правовых системах США, Ан­глии, ФРГ, в мусульманском праве. Велико значение обычая в развивающихся странах Азии, Африки и Океании. Источником международного права обычай признан Конвенцией ООН о международной купле-продаже товаров 1980 г.

**Второй вид источников права** - ***судебный прецедент,*** который признавал­ся источником права еще в Древнем Риме (преторское право). Был распрост­ранен в средние века. Важным источником права судебный прецедент в на­стоящее время является в странах, в которых получило распространение анг­ло-саксонское общее право (в Англии, США, Канаде, Австралии). Во всех этих странах публикуются судебные отчеты, из которых можно получить ин­формацию о прецедентах. Признание прецедента источником права означа­ет признание у суда правотворческой функции, условием чего, в принципе, являются высокая правовая культура и развитое правовое сознание как су­дебной системы, так и общества в целом, демократические традиции, отла­женные системы информации и социального контроля.

Суды не «творят» прецеденты, не изобретают их. С помощью прецедентов суды официально закрепляют уже фактически сложившиеся в обществе нор­мы. Суд может создавать прецедент как в случае отсутствия соответствующего закона, так и при его наличии. ***Прецеденты устанавливаются не всеми суда­ми, а только высшими судебными инстанциями.*** В Англии к таким инстанци­ям относятся Высокий суд. Апелляционный суд, палата лордов.

В российской правовой системе судебный прецедент официально источ­ником права не признан. Хотя, как отмечается в литературе, тенденция к та­кому признанию имеется.

В сфере управленческой деятельности государства источником права мо­жет быть ***административный прецедент.***

Итак, **юридический прецедент** (судебный или административный) - это ре­шение судебного или административного органа, которое послужило образцом (эталоном, примером) при рассмотрении подобного (аналогичного) дела и ста­ло юридическим правилом. Строго говоря, судебный прецедент - это судебное решение, в котором суд фиксирует, находит новую юридическую норму и ис­пользует ее для решения своего дела, то есть прецедентом может быть названо и единичное судебное решение. Вместе с тем в странах «общего права» полага­ют, что прецедент создается несколькими судебными решениями.

**49. Правотворчество: понятие, признаки, виды**

**Правотворчество** – это деятельность по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Сущность правотворчество состоит в возведении государственной воли в норму права, т.е. в форму юридических предписаний, имеющих общеобязательный характер.

 ***Правотворчеству присущи следующие принципы****:*

- научность (в процессе подготовки нормативного акта важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию);

- профессионализм (заниматься подобной деятельностью должны компетентные люди – юристы, управленцы);

- законность (подобная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе конституции);

- демократизм (характеризует степень участия граждан в этом процессе);

- гласность (означает открытость правотворческого процесса для широкой общественности);

- оперативность (предполагает своевременность издания нормативных актов).

***Стадии правотворчества***:

*1. законодательная инициатива*. Право законодательной инициативы принадлежит: Президенту РФ, Совету федерации, членам Совета федерации, депутатам Госдумы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ; также конституционному, верховному и высшему арбитражному судам РФ однако только по вопросам их ведения;

*2. обсуждение законопроекта* начинается в Госдуме с заслушивания доклада представителя субъекта, внесшего законопроект;

*3. принятие закона*. Достигается с помощью механизмов голосования. Распадается на три стадии: 1 - принятие закона Госдумой, 2 – одобрение закона Советом федерации, 3 – подписание закона Президентом РФ.

*4. опубликование закона*.

**50. Законодательный процесс: понятие, принципы, стадии**

Процесс создания нормативного акта складывается из отдельных стадий его подготовки, рассмотрения, утверждения и обнародования (оглашения).

**Предварительное формирование государственной воли (подготовка проекта).** Это первый этап правотворческого процесса. Он начинается с **принятия решения о подготовке проекта.** Оно, прежде всего, находит воплощение в утвержденных планах правоподготовительных работ, принятие которых осуществляется в правотворческой практике Российской Федерации и ряда других государств. Кроме того, относительно законопроектов такое решение может исходить от высшего законодательного органа страны в форме поручения своим постоянным комитетам, Правительству или какому-либо иному органу или их совокупности разработать проект конкретного акта. Законопроект может быть подготовлен и по инициативе Президента, Правительства Российской Федерации, постоянных комитетов Государственной Думы, других органов и организаций, обладающих правом законодательной инициативы.

Наконец, инициативу в подготовке законопроекта могут проявить субъекты, входящие в Российскую Федерацию, через их высшие органы государственной власти.

Проекты указов Президента, постановлений Правительства обычно готовятся соответствующими министерствами и ведомствами либо на основании плана правотворческих работ, либо по разовому поручению Президента, руководства Правительства, либо по собственной инициативе. Такие проекты могут быть подготовлены также в аппарате соответственно Президента и Правительства.

Следующая стадия правотворческого процесса – **предварительные работы, предшествующие составлению текста проекта.** До начала подготовки проекта важно выявить общественную потребность в нормативном регулировании соответствующей сферы общественных отношений. Прежде всего, определяется, каково фактическое состояние той области жизнедеятельности общества (экономики, политики, социальной сферы), к которой относится предлагаемый акт, существо вопроса, который должен быть решен в проекте, а также общая цель предлагаемого правового регулирования. При этом следует помнить, что проекты нормативных актов готовятся как с целью решения новых вопросов, возникших на практике и требующих правового регулирования, так и для устранения имеющихся в законодательстве пробелов, устаревших предписаний и противоречий, множественности актов по одним и тем же вопросам.

Следующая стадия – **подготовка первоначального текста проекта.** Для выработки важных и сложных проектов обычно образуются комиссии, включающие представителей основных заинтересованных органов, общественных организаций, ученых-юристов и других специалистов. В случае необходимости комиссии создают подкомиссии, рабочие и редакционные группы.

К работе подготовительных комиссий, разрабатывающих проект того или иного акта, привлекаются заинтересованные ведомства, научные и практические учреждения, отдельные ученые, представители делового мира, предприниматели, квалифицированные юристы. Целесообразно также привлекать к работе депутатов, не включенных в состав таких комиссий.

После того как первоначальный проект разработан, переходят к **предварительному обсуждению проекта.** Оно обычно осуществляется с привлечением большого круга заинтересованных органов, организаций, общественности. Формы такого обсуждения разнообразны: это широкое обсуждение на местах (в республиках, областях и т.д.) с привлечением целого ряда учреждений, общественных организаций; парламентские чтения; обсуждение на совещаниях непосредственно при правотворческом органе с участием научной общественности и заинтересованных министерств, ведомств и иных организаций; расширенные заседания подготовительных комиссий; обсуждение в печати и на телевидении; рецензирование проекта научно-исследовательскими учреждениями; отзывы и заключения на проект со стороны министерств, ведомств, иных учреждений и организаций, не участвующих в его разработке, и т.д. Разнообразные формы обсуждения позволяют лучше учесть общественное мнение, дают составителям проекта достаточно четкие ориентиры в работе.

Важнейшие законопроекты могут быть вынесены на **всенародное обсуждение.** В процессе всенародного обсуждения законопроект публикуется в центральных и местных газетах и журналах, рассматривается на заседаниях представительных органов различных звеньев, в трудовых коллективах предприятий и учреждений, в воинских частях, общественных объединениях, на собраниях граждан по месту жительства.

После учета замечаний и предложений **проект окончательно отрабатывается и редактируется.** Как правило, это делает та рабочая комиссия, которая составляла первоначальный текст проекта.

Затем наступает второй этап правотворческой процедуры, когда работа над проектом вступает в официальную фазу и осуществляется самим правотворческим органом.

**Возведение государственной воли в закон (деятельность правотворческого органа по рассмотрению и принятию нормативного акта).** Этот этап начинается с **внесения проекта в официальном порядке в соответствующий правотворческий орган** от имени органа или организации, готовивших его. Правом официального внесения законопроектов в высший представительный орган страны (право законодательной инициативы) пользуются определенные полномочные органы, организации и лица, обычно предусмотренные в Конституции.

Следующая стадия правотворческого процесса, свойственная коллегиальному правотворческому органу, – **внесение рассмотрения проекта в повестку дня заседания. Затем идет обсуждение и официальное принятие проекта.**

Рассмотрение законопроектов осуществляется в двух или трех чтениях, если законодательным органом применительно к конкретному проекту не будет принято иное решение. Практика проведения нескольких чтений законопроекта позволяет более детально, внимательно и всесторонне рассмотреть проект, внести в него необходимые поправки и обеспечить тем самым принятие более продуманного законодательного решения.

**Официальное оглашение принятого нормативного акта.** Заключительной стадией правотворческого процесса является **официальное опубликование** принятого нормативного акта в особых, предусмотренных законом печатных органах (специальные издания, газеты), а также его официальное оглашение в иной форме (по радио, телевидению, телеграфу, путем рассылки официальных текстов в заинтересованные органы и организации).

**51. Понятие и составные элементы системы права**

Система права – это его внутренняя структура, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, отраслей.

Норма права является первичным элементом, регулирующим общественные отношения.

Институт права – это обособленный комплекс правовых норм, регулирующих незначительный круг однородных общественных отношений. Пример: институт смягчающих и отягощающих обстоятельств в уголовном праве, институт собственности в гражданском праве, институт опеки в семейном.

Отрасль права – это система правовых норм и правовых институтов, регулирующих значительный круг однородных общественных отношений, отдельную их сферу. Например: конституционное право, гражданское право, уголовное право и др.

Отрасль права представляет собой основной компонент системы права.

Некоторые учетные в системе права выделяют подотрасль права (например, в гражданском праве можно выделить подотрасль предпринимательского права) и субинститут права (в институте необходимой обороны уголовного права можно выделить субинститут средств необходимой обороны).

**52. Понятие и соотношение материального и процессуального, частного и публичного права**

Разделение правовых явлений на материальные и процессуальные выглядит ясным лишь в силу законодательной данности отраслей гражданского процес­суального и уголовно-процессуального права. В общетеоретическом же плане эта проблема является весьма сложной. Однако задача науки как раз в том и со­стоит, чтобы предложить законодателю четкий **общеправовой** критерий разгра­ничения материально-правовых и процессуальных явлений, который он мог бы использовать в работе над системами права и законодательства.

Деление правовых явлений (отраслей права, норм, правоотношений, юри­дических фактов и др.) на материальные и процессуальные - это ***внутренняя, специальная проблема юриспруденции.*** Все правовые явления (и материальные, и процессуальные) являются **идеологическими** (то есть та­кими, которые не могут возникнуть без сознательно-волевого опосредования со стороны общества).

К **материальным регулятивным нормам** принято относить те правовые нормы, которые непосредственно регулируют различные социаль­ные сферы, формируя позитивное поведение их участников. Материальными будут и те **охранительные** нормы, которые обеспечивают действие материаль­ных регулятивных норм. Например, нормы уголовного права по своей при­роде являются охранительными, и при этом общепризнано, что уголовно-правовые нормы - материальные.

К материальным следует отнести и те **процедурные нормы,** которые регла­ментируют порядок реализации **материальных регулятивных** норм (или, по-другому, диспозиций материальных норм). С точки зрения близости к исход­ной социальной структуре эти процедурные нормы даже «более материальны», чем материальные охранительные (например, уголовно-правовые).

С большей эффективностью границу между материальным и процессуаль­ным в правовой системе можно провести, начав с предварительного установ­ления **общих признаков процессуально-правовых явлений.** При этом следует исходить из той методологической предпосылки, что все процессуальные яв­ления - **процедурные.**

В самом общем виде **процедуру** в праве можно определить как ***порядок*** осуществления той или иной юридической деятельности. Все юридические процедуры можно поделить на две большие группы: ***правотворческие* и *правореализующие.* В** свою очередь, правореализующие процедуры бывают ***ма­териальные* и *процессуальные.***

Процессуальная процедура - это порядок реализации материальных **ох­ранительных** норм (по-другому - санкций). Соответственно, нормы, регла­ментирующие процедуру реализации санкций, являются **процессуальными.** Так, гражданское процессуальное право целиком представляет собой проце­дурную отрасль, назначение которой - регламентировать порядок реализа­ции санкций гражданско-правовых норм, а уголовно-процессуальное право определяет порядок реализации норм уголовного права, которое в целом имеет охранительную природу и состоит из охранительных норм.

Процессуальные нормы способны и имеют тенденцию к законодательному обособлению (что мы и видим на примере с гражданским процессуальным и уголовно-процессуальным правом). Такое обособление может иметь место и в рамках единого нормативного акта, как это сделано с административно-процес­суальными нормами в Кодексе РФ об административных правонарушениях.

Материально-процедурные нормы по признаку их связи с правопримене­нием можно поделить на две разновидности:

а) опосредующие обычные (ординарные) формы реализации диспозиций материальных норм, которые не связаны с применением права (порядок за­ключения сделок, порядок наследования и др.);

б) регламентирующие процедуры **позитивного,** то есть нормального, осу­ществляемого не по поводу правонарушения, правоприменения (порядок назначения пенсии, обмена жилых помещений, выделения земельного участка и т. п.).

Итак, **граница между материальным и процессуальным в системе права** проходит как внутри процедурной сферы (между нормами материальной процедуры и процессуальными нормами), так и на стыке процессуальных норм и материальных охранительных норм (например, между нормами уго­ловного процесса и нормами уголовного права).

Весьма актуальным для жизни современного российского общества явля­ется деление системы права на отрасли частного права и публичного. Еще в Древнем Риме различалось право частное и право публичное.

**Частное и публичное право** характерно преимущественно для Романо-германской правовой семьи.

Если частное право – область свободы и частной инициативы, то публичное право – сфера власти и подчинения.

Частное право состоит из отраслей гражданского, семейного, предпринимательского, трудового и др., а публичное право из отраслей конституционного, финансового, административного, уголовного и др.

Иначе можно сказать, что частное право выражает и защищает интересы частных лиц, а публичное право защищает общие, общегосударственные интересы. Важным является и то, что защита интересов в частном праве осуществляется по инициативе самих заинтересованных лиц, публичное право по обязательному предписанию закона.

**53. Понятие и признаки отрасли права. Соотношение отрасли права и отрасли законодательства**

 **Отрасль права** – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений.

 - это система правовых норм и правовых институтов, регулирующих значительный круг однородных общественных отношений, отдельную их сферу.

Отрасль права представляет собой основной компонент системы права.

 ***Основные отрасли права***: конституционное, гражданское, гражданско-процессуальное, административное, уголовное, уголовно-исполнительное, трудовое, жилищное, финансовое, семейное, международное права.

**54. Предмет и методы правового регулирования как основания разграничения норм права по отраслям права**

Для деления норм права на отрасли используют два критерия: предмет правового регулирования и метод правового регулирования.

*Предмет правового регулирования* – это те общественные отношения, которые право регулирует.

Круг общественных отношений весьма широк. Однако всем им присущи следующие черты:

- это жизненно важные для человека и его объединений отношения;

Это волевые целенаправленные (разумные) отношения;

Это устойчивые, повторяющиеся и типичные отношения;

- это отношения поведенческие, за которыми можно осуществлять внешний контроль.

Кроме общественных отношений, в предмет правового регулирования включает:

- круг потенциальных участников правоотношений;

- юридические факты;

- объекты интересов участников правоотношений и т.п.

*Метод правового регулирования* – это совокупность юридических средств при помощи, которых осуществляется правовое регулирование качественно однородных общественных отношений.

 Существуют следующие основные методы правового регулирования:

- императивный – метод властных предписаний, субординации, основанный на запретах, обязанностях, наказаниях;

- диспозитивный – метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях;

- поощрительный – метод вознаграждения за определенное заслеженное поведение;

- рекомендательный – метод совета осуществления конкретного желательного для общества и государства поведения.

**55. Понятие и элементы системы законодательства. Соотношение системы права и системы законодательства**

**Система законодательства** – это деятельность, направленная на упорядочение нормативных правовых актов, расположение их в иерархичном, взаимосвязном и соподчиненном порядке.

***Различают три вида систематизации законодательства***:

*1. кодификация* – это деятельность законодательного органа по конкретной переработке действующего законодательства в определенной отрасли права и приведение его в единый систематизированный правовой акт.

*2. инкорпорация* – это объединение действующих нормативных правовых актов в единые сборники без изменения их содержания и сохранением самостоятельности. Может быть официальной и неофициальной, хронологической и предметной.

*3. консолидация* – это объединение нескольких нормативных правовых актов действующих в одной области общественных отношений в единый нормативный правовой акт без существенного изменения их содержания. Применяются редко, и как правило ведомственной сфере.

Между системой права и системой законодательства существует тесная связь. Так, система права требует, чтобы источники права систематизировались по отраслевому признаку нормы одной отрасли права или института объединялись в единый кодифицированный акт или сборник законодательства.

Систему права и систему законодательства необходимо различать по следующим основаниям:

1. если первичным элементом системы права является норма, то система законодательства - нормативный акт;

2. если система права выступает в качестве содержания, то система законодательства – в качестве формы;

3. если система права складывается объективно в соответствии с существующими общественными отношениями, то система законодательства преимущественно субъективна, ибо зависит от законодателя;

4. если система права имеет первичный характер, то система законодательства – производный (первая служит исходной базой для второй);

5. если система права имеет только горизонтальное (отраслевое) строение, то система законодательства – еще и вертикальный (федеративное, иерархическое);

6. если в системе права не может быть комплексных структур образований, поскольку классификационным основание служат специфические для каждой отрасли предмет и метод правового регулирования, то в системе законодательства встречаются различные комплексные структуры, построенные по признаку функционального назначения либо применительно к сферам государственного управления.

**56. Систематизация законодательства: понятие, принципы, виды**

**Систематизация** - это деятельность по упорядочению и совершенствова­нию нормативного материала путем его внешней и внутренней обработки с целью поддержания системности законодательства и обеспечения субъектов права необходимой нормативно-правовой информацией.

Необходимость систематизации обусловлена тем, что постоянно идет про­цесс издания новых нормативно-правовых актов, с течением времени неко­торые акты фактически утрачивают силу, устаревают, накапливаются проти­воречия между юридическими предписаниями и т. п.

Современная юриспруденция знает и использует в основном **три вида (способа) систематизации - *инкорпорацию, консолидацию* и *кодификацию.***

**Инкорпорация** - это вид (способ) систематизации, при котором норма­тивно-правовые акты подвергаются только внешней обработке (или вообще не подвергаются) и размещаются в определенном порядке - алфавитном, хронологическом, систематическом (предметном) в единых сборниках и дру­гих изданиях.

Для инкорпорации характерны следующие черты:

1) она может носить как официальный, так и неофициальный характер;

2) субъектами инкорпорации могут быть как органы государства, так и об­щественные организации и частные лица;

3) инкорпорация не затрагивает нормативного содержания акта: нормы права инкорпорируются в том виде, в каком они действуют на момент систе­матизации;

4) нормативные акты могут инкорпорироваться как в том виде, в каком они были приняты правотворческим органом, так и подвергаться внешней обработке;

5) внешняя обработка заключается в том, что:

а) из текста удаляются отдельные статьи, пункты, абзацы, утратившие си­лу, и включаются все последующие (с момента издания акта) изменения;

б) исключаются части, которые не содержат нормативных предписаний;

в) в результате инкорпорации издается сборник законов, собрание зако­нодательства или иной нормативный акт.

Особой разновидностью собрания законодательства является ***свод зако­нов,*** который представляет собой:

а) инкорпорированное издание нормативных актов высших органов влас­ти (законодательной и исполнительной);

б) источник официального опубликования;

в) собрание всего действующего законодательства (в указанном в п. «а» смысле) без какого-либо исключения.

**Консолидация** - это вид (способ) систематизации, при котором несколь­ко близких по содержанию нормативных актов сводятся в один, укрупнен­ный нормативно-правовой акт с целью преодоления множественности нор­мативных актов и обеспечения единства правового регулирования.

Для консолидации характерны следующие черты:

1) она представляет собой своеобразный ***правотворческий*** прием (инкор­порация, даже официальная, отношения к правотворчеству не имеет);

2) проводится только правотворческими органами, и лишь в отношении принятых ими актов;

3) при консолидации объединенные акты утрачивают силу, а вместо них действует вновь созданный нормативный акт, который имеет собственные официальные реквизиты (наименование, дату принятия, номер и подпись должностного лица).

Консолидация по своей природе занимает промежуточное положение между инкорпорацией и кодификацией.

**Кодификация** - это такой вид систематизации, который имеет правотвор­ческий характер и направлен на создание нового сводного нормативно-пра­вового акта (основ законодательства, кодекса и др.) путем коренной перера­ботки действующего законодательства с целью обеспечения единого, внут­ренне согласованного регулирования определенной социальной сферы.

Для кодификации характерны следующие черты:

1) она представляет собой наиболее сложную и совершенную форму сис­тематизации;

2) по существу является ***видом правотворчества,*** поскольку объектом ко­дификации выступают непосредственно нормы права;

3) кодификацию всегда осуществляют только компетентные государствен­ные органы на основании конституционных или других законных полномочий;

4) в отличие от инкорпорации, которая имеет постоянный характер, про­изводится ***периодически,*** и ее результаты рассчитаны на длительный срок;

5) кодификация всегда вносит элемент новизны в правовое регулирование (это всегда некая «правовая реформа») и зачастую связана с крупными соци­альными преобразованиями;

6) результатом кодификации является ***кодификационный акт,*** который от­личает юридическая и логическая целостность, сводный характер (объединя­ет не утратившие своего значения нормативные предписания), значительный объем и сложное строение, широкий охват социальной сферы и главенствую­щее положение среди других отраслевых актов. Кодификационные акты - это прежде всего основы законодательства и кодексы. К ним относятся также уставы, положения, правила и др.

**57. Правовые семьи: понятие и виды. Соотношение понятий «правовая семья» и «правовая система»**

 К основным правовым семьям современности относятся:

 1. Романо-германская правовая семья (Италия, Франция, Россия, Испания и др.). Преобладающим источником права являются правовые нормы в виде систематизированных нормативных актов, принимаемых законодательными органами на основе обобщения юридической практики и с учетом общественно экономической ситуации.

 2. Англосаксонская правовая семья (Англия, США (за исключением штата Луизиана), Канада (за исключением провинции Квебек), Австралия, Новая Зеландия). В качество основной формы права признается судебный прецедент, а право в целом не кодифицировано.

 3. Семья религиозного права. Относятся правовые системы таких мусульманских стран как Иран, Ирак, Пакистан и др., а также индуистское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и др.

 Главный творец права – Бог, а не общество, государство. Источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся в Коране, сунне, иджме и распространяющиеся на мусульман, либо в Шастрах, ведах, законах Ману, действующих в отношении индусов.

 4. Семья обычного (традиционного) права. К данной семье относятся правовые системы Мадагаскара, ряда стран Африки и Дальнего востока. Доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции. Обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных и мифических предписаний. Обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов. Нормативные акты имеют вторичное значение. Судебная практика не выступает в качество основного источника права.

**58. Основные черты Романо-германской (континентальной) правовой семьи**

К романо-германской семье относятся правовые системы Италии, Франции, России, Испании, германии и др.

Главной отличительной чертой является то, что абсолютно преобладающим источником права являются правовые нормы в виде систематизированных нормативных актах, принимаемых законодательными органами на основе обобщения юридической практики и с учетом общественно экономической ситуации.

В странах с Романо-германской правовой системой роль судебного прецедента как источника права либо крайне незначительна, либо отсутствует вообще, как в России.

Романо-германская правовая семья белее жесткая, чем англосаксонская и в этом есть определенный положительный смысл, поскольку в этом есть определенный положительный смысл, поскольку нормы права принимаются законодательным органом, когда в процессе подготовки законопроекта и последующего его принятия участвует достаточно широкий круг профессиональных юристов и специалистов, и таким образом субъективное усмотрение правоприменителя, и прежде всего судьи, сводится к минимуму.

Для Романо-германской правовой системой характерно четкое разделение права на отрасли и соответственно на частное и публичное право.

**59. Основные черты англосаксонской (англоамериканской) правовой семьи**

К Англосаксонской правовой семье относят национально-правовые системы Англии, США (за исключением штата Луизиана), Канады (за исключением провинции Квебек), Австралии, Новой Зеландии.

К основным источникам права выступает судебный прецедент.

*Судебный прецедент* – правило поведения, сформулированное судьей в его решении по конкретному делу и распространяющееся на аналогичные дела.

Отсутствует официальное деление права на отдельные отрасли.

Повышенное внимание к процессуальным аспектам, поскольку в процессе судопроизводства происходит правообразование (судья принимает решение по конкретному делу, создает прецедент как источник права для других правоприменителей).

Англосаксонская правовая система более гибкая, чем другие, поскольку суды не скованные жесткими нормами права, могут в максимальной степени учитывать конкретные обстоятельства дела. Вместе с тем, она создает определенные условия для судебного произвола.

В настоящее время Англосаксонская правовая система все более кодифицируется и сближается с Романо-германской правовой системой.

**60. Основные черты мусульманской (исламской) правовой семьи**

Главной отличительной чертой мусульманской правовой системы является то, что основным источником права являются религиозные догмы, в данном случае мусульманской религии. Основные положения этой религии содержатся в Коране и в целом в Шариате.

Данная правовая система характерна для стран Ближнего Востока, Аравийского полуострова (Иран, Ирак, Пакистан, Саудовская Аравия, Афганистан и др.).

Особенность этой религии в том, что она не просто является морально-идеологическим течением, но составляет образ жизни людей, которые придерживаются ислама.

Источниками мусульманского права являются так называемый Кияс – обычное решение по аналогии.

Исламская религия предполагает твердое следование соответствующим моральным принципам, за нарушение которых следуют довольно суровые санкции (например в Судане до сих пор за повторную кражу может быть отсечена рука).

Во многих странах за преступления, связанные с незаконным оборотом наркотиков, предусматривается смертная казнь.

Мусульманским право не запрещается кровная месть, которая правда, находится под контролем судебных исполнителей.

**61. Понятие и общая характеристика юридических коллизий**

Федеральное коллизионное право – совокупность юридических правил, определяющих, во-первых, какой из 2-х конкурирующих законов является сильнее и должен действовать в том случае, если они противоречат друг другу, и, во-вторых, какой закон (правовая норма) должен быть применен в конкретной ситуации, если она может попасть под действие нескольких законов (правовых норм).

Основные правила решения коллизий по вертикали, т.е. в случае противоречия между федеральным законом и нормативным правовым актом субъекта федерации действует федеральный закон. Единое исключение из этого правила – когда федеральный закон противоречит нормативному правовому акту субъекта федерации, изданному в рамках его исключительной компетенции – в этом случае действует нормативный правовой акт субъекта федерации.

Споры, возникшие в случае коллизий по вертикали, предмет которых отнесен к ведению РФ или совместному ведению РФ и ее субъектов, решает конституционный суд РФ.

КРФ содержит еще одну важную коллизионную норму: если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные национальным законом, применяются правила международного договора.

**62. Пробелы в праве: понятие и способы преодоления**

**Пробел** – это полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

Устранить пробел можно лишь с помощью правотворческого процесса – путем принятия новой нормы права.

Преодолеть пробел можно с помощью правоприменительного процесса, т.к. здесь никаких новых норм права не создается и правоприменитель вынужден всякий раз восполнять отсутствующее нормативное предписание посредством аналогии закона и аналогии права.

Аналогия закона – это решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанный не на данный, а на сходные случаи.

Аналогия права – это решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права.

**63. Понятие, формы и объект толкования права**

**Толкование норм прав** – это мыслительный процесс, направленный на определение точного смысла текста правовой нормы состоящей их двух этапов: уяснения и затем при необходимости, разъяснения правовой нормы.

**Объекта­ми толкования,** выступают юридические нормативные акты как письменные акты-документы, содержащие нормы права, и здесь требуется, как бы проникнуть через форму объекта к его содержанию и сути.

***Формы толкования права***:

- *уяснение правовой нормы* – процесс осознания понимания нормы права субъектом правотворчества или субъектом правоприменения для самого себя;

- *разъяснение правовой нормы* – это процесс распространения правильного понимания правовых норм субъектом правотворчества или субъектом правопонимания дел других заинтересованных лиц, которыми может быть и все население страны.

**64. Способы (приемы) толкования права**

**Основными способами толкования** являются следующие:

**1) *грамматический –*** толкование правовых норм, основанное на грамматическом анализе текста правовых норм;

***2) исторический***– толкование правовых норм, основанное на учете конкретно-исторических условий, в которых принималась та или иная норма права;

***3) систематический*** – толкование правовых норм – основанное на анализе их взаимодействия и положения в нормативном акте, в институте права, отрасли права, т.е. рассмотрении как звена системы;

***4) специально-юридический*** – толкование правовых норм, основанное на профессионально-юридических аспектах анализа правовых норм.

**65. Виды толкования права и их характеристика**

**Виды толкования по субъектам:**

*1. официальное* – это толкование правовых норм уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами;

Официальное толкование делится на:

- нормативное (общее) – это толкование непосредственно текста правовой нормы, может быть: аутентичным (осуществляемое тем же органом, который издал правовую норму) и легальным (осуществляемое иными органами по специальному на то уполномочию);

- казуальное (индивидуальное) – это толкование правовой нормы применительно к конкретному случаю.

*2. неофициальное* – толкование правовых норм, осуществляемое неуполномоченными на то лицами.

Делится на:

- обыденное (осуществляется адвокатами, нотариусами, судьями);

- доктриальное (осуществляется учеными).

**Виды толкования по объему:**

*1. буквальное* – это полное соответствие текстового выражения правовой нормы и ее смысла;

*2. расширительное* – это несоответствие текстового выражения нормы и ее смысла, когда действительное содержание нормы оказывается шине буквальной ее формулы;

*3. ограниченное* – это также указанное выше несоответствие, когда действительное содержание нормы уже буквальной ее формулы.

**66. Понятие и форма реализации права**

**Реализация права** – деятельность, согласная с выраженной в законе волей, т.е.

*1. в деятельности государственных органов и должностных лиц*: в правотворчестве и в правоприменении.

*2. со стороны граждан и их объединений*: участие в референдумах, соблюдение обязанностей, использование своих правомочий.

**Классификация форм реализации права**:

1. *по уровню, глубине реализации*:

- реализация общих норм, которая содержится в преамбулах законов и статьях, фиксирующих общие задачи и принципы права;

- реализация общих норм, устанавливающих либо правовой статус личности, либо компетенцию коллективного субъекта;

- реализация конкретных правовых норм в не менее конкретных правоотношениях.

*2. по субъекту реализации*:

- индивидуальное (значительная часть реализуется индивидами);

- коллективная форма.

*3. по характеру правореализующих действий обусловленных содержанием правовой нормы*:

- соблюдение (им реализуются запрещающие нормы);

- исполнение (через него реализуются обязывающие нормы);

- использование (на осуществеление полномочий субъектов, и следовательно, по усмотрению субъектов может иметь место активное и пассивное действие).

*4. применение права*.

**67. Применение права как форма реализации права**

**Применение норм права** – властная деятельность компетентных государственных органов по реализации правовых норм относительно конкретных жизненных случаев и индивидуально определенных лиц.

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

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

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

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

в) когда речь идет о реализации санкции.

**Признаки правоприменения:**

1) ***особый субъект -*** специально уполномоченный государственный орган (должностное лицо). В порядке исключения это может быть общественный орган (например, по уполномочию государства профсоюзы применяют неко­торые нормы трудового законодательства). Не могут применять нормы права граждане, хотя существует и обратная точка зрения (проф. П.Е. Недбайло);

2) имеет ***государственно-властный характер;***

3) является деятельностью по вынесению ***индивидуально-конкретных предписаний;***

4) выступает формой ***управленческой*** деятельности государства;

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

6) представляет собой ***сложный, стадийный процесс;***

7)имеет ***творческий характер;***

8) результаты правоприменения оформляются ***индивидуальным юридичес­ким актом - актом применения права.***

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

**68. Общая характеристика стадий применения права. Понятие и виды актов применения права**

Применение права, как определенный процесс, распадается на ряд ста­дий. В качестве основных можно выделить ***три стадии:***

*1) установление фактических обстоятельств* *дела*, т.е. юридических фактов и юридических составов.

Все юридические факты и составы устанавливаются через доказательства.

Не подлежат доказательству: общественные факты, презумпции.

2) *установление юридической основы дела*: после доказательства времени, места, участников события и др. обстоятельств необходимо установить юридическую основу.

Начинают с нахождения и анализа юридической нормы, которая наиболее полно регулировала бы данные общественные отношения:

- когда есть одна юридическая норма;

- столкновение юридических норм (коллизия);

- если нет юридической нормы (пробел в праве).

3) *решение дела*. Сводится к принятию акта правоприменения.

Акт правоприменения – это государственно-властный, индивидуально-определенный акт, совершаемый компетентным субъектом по конкретному делу с целью определения наличия, изменения или прекращения субъектных прав и юридических обязанностей в интересах их нормативного регулирования. Содержит индивидуальные государственно властные предписания компетентного органа. Выносится в результате разрешения конкретного юридического дела.

**Акты применения права** – правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

*Особенности*:

- исходит от компетентных органов;

- носит государственно-властный характер;

- носит индивидуальный, а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам;

- имеет определенную установленную законом форму.

*Классификация*:

1. *по форме* – указы, приговоры, решения, приказы и т.д.;
2. *по субъектам их издающим* – акты государственных и негосударственных органов;
3. *по функциям права* – основные и вспомогательные;
4. *по юридической природе* – основные и вспомогательные;
5. *по предмету правового регулирования* – уголовно-правовые акты, гражданско-правовые акты и т.д.;
6. *по характеру* – материальные и процессуальные.

**69. Понятие, признаки, состав и виды правоотношений**

**Правоотношение** – это общественное отношения, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности.

***Основные черты (признаки)***:

- эти общественные отношения носят сознательный характер, являются результатом разумной деятельности;

- правоотношения возникают в результате воздействия норм права на поведение людей;

- правоотношения могут представлять связь между людьми посредством юридических прав и обязанностей.

***Классификация правоотношений***:

1. по функциям права: регулятивные и охранительные;

2. по отраслям права: процессуальные, публичные, частные, конституционно-правовые, уголовные, гражданские, семейные, земельные и т.д.

**70. Субъекты правоотношений: понятие и виды. Понятие и элементы правосубъектности**

**Субъект правоотношения –** участники правоотношений, обладающих субъективными правами и обязанностями.

***Виды субъектов правоотношений***:

1. *индивиды* (почти всегда люди, иногда рассматривались животные, предметы окружающей среды)

Разновидности индивидов: граждане того государства, где возникают правоотношения; иностранцы; лица без гражданства (апатриды), и двойным гражданством (бипатриды).

2. организации: государство, государственные органы, общественные объединения, юридические лица.

Правосубъектность представляет собой ***общественно-юридическое свой­ство лиц:*** она имеет две стороны - общественную и юридическую. Общест­венная сторона правосубъектности выражается в том, что признаки субъек­тов права законодатель не может избирать произвольно - они диктуются са­мой жизнью, потребностями и закономерностями общественного развития. Юридическая же ее сторона состоит в том, что признаки субъектов права обя­зательно должны быть закреплены в юридических нормах.

В **составе правосубъектности** различают ***правоспособность* и *дееспособ­ность.***

**Правоспособность -** это способность лица иметь права и нести обязанности.

**Дееспособность** - это способность лица своими действиями осуществлять права и обязанности.

Дееспособность связана с психическими и возрастными свойствами человека и зависит от них.

Выделяют полную (с 18 лет) и частичную (с 14 до 18 лет) дееспособность.

Несовершеннолетний достигает 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособный (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия родителей, либо при отсутствии согласия – по решению суда.

Деликтоспособность – способность гражданина нести гражданско-правовую ответственность за вред причиненный его противоправными действиями.

**71. Объекты правоотношений: понятие и виды**

**Объекты правоотношений –** это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они выступают в юридической связи.

Объектом правоотношения является, прежде всего, поведение, т.е. действия или бездействия людей по поводу реализации каких-либо социальных благ и интересов (например, купля-продажа, обмен, дарение, совершение преступления, поступление в ВУЗ, неоказание помощи больному и др.)

*Виды:*

1. материальные блага (недвижимость, ценности, деньги и т.д.)
2. нематериальные личные блага (жизнь, здоровье, честь, достоинство)
3. интеллектуальные блага (научное произведение, художественное произведение, произведение искусства).

**72. Содержание правоотношения: понятие и характеристика элементов**

***Содержанием правоотношения –*** является фактическое правомерное поведение субъектов, которое эти права и обязанности реализует.

**В состав правоотношения** в качестве элементов традиционно включают:

а) субъектов (участников) правоотношения;

б) субъективные юридические права и обязанности (которые именуют также юридическим содержанием правоотношения);

в) фактическое правомерное поведение, которым реализуются права и обязанности (его называют материальным содержанием правоотношения);

г) объекты правоотношения.

*Субъективное право и юридическая обязанность как содержание правоотношения*:

Субъективное право – это предусмотренная нормами права мера возможного или дозволенного поведения индивида.

В субъективном праве всегда заключен какой-либо интерес субъекта правоотношения.

Юридическая обязанность – это предусмотренная нормами права обязанность субъекта действовать определенным образом, т.е. лица должного поведения.

Структура юридической обязанности ассиметрична структуре субъективного права и включает для обязанного лица следующие компоненты:

1. совершение определенных действий (бездействий);

2. исполнение законных требований субъекта права;

3. претерпевание неблагоприятных последствий в порядке привлечения к юридической ответственности в случае неисполнения указанных требований;

4. невоспрепятствование субъекта права в процессе использования им своего субъективного права.

**73. Юридические факты: понятие, признаки, классификация**

**Юри­дические факты** - это конкретно-определенные обстоятельства (действия, события, ситуация), т.е. проявление действительности, реальности, в результате которых возникают, изменяются, и прекращаются правоотношения.

В плане понятийной характеристики юридических фактов можно отметить следующие ***характерные черты (признаки):***

1. По своей социальной природе юридические факты - это обычные жиз­ненные обстоятельства, которые сами по себе не обладают свойством вызы­вать юридические последствия. Такое качество придается им юридическими нормами, и может произойти так, что законодатель на каком-то этапе разви­тия общественных отношений перестанет связывать правовые последствия с данным юридическим фактом. Однако делается это не произвольно, не по прихоти законодательного органа, а под влиянием закономерностей общест­венного развития. Поэтому юридические факты имеют глубокую обществен­ную природу и представляют собой еще один выход права на практику, еще один канал связи права с социальной сферой. Таким образом, юридические факты - это ***общественно-юридические явления.***

2. Юридические факты ***опосредуют движение*** правовых отношений (воз­никновение, изменение, прекращение). И если правосубъектность рассматри­вать как особого рода юридическое право в рамках общерегулятивных правоот­ношений, то фактические условия правосубъектности (возраст, вменяемость и т. п.) по своей природе и механизму действия тоже являются юридическими фактами.

3. Юридические факты вызывают правовые последствия только ***во взаи­модействии с правовыми нормами.*** Юридический факт выполняет роль «пу­скового механизма» по отношению к норме права, он запускает ее в действие. В этом плане юридические факты можно рассматривать как звенья, связую­щие нормы права и правовые отношения.

4. Указания на юридические факты и их описание содержатся в ***гипотезах*** юридических норм. Наряду с нормами и субъектами права юридические фак­ты выступают одной из предпосылок возникновения правоотношений.

Юридические факты классифицируются по различным признакам, основной – волевой признак. По этому критерию юридические факты разделяются на следующие:

1. *события* – возникают помимо воли людей, например: смерть, наступившая в результате болезни, наводнение и т.д.

События подразделяются на периодические (например, каждый год зимой наступает эпидемия гриппа) и разовые (падение метеорита), обратимые (болезнь), необратимые (смерть), абсолютные (совершенно не связанные с волей людей, например стихийные бедствия) и относительные (связанные с волей других лиц, не участвующих в данных правоотношениях).

1. *действия*:

- правомерные (заключение сделок). Правомерные действия в свою очередь делятся на юридические акты (действия, совершенные с намерением породить юридические последствия) и юридические поступки (без намерения породить юридические последствия, но последние возникают в силу указания закона).

- неправомерные (проступок, преступление).

- индивидуальные и коллективные.

По характеру наступающих последствий:

- правообразующие (поступление в ВУЗ)

- правоизменяющие (отчисление из ВУЗа)

Кроме того, юридические факты подразделяются на:

- позитивные и негативные;

- главные и подчиненные.

**75. Правомерное поведение: понятие и виды**

**Правомерное поведение –** это деятельность, соответствующая предписаниям норм права всех его отраслей.

Правомерное поведение всегда удовлетворяет те общественные, государственные и личные интересы, для обеспечения которых, собственно, и устанавливались норы права.

Правомерное поведение является социально ответственным поведением, поскольку законопослушный человек понимает, что нарушение им правил поведения негативно изменит установленный порядок.

Признаки правомерного поведения: добровольность, массовость и длительность поведения.

***Правомерное поведение классифицируется по следующим критериям***:

*1. по форме поведения*:

- активное поведение (человек платит налоги, приходит в суд по повестке);

- пассивное поведение (воздержание от определенных действий, например не совершать преступление).

*2. по степени социальной значимости*:

- необходимое поведение (не совершать преступлений, соответствующим образом оформлять договоры);

- желательное поведение (работнику не воспрещается трудиться по совместительству, однако желательно, чтобы этого не было, поскольку в противном случае не отдохнувший должным образом работник рискует нанести ущерб своему здоровью);

- допустимое поведение (наименее значимое социальное поведение, посредством которого удовлетворяются интересы отдельных лиц или категории людей, например отправление религиозных обрядов).

*3. по отраслям права, регулирующим поведение*:

- конституционно-правомерное поведение;

- уголовно-правовое поведение;

- правомерное трудовое поведение и т.д.

*4. по мотивам поведения*:

- поведение по убеждению;

- поведение под страхом наказания (взыскания);

- поведение по привычке, установке, бессознательное.

**76. Правонарушение: понятие, признаки, виды**

**Правонарушение** – совершенное виновное деяние, наносящее вред общественным отношениям, нарушающее предписания правовых норм и влекущее за собой применение мер юридической ответственности.

Признаки правонарушения:

- причинение вреда общественным отношениям (отдельным лицам, организациям, государству, обществу в целом);

- противоправность;

- виновность лица, совершившего преступление;

- наличие юридической ответственности.

***Виды правонарушений***: проступки и преступления.

*Проступки* разделяются на следующие виды:

- гражданско-правовые (совершаются, как правило, в сфере имущественных отношений);

- дисциплинарные (совершаются в сфере служебных, трудовых отношений);

- административно-правовые (совершаются в сфере государственного управления).

*Преступления* классифицируются по следующим критериям:

1. по степени общественной опасности: преступления небольшой и средней тяжести,

тяжкие и особо тяжкие преступления.

1. по характеру вины: умышленные и неосторожные.
2. по родовому объекту посягательства: преступления против личности, в сфере экономики, против общественной безопасности и общественного порядка, против государственной власти, военной службы, мира и безопасности человечества и т.д.

**77. Состав правонарушения: понятие и характеристика элементов**

**Состав правонарушения** – это совокупность элементов правонарушения, необходимых для привлечения правонарушителя к юридической ответственности.

***Элементы состава правонарушения***:

1. объект правонарушения – это общественные отношения, охраняемые правом, на которые направлены противоправные действия. Объектом посягательства могут быть жизнь, здоровье человека, собственность, общественный порядок, установленный порядок управления.

2. субъект правоотношения – это лицо, совершившее виновное противоправное деяние и обладающее дееспособностью (вменяемость). Субъектом могут быть как физические, так и юридические лица (организации).

3. объективная сторона правонарушения – это внешнее проявление противоправного деяния.

Объективная сторона состоит из следующих элементов:

- деяние (действие или бездействие);

- противоправность деяния (его противоречие юридическим нормам;

- вред, причиненный деяние и наступившим вредом (такая связь между ними, в силу которой деяние с необходимостью порождает вред);

- место, время, способ, обстановка совершения деяния.

4. субъективная сторона правонарушения: вина, мотив, цель.

Вина – это психическое отношение субъекта права к совершенному им противоправному действию.

Мотив – внутреннее побуждение к совершению правонарушения.

Цель – конечный результат, к которому стремится правонарушитель, совершая противоправное деяние.

**78. Понятие, признаки и виды юридической ответственности**

 **Юридическая ответственность** – это обязанность лица, совершившего правонарушение, претерпеть меры государственного принуждения на основании соответствующих нормативно-правовых предписаний.

 ***Признаки юридической ответственности***:

 1. юридическая ответственность выражается в неблагоприятных последствиях, которые обязан претерпеть правонарушитель;

 2. основание юридической ответственности является только совершение лицом правонарушения;

 3. в юридической ответственности реализуются санкции правовых норм;

 4. юридическая ответственность регулируется государством и налагается только согласно процедурам, закрепленным в нормах права;

 5. юридическая ответственность означает государственное порицание, общественное осуждение правонарушителя;

 6. юридическая ответственность является следствием правонарушения.

 ***Виды юридической ответственности***:

 1. *дисциплинарная ответственность* наступает вследствие совершения дисциплинарного проступка. Дисциплинарное взыскание налагается руководителем предприятия, учреждения, организации в соответствии с ТК РФ, положениями и уставами, действующими в некоторых ведомствах;

 2. *гражданско-правовая ответственность* наступает вследствие совершения правонарушения в гражданско-правовой сфере. Связывается, как правило, с причинением имущественного ущерба или морального вреда. Сводится к возмещению этого ущерба и компенсации морального вреда. При необходимости может быть применено принуждение. Регулируется ГК РФ, ГПК РФ.

 3. *административная ответственность* наступает вследствие совершения административных проступков. Регулируется Кодексом РФ об административных правонарушениях. В числе административных наказаний: предупреждение, административный арест, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения или их конфискация. Налагается как судом, так и должностными лицами.

 4. *уголовная ответственность* наступает вследствие совершения преступления. В числе уголовных наказаний: штраф, обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы, лишение свободы на определенный срок или пожизненно, смертная казнь и др. налагается только судом.

**79. Цели, функции и принципы юридической ответственности**

*Основная цель юридической ответственности* состоит в охране и обеспечении установленного в обществе порядка.

*В число более конкретных целей юридической ответственности входят*:

- предупреждение совершения новых правонарушений как самим нарушителем, так и др. лицами;

- исправление правонарушителя;

- восстановление нарушенных прав.

*Функции юридической ответственности*:

- охранительная функция (охрана общественных отношений от противоправных посягательств);

- предупредительная функция (предупреждение правонарушений);

- правовоустановительная функция (формирование правопослушного поведения);

- правовостановительная функция (восстановление нарушенных прав).

*Принципы юридической ответственности*:

1. законность. Означает неуклонное исполнение требований законов и других правовых актов на всех стадиях привлечения лиц к юридической ответственности;

2. справедливость. Означает, что наказание:

- применяется только к правонарушителю;

- должно соответствовать тяжести правонарушения;

- не может быть применено дважды за одно и тоже правонарушение;

- применяется с учетом личности правонарушителя;

- означает также, что новый более строгий закон не имеет обратной силы.

3. неотвратимость. На каждое правонарушение должно быть реагирование соответствующих государственных органов, т.е. ответственность должна быть неизбежной.

4. целесообразность. Нормами прав должны устанавливаться такие характер и степень ответственности, которые обеспечивают достижение ее целей при наименьших мерах принуждения, применяемых к правонарушителю.

5. объективность. Юридическая ответственность может налагаться только в случае достаточности оснований для такой ответственности.

6. возможность обжалования. Любое решение о привлечении к юридической ответственности может быть обжаловано в любом случае.

7. гуманность. К правонарушителю в любом случае не должны причиняться нравственные страдания, его достоинство личности должно уважаться.

**81. Понятие, основные черты и гарантии законности**

**Законность** – точное и неукоснительное соблюдение нормативных предписаний всеми физическими и юридическими лицами; должностными лицами, выполняющими коммерческие и некоммерческие управленческие функции; организациями и учреждениями; обществом и государством, как при принятии нормативного акта, так и при их исполнении.

Целью законности является достижение такого состояния общества, когда соблюдение правовых норм, т.е. правомерное поведение, становится устоявшимся стереотипом.

*Основными принципами, т.е. исходными началами, основополагающими требованиями законности являются*:

1. *верховенство закона*. Означает, что закон, как акт законодательной власти, имеет высшую юридическую силу.

2. *единство законности*. Означает, что в юридической практике должно обеспечиваться единообразное толкование и применение федеральных законов на всей территории государства.

3. *всеобщность законности*. Означает, что требование законности в одинаковой мере обращены к государственным органам, должностным лицам, негосударственным организациям, гражданам.

4. *целесообразность законности*. Означает, что требования законности должны способствовать наиболее эффективному выполнению государством своих функций, созданию условий для реализации гражданами своих прав и свобод, их охране и защите.

5. *неотвратимость ответственности за нарушение законности*. Означает, что за каждое правонарушение должна следовать юридическая ответственность.

Под гарантиями законности понимаются взятые в системе объективно сложившиеся факторы и специально предпринимаемые меры упрочения режима точного и неуклонного воплощения требований закона в жизнь.

*Гарантии законности*: формирование сознания: правового, политического, культурного, экономического и организационная работа в этих же отраслях.

*Правовые гарантии законности*:

- совершенствование законодательства;

- надзорно-контрольные мероприятия: контроль законодательных и управленческих органов, ведомственный, судебный, прокурорский и общественный контроль.

- меры защиты;

- меры ответственности.

**82. Правопорядок: понятие, структура и функции. Соотношение правового и общественного порядка**

**Правопорядок** – это основанное на праве реальное состояние общественных отношений, характеризующее степень удовлетворения участниками этих отношений разнообразных интересов и потребностей с помощью юридических средств, а также характер исполнения ими предусмотренных обязанностей, вытекающих из закона или заключенных соглашений.

*Особенности правопорядка заключается в том, что он*:

- запланирован в нормах права;

- возникает в результате реализации данных норм;

- обеспечивается государством;

- создает условия для организованности общественных отношений, делает человека более свободным;

- выступает итогом законности.

Общественный порядок – это состояние упорядоченности общественных отношений, которое достигается не только с помощью правовых норм и их соблюдения (законности), но и с помощью других социальных норм их соблюдения (дисциплины).

Следовательно, правопорядок – составная часть общественного порядка, такого порядка отношений в обществе, который складывается под воздействием всех социальных регуляторов, а не только права.

**83. Понятие, структура и виды правового сознания**

**Правосознание** - это совокупность идеальных представлений и чувств людей по поводу формирования, издания, толкования и реализации норм права.

***Структура правосознания***:

 1. *правовая идеология* – это достаточно четко выраженная система взглядов (теории, концепции, доктрины) о праве и его роли в регулировании общественных отношений;

2. *правовая психология* – это концентрированное выражение чувств, эмоциональных переживаний, привычек, стереотипов, ценностных отношений возникающих в связи с оценкой и реализацией правовых норм.

***Классификация правосознания***:

1. *по уровню осмысления правовых явлений*:

- обыденное (складывается под влиянием окружающей обстановки, на основе семейного воспитания, практического жизненного опыта);

- профессиональное (складывается в результате юридического образования и профессионального опыта);

- научное (складывается в результате научного осмысления правовых явлений).

2. *по масштабу*: индивидуальные, массовые, групповые, общественные.

**84. Понятие, структура (элементы) и функции правовой культуры**

**Правовая культура** – это человеческая жизнедеятельность, представленная в продуктах духовного мира и поведении правового характера.

Правовая культура отражает качественное состояние жизни общества и передает соответствующие правовые ценности от поколения к поколению.

Элементы правовой культуры: законодательство, правосознание, правовые отношения, состояние законности и правопорядка, правомерная деятельность, правовые учреждения, правовая наука, правовое образование, деятельность правоохранительных органов.

В совокупности указанные элементы позволяют определить уровень культуры общества, социальной группы, индивида.