**ПЛАН**

1) ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА 4

2) ФУНКЦИИ ТГП 5

3) ДОГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБЩЕСТВО. ФОРМЫ ВЛАСТИ 7

4) ЗАКОНОМЕРНОСТИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА. ВОСТОЧНЫЙ, ЗАПАДНЫЙ, СИНТЕЗНЫЙ ПУТИ РАЗВИТИЯ 10

5) ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА 13

6) СОВРЕМЕННЫЕ ТЕОРИИ РАЗВИТИЯ ГОСУДАРСТВА 16

7) СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА. ГОСУДАРСТВЕННАЯ ВЛАСТЬ 18

8) ТИПЫ ГОСУДАРСТВ. ФОРМАЦИОННЫЙ И ЦИВИЛИЗАЦИОННЫЙ ПОДХОДЫ 21

9) ПОНЯТИЕ ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА 25

10) ФОРМЫ ПРАВЛЕНИЯ 25

11) ФОРМЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО УСТРОЙСТВА 27

12) ПОЛИТИЧСКИЕ (ГОСУДАРСТВЕННЫЕ) РЕЖИМЫ 28

13) МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА: ПРИЗНАКИ, СТРУКТУРА, ФУНКЦИИ. 33

14) ОРГАНЫ ГОСУДАРСТВА И ИХ КЛАССИФИКАЦИИ 34

15) ПРИНЦИПЫ ОРГАНИЗАЦИИ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ 36

16) ЗАКОНОДАТЕЛЬНО-ПРЕДСТАВИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ РФ 37

17) ИСПОЛНИТЕЛЬНО-РАСПОРЯДИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ РФ 38

18) СУДЕБНАЯ СИСТЕМА РФ 38

19) ИНСТИТУТ ПРЕЗИДЕНТА РФ 42

20) ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА 42

21) ГОСУДАРСТВО-ОСНОВНОЙ ЭЛЕМЕНТ ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ 42

22) СТРУКТУРА И ФУНКЦИИ ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ 43

23) ВОЗНИКНОВЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ИДЕИ "ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА" 44

24) ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО: СУЩНОСТЬ, ХАРАКТЕРНЫЕ ЧЕРТЫ 46

25) ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО – ОСНОВНОЙ ЭЛЕМЕНТ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА 47

26) НОРМАТИВНАЯ ШКОЛА 49

27) СОЦИАЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА 50

28) ПСИХОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА 51

29) МАТЕАРЕЛИСТИЧЕСКАЯ ШКОЛА 53

30) ТЕОРИЯ ЕСТЕСТВЕННОГО ПРАВА 54

31) ПОНЯТИЕ ПРАВА 55

32) ПРИЗНАКИ ПРАВА 56

33) ПРИНЦИПЫ ПРАВА 57

34) ФУНКЦИИ ПРАВА 58

35) ИСТОЧНИКИ ПРАВА 59

36) НПА: ХАРАКТЕРИСТИКА, ЮРИДИЧЕСКАЯ СИЛА 62

37) ЗАКОН: ПРИЗНАКИ ТРЕБОВАНИЯ, ХАРАКТЕРИСТИКИ 64

38) СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПРЕЦЕДЕНТ 66

39) НОРМОТВОРЧЕСТВО 68

40) ПРАВОТВОРЧЕСТВО 69

41) ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА 71

42) СИСТЕМАТИЗАЦИЯ НПА: КОДИФИКАЦИЯ, ИНКОРПОРАЦИЯ, КОНСОЛИДАЦИЯ 72

43) ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ 74

44) СООТНОШЕНИЕ ПРАВА И МОРАЛИ 78

45) НОРМА ПРАВА: ПОНЯТИЕ, КЛАССИФИКАЦИЯ, ПРИЗНАКИ 82

46) СТРУКТУРА НОРМ ПРАВА, ВИДЫ СТРУКТУРНЫХ ЭЛЕМЕНТОВ 83

47) ВИДЫ ПАВОВЫХ НОРМ: ПО МЕСТУ В ИЕРАРХИИ, ПО ПРЕДМЕТУ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ, ПО ХАРАКТЕРУ ПРЕДПИСАНИЯ 84

48) ФУНКЦИИ ПРАВОВЫХ НОРМ 86

49) ПОНЯТИЕ И НАЗНАЧЕНИЕ СИСТЕМЫ ПРАВА 87

50) СТРУКТУРНЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ СИСТЕМЫ ПРАВА 88

51) Публичное и частное право 90

52) ОТРАСЛИ СИСТЕМЫ ПРАВА 92

53) ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА 94

54) ДЕЙСТВИЕ НОРМ ПРАВА ПО ВРЕМЕНИ И В ПРОСТРАНСТВЕ 99

55) ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА 101

56) ВИДЫ И ПРИЕМЫ ТО! ЛКОВАНИЯ 103

57) ПРИМЕНЕНИЕ ЗАКОНА ПО АНАЛОГИИ 106

58) ПОНЯТИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ. ПРЕДМЕТ И МЕТОД 106

59) СПОСОБЫ И ТИПЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ 109

60) МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ 110

61) ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРАВООТНОШЕНИЙ 111

62) ВИДЫ ПРАВООТНОШЕНИЙ 112

63) ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКТ: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ. ФАКТИЧЕСКИЙ СОСТАВ 113

64) ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ: ПРАВОСПОСОБНОСТЬ, ДЕЕСПОСОБНОСТЬ, ДЕЛИКТОСПОСОБНОСТЬ 114

65) ПОНЯТИЕ И НАЗНАЧЕНИЕ ПРАВОМЕРНОГО ПОВЕДЕНИЯ 117

66-67) ВИДЫ ПРАВОНАРУШЕНИЙ. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ 118

68) ПОНЯТИЕ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ 121

69) ПРИНЦИПЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ 124

70) ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ 125

71) ПОНЯТИЕ ПРАВОСОЗНАНИЯ И ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ 126

72) ПРАВОВАЯ ИДЕОЛОГИЯ И ПРАВОВАЯ ПСИХОЛОГИЯ 128

73) ПРАВОВОЙ НИГИЛИЗМ И ПРАВОВОЙ ИДЕАЛИЗМ 130

74) ОРГАНИЗАЦИИ КАК СУБЪЕКТЫ ПРАВА 131

75) ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ЗАКОННОСТИ. ТРЕБОВАНИЯ ЗАКОННОСТИ 131

## 1) ПРЕДМЕТ И МЕТОД ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

В ТГП нужно различать объект и предмет данной науки. Объект - более широкое понятие, полностью охватывающие явление внешнего мира, на кот. распространяется познание и практическое воздействие субъектов, людей. Объектом данной науки как юридической являются общественные отношения, а в частности такие феномены как гос. и право. Предмет - это часть, одна из сторон, аспект объекта, исследуемый данной наукой, круг основных, наиболее существенных вопросов, кот. она изучает. Предметом же ТГП являются их общие закономерности возникновения, развития и функционирования. Так же в предмет ТГП входят:

1. Другие соц. явления и процессы, влияющие на гос. и право,

2. Гос. и право как феномен,

3. Понятия, позволяющие понять сущность гос. и права,

4. Правосознание (наше представление о гос. и праве).

Особенностями и характерными чертами предмета ТГП являются:

1. Изучает общие специфические закономерности - возникновение, развитие. функционирование гос. правовых отношений,

2. Рассматривает основные коренные вопросы, относящиеся, к предмету ТГП-сущность, тип, форма, функции, структура гос. и права,

3. Общая теория для всей ю. науки в целом, формирование единого понятийного аппарата,

4. Единство науки, теории гос. и теории права

1. возникли одновременно,

2. в процессе развития тип гос. и тип права совпадали и менялись одновременно,

3. тесно связанны и практически не могут существовать раздельно).

Понятие предмета отвечает на вопрос - что изучат данная наука, понятие метода - как она это делает. Метод ТГП включает способы, приёмы, средства изучения. Метод - совокупность приёмов, принципов, способов изучения общих закономерностей возникновения, развития, функционирования гос. и права и получения знаний.

Принципы:

1. Комплексность изучения гос. правовых явлений,

2. Принцип всесторонности рассмотрения с различных ракурсов, максимально полно, предметно и контрастно,

3. Принцип историзма. Использование ТГП конкретных фактов, исторических событий для анализа общих закономерностей возникновения, развития, функционирования гос. правовых отношений.

Классификация методов ТГП: 1. Всеобщий диалектико-материалистический метод - общие закономерности гос. правовых явлений, кот. рассматриваются во взаимной связи между собой и общественной жизнью (специфика: 1. Каково общ. на данном этапе итс. развития, такое гос. и право., 2. Гос. и право - надстройка над э. базисом, 3. Общечеловеческое и классовое в гос. и праве (сочетание сугубо классовых задач с общечеловеческими миссиями, гуманизм и лобби). 2. Общие методы (используются не только в ТГП, но ив других науках) - анализа, синтеза, сравнения, обобщения, маделирования, абстракционирования, прогнозирования. 3. Специальные методы (Разрабатываются в рамках спец. науки используются для изучениягос. и права) - математический, социологический, статистический, исторический. 4. Частные (Те методы, кот. вырабатываются сами собой ТГП и другими ю. науками для анализа гос. -правовых явлений) - метод толкования правовых норм.

## 2) ФУНКЦИИ ТГП

Значение ТГП наиболее полно раскрывается в ее функциях.

Гносеологическая функция. Гносеология – теория познания, изучения действительности. Данная функция означает изучение и объяснение процессов, происходящих в гос-но-правовой надстройке, определение их сущности и содержания, и тенденции развития.

Онтологическая ф. Онтология – учение о бытии. выполняя данную Ф., общая теория отвечает на вопросы, что такое гос-во, право, как они возникли, какова их судьба в будущем.

Эвристическая ф. Эвристика – это искусство нахождения истины, новых открытий. ТГП не ограничивается познанием и объяснением основных закономерностей гос-но-правовой действительности, а открывает новые закономерности в прогрессе гос-но-правовых явлений.

Методологическая ф. заключается в том, что вырабатываемые общей теорией методы познания гос-но-правовых явлений используются отраслевыми юр. науками как средство решения отраслевых теоретических проблем.

Идеологическая ф. присуща всем общественным наукам. ТГП неразрывно связана с политико-правовой идеологией, т.е. с совокупностью взглядов и идей относительно действующих в обществе политического режима, правопорядка, законодательства, правовой системы и т.д.

Воспитательная ф. проявл. в 3-х формах:

- имеет обучающее значение, т. к. призвана знакомить студентов с исходным понятием правовой науки;

- способствует воспитанию уважения к праву, закону, повышению правовой культуры;

- вооружает гос. органы, должностных лиц, СМИ правильными ориентирами в сфере гос-но-правовой жизни.

Практически – организаторская ф. содержание которой объемно и многообразно. Например, ТГП разрабатывает рекомендации и предложения по совершенствованию действующего законодательства, улучшению правотворческой и правоприменительной деятельности гос-ва способствует своими выводами к принятию совершенных НПА и т.д.

Прогностическая ф. состоит в том, что на основе выявленных закономерностей в развитии гос-ва и права общая теория выдвигает прогнозы (гипотезы) их дальнейшего развития.

Все названные функции связаны между собой, дополняют друг друга. Теория государства и права выполняет указанные функции применительно к предмету исследования, опираясь как на собственные результаты, так и на данные других юридических наук. Особенность функций теории государства и права состоит в том, что они осуществляются в форме общетеоретического мышления, которое логическим путем выявляет причинные и функциональные связи государственно-правовых явлений, определяет общие закономерности их развития в освобожденном от исторических случайностей и отклонений виде.

## 3) ДОГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБЩЕСТВО. ФОРМЫ ВЛАСТИ

Любое человеческое общество должно быть каким-либо образом организовано, т.е. организационно оформлено. В противном случае оно обречено на превращение в стадо, толпу. Исторически первой формой организации догосударственного общества явилась родовая община. Личная, родственная связь сплачивала в единое целое всех членов рода. Это единство упрочивали также коллективный труд, общее производство и уравнительное распределение. Таким образом, род был одновременно древнейшим социальным институтом и самой первой формой организации догосударственного общества. Власть в первобытном обществе олицетворяла силу и волю рода или союза родов: источником и носителем власти (властвующим субъектом) был род, она была направлена на управление общими делами рода, подвластными (объектом власти) являлись все его члены. Здесь субъект и объект власти полностью совпадали, поэтому она была по своей природе непосредственно общественной, т.е. неотделенной от общества и неполитической. Единственным способом ее реализации было общественное самоуправление. Ни профессиональных управленцев, ни особых органов принуждения тогда не существовало. Высшим органом общественной власти в роду было собрание всех взрослых членов общества - мужчин и женщин. Собрание - столь же древнее установление, как и сам род. Оно решало все основные вопросы его жизнедеятельности. Здесь избирались предводители (старейшины, вожди) на срок или для выполнения определенных дел, разрешались споры между отдельными лицами и т.д. Решения собрания были обязательными для всех, так же как указания воиедя. Хотя общественная власть не имела специальных принудительных учреждений, она была вполне реальной, способной к эффективному принуждению за нарушение существующих правил поведения. Наказание неукоснительно следовало за совершенные проступки, и оно могло быть достаточно жестоким - смертная казнь, изгнание из рода и племени. В большинстве же случаев было достаточно простого укора, замечания, порицания. Никто не имел привилегий, и потому никому не удавалось избежать наказания. Зато род, как один человек, вставал на защиту сородича, и никто не мог уклониться от кровной мести - ни обидчик, ни его родичи. Несложные отношения первобытного общества регулировались обычаями - исторически сложившимися правилами поведения, вошедшими в привычку в результате воспитания и многократного повторения одних и тех же действий и поступков. Уже на ранних стадиях развития общества приобретают значение обычаев навыки коллективной трудовой деятельности, охоты и пр. В наиболее важных случаях трудовой процесс сопровождался ритуальными действиями. Например, тренировка охотников наполнялась мистическим содержанием, обставлялась таинственными обрядами. Обычаи догосударственного общества имели характер нерасчлененных "мононорм", были одновременно и нормами организации общественной жизни, и нормами первобытной морали, и ритуальными и обрядовыми правилами. Мононормы изначально были продиктованы "естественно-природной" основой присваивающего общества, в котором и человек является частью природы. В них права и обязанности как бы сливались воедино. Правда, особое место занимало такое средство обеспечения обычаев, как табу (запрет). Возникнув на самой заре истории человеческого общества, табу сыграло огромную роль в упорядочении половых отношений, строго запрещало брак с кровными родственниками (инцест). Благодаря табу, первобытное общество поддерживало необходимую дисциплину, обеспечивавшую добычу и воспроизводство жизненных благ. Табу защищало охотничьи угодья, места гнездования птиц и лежбища зверей от чрезмерного уничтожения, обеспечивало условия коллективного существования людей. В догосударственном обществе обычаи, как правило, соблюдались в силу авторитета и привычки, но когда обычай нуждался в подкреплении путем прямого принуждения, общество выступало в роли коллективного носителя силы - обязывающей, изгоняющей и даже обрекающей на смерть нарушителя (преступника).

Для общественного устройства зрелого первобытного общества характерны две основные формы объединения людей - род и племя. Через эти формы прошли практически все народы мира, в связи, с чем первобытнообщинный строй нередко называют родоплеменной организацией общества. Род (родовая община) является исторически первой формой общественного объединения людей. Это был семейно-производственный союз, основанный на кровном или предполагаемом родстве, коллективном труде, совместном потреблении, общей собственности и социальном равенстве. Иногда род отождествляют с семьей. Однако это не совсем так. Род не был семьей в современном ее понимании. Род - это именно союз, объединение людей, связанных между собой родственными узами, хотя в определенном смысле род может называться и семьей. Другой важнейшей формой общественного объединения первобытных людей было племя. Племя - более крупное и более позднее общественное образование, которое возникает с развитием первобытного общества и увеличением числа родовых общин. Племя - это основанный опять-таки на родственных связях союз родовых общин, имеющий свою территорию, имя, язык, общие религиозные и бытовые обряды. Объединение родовых общин в племена вызывалось различными обстоятельствами, в том числе и такими, как совместная охота на крупных животных, отражение нападения врагов, нападение на другие племена и т.д. Кроме родов и племен в первобытном обществе встречаются и такие формы объединения людей, как фратрии и союзы племен. Фратрии (братства) - это или искусственные объединения нескольких связанных родственными узами родов, или первоначальные разветвленные роды. Они являлись промежуточной формой между родом и племенем и имели место не у всех, а только у некоторых народов (например, у греков). Союзы племен - это объединения, которые возникали у многих народов, но уже в период разложения первобытнообщинного строя. Они создавались либо для ведения войн, либо для защиты от внешних врагов. По мнению некоторых современных исследователей именно из союзов племен развивались ранние государства.

## 4) ЗАКОНОМЕРНОСТИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА. ВОСТОЧНЫЙ, ЗАПАДНЫЙ, СИНТЕЗНЫЙ ПУТИ РАЗВИТИЯ

Государство возникает на определенной ступени развития человеческих сообществ, когда родоплеменной строй с его коллективным укладом хозяйства и общественным самоуправлением перестает соответствовать потребностям развивающихся общественных отношений. К образованию государства приводят разнообразные экономические, природно-климатические, социальные, гуманитарные факторы.

Главный из них - постепенный переход от присваивающего к производящему способу производства, так называемая неолитическая революция. Этот процесс связан прежде всего с появлением и развитием земледелия как основного источника существования. Далее следуют три крупные разделения труда:

1) отделение скотоводства от земледелия;

2) выделение ремесел (металлургия, ткачество, керамика, металлообработка) как самостоятельных видов производства;

3) развитие товарообмена и возникновение купечества.

Производящая экономика привела к радикальному уменьшению энергетических затрат на жизнеобеспечение сообществ, способствовала совершенствованию орудий и способов производства, приобретению новых производственных навыков. Как следствие - специализация производства, рост производительности труда, образование излишек продуктов, так называемого избыточного продукта. Источники питания приобретают стабильный, постоянный характер. Постепенно ослабевает зависимость человека от окружающей природной среды. Образуются крупные территориальные центры - города.

Растет численность населения. Совершенствуются культура, нравственность. Возникновение письменности делает возможным материальное фиксирование мифов, обычаев, правовых и религиозных норм. Повсеместный отказ от инцеста (кровосмешения) способствует качественному развитию человеческих сообществ. Человек становится преобладающим биологическим видом на планете.

Производящая экономика обусловливает переход от кочевого к оседлому образу жизни. Зачем сутками гоняться за зверем, если можно спокойно вырастить его на собственном земельном участке? На смену кровнородственной приходит соседская община, где индивидов связывают помимо кровных уз и территория проживания. Общая, коллективная собственность рода постепенно трансформируется в частносемейную собственность. Земля закрепляется за соседской общиной, а затем перераспределяется между отдельными патриархальными семьями. Совместный труд уступает место труду отдельных семей. Возникает рабство. В частносемейном владении помимо земли оказываются скот, инвентарь, постройки, позднее - рабы. Зарождаются и получают развитие товарообменные отношения.

Социальная структура сообществ усложняется. Ранее община была монолитным целым, единой семьей. Она коллективно противостояла внешним угрозам. Теперь, после тысячелетий равенства в бедности, сообщества начинают дифференцироваться по имущественному и социальному признаку. В недрах групповой, коллективистской психологии и морали зарождается индивидуальное самосознание. Человек начинает осознавать собственные (семейные) интересы и потребности, отделяя их от общегрупповых интересов общины как единого целого. Начинаются внутриобщинные конфликты, которые не в силах урегулировать средства общественного самоуправления.

Как уберечь общество, сотрясаемое внутренними противоречиями, от распада? Как обеспечить, с одной стороны, социальную стабильность, а с другой - интересы правящей знати? Реагируя на эти вопросы, человечество от первобытного самоуправления переходит к новой форме властной организации - государству.

Восточный путь возникновения государства. Был обусловлен необходимостью вести масштабные ирригационные работы, низкой орудийной развитостью. Первоначально возникли должности управляющих резервными пищевыми фондами, управляющих распределением продуктов, но со временем они обособились в особую группу управленцев. Государство выступает как организатор масштабных работ. Социальная дифференциация в восточном обществе происходила на основе политического неравенства (функциональная система) - положения личности в системе власти. Экономика основана на государственной и общественной форме собственности, частная собственность не играет значимой роли. Государство вынуждено постоянно принуждать работника работать. Сохраняются сельские общины.

Западный путь возникновения государства. Государство возникает в результате имущественного неравенства, появления частной собственности и раскола общества на классы. Земля, главным образом, находится в частной собственности. Идёт постоянная борьба имущих и неимущих, государства и создаётся как раз для смягчения этой борьбы. Наиболее богатые занимают и наиболее высокие должности в государственном аппарате. Афины - классический пример такого пути возникновения государства. Спарта – это государство отличается от афинского тем, что основную массу населения составляли захваченные спартанцами племена. Таким образом, главной особенностью этого государства явилось то, что захватчиков было в несколько раз меньше захваченных, и они постоянно должны были контролировать ситуацию не только со стороны конфликтов с местным населением, но и с урегулированием конфликтов

между собой, так как междоусобицы мгновенно привели бы к утрате привилегированного положения спартанцев. Рим - здесь складывается похожая ситуация, но в процесс образования и развития государства активно вмешивается третья сила - плебс.

Синтезный путь возникновения государства. Примером являются такие государства как Русь и Германия. Ранее в научной литературе этот путь возникновения государства не выделялся как самостоятельный, а просто оговаривались особенности этих государств в рамках западного пути. При таком пути возникновения государства происходит переход от родоплеменных отношений сразу к раннефеодальному государству под воздействием политического и имущественного неравенства одновременно. Община сохраняется из-за внешней угрозы. Рабский труд не получает широкого применения из-за его неэффективности. Верхушка в лице вождя и дружины обретает богатство путём военных походов. Разорившаяся часть населения попадает под влияние богатой части, оказывается, таким образом, зависимой. В некоторых случаях на процесс образования государства оказывает решающее воздействие внешняя агрессия. Идёт активное заимствование государственности у других народов (Русь - Византия, Германия - Рим).

## 5) ТЕОРИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВА

Теологическая (божественная теория). Основоположники: Ф. Аквинский. Бог создал мир, по этому же подобию он сотворил государство, а потом и право, а властители, как бы они не назывались наместники божьи.

Патриархальная теория также как и теологическая теория возникла в древности. Была широко распространена в Древней Греции и рабовладельческом Риме, получила второе дыхание в период средневекового абсолютизма и какими-то отголосками дошла до наших дней. Ее основателем был Аристотель (III в. до н. э). Смысл этой теории заключается в том, что государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи. Глава этой семьи становится главой государства - монархом. Его власть, таким образом - это продолжение власти отца, монарх же является отцом всех своих подданных. Из патриархальной теории естественно вытекает вывод о необходимости всех людей подчиняться государственной власти.

Возникновение органической теории связывают с успехами естествознания в XIX в., хотя подобные идеи высказывались значительно раньше. Так, некоторые древнегреческие мыслители, в их числе Платон (IV-III вв. до н. э), сравнивали государство с организмом, а законы государства - с процессами человеческой психики.

В соответствии с органической теорией человечество возникло как результат эволюции животного мира - от низшего к высшему. Дальнейшее развитие привело к объединению людей в процессе естественного отбора (борьба с соседями) в единый организм - государство, в котором правительство выполняет функции мозга, управляет всем организмом, используя, в частности, право как передаваемые мозгом импульсы. Низшие классы реализуют внутренние функции (обеспечивают его жизнедеятельность), а господствующие классы - внешние (оборона, нападение).

Теория насилия также возникла в XIX в. Ее представителями были Л. Гумплович, К. Каутсткий, Е. Дюринг и другие. Они объясняли возникновение государства и права факторами военно-политического характера: завоеванием одним племенем (союзом племен) другого. Для подавления порабощенного племени и создавался государственный аппарат, принимались законы. Возникновение государства, таким образом, рассматривается как реализация закономерности подчинения слабого сильному. Где бы государство возникало не при помощи акта насилия, а как-нибудь иначе. Кроме того, это всегда являлось насилием одного племени над другим, оно выражалось в завоевании и порабощении более сильным чужим племенем более слабого, уже оседлого населения".

Теория общественного договора (естественного права) также возникла в глубине веков была сформулирована в работах раннебуржуазных мыслителей: Г. Гроция, Т. Гобса, Д. Локка, Б. Спинозы, Ж. -Ж. Руссо, А.Н. Радищева и других/. По этой теории, до появления государства, люди находились в "естественном состоянии", которое понималось разными авторами по-разному (неограниченная личная свобода, война всех против всех, всеобщее благоденствие - "золотой век" и т.п.). Джон Локк (1632-1704) исходил из того, что всякое мирное образование государств имело в своей основе согласие народа.

Ирригационная теория связывает возникновение государств с необходимостью строительства и эксплуатации гигантских по тем временам ирригационных сооружений в Месопотамии, Египте, Индии, Китае, других аграрных областях. Эти процессы повлекли за собой образование класса чиновников – управленцев, различных бюрократических формирований, обслуживающих жизненно – важные объекты хозяйствования, злоупотребляющих своим положением и постепенно порабощающих общество. . основателем данной теории называют К. Виттфогеля.

Представителями психологической теории, возникшей в XIX в., были Г. Тард, Л.И. Петражицкий и другие. Они объясняли появление государства и права проявлением свойств человеческой психики: потребностью подчиняться, подражанием, сознанием зависимости от элиты первобытного общества, осознанием справедливости определенных вариантов действия и отношений и пр.

## 6) СОВРЕМЕННЫЕ ТЕОРИИ РАЗВИТИЯ ГОСУДАРСТВА

Характеристика важнейших подходов к изучению государства. Консерватизм и либерализм (Консервати́зм (фр. conservatisme, от лат.  conservo - сохраняю) - идеологическая приверженность к традиционным ценностям и порядкам, социальным или религиозным доктринам. В политике - направление, отстаивающее ценность государственного и общественного порядка, неприятия радикальных реформ и экстремизма. Во внешней политике ставка на укрепление безопасности, поддержка традиционных союзников, разумный протекционизм. В консерватизме главной ценностью принимается естественное, эволюционное развитие общества, сохранение его традиций, институтов, верований и даже "предрассудков". Допускает неравенство, как свойство общества. Одна из главных черт консерватизма - неприятие революционных изменений.

В качестве идеологии сформировалось как реакция на "ужасы Французской революции" (памфлеты Эдмунда Бёрка). Противостоит либерализму, требующему экономических свобод и социализму, требующему социального равенства. Либерали́зм (фр. libéralisme) - философская и экономическая теория, а также политическая идеология, которая исходит из положения о том, что человек свободен распоряжаться собой и своей собственностью)

Этатизм и анархизм. Разновидности либеральных учений о государстве. Государство "ночной сторож", государство "всеобщего благоденствия" и др.

Марксистско-ленинская теория государства: общая характеристика и оценка. Авторитарные концепции государства (фашизм, тоталитаризм и т.д.). Современное состояние теории государства в России

К представителям материалистической теории обычно причисляют Маркса, Энгельса, Ленина. Они объясняют возникновение государственности, прежде всего социально-экономическими причинами.

Суть теории заключается в том, что государство явилось на смену родоплеменной организации, а право - обычаям. В материалистической теории государство не навязывается обществу извне, а возникает на основе естественного развития самого общества, связанного с разложением родового строя, появлением частной собственности и социальным расслоением общества по имущественному признаку (с появлением богатых и бедных) интересы различных социальных групп стали противоречить друг другу. В складывающихся новых экономических условиях родоплеменная организация оказалась неспособной управлять обществом. Появилась потребность во властном органе, способном обеспечивать преимущество интересов одних членов общества в противовес интересам других. Поэтому общество, состоящее из экономически неравных социальных слоев, порождает особую организацию, которая, поддерживая интересы имущих, сдерживает противоборство зависимой части общества. Такой особой организацией стало государство. По утверждению представителей материалистической теории оно является исторически преходящим, временным явлением и отомрет с исчезновением классовых различий.

Материалистическая теория выделяет три основные формы возникновения государства: афинскую, римскую и германскую.

Афинская форма - классическая. Государство возникает непосредственно и преимущественно из классовых противоречий формирующихся внутри общества. Римская форма отличается тем, что родовое общество превращается в замкнутую аристократию, изолированную от многочисленной и бесправной плебейской массы. Победа последних взрывает родовой строй, на развалинах которого возникает государство. Германская форма - государство возникает как результат завоевания обширных территорий.

Марксистская теория происхождения государства наиболее полно изложена в работе Ф. Энгельса "Происхождение семьи, частной собственности и государства", само название которой отражает связь явлений, обусловивших возникновение анализируемого феномена. В целом теория отличается четкостью и ясностью исходных положений, логической стройностью и, несомненно, представляет собой большое достижение теоретической мысли. Представители других концепций и теорий происхождения государства считают положения материалистической теории односторонними, неверными, так как они не учитывают психологических, биологический, нравственных, этнический и других факторов, обусловивших формирование общества и возникновение государства. Тем не менее, огромная заслуга экономического материализма состоит в доказательстве выдающегося значения экономического фактора.

Отрицать влияние классов на возникновение государства нет оснований. Но так же нет оснований считать классы единственной первопричиной его появления. Государство нередко зарождалось и формировалось до возникновения классов, кроме того, на процесс государствообразования влияли и другие, более глубинные и общие факторы.

## 7) СУЩНОСТЬ ГОСУДАРСТВА. ГОСУДАРСТВЕННАЯ ВЛАСТЬ

Сущность государства - смысл, главное, глубинное в нем, что определяет его содержание, назначение и функционирование. Таким главным, основополагающим в государстве являются власть, ее принадлежность, назначение и функционирование в обществе. Иными словами, вопрос о сущности государства - это вопрос о том, кому принадлежит государственная власть, кто ее осуществляет и в чьих интересах. Вот почему данная проблема является остродискуссионной.

Иногда государственная власть оказывается в руках узкой группы, клана либо отдельных лиц, выражает их интересы, но такая власть обычно камуфлирует свои интересы, выдает их за общесоциальные и общенациональные.

Так, сторонники теории элит, получившей распространение в XX в., считают, что народные массы не способны осуществить власть, управлять общественными делами, что государственная власть должна бесконтрольно принадлежать верхушке общества - элите до тех пор, пока одну властвующую элиту не сменит другая.

К теории элит примыкает и во многом с ней созвучна технократическая теория. По мнению представителей этой теории, властвовать, управлять могут и должны профессионалы-управленцы, менеджеры. Только они способны определять действительные потребности общества, находить оптимальные пути его развития.

Названные теории не лишены определенных достоинств, но обе они страдают антидемократизмом, отрывают власть от народа.

Многочисленные приверженцы различных разновидностей демократической доктрины исходят из того, что первоисточником и первоносителем власти является народ, что государственная власть по своей природе и сути должна быть подлинно народной, осуществляться в интересах и под контролем народа.

Марксистская теория доказывает, что политическая власть принадлежит экономически господствующему классу и используется в его интересах. Отсюда усматривается классовая сущность государства как машины (орудия), посредством которой экономически господствующий класс становится политически господствующим, осуществляющим свою диктатуру, т.е. власть, не ограниченную законом и опирающуюся на силу, на принуждение.

Да, классовый характер, классовая направленность деятельности государства - его сущностная сторона, его основное начало. Но деятельность государства, обусловленная классовыми противоречиями, является доминирующей лишь в недемократических, диктаторских государствах, где существует жесткая эксплуатация одной части общества другой. Но и в тех случаях, когда возникают острые классовые конфликты, государство удерживает классы от взаимного уничтожения в бесплодной борьбе, а общество - от разрушения, тем самым сохраняя его целостность. И в этих условиях оно выполняет определенные функции в интересах всего общества.

В развитых демократических странах государство постепенно становится эффективным механизмом преодоления общественных противоречий не путем насилия и подавления, а достижения общественного компромисса. Само существование государства в наше время связано не столько с классами и классовой борьбой, сколько с общесоциальными потребностями и интересами, что предполагает разумное сотрудничество различных, в том числе противоречивых, сил. Сказанное не означает, что современное государство полностью утратило классовость, нет, она просто отошла на второй план, перестала доминировать, а на первое место вышла общесоциальная сторона.

В научной лит-ре нет единого понимания власти, что объясняется сложностью данного явления.

Власть в самом общем виде представляет - способность некоего субъекта подчинять себе волю и поведение другого субъекта в своих собственных интересах или в интересах других лиц.

Власть имеет различные виды: например, власть рода, племени, власть политическая, гос-ая, эк-кая, общественных объединений, родительская, церковная и т.п.

Классификации власти:

1) с точки зрения социального уровня различают власть:

- в масштабе всего общества;

- внутри коллектива (организации);

- в отношениях между индивидами.

2) на политическую и неполитическую.

3) в зависимости от способа организации власти:

- на демократическую и недемократическую.

4) Легальная - власть, ограниченная законом и действующая в рамках закона, и легитимная власть – это власть, признанная населением страны, которое ей доверяет.

Особенности гос. власти:

Реализуется через гос-во и его органы - только гос. власть имеет аппарат принуждения;

Публична - Под публичностью понимается – общественный хар-р гос. власти;

Суверенна, обладает верховенством и единством внутри страны и независимостью вовне. В условиях демократии гос. суверенитету предшествует суверенитет народа. Народный суверенитет первичен по отношению к гос. суверенитету.

Универсальна – распространяется на всю территорию страны и все ее население;

Обладает монопольным правом на издание законов и других общеобязательных актов юр. хар-ра.

## 8) ТИПЫ ГОСУДАРСТВ. ФОРМАЦИОННЫЙ И ЦИВИЛИЗАЦИОННЫЙ ПОДХОДЫ

Понятие типа государства относится к числу важнейших категорий теории государства и права.

В настоящее время выделяют два основных подхода к типологии государства: формационный и цивилизационный.

До недавнего времени формационный подход признавался у нас в качестве единственно возможного и научного, поскольку выражал марксистское отношение к вопросу о типе государства. Суть его в том, что выяснение типа государства основывается на понимании истории как естественноисторического процесса смены общественно-экономических формаций, каждой из которых в условиях существования классов соответствует определенный тип государства. Аналогично понятием типа государства охватываются общие, наиболее существенные признаки, характерные для всех государств одной и той же социально-экономической формации. Тип государства означает конкретизацию, определенность его экономической основы, классовой сущности и социального назначения.

Для определения типа государства в данном значении необходимо ответить на три вопроса.

Какой общественно-экономической формации, какому типу производственных отношений соответствует данное государство? Орудием какого класса оно является? Каково социальное назначение данного государства?

Для обозначения выделяемых на этом основании типов государства используется термин "исторические типы государства". Это рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы государства.

Первые три из них охватываются единым родовым понятием эксплуататорского государства.

Согласно формационному подходу к типологии государства в процессе смены общественно-экономических формаций в результате социальных революций с объективной необходимостью происходит переход от одного исторического типа государства к другому, более высокому. Если буржуазное государство - последний тип эксплуататорского государства - подлежит революционному слому, социалистическое государство - исторически последний тип государства вообще - постепенно "засыпает", "отмирает".

Другим заслуживающим внимание современным подходом к типологии государства является цивилизационный. В настоящее время в нем преобладает так называемое "технологическое" направление, согласно которому тип государства связывается с той ступенью (стадией) научно-технического прогресса и жизненного уровня населения, определяемого потреблением и оказанием услуг, которой соответствует данное государство.

Одной из наиболее распространенных и характерных для этого направления цивилизационного подхода является "теория стадий экономического роста", автор которой известный американский социолог и политический деятель Уолт Ростоу. Согласно этой теории, призванной, по словам ее автора, "бросить вызов марксизму и вытеснить его как метод рассмотрения современной истории", все общества по экономическому развитию можно отнести к одной из пяти стадий: традиционное общество; переходное общество, в котором закладываются основы преобразований; общество, переживающее процесс сдвига; созревающее общество и общество, достигшее высокого уровня народного потребления.

К первой стадии Ростоу относит общество, основанное на доньютоновской науке и технике и на преобладании сельского хозяйства. Вторая стадия - это период трансформации "традиционного общества" в более развитый период закладывания основ для "сдвига" в области обрабатывающей промышленности. Третья стадия - "сдвиг", "взлет" научно-технического развития как в промышленности, так и в сельском хозяйстве. Четвертая стадия характеризуется как пора "зрелости", когда на основе применения современных научно-технических достижений во всей массе ресурсов общества и значительного роста инвестирования национального дохода достигается устойчивое превышение выпуска продукции над ростом населения. И, наконец, пятая стадия - это период "высокого уровня массового потребления", в который ведущие секторы экономики переходят на производство предметов потребления длительного пользования и услуг.

В соответствии с рассматриваемой концепцией именно на пятой стадии возникает общество, которое можно назвать "государством всеобщего благоденствия". На данной стадии, по мнению Ростоу, находились лишь США и другие высокоразвитые капиталистические государства, тогда как Советский Союз только вступал в стадию "зрелости".

К теории "стадий экономического роста" тесно примыкают теории "менеджеризма", "единого индустриального общества", "постиндустриального общества" и др., согласно которым в современную эпоху необходимость в революционном изменении условий жизни общества отпадает или уже отпала, ибо научно-техническая революция по своим социальным последствиям спонтанно, автоматически выступает как заменитель социальной революции, который, неся все основные социальные преобразования, не затрагивает основы капитализма - частной собственности. Значительное место в ряду этих теорий занимает идея "конвергенции", сближения двух систем, социалистической и капиталистической, в разработку которой весомый вклад внес академик А.Д. Сахаров. Суть ее в сближении и воплощении в едином типе общества и государства того лучшего, что содержат в себе обе системы в целях обеспечения прогресса, свободы и мира внутри каждой страны и на международной арене.

Представителем другого направления цивилизационного подхода к вопросу о типах государства является английский историк А. Тойнби. Он сформулировал концепцию цивилизации, под которой понимает замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, психологических, культурных, географических и других признаков. В соответствии с ним он выделяет в мировой истории более 20 цивилизаций, не связанных между собой какими-либо общими закономерностями развития, а существующих, подобно ветвям дерева, рядом друг с другом. Обращает на себя внимание смешение А. Тойнби понятий общества и государства. Хотя его взгляды и представляют определенный интерес, выдвигаемые им признаки относятся скорее к типологии общества, а не государства.

Имеются и некоторые другие подходы к типологии государства, различающиеся между собой положенными в их основу критериями, но они, как правило, весьма субъективны. Поэтому в данном параграфе и было привлечено внимание к двум основным.

При изучении вопроса о типах государства следует пользоваться одновременно как формационным, так и цивилизационным подходами, не допуская их противопоставления. Позитивные стороны того и другого, взятые в единстве, дополняя друг друга, позволяют более глубоко и конкретно понять эту сложную проблему.

## 9) ПОНЯТИЕ ФОРМЫ ГОСУДАРСТВА

Любое гос-во – есть единство его сущности, содержания и формы. Форма гос-ва отвечает на вопросы: на каких принципах и как территориально построена гос. власть, как создаются высшие органы гос-ва, как они взаимодействуют между собой и населением, какими методами она осуществляется и т.д. Под формой гос-ва понимается организация гос. власти, выраженная в форме правления, гос. устройства и полит. (гос. режима). Следовательно, понятие форма гоc-ва охватывает: организацию верховной гос. власти, источники ее образования и принципы взаимоотношений высших органов власти между собой и населением; территориальную организацию гос. власти, соотношение гос-ва как целого с его составными

частями; методы и способы осуществления гос. власти. На форму гос-ва влияют нац. состав, исторические традиции, территориальные размеры страны и др. факторы. Форма гос-ва зависит от конкретно-исторических условий его возникновения и развития, решающее влияние на нее оказывают сущность, исторический тип гос-ва.

## 10) ФОРМЫ ПРАВЛЕНИЯ

Форма правления представляет собой структуру высших органов государственной власти, порядок их образование и распределение компетенции между ними.

Форма государственного правления дает возможность уяснить:

как создаются высшие органы государства, и какого их строение;

как строятся взаимоотношения между высшими и другими государственными органами;

как строятся взаимоотношения между верховной государственной властью и населением страны;

в какой мере организация высших органов государства позволяет обеспечивать права и свободы гражданина.

По указанным признакам формы государственного правления подразделяются на:

- монархические (единоличные, наследственные)

- республиканские (коллегиальные, выборные)

Ю. свойства монархий и республик:

|  |  |
| --- | --- |
| МонархияЕдиновластие. Занятие поста по родству или по знатности. Пожизненное пользование властью. Внешние сношения осущ. по собственному желанию. Подданство. Человек для гос. Всё для гос., всё для монарха, монарх отождествляется с гос. Ю. безответственность. Отсутствие принципа разделения властей.  | РеспубликаКоллегиальность. Выборность главы гос. и орг. гос. власти. Сроки правления строго определения и ограниченны. Внешние сношения осуществляются по поручению своих избирателей. Гражданство. Гос. для человека. Всеобщее благо, соц. гос. Ю. ответственность за свои действия перед своими избирателями. Принцип разделения властей.  |

Монархия-ограничена (конституционная (Соеединённое Королевство) - ограничение м. конституцией (парламентская-м. царствует, но не правит, власть м. наминальна и дуалистическакя - правительство ответствено перед м., парламент издаёт законы, разграничение сфер деятельности) и сословно-представительная - м. огран. сосл. представительством - боярская дума, земский собор) и неограниченная-абсолютная (Саудовская Аравия, Катар).

Республика (общее дело) - парламентская - связь с народом, но нестабильность, избрание правительства и главы гос. парламентом, президентская-стабильность правительства, но авторитаризм, президент назнач. правительство, кот. перед ним ответственно, през. выб. народ, смешенная (стабильность управления без авторитаризма) - полупрезидентская (вводится ответственность прав. перед парл) и полупарламентская (ограничение вотума недоверия прав), суперпрезидентская (высшая власть президента, почти автократия), советская (отсутствие принципа разделения властей, непосредственная власть народа, отсутствие полит. партий). Нетипичные формы правления: Монархическая республика - глава гос. избирается пожизненно, неогран. власть(Цар - Бокасса, И. Броз Тито, КНДР.) и Республиканская монархия - м. избирается из своей среды на опред. срок., огран. круг лиц, облад. полит. правами (Малайзия-очередь, ОАЭ - Абу-Даби).

## 11) ФОРМЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО УСТРОЙСТВА

Форма государственного устройства - это территориальная организация государства, характеризующаяся соотношением государства в целом с его составными частями. В современной литературе принято выделять три основных формы государственного устройства: унитарное, федерацию (внутренняя) и конфедерацию (внешняя).

Унитарное государство – наиболее простая форма государства, в нем, как правило, отсутствуют территориальные образования, обладающие признаками государственности. Хотя некоторые унитарные государства имеют в своем составе автономии (Испания, Азербайджан и др.). В этой связи унитарные государства подразделяются на простые и сложные. Простые имеют только административно-территориальное деление, т.е. они состоят из определенных административно-территориальных образований, а сложные – имеют в своем составе автономии. Унитарная форма государственного устройства характеризуется в основном тем, что в таком государстве существует двухзвенная система органов: высшие и местные органы. Кроме того, в государствах существует единое законодательство, кредитно-денежная система, единая система налогов. Управление в унитарном государстве является наиболее простым. Федеративное государство – это наиболее сложная форма государственного устройства. Характеризуется тем, что в состав государства входят территориальные образования, обладающие признаками государственности и суверенитета. Это, по сути, государство, которое состоит из отдельных государств. Те территориальные образования, которые обладают государственностью, именуются субъектами федерации (не менее 2-ух). В федеральном государстве существует трехзвенная система государственных органов (федеральные – высшие органы, высшие органы субъектов федерации, местные органы). В федеральном государстве может быть двойное гражданство (не обязательно). В федеральных государствах может существовать двойная система законодательства: федеральное законодательство и законодательство субъектов федерации. В федеральных государствах может существовать двойная кредитно-денежная система и двойная налоговая система. Таким образом, государственное управление федерального государства является более сложным, чем в унитарном.

## 12) ПОЛИТИЧСКИЕ (ГОСУДАРСТВЕННЫЕ) РЕЖИМЫ

С формой государства тесно связан политический режим, значение которого в жизнедеятельности той или иной страны исключительно велико. Например, изменение политического режима (даже если форма правления и форма государственного устройства остаются прежними) обычно приводит к резкому изменению внутренней и внешней политики государства. Вызвано это тем, что политический режим связан не только с формой организации власти, но и с ее содержанием.

Политический режим - это методы осуществления политической власти, итоговое политическое состояние в обществе, которое складывается в результате взаимодействия и противоборства различных политических сил, функционирования всех политических институтов и характеризуется демократизмом или антидемократизмом.

Приведенное определение позволяет выделить следующие признаки данного феномена.

1. Политический режим прежде всего зависит от того, какими методами в государстве осуществляется политическая власть. Если это методы убеждения, согласования, законности, парламентаризма, если применяется только правовое принуждение, то налицо прогрессивный, демократический режим. Когда же на первый план выходят методы насилия, в государстве складывается режим реакционный, антидемократический. Существуют режимы, где в той или иной степени сочетаются оба начала.

2. В каждой стране политический режим определяется. соотношением, раскладом политических сил. В странах, где существует устойчивый баланс политических сил или достигнуто долговременное национальное согласие, результатом такого согласия является стабильный политический режим. Но если в стране верх берут то одни, то другие силы, политический режим постоянно изменяется.

При демократическом режиме высшие органы государства имеют мандат народа, власть реализуется в его интересах демократическими и правовыми методами. Здесь права и свободы человека и гражданина всесторонне гарантированы и защищены, закон господствует во всех сферах общества.

Крайне недемократическим является тоталитарный фашистский режим, когда власть переходит в;) реакционных сил, осуществляется диктаторскими, насильственными методами. Права и свободы человека и гражданина ничем и никем не защищаются, в обществе царят произвол и беззаконие.

1. Демократия

Имитационная демократия - форма устройства политической системы государства, при которой, несмотря на формально демократическое законодательство и формальное соблюдение всех выборных процедур, фактическое участие гражданского общества в управлении государством и влияние общества на власть (обратная связь) мало или минимально. Имитационная демократия, как правило, имеет политическую систему с доминирующей партией.

Либеральная демократия - является формой общественно-политического устройства - правовым государством на основе представительной демократии, в котором воля большинства и способность избранных представителей осуществлять власть ограничены во имя защиты прав меньшинства и свобод отдельных граждан.

Представительная демократия - форма государственного устройства, при которой основным источником власти признается народ, но управление государством делегируется различным представительным органам (в основном выборными методами).

Прямая демократия - фoрма политической организации общества, при которой основные решения принимаются непосредственно гражданами; прямое осуществление власти народом в общенациональном и местных масштабах, различные формы принятия решений самим населением общего и местного характера; непосредственное правотворчество народа.

Суверенная демократия

2. Авторитаризм

3. Тоталитаризм

Остальные политические режимы:

1. Деспотизм

2. Тирания

3. Феодализм

4. Плутократия

5. Диктатура

6. Военная диктатура

7. Клептократия

8. Корпоратократия

9. Меритократия

10. Олигархия

11. Охлократия

12. Фашизм

13. Анархия

Демократический режим

Демократия - политический режим, при котором единственным источником власти признаётся народ, власть осуществляется по воле и в интересах народа. Либерально-демократические режимы складываются в правовых государствах, для них характерно признание и защита прав и свобод человека и гражданина, невмешательство государства в частную жизнь граждан без необходимости [источник? ]. Для демократических режимов характерны также идеологическое многообразие, политическое многообразие (многопартийность), разделение властей, организация местного самоуправления, многоукладная экономика с различными формами собственности, рыночные отношения [источник? ]. Один из принципов демократического политического режима - "разрешено все, кроме того, что запрещено законом", который, однако, не может идти в разрез с естественными правами человека.

В некоторых источниках к демократическим относятся близкие к анархии либеральные режимы (существующие на данный момент лишь в теории), которые основываются на сведении до минимума вмешательства государства в жизнь граждан и общества [источник? ]. Они обладают признаками демократии лишь частично, поскольку в них практически отсутствует собственно государство, но и антидемократическими их однозначно назвать нельзя, поскольку демократия от анархии отличается лишь наличием публичной власти

Авторитарный режим

Авторитаризм означает отсутствие подлинной демократии как в отношении свободного проведения выборов, так и в вопросах управления государственными структурами [источник? ]. Часто сочетается с диктатурой отдельной личности, которая проявляется в той или иной степени.

Деспотический режим

Деспотизм характеризуется полным бесправием подданных, жестоким подавлением любого возмущения, он характерен для абсолютной монархии [источник? ]. Деспотизм является традиционным именем крайнего авторитаризма в неограниченных, абсолютных монархиях [источник? ].

Тоталитарный режим

Тоталитаризм означает, что государство вмешивается во все сферы жизни человека и общества. Тоталитаризм (как известно из истории, однако, основным его признаком является повсеместное вмешательство в сферы общественной деятельности [источник? ]) основывается на официальной религии или на официальной идеологии, характеризуется крайним центризмом, волюнтаризмом, культом личности правящего вождя. Опирается только политическую силу (чаще всего - военную) [источник? ], оппозиция не допускается или преследуется, насилие носит характер террора, зачастую допускается геноцид [источник? ].

Анархия

Анархию можно определить как отсутствие политического режима, безвластие [источник? ]. Такое состояние возможно, как правило, в течение непродолжительного времени, при упадке государства и катастрофическом снижении роли государственной власти или противостоянии политических сил, претендующих на её осуществление, такое состояние характерно для периода больших потрясений (революций, гражданских войн, оккупации). Также анархия представляется как форма общественного устройства, но не как некое промежуточное состояние в момент перехода от одного политического режима к иному, см. Анархия

## 13) МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА: ПРИЗНАКИ, СТРУКТУРА, ФУНКЦИИ.

Механизм гос-ва это целостная иерархическая система гос-ых органов и учреждений, практически осущ-их гос-ую власть, задачи, ф-ии гос-ва. Его признаки:

1) Это целостная иерархическая система гос-ых органов и учреждений, что обеспечивается едиными принципами орган-ии и деят-ти гос. органов и учреждений, едиными задачами и целями их деятельности.

2) первичный структурный элемент – это гос. органы и учреждения, в которых работают гос. служащие.

3) для обеспечения гос-ых властных велений он имеет непосредственное орудие (учреждения) принуждения - тюрьмы и т.д. Без них не может обойтись ни одно гос-во.

4) При помощи механизма практически осущ-ся власть и выполняются ф-ии гос-ва.

Под структурой понимают его внутреннее строение, порядок расположения его элементов, их соподчиненность, соотношение, взаимосвязь. Структура включает в себя:

1) гос. органы обладают гос-но-властными полномочиями, т.е. такими ср-ми, ресурсами и возможностями, которые связаны с силой гос-ва, с принятием общеобязательных управленческих решений (парламент, президент, пр-во, мин-ва, ведомства, гос. комитеты, губернаторы, администрации краев, областей и т.д.)

2) гос. организации - такое подразделение механизма гос-ва, которое призвано осущ-ть охранительную деятельность данного гос-ва (вооруженные силы, служба безопасности, милиция и т.д.)

3) гос. учреждения - такое подразделение механизма гос-ва, которые властными полномочиями не обладают, а осущ-ют непосредственно практическую деятельность по выполнению ф-ий гос-ва в соц-ой, культ-ой, воспитательно-образовательной, научной сферах (библиотека, поликлиника, вуз, школа, почта, телеграф, театр и т.д.)

4) гос. предприятия - такое подразделение механизма гос-ва, которые властными полномочиями не обладают, а осущ-ют хозяйственно-эконом-ую деятельность, производят продукцию либо обеспечивают произ-во, выполняют различные работы и оказывают многочисленные

услуги для удовлетворения потребностей общества, извлечения прибыли (речь может идти о казенных заводах, фабриках и т.д.)

5) гос. служащие (чиновники), специально занимающиеся управлением

6) организационные и фин-ые ср-ва, а также принудительную силу, неоюходимые для обеспечения деятельности гос. аппарата.

## 14) ОРГАНЫ ГОСУДАРСТВА И ИХ КЛАССИФИКАЦИИ

Орган государства - это структурно обособленная часть государственного аппарата обладающая властными полномочиями и осуществляющая определенные задачи и функции государства. Исходя из этого определения: 1-ый признак – органы государства это определенные элементы, составные части государственного аппарата. 2-ой признак – это относительно самостоятельные обособленные части государственного аппарата, то есть каждый орган государства представляет собой определенную государственную организацию и занимает определенное место в структуре государственного аппарата. 3-ий признак – органы государства это такие элементы государственного аппарата, которые обладают определенными властными полномочиями – компетенцией (право того или иного органа государства решать определенные государственные и общественные вопросы). Органы государства наделяются компетенцией самим государством и компетенция государственных органов закрепляется в определенных нормативно-правовых актах. 4-ый признак – органы государства это такие части государственного аппарата, с помощью которых осуществляются задачи и функции государства. Вместе с тем не следует отождествлять функции государства и функции органов государства, так как каждый орган государства осуществляет часть либо одной функции, либо части нескольких функций.

Классификация государственных органов.1-ая - с учетом порядка образования (формирования) органы государства подразделяются на первичные и производные. Первичные формируются населением, то есть такие органы создаются непосредственно народом (Государственная дума). Вторичные (производные) - это органы которые формируются первичными органами или какими-либо производными органами.2-ая классификация - с учетом сферы действия органы государства подразделяются на высшие и местные. Высшие действуют в масштабах всей страны или в масштабах субъекта федерации. Местные органы - это органы, которые действуют в пределах соответствующих административно-территориальных единиц. Как правило, территория всех государств подразделяется на определенные части, которые именуются административно-территориальными единицами. Существуют самые различные административно-территориальные единицы, имеющие самые различные названия. В РФ административно-территориальными единицами являются города, районы, поселки, села. В федеративных государствах данная классификация имеет несколько иной вид. В федеративных государствах органы государства по сфере действия подразделяются на высшие органы федерации (федеральные органы), высшие органы субъекта федерации и 3-я разновидность, местные.3-ья классификация - с учетом принципа разделения властей органы государства (органы государственной власти) подразделяются на законодательные, исполнительные и судебные. К законодательным органам относятся высшие представительные органы государственной власти. Эти законодательные органы принимают и издают законы. Исполнительные органы, это правительство, министерства, отделы – занимаются непосредственно управленческой деятельностью – исполнение законов. Судебные органы осуществляют правосудие. Данная классификация является относительной, поскольку, не охватывает как правило всей системы государственных органов. В частности в РФ в эту классификацию не вписываются такие органы как – президент и прокуратура.

## 15) ПРИНЦИПЫ ОРГАНИЗАЦИИ И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ

Механизм гос-ва это целостная иерархическая система гос-ых органов и учреждений, практически осущ-их гос-ую власть, задачи, ф-ии гос-ва. Аппарат гос-ва – есть система гос. органов, взаимосвязанных общими пинципы организации и деятельности Построение и деятельность механизма гос-ва осущ-ся на основе опред-ых принципов – исходных идей, опред-их основные подходы к формированию и функционированию гос. органов. Такими принципами могут выступать:

1) принцип разделения властей (на законод-ую, испол-ую и судебную власти), которые формируют механизмы, исключ-ие произвол со стороны властных органов и долж-ых лиц

2) высокий профес-зм и компетентность гос. органов, использовать квалифиц-ых работников, для которых управленческая деятельность явл-ся основной профессией, что гарантирует высокий уровень решения осн-ых вопросов гос. жизни в интересах населения страны

3) принцип федерализма выражает единство системы гос. власти, разграничение предметов ведения между РФ и субъектами РФ

4) приоритет прав и свобод ч-ка и гр-на, которые предполагают соответствующие обязанности гос. служащих признавать, соблюдать и защищать их

5) принцип демократизма - широкое участие гр-н в формировании и орган-ции деятельности гос. органов

6) принцип гласности – обеспечивает информированность субъектов права о практической деят-ти конкретных гос. органов

7) принцип законности – обязанность соблюдения всеми гос. служащими Конституции, законов и подзаконных актов.

## 16) ЗАКОНОДАТЕЛЬНО-ПРЕДСТАВИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ РФ

Образуемые непосредственно народом, подотчетные ему и ответственные перед ним государственные органы, осуществляющие по полномочию и в интересах народа государственную власть. З. о. г. в. имеют исключительное право принимать законы, бюджет, осуществлять контроль за исполнительной властью. Высшим органом законодательной власти является парламент, в РФ - Федеральное Собрание. Объем полномочий законодательного органа зависит от формы правления. В парламентских государствах исполнительная власть несет ответственность перед властью законодательной. При более "жестких" формах правления власть законодательная принимает только законы, хотя отчасти обладает правом контроля за исполнительной властью. В федеративных государствах власть законодательная осуществляется на двух уровнях - федеральном и региональном. З. о. г. в. - это представительные и законодательные учреждения, которые образуются только путем выборов. Основной вид их деятельности - принятие законов. Специфической формой З. о. г. в. являются сессии, слушания и т.д. Эти органы не образуют единую систему (как это было характерно ранее для Советов), организационно не подчинены друг другу. К числу таких органов в РФ относятся: федеральные органы законодательной власти - Федеральное Собрание РФ; органы законодательной власти субъектов РФ - государственные советы в республиках, законодательные собрания, областные (краевые) думы и др. (В. Ч)

## 17) ИСПОЛНИТЕЛЬНО-РАСПОРЯДИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ РФ

Исполнительно-распорядительные органы. В соответствии с Указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 "О системе и структуре Федеральных органов исполнительной власти" в Российской Федерации образованы следующие федеральные органы исполнительной власти: Правительство РФ, Федеральные министерства, Федеральные службы и Федеральные агентства. Последние организуют деятельность и исполнение законов и подзаконных нормативно-правовых актов нижестоящими органами исполнительной власти.

## 18) СУДЕБНАЯ СИСТЕМА РФ

Суде́бная систе́ма Росси́йской Федера́ции - система специализированных органов власти (судов), осуществляющих правосудие на территории Российской Федерации.

Уровни

Федеральные суды:

суды общей юрисдикции (в том числе военные суды), арбитражные суды, Конституционный Суд Российской Федерации

Суды субъектов федерации:

конституционные (уставные) суды субъектов РФ, мировые судьи

Специализация

Суды общей юрисдикции

Суд общей юрисдикции - это суд, который осуществляет правосудие по гражданским, уголовным делам и делам, возникающим из административных правонарушений. В РФ к судам общей юрисдикции относятся: Верховный Суд РФ, верховные суды республик в составе РФ, краевые, областные суды, суды автономных областей, автономных округов, Московский и Санкт-Петербургский городские суды, районные (городские) суды, мировые судьи и система военных судов.

Для автоматизации деятельности судов общей юрисдикции всех уровней используется Государственная автоматизированная система Российской Федерации "Правосудие" (ГАС "Правосудие").

Верховный Суд

Основная статья: Верховный Суд Российской Федерации

1. Верховный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции.

2. Верховный Суд Российской Федерации осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью судов общей юрисдикции, включая военные и специализированные федеральные суды.

3. Верховный Суд Российской Федерации в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда второй инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам, а в случаях, предусмотренных федеральным законом, - также и в качестве суда первой инстанции.

4. Верховный Суд Российской Федерации является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к верховным судам республик, краевым (областным) судам, судам городов федерального значения, судам автономной области и автономных округов, военным судам военных округов, флотов, видов и групп войск.

5. Верховный Суд Российской Федерации дает разъяснения по вопросам судебной практики.

6. Полномочия, порядок образования и деятельности Верховного Суда Российской Федерации устанавливаются федеральным конституционным законом.

Основная статья: Районный суд

- основное звено судов общей юрисдикции, в котором рассматриваются дела по первой инстанции и в апелляционном порядке. Районные суды образуются в соответствии с федеральными законами в районах, районах в городах (в крупных городах), а также в городах (в последнем случае они называются городскими судами). Районный суд состоит из профессионалов-судей, количество которых должно определяться нагрузкой на судей по разрешению дел.

[править] Мировые судьи

Основная статья: Мировые судьи

Мировые судьи в Российской Федерации (далее - мировые судьи) являются судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации и входят в единую судебную систему Российской Федерации. Полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей устанавливаются Конституцией Российской Федерации, Федеральным конституционным законом "О судебной системе Российской Федерации", иными федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом, а порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов Российской Федерации. Мировой судья рассматривает в первой инстанции: 1) уголовные дела о преступлениях, за совершение которых может быть назначено максимальное наказание, не превышающее двух лет лишения свободы; 2) дела о выдаче судебного приказа; 3) дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях; 4) дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества; 5) иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка; 6) дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда, установленных законом на момент подачи заявления; 7) дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе; 8) дела об определении порядка пользования земельными участками, строениями и другим недвижимым имуществом; 9) дела об административных правонарушениях, отнесенные к компетенции мирового судьи Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Военные суды

Основная статья: Военные суды

Арбитражные суды

Высший Арбитражный Суд

Федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды)

Арбитражные апелляционные суды

Арбитражные суды субъектов Российской Федерации

Конституционный Суд

Конституционный Суд Российской Федерации - высший судебный орган, осуществляющий контроль за соответствием законов и иных нормативных актов действующей Конституции.

Конституционные (уставные) суды субъектов РФ

Конституционный (уставный) суд субъекта РФ - в РФ орган судебной системы, который может создаваться субъектом РФ для рассмотрения вопросов соответствия законов субъекта РФ, нормативных правовых актов органов гос-ной власти субъекта РФ и органов местного самоуправления субъекта РФ конституции (уставу) субъекта РФ, а также для толкования конституции (устава) субъекта РФ (ст.27 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации"). Финансирование производится за счет средств бюджета соответствующего субъекта РФ. Конституционный суд конкретного субъекта рассматривает отнесенные к его компетенции вопросы в порядке, установленном законом субъекта РФ. Решение такого суда, принятое в пределах его полномочий, не может быть пересмотрено иным судом.

Судебная статистика

Штатная численность судейского корпуса составляет 23,2 тыс. федеральных судей судов общей юрисдикции и около 6,8 тыс. мировых судей в субъектах федерации. Численность личного состава службы судебных приставов составляет 65 тыс человек.

В 2007 году судами было рассмотрено 9 млн.365 тыс. гражданских, 1 млн. 200 тыс. уголовных дел, 5 млн.254 тыс. дел об административных правонарушениях, а также 2 млн. различных материалов в порядке гражданского и уголовного судопроизводства.

## 19) ИНСТИТУТ ПРЕЗИДЕНТА РФ

## 20) ПОЛИТИЧЕСКАЯ СИСТЕМА

политическая система – это совокупность организационных форм политической деятельности народа Российской Федерации. При этом и само государство рассматривается как форма организации политической деятельности народа, причем форма основная, все остальные формы по отношению к государству имеют вспомогательный характер. Они как бы помогают негосударственными средствами в решении задач, стоящих перед государством, и создают возможность участия для всех граждан в управлении делами общества и государства, способствуют дальнейшему расширению демократических начал в государственной жизни.

## 21) ГОСУДАРСТВО-ОСНОВНОЙ ЭЛЕМЕНТ ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ

Основное место и роль государства в политической системе общества определяется рядом особенностей, позволяющих говорить о том, что государство – основной элемент системы.

1) гос-во выступает в качестве единственного представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства;

2) явл. единственным носителем суверенитета;

3) обладает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом; имеет силовые структуры (ВС, милицию, службу безопасности и др.);

4) обладает монополией на правотворчество;

5) владеет специфическим набором материальных ценностей (гос. собст-ть, бюджет, валюта и тд);

6) определяет главные направления развития общества.

Гос-во выступает не только самостоятельным субъектом политики, но и призвано регулировать поведение иных субъектов политических отношений.

Таким образом, государство занимает особое место в политической системе общества и играет в ней основную роль.

## 22) СТРУКТУРА И ФУНКЦИИ ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ

##

Под структурой политической системы понимается способ связи ее элементов в единое целое, целостное системное образование, т.е. установление устойчивых связей и отношений между элементами этой системы.

Функции политической системы:

- обеспечение политической власти определенной социальной группы или большинства членов данного общества;

- управление различными сферами жизнедеятельности людей в интересах отдельных социальных групп или большинства населения;

- мобилизация средств и ресурсов;

- выявление и представительство интересов различных субъектов политических отношений;

- удовлетворение интересов различных субъектов политических отношений посредством распределения материальных и духовных ценностей;

- интеграция общества, создание необходимых условий для взаимодействия элементов его структуры;

- политическая социализация и др.

политическая система имеет немало функций, с помощью которых она выполняет свое предназначение, обеспечивает нормальные политические отношения, связывает все субъекты политики в единый политический организм.

## 23) ВОЗНИКНОВЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ИДЕИ "ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА"

В юр. лит-ре выделяются 4 этапа в развитии учения о правовом гос-ве:

1этап: период античной истории, когда велись поиски справедливой, разумной, рациональной организации жизни общества. В сочинениях Платона "Законы", "Гос-во" и "Политик"; Аристотеля – "Политика", "Этика", а также Цицерона, Полибия и т.п. – в рассуждениях которых присутствовала идея правления закона, повиновения ему как условие общего порядка.

Античные идеи послужили основой для дальнейшего развития учения о системе демократии, народном суверенитете, естественных правах человека, равенстве всех перед законом, господстве права и т.д.

2 этап: концепцию правового гос-ва разрабатывали Гроций, Спиноза, Локк, Монтескье и др.

Локк определил понятие правового закона, его цели – сохранять и расширять свободу людей, рассматривал принцип разделения властей, свободу индивида.

Монтескье стал основоположником теории разделения властей. Установление правовой государственности он связывал с политической свободой в гр. обществе.

Учения Локка и Монтескье – оказали серьезное влияние на первые буржуазные конституции (К. США 1787г. и французскую Декларацию прав человека и гражданина 1789г).

3 этап: в создании теории правового гос-ва связывают с Кантом и Гегелем.

Кант говорил по существу не о правовом гос-ве, а о правовом обществе. Гос-во он понимал как "объединение множества людей, подчиненных правовым законам". Право у него было тесно связано с моралью.

Кант создал идеальную теоретическую модель правового гос-ва.

Гегель определял правовое гос-во – как "царство реализованной свободы", одновременно отождествляя гос-во и право. Главным он признавал четкую социальную и правовую направленность гос. деятельности, ее нравственном содержании, полезность для общества и людей в целом. автором термина "правовое гос-во" стал Велькер, который впервые его употребил в 1813г.

Концепция правового гос-ва развивалась и в трудах русских дореволюционных юристов (Шершеневич, Новгородцев, Коркунов, Гессен и др.)

4 этап: в развитии учения о правовм гос-ве относится к 20 в., в него внесли серьёзный вклад прогрессивные ученые многих стран, в т. ч. немецкие правоведы Еллинек, Кельзен; английиские Харт; американские Роулс, Фуллер и т.п.

Марксистская теория относилась к теории правового гос-ва отрицательно, характеризуя и гос-во, и право как классовые явления.

Советское общество отвергало идею правового гос-ва и лишь в период перестройки (80-е гг.) началась разработка теории социального правового гос-ва.

В К. РФ 1993г. наше гос-во провозглашено в качестве правового.

## 24) ПРАВОВОЕ ГОСУДАРСТВО: СУЩНОСТЬ, ХАРАКТЕРНЫЕ ЧЕРТЫ

Правовое гос-во – это организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права гос. власти в целях недопущения злоупотреблений.

В числе важнейших элементов, отвечающих характеристике правового государства (его основных признаков), следует назвать:

1) господство права во всех сферах жизни общества – - предполагает правовую организацию гос. власти, т. е создание и формирование всех гос-х структур на основе закона;

- правовой хар-р принимаемых законов и верховенство правового закона;

- связанность гос-ва им же созданными законами, т. е ограничение гос. власти посредством права, правовых установлений и предписаний, определение правовых пределов для деят-ти гос-ва, его органов и должностных лиц;

- верховенство Конституции в системе НПА, т. к. в К. закремпляются основополагающие устои конституционного строя страны.

2) незыблемость, гарантированность и реальность прав и свобод человека и гражданина – означают, что гос-во должно не только признавать, но и гарантировать полный набор прав и свобод личности, признаваемых мировым сообществом в качестве естественных, принадлежащих человеку от рождения и потому незыблемых, неотчуждаемых гос. властью.

Гос-во может считаться правовым лишь в том случае, если оно закрепляет и обеспечивает равенство всех людей как субъектов правового общения, их равенство перед законом.

3) взаимная отв-ть личности и гос-ва - проявл. в том, что в своих взаимоотношениях личность и гос-во выступает равными партнерами и обладают взаимными правами и обязанностями.

4) принцип разделения властей – предполагает самостоятельное функционирование 3-х ветвей власти – законодательной, исполнительной, судебной.

Принцип разделения властей служит критерием демократичности гос-ва. Он предполагает, что все споры и конфликты между ветвями власти должны разрешаться только правовым путем с соблюдением установленной законом правовой процедуры

## 25) ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО – ОСНОВНОЙ ЭЛЕМЕНТ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

Гражданское общество – это совокупность общественных отношений, главным образом имущественных, товарно-рыночных, семейных, нравственных и иных, относительно независимых от гос-ва.

Относительно независимых потому, что гос-во управляет обществом, служит формой его организации.

Гражданским явл. общество – способное противостоять гос-ву, контролировать его и заставить служить обществу. Это общество, которое может сформировать правовое гос-во.

Признаки гр. общества:

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;

- самоуправляемость;

- конкуренция образующих его структур и различных групп людей;

- свободно формирующееся общественное мнение и плюрализм;

- всеобщая информированность и прежде всего реальное осуществление права человека на информацию;

- жизнедеятельность базируется на принципе координации;

- многоукладность экономики;

- легитимность и демократический хар-р власти;

- правовое гос-во;

- сильная социальная политика гос-ва, обеспечивающая достойный уровень жизни людей и др.

Структура - это внутреннее строение общества, отражающее многообразие и взаимодействие его составляющих, обеспечивающее целостность и динамизм развития.

Составляющими частями структуры выступают различные общности и объединения людей и устойчивые отношения между ними. Например:

1) личность; 2) семья; 3) школа; 4) церковь; 5) собственность и предпринимательство; 6) социальные группы, слои, классы; 7) частная жизнь граждан и ее гарантии; 8) институты демократии; 9) общественные объединения, политические партии и движения; 10) независимое правосудие; 11) система воспитания и образования; 12) свободные СМИ; 13) негосударственные социально-демократические отношения и др.

Сущность гр. общества состоит в том, что оно объединяет и выражает прежде всего интересы граждан, их чаяния, свободу, запросы, потребности, а не волю правящих элит, власти, гос-ва.

Принципы гр. общества:

1) эк-кая свобода, многообразие форм собственности, рыночные отношения;

2) безусловное признание и защита естественных прав человека и гражданина;

3) равенство всех перед законом и правосудием, надежная юр. защищенность личности;

4) легитимность и демократический хар-р власти;

5) правовое гос-во основанное на принципе разделения и взаимодействия властей;

6) политический и идеологический плюрализм, наличие легальной аппозиции;

7) свобода мнений, слова, печати, независимость СМИ;

8) невмешательство гос-ва в частную жизнь граждан, их взаимные обязанности и отв-ть;

9) классовый мир, партнерство и национальное согласие;

10) эффективная социальная политика, обеспечивающая достойный уровень жизни людей.

## 26) НОРМАТИВНАЯ ШКОЛА

С точки зрения нормативной концепции право есть содержащаяся в текстах законов и подзаконных актов система норм, установленных и охраняемых от нарушений государственной властью. С позиций нравственной школы право рассматривается как форма общественного сознания. Слова закона остаются на бумаге, если они не вошли в сознание и не усвоены им. Закон не может воздействовать на общество иначе как через сознание (массовое правосознание, официальное правосознание). Поэтому право (в соответствии с данной концепцией) - не тексты закона, а содержащаяся в общественном сознании система понятий об общеобязательных нормах, правах, обязанностях, запретах, условиях их возникновения и реализации, порядке и формах защиты. Без нормативного понимания права практически недостижимы определенность и стабильность правовых отношении, законность в деятельности государственных органов и должностных лиц. наиболее концентрированном виде основные положения нормативизма изложены видным юристом Г. Кельзеном (См.: KelsenН. Rein Rechtslehre. Wien, 1967). Он считал, что юридическая наука должна изучать право “в чистом виде”, вне связи с политическими, нравственными и другими оценками, так как в ином случае наука теряет объективный характер и превращается в идеологию. Исходным для концепции Кельзена является представление об “основной (суверенной) норме” как норме, которая обосновывает эффективность и юридическую силу всех остальных норм

## 27) СОЦИАЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА

Предтечей этой теории явилась "школа свободного права", представители которой (Эрлих и др.) выступали за "живое право народа", основанное не на законе, а на свободном усмотрении судей.

Социологическая школа права, как одно из основных направлений буржуазной правовой науки, внешне противоположное абстрактно-нормативному и выступающее с его критикой, сложилась в первой трети XX в. первоначально в Европе, а затем получила наибольшее распространение в США. Представители этого направления, пронизанного философией прагматизма и распадающегося на ряд течений (Дж. Дьюи, Р. Паунд, Д. Фрэнк, Левеллин и др.), эклектически охватывают собирательным понятием "право" административные акты, судебные решения и приговоры, обычаи, правосознание судей и иных должностных лиц, правоотношения, а также и юридические нормы, значение которых среди названных правовых средств воздействия на поведение людей всячески принижается.

В представлениях сторонников социологической теории право должно рассматриваться не иначе, как в "действии", в процессе применения. "Право, - по утверждению Джона Дьюи, - есть деятельность, посредством которой можно осуществлять вмешательство в другую деятельность". Что касается правовой нормы, то она лишена сколько-нибудь активной роли: "глас вопиющего в пустыне", "клочок бумаги", "голый стандарт", наполняемый содержанием в каждом конкретном случае посредством издания индивидуальных административных или судебных актов. Способностью творить право наделяются судьи: "право состоит из норм, которые устанавливает суд, определяя права и обязанности сторон". При этом подчеркивается значение психического переживания судьей того, что есть право, при разрешении конкретного дела.

Несмотря на различные модификации, общее во взглядах юристов-"социологов" на право состоит в том, что все они, так или иначе, понимают под ним совокупность "правовых" отношений, возникающих и существующих независимо от норм; сложившийся в жизни "социальный порядок" или "правопорядок", а в конечном счете "фактический образ деятельности правительства, судов и других государственных органов и его должностных лиц".

Не трудно заметить, что подобное понимание права, с одной стороны, приближает его к реальной жизни, юридической практике, на что ссылаются представители социологической школы права, а с другой - теоретически обосновывает и оправдывает административный и судебный произвол.

## 28) ПСИХОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА

ПСИХОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА - одно из наиболее активно развивающихся направлений современной юриспруденции, возникшее на рубеже XX в. одновременно с психологическим направлением в социологии и других общественных науках. Представители П. ш. п.: Г. Тард(Франция), Л. Кнапп.А. Бирлинг, Э. Ленинг (Германия), Росс.Р. Вест.П. Сорокин и др.

В соответствии с учением крупнейшего теоретика П. ш. п. российско-польского социолога и правоведа Л. Петра-жицкого, основу права образуют не социально-экономические условия жизни общества, а некие явления психики человека или психологические факторы. Речь идет прежде всего об определенных свойствах человека испытывать особую разновидность психических переживаний, которые формируют у него чувства должного как основу правового сознания.

Вообще исследование взаимосвязи между психическими явлениями и правом предполагает как минимум три возможных подхода: психическим явлением можно считать само право; можно не относить право к числу психических явлений, но говорить о его обусловленности этими явлениями: можно считать, что право связано с психическими явлениями каким-либо опосредованным способом. На основании изложенных подходов и строятся разнообразные концепции права в рамках П. ш. п. Считается, например, что причиной возникновения права является чувство коллективности и соответствующее ему стремление жить в сообществе с другими людьми. чувство солидарности, справедливости и т.д. Наряду с перечисленными, в соответствии с разработанной в 50-е гг. теорией Т. Живановича, основными психологическими факторами права являются чувство мести и чувство меры. Некоторые авторы (например, Дж. Фрэнк) утверждают. что право обусловлено такими психологическими факторами, которые могут быть выявлены в процессе психоанализа (эдипов комплекс, стремление к подчинению отцовской власти и т.п.). В соответствии со взглядами Росса. в основе права лежит интуиция, в результате чего общественные явления есть лишь следствие противоречий в сознании отдельных индивидов. Один из основателей П. ш. п. . французский социолог Г. Тард считал, что в основе всех социальных ценностей и норм. в том числе правовых, лежит инстинкт подражания. Многие идеи П. ш. п. в 30-е гг. были восприняты американской социологической юриспруденцией, где они нашли выражение в концепции "свободного судейского усмотрения" как одного из способов реализации правовых эмоций.

В качестве отличительной особенности современных направлений П. ш. п.

можно отметить анализ права с точки зрения психологических особенностей различных социальных групп - профессиональных коллективов, семьи, политических группировок и т.п.

## 29) МАТЕАРЕЛИСТИЧЕСКАЯ ШКОЛА

представлена в работах основоположников марксизма-ленинизма и их последователей. В основе материалистической теории лежит тезис о том, что право есть выражение и закрепление воли экономически господствующего класса. Как и государство, оно является продуктом классового общества. Его содержание носит классово-волевой характер. “Помимо того,-писали К. Маркс и Ф. Энгельс, что господствующие индивиды при данных отношениях должны конструировать свою силу в виде государства, они должны придать своей воле, обусловленной этими определенными отношениями, всеобщее выражение в виде государственной воли, в виде закона”(Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т.3. С.322). Таким образом, возникновение и существование права объясняется необходимостью нормативного регулирования общественных отношений в интересах экономически господствующего класса.

Марксистско-ленинское учение видит сущность права в его классовости и материальной обусловленности. Отвергая буржуазные представления о праве, Маркс и Энгельс писали: “Ваше право есть лишь возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса”(Маркс К. . Энгельс Ф. Соч. Т.4. С.443). Экономическая обусловленность права является важнейшим принципиальным положением марксистской теории. Критикуя Прудона, считавшего произвол, усмотрение правителя решающей причиной экономической жизни, Маркс отмечал: “Поистине нужно не иметь никаких исторических сведений, чтобы не знать того факта, что во все времена правители вынуждены были подчиняться экономическим условиям и никогда не могли предписывать им закона. Как политическое, так и гражданское законодательство всегда лишь выражало, заносило в протокол требования экономических отношений”(Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т.5. С.342).

## 30) ТЕОРИЯ ЕСТЕСТВЕННОГО ПРАВА

Основной тезис теории естественного права (Гроций, Гоббс, Чокк, Монтескье, Руссо и др.) заключается в том, что наряду с правовыми нормами, установленными государством, право включает в себя также естественное право. Последнее понимается как совокупность прав, которыми все люди обладают от природы в силу самого факта своего рождения: право на жизнь, свободу, равенство, частную собственность, право быть счастливым и т.д. Государство не может посягать на эти естественные и неотъемлемые права человека.

Возникновение естественно-правовой теории связано с развитием революционной буржуазной идеологии в XVII-XVIII вв.

Естественно-правовая теория весьма наглядно демонстрирует ценностный подход к пониманию такого явления, как право. Однако в период борьбы буржуазии за власть, становления развития основных принципов буржуазной законности эта теория сыграла определенную прогрессивную роль. Не случайно в тех или иных модификациях она сохраняет свое значение и сегодня.

Согласно теории возрожденного естественного права (современная модификация естественно-правовой теории), то право, которое создается государством, является производным по отношению к высшему, естественному праву, вытекающему из человеческой природы. Позитивное право, то есть нормы, установленные государством, признается правом только в том случае, если оно не противоречит естественному праву, то есть общечеловеческим принципам свободы, равенства, справедливости для всех людей.

В рамках теории возрожденного естественного права выделяются два основных направления - неотомистская теория права и "светские" концепции естественного права.

Неотомизм - по существу, новейшая интерпретация средневекового учения Фомы Аквинского. Рассматривая вопрос о природе, сущности права, неотомистская теория пытается найти основные права в мировом порядке, согласующемся с религиозными догматами, вечным законом, высшим божественным разумом. Божественный закон призван устранять несовершенство человеческого, положительного закона, если он расходится с естественным правом. Сторонники неотомизма подчеркивают превосходство естественного права над правом человеческим, позитивным, то есть установленным государством. При этом они отмечают, что право частной собственности, хотя и имеет государственное происхождение, не противоречит естественному праву.

"Светская" доктрина естественного права исходит из этической первоосновы права, из необходимости соответствия правовых установлении моральным требованиям естественного права, основанного на стандартах справедливого поведения. Для этой теории характерным является признание в качестве основы "правильного", "законного" права некоей естественной нормативной системы, не совпадающей с позитивным правом.

## 31) ПОНЯТИЕ ПРАВА

наиболее предпочтительной является точка зрения, согласно которой необходимо различать право в общесоциальном смысле и право в юридическом смысле. Слово “право” употребляется в таких смыслах, как “естественное право”, “юридическое право”, “моральное право”, “право члена общественной организации”, “материнское право” и т.д. Говоря о понятии права, нужно прежде всего исходить из смыслового значения слова “право” и различать в связи с этим право в общесоциальном и право в юридическом смысле. Право в общесоциальном смысле – это признаваемая в обществе, социально оправданная возможность (свобода) определенного поведения, т.е. возможность совершать какие-то социально значимые действия, притязать на что-то, требовать соответствующего поведения от других. Право в общесоциальном смысле по сути своей является естественным правом. Оно возникает само по себе, естественным путем и никем не устанавливается. Это право, рождаемое самой жизнью, вытекающее из общественных потребностей. Сформировавшись в системе общественных отношений, естественное право закрепляется в обычаях, нормах морали, религиозных и других нормах. Может оно закрепляться и в юридических нормах, т.е. нормах, устанавливаемых государством. Право в юридическом смысле – это установленные или санкционированные государством, государственной властью, нормы, а также закрепленная в этих нормах свобода, возможность определенного поведения. Другими словами, право в юридическом смысле – это и есть то, что представители естественно-правовой, психологической и некоторых других теорий называют позитивным правом. Позитивное право не тождественно естественному праву. Государство закрепляет в своих нормах или санкционирует только такую свободу, которая отвечает интересам государства. А интересы государства – это не обязательно интересы общества. Более того, в нормах позитивного права может закрепляться не только свобода, но и несвобода и даже произвол. Поэтому в нормах позитивного права закрепляется не столько социально оправданная свобода, сколько свобода, установленная или признанная государством. А такая свобода не равнозначна естественному праву. Закон не тожд праву. Правом могут признаваться только правовые законы.

## 32) ПРИЗНАКИ ПРАВА

нормативность, общеобязательность, системность, государственно-волевой характер, формальная определенность, гарантированность. Нормативность права выражается в том, что право состоит из норм. Нормы права – это определённые правила поведения.

Общеобязательность –Нормы права являются правилами поведения общеобязательного характера. общеобязательность присуща только праву. . Всякий, кто подпадает под действие правовой нормы, должен поступать в соответствии с её предписанием, иначе может быть наказан. Системность права проявляется в том, что нормы, из которых состоит позитивное право, находятся в определенном единстве, в системе и тесно связаны между собой. Государственно-волевой характер позитивного права выражается в том, что оно в отличие от права в общесоциальном смысле возникает не само по себе, а по воле государства. Нормы позитивного права либо непосредственно устанавливаются государством, его органами, либо возникают в результате государственного санкционирования, Формальная определенность. нормы позитивного права обладают формальной определенностью. большинство правовых норм письменно, формально закреплено в различных официальных документах

гарантированность. Она выражается в том, что государство, создав правовые нормы, вместе с тем и гарантирует их, обеспечивая возможностью принуждения.

Т. о. право (или позитивное право) – это система установленных или санкционированных государством норм поведения, которые обязательны для всех членов общества и действие которых гарантируется государством.

## 33) ПРИНЦИПЫ ПРАВА

Принцип права – исходные определяющие идеи, начала в соответствии с которыми строится система права и которые лежат в основе её функционирования. Классификация принципов права. Принципы делятся на общеправовые, межотраслевые и отраслевые. Общеправовые – характеризуют систему права в целом, они присущи всей системе права. Межотраслевые присущи двум и более отраслям права. Отраслевые принципы присущи одной отрасли права (принципы гражданского права и т.д.). ТГП изучает только общеправовые принципы, межотраслевые и отраслевые принципы изучаются отраслевыми юридическими науками. Общеправовые принципы системы права – во-первых, принцип демократизма (система права строится на демократических началах).2-ой принцип - гуманизма. Далее принцип справедливости, принцип равенства юридических прав и обязанностей, принцип единства прав и обязанностей. Принципы права по-разному проявляются в системе права, одни формируются в виде специальных правовых норм, другие выражаются в виде определенной идеи вытекающей из содержания различных правовых норм. Как правило, межотраслевые и отраслевые принципы выражены в виде норм принципов, а общеправовые принципы выступают в форме правовых норм.

## 34) ФУНКЦИИ ПРАВА

Функции права – это определенные направления воздействия позитивного права на общественные отношения и общество в целом, в которых проявляются сущность позитивного права, Чаще всего функции права подразделяют на общесоциальные и собственно юридические. К общесоциальным обычно относят такие функции, как экономическую, политическую, воспитательную и некоторые другие, а к собственно юридическим - регулятивную, в составе которой выделяют статическую и динамическую, и охранительную. При этом отмечается, что общесоциальные функции выражают воздействие права на различные сферы общественной жизни (экономику, политику, духовную сферу и т.д.) в единстве с другими социальными институтами и прежде всего с государством. Отсюда принято считать, что общесоциальные функции права совпадают с функциями государства. юридические функции рассматриваются в качестве таких направлений воздействия права, которые выражают его специфику как регулятора общественных отношений. Регулятивная функция выражается в том, что право регулирует, упорядочивает общественные отношения, является, как и все другие социальные нормы, регулятором общественных отношений. Оценочная функция проявляется в том, что право, регулируя общественные отношения, одновременно оценивает и поведение их участников. Нормы права, дозволяя одни поступки людей и запрещая другие, оценивают их как правомерные или неправомерные, как желательные или нежелательные для государства и общества. Воспитательная функция связана с тем, что право не только регулирует общественные отношения, но и выступает в качестве образца, своеобразного эталона поведения участников регулируемых отношений. Нормы права как бы показывают людям, как они могут или должны вести себя в той или иной ситуации. информационную функцию. Правовые нормы в результате закрепления их в различных официальных документах приобретают письменную форму и становятся источниками информации. трансляционная функция состоит в том, что право, накапливая в своем содержании социальный опыт, культуру человеческого общения, достижения в области правового регулирования, передает (транслирует) все это участникам существующих общественных отношений, а также будущим поколениям людей.

## 35) ИСТОЧНИКИ ПРАВА

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

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

Обычно в теории называют четыре вида источников права: нормативный акт, судебный прецедент, санкционированный обычай и договор. В отдельные исторические периоды источниками права признавали правосознание, правовую идеологию, а также деятельность юристов.

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

Сущность судебного прецедента заключается в придании нормативного характера решению суда по конкретному делу. Обязательным для судов является не все решение или приговор, а только "сердцевина" дела, суть правовой позиции судьи, на основе которой выносится решение. Это, как называют специалисты по англосаксонской правовой системе, "ratio decidendi". Из прецедента постепенно могут складываться и нормы законов.

В недавнем прошлом в советской правовой науке прецедент как источник права оценивался только отрицательно, однако в последнее время тон критических высказываний несколько смягчился. Более того, уже встречаются предложения о необходимости приравнять судебную доктрину к источникам права. Думается, что предлагаемое возможно, но для этого необходимы независимый суд и соответствующая правовая подготовка судей, а также формирование их правосознания в том направлении, при котором станет возможным их правотворчество.

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

##

## 36) НПА: ХАРАКТЕРИСТИКА, ЮРИДИЧЕСКАЯ СИЛА

Нормативно-правовой акт является одним из основных источников права современного государства. В нем выражается большинство правовых норм, которые регулируют наиболее важные с точки зрения личности, ее ее интересов и потребностей общественные отношения. Другие источники права (правовые обычаи, судебные и административные прецеденты) общерегулятивной значимостью не обладают. Они играют частную, вспомогательную или дополнительную роль в регулировании общественных отношений.

В нормативно-правовых актах закрепляются нормы, которые учитывают интересы большинства и меньшинства в цепом, координируют их в зависимости от конкретных экономических, социальных, национальных и международных отношений в данный исторический период.

В отличие от других источников (форм) права нормативно-правовой акт обладает следующими признаками:

1. Нормативно-правовой акт создается в результате правотворческой деятельности компетентных органов государства или всенародным волеизъявлением (референдумом). Правотворческая деятельность представляет собой такую государственную деятельность, которая состоит в издании норм права, а также в совершенствовании и отмене устаревших правовых норм.

2. В нормативно-правовых актах содержатся только нормы права, то есть правила общего характера, обладающие государственной обязательностью. Поэтому нормативно-правовые акты необходимо отличать от индивидуальных правовых актов которые источниками права не являются.

3. От нормативно-правового акта как источника права следует отличать источники правоведения, или источники нашего знания о праве. Мы черпаем сведения о нормах права из различного рода сборников законодательства, из исторических правовых памятников, из произведений профессиональных юристов. Все это источники нашего познания правовых норм, а не источники права.

4. Нормативно-правовой акт оформляется в виде официального государственного документа, который имеет обязательные атрибуты: название акта (закон, указ, постановление); наименование органа, принявшего акт (парламент, президент, правительство, местный орган власти).

5. В нормативных актах нормы права группируются по определенным структурным образованиям: разделам, главам, статьям (например, в Гражданском кодексе: раздел "Обязательное право", глава "Исполнение обязательств", статья "Досрочное исполнение обязательства").

Итак, нормативно-правовой акт – это официальный акт правотворчества, в котором содержаться нормы права.

По юридической силе все нормативно-правовые акты подразделяются на законы и подзаконные акты. Юридическая сила нормативно-правовых актов является наиболее существенным признаком их классификации. Она определяет их место и значимость в общей системе государственного нормативного регулирования. В соответствии с теорией и практикой правотворчества акты вышестоящих правотворческих органов обладают более высокой юридической силой, чем акты нижестоящих правотворческих органов. Последние издаются на основе и во исполнение нормативных актов, издаваемых вышестоящими правотворческими органами.

Нормативно-правовые акты классифицируются также по содержанию. Такое деление в известной мере условно. Условность эта объективно объясняется тем, что не во всех нормативно-правовых актах содержатся нормы однородного содержания. Имеются акты, содержащие нормы только одной отрасли права (например, трудовое, семейное, уголовное законодательство). Но наряду с отраслевыми нормативными актами действуют и акты, имеющие комплексный характер. Они включают нормы различных отраслей права, обслуживающих определенную сферу общественной жизни. Хозяйственное, торговое, военное, морское законодательство – примеры комплексных нормативно-правовых актов.

По объему в характеру действия нормативно-правовые акты подразделяются: - на акты общего действия, охватывающие всю совокупность отношений определенного вида на данной территории; – на акты ограниченного действия – распространяются только на часть территории или на строго определенный контингент лиц, находящихся на данной территории; – на акты исключительного (чрезвычайного) действия. Их регулятивные возможности реализуются лишь при наступлении исключительных обстоятельств, на которые рассчитан акт (военных действий, стихийных бедствий).

По основным субъектам государственного правотворчества нормативно-правовые акты можно подразделить на акты законодательной власти (законы); акты исполнительной власти (подзаконные акты); акты судебной власти (юрисдикционные акты общего характера).

## 37) ЗАКОН: ПРИЗНАКИ ТРЕБОВАНИЯ, ХАРАКТЕРИСТИКИ

Законы занимают главное место в системе нормативно-правовых актов. Их ведущее положение определяется следующими основными признаками.

Во-первых, они принимаются только законодательными (представительными) органами государственной власти или непосредственно народом в порядке референдума.

Во-вторых, обладают высшей юридической силой, которая означает, что содержание всех иных нормативно-правовых актов не должно противоречить законам: никто не вправе отменить или заменить закон, кроме органа, который его издал.

В-третьих, регулируют наиболее важные основополагающие отношения. В законах закрепляется общественный и государственный строй, компетенция центральных звеньев государственного механизма, основные права и свободы граждан и т.д.

В-четвертых, содержат нормы первичного, исходного характера. Все иные акты призваны в основном детализировать и конкретизировать нормативные установления законов.

В-пятых, принимаются в особом процессуальном порядке.

Таким образом, закон - это принятый в особом порядке акт законодательного органа, обладающий высшей юридической силой и направленный на регулирование наиболее важных общественных отношений.

Законы многообразны, поэтому нуждаются в классификации. Критерии этой классификации обусловлены особенностями регулируемых отношений, своеобразием субъекта правотворчества, адресата, территории, на которой они действуют, и т.д.

Особый интерес представляет деление законов в зависимости от их значимости в системе действующего законодательства. По этому основанию различают законы конституционные и текущие.

Конституционные законы закрепляют основы общественного и государственного строя, служат юридической базой для текущего законодательства. К ним относятся Конституция и законы, вносящие в нее изменения и дополнения, а также законы, конкретизирующие ее содержание.

Конституция является основным законом государства. Ее сущность состоит в том, что она отражает расстановку политических сил в обществе, юридически закрепляет баланс их интересов. Различают фактическую и юридическую конституции. Фактическая конституция - это реальные отношения в обществе. Юридическая конституция представляет собой правовое оформление этих отношений.

Приоритетное значение Конституции состоит в том, что она, как акт высшей юридической силы, составляет нормативную базу всего текущего законодательства.

Перечень конституционных законов исчерпывающе определен Конституцией Российской Федерации. Это законы о порядке деятельности Правительства РФ, судебной системе, Конституционном Суде, чрезвычайном положении, режиме военного положения и т.д. (всего их 14).

Текущие (обыкновенные) законы принимаются на основе и во исполнение конституционных законов, составляют текущее законодательство и регулируют различные стороны экономической, политической, культурной жизни страны.

Особой разновидностью текущих законов являются органические и чрезвычайные законы.

Органические (кодифицированные) законы - юридически цельные, внутренне согласованные акты, отличающиеся высоким уровнем нормативных обобщений и призванные комплексно регулировать определенную сферу общественной жизни. К таким законам могут быть отнесены Основы законодательства и кодексы по различным отраслям законодательства.

Чрезвычайные (исключительные) законы принимаются при тех или иных чрезвычайных обстоятельствах, вызванных природными, экологическими, социальными и иными причинами, носят временный характер.

## 38) СУДЕБНЫЙ И АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПРЕЦЕДЕНТ

Суде́бный прецеде́нт (от лат.  praecedens, родительный падеж praecedentis - предшествующий) - решение определённого суда по конкретному делу, имеющее силу источника права (то есть устанавливающее, изменяющее или отменяющее правовые нормы).

Как источник права прецедент известен с древнейших времен. В Древнем Риме в качестве прецедентов выступали эдикты (устные заявления) или решения по конкретным делам преторов и других магистратов. Первоначально они имели обязательную силу при рассмотрении аналогичных дел лишь для самих магистратов, их принявших, и лишь в течение определенного срока, однако постепенно наиболее удачные эдикты приобрели устойчивый характер и постепенно сложились в систему общеобязательных норм под названием преторского права.

Прецедент широко использовался в средние века как источник права. После того, как Вильгельм I Завоеватель захватил Англию в 1066 году, создаются королевские разъездные суды, которые от имени Короны решали дела с выездом на места. Вырабатываемые судьями решения брались за основу другими судебными инстанциями при рассмотрении аналогичных дел. На смену разрозненным местным актам приходит общее для всей страны право. Так стала складываться единая система прецедентов, общая для всей Англии, получившая название "общее право" (англ. сommon law). В странах англо-саксонской правовой семьи прецедент является основой правовой системы, в некоторых других странах (например, Франции) прецеденты используются для восполнения пробелов в законодательстве.

В России прецедент официально не является источником права, хотя на практике решения вышестоящих судов часто принимаются во внимание при разрешении споров. Роль прецедента в некотором смысле выполняют постановления Пленумов Верховного и Высшего Арбитражного Судов по отдельным вопросам правоприменения.

Однако, в последнее время в российской правовой науке ведутся бурные дискуссии на предмет того, что право судебного прецедента могло бы стать самостоятельным источником права в России. Необходимость судебного прецедента мотивируется обязанностью высших судебных органов в части обеспечения единства судебной практики (ч.3 ст.377 и ст.389 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации), или, иначе единообразия в толковании и применении судами норм права (п.1) ст.304 Арбитражного процессуального Кодекса Российской Федерации). Единство (единообразие) же по мнению апологетов судебного прецедента в России есть средство обеспечения равенства всех перед законом и судом (ч.1 ст. 19 Конституции Российской Федерации).

Оппоненты возражают, указывая на то, что феномен единства (единообразия) не является однозначным, что для введения права судебного прецедента необходимо вносить изменения в Конституцию Российской Федерации, в ст.120 которой записано о том, что судьи независимы и подчиняются только Конституции и федеральному закону. Кроме того, полномочия в части обеспечения единства (единообразия) судебной практики не мотивированы текстом Конституции, в ст.126 и 127 которой установлена обязанность судов в части разъяснений судебной практики, но не в части обеспечения её единства. Административный прецедент-это деятельность многочисленных (за исключением судебных) государственных органов, которое имело место хотя бы один раз и может служить образцом при аналогичных обстоятельствах. В России административный прецедент, как и судебный, не является официально признанным источником права. Однако в юридической действительности нашей страны можно найти примеры, когда в практической деятельности государственных органов создаются правила поведения, которые реально действуют наряду с писаным правом, конкретизируют, дополняют, а иногда и отменяют последние. Впрочем, этот вопрос – "административный прецедент как источник права" юридической наукой разработан очень слабо.

## 39) НОРМОТВОРЧЕСТВО

Различаются три способа такого нормотворчества:

1) непосредственная правоустановительная деятельность полномочных государственных органов;

2) санкционирование государственными органами норм, которые сложились независимо от них в виде обычая (делового обыкновения) или выработаны негосударственными организациями (например, кооперативами, общественными организациями);

3) непосредственное правотворчество народа, проводимое в форме всенародного голосования (референдума).

Во всех трех случаях нормотворчество отличается и своими целями, и теми принципами, на которых оно основывается. Общими принципами нормотворчества являются: научность, демократизм, законность, интернационализм.

В отдельные периоды развития того или другого государства имели место отступления от какого-либо принципа, но они не могут поколебать необходимость поиска и утверждения соответствующих начал законодательной деятельности.

Правотворческая деятельность так или иначе связана с проявлением государственной воли. Это положение многократно доказано мировой историей. Помимо того, что господствующие при данных отношениях индивиды должны конституировать свою силу в виде государства, они должны придать своей воле, обусловленной этими определенными отношениями, всеобщее выражение в виде государственной воли, в виде закона.

## 40) ПРАВОТВОРЧЕСТВО

Правотворчество – это деятельность гос-ва по изданию, изменению и отмене НПА.

Правотворчество представляет собой: монопольную деятельность гос-ва; созидательно-интеллектуальную деятельность; процессуальную деят-ть.

Стадии:

В. Сырых выделяет 6 стадий:

1) принятие решения о внесении изменений в действующую систему норм права;

2) подготовка проекта НПА;

3) рассмотрение его правотворческим органом;

4) обсуждение и согласие проекта с заинтересованными субъектами;

5) принятие акта;

6) опубликование акта.

Ю. Тихомиров выделяет 9 стадий:

1) выявление потребности в создании НПА;

2) определение субъекта правотворчества, и виды НПА;

3) принятие решения о создании НПА;

4) разработка концепции НПА;

5) подготовка проекта НПА;

6) предварительное рассм-ние проекта НПА;

7) общественное обсуждение НПА;

8) официальное рассм-ние проекта НПА;

9) принятие, подписание, опубликование, вступление в юр. силу.

Конституция РФ выделяет 4 стадии з/процесса:

законодательная инициатива;

обсуждение законопроекта в ГД и в Совете Федерации;

принятие закона;

промульгация и вступление закона в юр. силу.

Правотворческая деятельность основана на определенных принципах:

- п. законности – принятие НПА только теми субъектами, которые наделены соотв. полномочиями и в их пределах;

- п. демократизма – проявл. в возможности принятия наиболее важных НПА в форме референдума.

- п. научности – разработка научно обоснованной стратегии правотворчества;

- п. профессионализма – этот вид гос. деят-ти требует специальных знаний, навыков, умения и определенного таланта;

- п. гласности – все принимаемые правотворческими органами акты подлежат обязательному опубликованию, т.е. доведение до сведения населения;

- п. системности – вновь принимаемые акты должны "вписываться" в существующую систему законодательства, не противоречить действующим актам, не содержать коллизии, пробелов и т.п.

## 41) ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА

Юр. техника – совокупность правил, приемов, специфических средств подготовки, оформления, публикации и систематизации НПА и иных юр. документов.

В лит-ре принято подразделять юр. технику на: законодательную (нормотворческую) и правоприменительную.

Законодательная техника включает в себя:

Правила построения НПА;

Правила оформления актов;

Приемы и средства формулирования норм права и иных нормативных предписаний;

Язык и стиль НПА;

Правила опубликования НПА.

Правоприменительная техника включает в себя:

правила оформления и построения правоприменительных актов;

способы легализации документов, т.е. придание им юр. силы;

способы и приемы толкования юр. норм и НПА;

способы разрешения коллизий в праве, преодоление пробельности;

способы процедурно-процессуального оформления юр. практики, в т. ч. следственной, оперативно-розыскной, арбитражной, надзорной и т.д.

##

## 42) СИСТЕМАТИЗАЦИЯ НПА: КОДИФИКАЦИЯ, ИНКОРПОРАЦИЯ, КОНСОЛИДАЦИЯ

В ходе общественного развития государство активно осуществляет правотворческие функции, в результате чего издаются сотни различных нормативно-правовых актов по широкому кругу вопросов. Формирование законодательства как взаимосогласованной и эффективной системы происходит в результате не только планирования законотворческих работ нормотворческим органом, но и систематизации. Систематизация законодательства - это целенаправленная работа законодателя по упорядочению и приведению в единую систему действующих законодательных актов с целью их доступности, лучшей обозримости и эффективного применения. В основе такой работы лежат знания о системе права, ее отраслях и подотраслях.

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

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

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

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

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

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

## 43) ПРАВО В СИСТЕМЕ СОЦИАЛЬНЫХ НОРМ

Общество представляет собой систему взаимосвязанных социальных общественных отношений. Эти отношения многочисленны и разнообразны. Не все из них урегулированы правом. Вне правового регулирования находятся многие отношения частной жизни людей - в сфере любви, дружбы, досуга, потребления и т.п. Хотя политические, публичные взаимодействия большей частью носят правовой характер, и они помимо права регулируются иными социальными нормами. Таким образом, право не обладает монополией на социальное регулирование. Правовые нормы охватывают лишь стратегические, общественно значимые аспекты отношений в обществе. Наряду с правом большой объем регулирующих функций в обществе выполняют самые разнообразные социальные нормы.

Социальная норма - это правило общего характера, регулирующее однородные, массовые, типичные общественные отношения.

Помимо права к социальным нормам относятся мораль, религия, корпоративные правила, обычаи, мода и др. Право – это только одна из подсистем социальных норм, обладающая своей особенной спецификой.

Общее назначение социальных норм заключается в упорядочении совместного существования людей, обеспечении и согласовании их социального взаимодействия, придании последним стабильного, гарантированного характера. Социальные нормы ограничивают индивидуальную свободу индивидов, устанавливая пределы возможного, должного и запрещенного поведения.

Рассмотрим общие признаки социальных норм.

Социальный (общественный) характер. Социальные нормы регулируют отношения между людьми. Социальные нормы строятся по типу Субъект-Субъект.

Общий характер. Социальные нормы представляют собой не конкретные указания - когда, кому и что делать или не делать, а общие модели, образцы, стандарты человеческого поведения. Они не регулируют случайные или уникальные ситуации. Предмет регулирования социальных норм - стандартные, типичные, широко распространенные отношения. Нормативное регулирование предполагает формирование официальных моделей правомерного поведения - что можно, нужно или нельзя делать при наступлении определенных, заранее установленных обстоятельств.

Объективно-субъективный характер. Социальные нормы отражают экономический, политический, социально-культурный уровень развития общества. В них ярко проявляются особенности исторического развития общества, национальная специфика, общекультурные достижения. В социальных нормах одновременно сочетаются и субъективные, и объективные факторы. С одной стороны, они создаются людьми и носят сознательно-волевой характер, а с другой - обусловлены действием объективных закономерностей, не зависящих от человека.

Системный характер. Чтобы выполнять функции социального регулирования все нормы должны быть согласованы между собой, взаимодействовать, дополнять друг друга, не противоречить. Для социальных норм характерны два вида системных взаимодействий - внутренние - внутри отдельно взятой системы норм и внешние - между разными системами социальных норм, например между правом и моралью, правом и традициями. Регулирующее воздействие одной группы норм дополняется, конкретизируется другими социальными нормами. Так, право взаимодействует и с моралью, и с религией, и с традициями, и с иными видами социальных норм.

Подзаконный характер. Среди всех социальных норм право обладает безусловным приоритетом. И мораль, и традиции, и корпоративные правила должны соответствовать законодательству. В случае каких-либо противоречий действует именно правовая норма.

Обеспеченный характер. Норма ничто без соответствующего обеспечения. Каждое правило - моральное, религиозное, корпоративное или правовое - должно иметь специфические гарантии. Нарушение нормы влечет применение к нарушителю определенных санкций. Если за нарушения права применяются государственные санкции, то иные социальные нормы обеспечиваются санкциями негосударственного, общественного характера.

Рассмотрим виды социальных норм.

Корпоративные нормы - это правила, регулирующие поведение людей в локальных сообществах. Локальные сообщества - это устойчивые, формализованные организации - семья, политическая партия, футбольный клуб, кооператив, профсоюз, так и неформализованные группы кратковременного характера, например коллектив охотников или игроков в карты. При этом любая совместная деятельность людей подразумевает наличие правил, ее регулирующих.

Корпоративные правила устанавливаются членами сообщества, выражают их коллективную волю, защищают их общие интересы. В некоторых сообществах такие нормы формализуются, то есть закрепляются документально в уставах, положениях, регламентах. Но корпоративные правила могут и не иметь документальной фиксации.

Отличительным признаком корпоративных правил является их локальный характер, то есть отсутствие общеобязательности. Они обязательны только для членов данного коллектива. К нарушителям применяются различные меры воздействия, самое серьезное из которых - исключение из коллектива. Чтобы быть членом сообщества, необходимо выполнять его корпоративные предписания. Нарушение последних приводит лицо к разрыву с сообществом. Разумеется, корпоративные правила действуют строго в рамках закона.

Религиозные нормы - это правила, регулирующие поведение верующих в повседневной жизни. Все религии провозглашают божественное происхождение природы и социальных институтов, включая религиозные каноны, государство и право. Традиционно религиозные нормы передаются людям как божественные откровения через избранных пророков (Иисус, Магомет) и, как правило, формализуются в освященных источниках (Библия, Коран и др.). Как проявление воли Высшего существа (Бога, Абсолютного Разума) религиозные нормы не требуют логического, рационального обоснования. Их основа - религиозная вера, убеждения людей.

Позитивные стимулы и санкции для нарушителей религиозных норм носят перспективный характер: речь идет об ответственности за свои действия непосредственно перед Богом. Характерным является понятие греха, а также рая для избранных и ада для грешников. Идея "страшного суда" - мощное психологическое средство, обеспечивающее добровольное исполнение религиозных норм. Религиозные нормы действуют с ранних этапов развития цивилизации. Религиозные системы оказали огромное влияние на развитие различных правовых систем. Библия, Коран, буддистские источники, языческие ритуалы и традиции - многие правовые нормы обязаны своим появлением именно этим религиозным источникам.

В отличие от права религиозные нормы не отличаются четкой определенностью. Здесь, как правило, используется притчевая форма изложения, требующая тщательного истолкования. Причем толкованием религиозных норм занимаются специально подготовленные церковные деятели, то есть особо посвященные лица.

Обычаи - это правила, сложившиеся стихийно в результате многократного, длительного, повсеместного использования в какой-либо сфере общественной или частной жизни.

Главная особенность обычных норм состоит в полном отсутствии их материальной фиксации. Они не закрепляются документально и обеспечиваются силой привычки. Обычай представляет собой привычные для определенной группы людей или общества в целом действия. Причем эти правила могут быть внешне не мотивированы, не содержать логического объяснения. Возможно, когда-то тот или иной обычай имел рациональное обоснование, но со временем оно утрачивается.

## 44) СООТНОШЕНИЕ ПРАВА И МОРАЛИ

Мораль - важнейший социальный институт, одна из форм общественного сознания. Она представляет собой известную совокупность исторически складывающихся и развивающихся жизненных принципов, взглядов, оценок, убеждений и основанных на них норм поведения, определяющих и регулирующих отношения людей друг к другу, обществу, государству, семье, коллективу, классу, окружающей действительности.

Главное в морали - это представления о добре и зле.

Соотношение между правом и моралью сложное, оно включает в себя четыре компонента: единство, различие, взаимодействие и противоречия. Внимательное сопоставление права и морали, выяснение взаимосвязей между ними позволяют более глубоко познать оба эти явления.

ЕДИНСТВО ПРАВА И МОРАЛИ состоит в том, что:

во-первых, они представляют собой разновидности социальных норм, образующих в совокупности целостную систему нормативного регулирования и в силу этого обладают некоторыми общими чертами, у них единая нормативная основа;

во-вторых, право и мораль преследуют в конечном счете одни и те же цели и задачи - упорядочение и совершенствование общественной жизни, внесение в нее организующих начал, развитие и обогащение личности, защиту прав человека, утверждение идеалов гуманизма, справедливости;

в-третьих, у права и морали один и тот же объект регулирования - общественные отношения (только в разном объеме), они адресуются к одним и тем же людям, слоям, группам, коллективам; их требования во многом совпадают;

в-четвертых, право и мораль в качестве нормативных явлений определяют границы должных и возможных поступков субъектов, служат средством выражения и гармонизации личных и общественных интересов;

в-пятых, право и мораль в философском плане представляют собой надстроечные категории, обусловленные прежде всего экономическими, а также политическими, культурными и иными детерминирующими факторами, что делает их социально однотипными в данном обществе или в данной формации;

в-шестых, право и мораль выступают в качестве фундаментальных общеисторических ценностей, показателей социального и культурного прогресса общества, его созидательных и дисциплинирующих начал. Цель права - "установить совместную жизнь людей так, чтобы на столкновения, взаимную борьбу, ожесточенные споры тратилось как можно меньше душевных сил"

ОТЛИЧИТЕЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ данных явлений заключаются в следующем.

1. Право и мораль различаются прежде всего по способам их установления, формирования. Как известно, правовые нормы создаются либо санкционируются государством и только государством. Нормы морали создаются не государством непосредственно, а возникают и развиваются спонтанно в процессе практической деятельности людей.

2. Право и мораль различаются по методам их обеспечения. Если право создается государством, то оно им и обеспечивается, охраняется, защищается. Мораль опирается не на силу государственного аппарата, а на силу общественного мнения. Нарушение нравственных норм не влечет за собой вмешательства государственных органов.

3. Право и мораль различаются по форме их выражения, фиксации. Если правовые нормы закрепляются в специальных юридических актах государства (законах, указах, постановлениях), моральные нормы и принципы, возникая под влиянием определенных социальных условий в различных слоях и группах общества, распространяются затем на более широкий круг субъектов, становятся устойчивыми правилами и мотивами поведения.

4. Право и мораль различаются по характеру и способам их воздействия на сознание и поведение людей. Если право регулирует взаимоотношения между субъектами с точки зрения их юридических прав и обязанностей; правомерного - неправомерного, законного - незаконного, наказуемого - ненаказуемого, то мораль подходит к человеческим поступкам с позиций добра и зла, похвального и постыдного, честного и бесчестного, благородного и неблагородного, совести, чести, долга и т.д.

5. Право и мораль различаются по характеру и порядку ответственности за их нарушение. Противоправные действия влекут за собой реакцию государства, т.е. не просто ответственность, а особую, юридическую ответственность, причем порядок ее возложения строго регламентирован законом - он носит процессуальный характер. Иной характер носит "воздаяние" за нарушение нравственности. Здесь четкой процедуры нет. Наказание выражается в том, что нарушитель подвергается моральному осуждению, порицанию, к нему применяются меры общественного воздействия (выговор, замечание, исключение из организации и т.п.). Это - ответственность не перед государством, а перед обществом, коллективом, семьей, окружающими людьми.

6. Право и мораль различаются по уровню требований, предъявляемых к поведению человека. Этот уровень значительно выше у морали, которая во многих случаях требует от личности гораздо больше, чем юридический закон.

7. Право и мораль различаются по сферам действия. Моральное пространство гораздо шире правового, границы их не совпадают. Право, как известно, регулирует далеко не все, а лишь наиболее важные области общественной жизни (собственность, власть, труд, управление, правосудие), оставляя за рамками своей регламентации такие стороны человеческих отношений, как, например, любовь, дружба, товарищество, взаимопомощь, вкусы, мода, личные пристрастия, и т.д.

9. Наконец, у права и морали различные исторические судьбы. Мораль "старше по возрасту", древнее, она всегда существовала и будет существовать в человеческом обществе, тогда как право возникло лишь на определенной ступени социальной эволюции.

ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ ПРАВА И МОРАЛИ. Мораль осуждает совершение правонарушений и особенно преступлений. В оценке таких деяний право и мораль едины.

Всякое противоправное поведение, как правило, является также противонравственным. Право предписывает соблюдать законы, того же добивается и мораль.

Право и мораль плодотворно "сотрудничают" в сфере отправления правосудия, деятельности органов правопорядка, юстиции. Выражается это в различных формах: при разрешении конкретных дел, анализе всевозможных жизненных ситуаций, противоправных действий, а также личности правонарушителя.

ПРОТИВОРЕЧИЯ МЕЖДУ ПРАВОМ И МОРАЛЬЮ.

Причины противоречий между правом и моралью заключаются уже в их специфике, в том, что у них разные методы регуляции, различные подходы, критерии при оценке поведения субъектов. Имеет значение неадекватность отражения ими реальных общественных процессов, интересов различных социальных слоев, групп, классов. Расхождения между правом и моралью вызываются сложностью и противоречивостью самой жизни, бесконечным разнообразием возникающих в ней ситуаций, появлением новых тенденций в общественном развитии, неодинаковым уровнем нравственного и правового сознания людей, изменчивостью социальных условий и т.д.

Право по своей природе более консервативно, оно неизбежно отстает от течения жизни, к тому же, в нем самом немало коллизий. Даже самое совершенное законодательство содержит пробелы, недостатки. Мораль же более подвижна, динамична, активнее и эластичнее реагирует на происходящие изменения. Эти два явления развиваются неравномерно, у морали преобладают элементы гибкости, стихийности. Отсюда в любом обществе всегда разное правовое и моральное состояние.

## 45) НОРМА ПРАВА: ПОНЯТИЕ, КЛАССИФИКАЦИЯ, ПРИЗНАКИ

Норма права - это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование общественных отношений. Юридическая норма - первичная клеточка права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления. Из этого не следует, однако, что понятия "право" и "норма права" совпадают. Они соотносятся между собой как целое и часть. К признакам нормы права относят: 1) общеобязательность (она представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей); 2) формальная определенность (она выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего определяет рамки деяний субъектов); 3) связь с государством (она устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия - принуждением и стимулированием); 4) предоставительно-обязывающий характер (она не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанность без права); 5) микросистемность (она выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция).

## 46) СТРУКТУРА НОРМ ПРАВА, ВИДЫ СТРУКТУРНЫХ ЭЛЕМЕНТОВ

Структура нормы права – это совокупность составляющих ее элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность.

В науке принято выделять след. структурные элементы нормы права – гипотезу, диспозицию и санкцию.

Эти элементы должны обязательно присутствовать в норме права, отсутствие хотя бы одной из них делает норму ущербной.

Гипотеза нормы права указывает на условия или обстоятельства, при наличии которых реализуется диспозиция нормы. Гипотеза как бы привязывает абстрактный (общий) вариант поведения к конкретному случаю, времени, месту.

Гипотезы нормы права бывают: простые, сложные, альтернативные.

Диспозиция нормы права содержит само правило поведения, права обязанности субъектов правового общения, т.е. определяет меру дозволенного и должностного поведения. Диспозиция представляет собой ядро, сердцевину нормы права. Без диспозиции нормы права не существует.

Диспозиции нормы права бывают: абсолютно – определенные, относительно – определенные и бланкетные.

Санкция нормы права – указание на неблагоприятные последствия для ее нарушителей. Это меры принуждения, наказания, иного воздействия на правонарушителей, реакция гос-ва на такого рода деяния.

Санкция содержит меры не только наказания, но и предупредительного хар-ра (например, снос самовольно возведенного объекта, отмена админ. акта, привод, задержание и т.п.).

Санкции нормы права бывают: абсолютно – определенные, относительно – определенные и альтернативные.

## 47) ВИДЫ ПАВОВЫХ НОРМ: ПО МЕСТУ В ИЕРАРХИИ, ПО ПРЕДМЕТУ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ, ПО ХАРАКТЕРУ ПРЕДПИСАНИЯ

Современное законодательство состоит из разнообразных по хар-ру и содержанию норм права. Выяснение их природы, места в правовом регулировании служит классификация норм права. Под классификацией понимается распределение изучаемых объектов по классам на основании определенных критериев:

1) В зависимости от предмета регулирования нормы подразделяются по отраслям (уг-но-правовые, административные, гражданско-правовые, трудовые и др.).

Отраслевые нормы делятся: на материальные и процессуальные нормы.

Материальные нормы – предназначены для воздействия на общ-ые отношения путем прямого регулирования этих отношений.

Процессуальные нормы – закрепляют проц-ые формы, необходимые для осуществления и защиты материального права.

2) По форме предписания или по методу правового регулирования нормы права делятся на: императивные, диспозитивные, поощрительные и рекомендательные.

Императивные нормы – это строгое обязательное предписания, не допускающие какого-либо отступления или иной трактовки (это нормы уголовного, административного права).

Диспозитивные нормы – предоставляют субъектам возможность выбора варианта поведения в пределах закона или урегулированного отношения по своему усмотрению, но в законных пределах (характерны для ГП, СП, Тр. П, Предприним. П, Межд. П и др.).

Поощрительные нормы – предписания о предоставлении гос-м опредленных мер поощрения за полезный вариант действий субъектов, одобряемый гос-м и обществом (гос. награды, льготы, присвоение почетных званий).

Рекомендательные нормы –они устанавливают вариант желательного с точки зрения гос-ва поведения, имея в виду проявление субъектами высокой отв-ти, инициативы с учетом местных условий, возможностей и средств.

3) По средствам, используемых для регулирования общ-ых отношений, нормы права делятся на: обязывающие, запрещающие и управомочивающие.

Обязывающие нормы – предписывают субъектам определенные действия (платить налоги и сборы, обязан сохранять природу и окруж. среду и т.п.).

Запрещающие нормы – или запреты, не разрешают совершение определенных действий (никто не может присваивать власть в РФ).

Управомочивающие нормы – представляют субъектам определенные права или возможности совершать положит-ые действия (права человека и гражданина на жизнь, на личную свободу, неприкосн-сть жилища и т.п.).

4) По выполняемым функциям делятся на: регулятивные и охранительные.

Регулятивные нормы – содержат предписания, устанавливающие права и обязанности участников правоотношений.

Охранительные нормы – направлены на защиту правопорядка, прав и свобод человека, предусматривают меры наказания или иного юр. воздействия на правонарушителя.

5) По времени действия делятся на: постоянные и временные.

Постоянные нормы – применяются без определения срока действия, т.е. до отмены их другим актом.

Временные нормы – т.е. заключительные и переходные положения.

6) По кругу лиц, на которых распространяется действие норм, делятся на: общие и специальные.

Общие нормы – распространяются на всех, кто находится на территории данного гос-ва.

Специальные нормы – только на определенный круг лиц (военнослужащих, учащихся, пенсионеров, работников района Крайнего Севера и др.)

7) Выделяют также локальные нормы – принимаются на отдельных предприятиях, в организациях, фирмах и т.п. и действуют только в пределах данной организации (правила внутреннего распорядка и др.).

8) Самостоятельная разновидность специализированные нормы: компенсационные, коллизионные нормы.

Компенсационные нормы – регулируют общественные отношения, связанные с возмещением ущерба и др. потерь направленных на защиту граждан и их законных интересов.

Коллизионные нормы – предназначены разрешать столкновения между различными нормами, которые по разному регулируют одни и те же общественные отношения.

## 48) ФУНКЦИИ ПРАВОВЫХ НОРМ

Ориентационно-стимулирующая функция норм права. Норма права выступает юридическим критерием правомерного и неправомерного поведения. Сообразуя свои фактические действия с нормативной моделью, участники общественных отношений получают представление о законности своих действий. Стимулирующий аспект проявляется здесь в том, что нормативно предусмотренные меры поощрения такие как льготы, привилегии и др. побуждают субъектов к правомерной реализации своих прав, обязанностей и запретов, способствуя тем самым достижению общественно полезных результатов.

Регулятивная функция норм права. Нормы права призваны организовать, упорядочить общественные отношения. Нормативно закрепляя те или иные аспекты общественных отношений, они способствуют реализации определенной политики, которую государство осуществляет на данном историческом этапе. Право придает нормативную определенность, стабильность и устойчивость общественным отношениям.

Охранительная функция норм права. Правовые нормы устанавливают четкие границы индивидуального или коллективного усмотрения субъектов, за пределы которых они не вправе выходить. К нарушителям применяются государственные меры принуждения профилактического, пресекательного, карательного или правовосстановительного характера. Предоставление правовых гарантий и средств защиты своих субъективных прав также способствует реализации охранительной функции правовых норм.

## 49) ПОНЯТИЕ И НАЗНАЧЕНИЕ СИСТЕМЫ ПРАВА

Под системой права понимается определенная внутренняя его структура (строение, организация), которая складывается объективно как отражение реально существующих и развивающихся общественных отношений. Она не результат произвольного усмотрения законодателя, а своего рода слепок с действительности. Фактический социальный строй общества, государства определяет в конечном счете ту или иную систему права, его отрасли, институты, другие подразделения. Система права показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

Система права характеризуется такими чертами, как единство, различие, взаимодействие, способность к делению, объективность, согласованность, материальная обусловленность. Единство юридических норм, образующих право, определяется: во-первых, единством выраженной в них государственной воли; во-вторых, единством правовой системы, в рамках которой они существуют и действуют; в-третьих, единством механизма правового регулирования, его исходных принципов; в-четвертых, единством конечных целей и задач.

## 50) СТРУКТУРНЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ СИСТЕМЫ ПРАВА

Структурными элементами системы права являются: а) норма права; б) отрасль права; в) подотрасль права; г) институт права; д) субинститут. Именно они образуют юридическую ткань рассматриваемого явления.

Правовая норма - первичный элемент системы права. Это исходящее от государства общеобязательное правило поведения властного характера. Правовые нормы регулируют не все, а лишь определенные виды и разновидности общественных отношений, объективно нуждающихся в таком опосредовании. Остальные отношения регулируются другими социальными нормами.

Отрасль права - это главное подразделение системы права, отличающееся специфическим режимом юридического регулирования и охватывающее целые участки, комплексы однородных общественных отношений. Отрасль права не представляет собой механическое объединение норм из нескольких институтов. Это целостное образование, характеризующееся рядом свойств, признаков, не присущих правовым институтам. В частности, отрасль права регулирует общественные отношения, связанные с осуществлением какой-либо широкой сферы предметной деятельности общества, государства, граждан и иных субъектов права. Например, гражданское право регулирует все имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, семейное право - отношения, связанные с браком и принадлежностью человека к семье. Трудовое право регулирует отношения, в которые вступают рабочие и служащие в процессе осуществления трудовой деятельности в сфере производства. Способность осуществлять правовое регулирование обширной сферы общественных отношений отличает отрасль права от любого правового института, регулятивные функции которого ограничиваются какой-либо сравнительно узкой совокупностью отношений. Кроме того, в отличие от института отрасль права содержит исчерпывающий набор юридических средств, методов правового воздействия, устанавливаемых государством в процессе регулирования отношений соответствующей сферы.

Отрасль права содержит полный набор юридических средств, призванных обеспечить эффективное действие как отрасли в целом, так и каждого ее компонента на уровне правовых институтов и конкретных норм права. При этом для каждой отрасли характерен специфический, только ей присущий набор юридических средств правового регулирования, что позволяет не только объединять нормы права единое целое, придавать им упорядоченный, системный характерно и отличать одну отрасль права от другой. В крупных и сложных по составу отраслях права имеется еще один компонент - под отрасль права - целостное образование, которым регламентируется специфический вид отношений в пределах сферы правового регулирования соответствующей отрасли права. Так, в гражданском праве в качестве подотраслей выделяют жилищное, транспортное, авторское, наследственное право. Имеются подотрасли в трудовом, уголовном и других отраслях права. В отличие от правового института под отрасль не является обязательным элементом каждой отрасли права. В небольших и тесно консолидированных отраслях (например, в уголовно-процессуальном, гражданско-процессуальном праве) подотраслей вообще нет. Таким образом, система права представляет собой совокупность действующих норм права, объединенных по институтам, подотраслям и отраслям в соответствии с характером и спецификой регулируемых ими общественных отношений.

Система права современного общества объединяет следующие основные отрасли:

Государственное (конституционное) право

Административное право

Финансовое право…

## 51) Публичное и частное право

В системе права в соответствии с целью и социальным назначением правовых норм выделяют два крупных блока - частное и публичное право.

Частное право включает нормы, регламентирующие отношения и защищающие частные интересы граждан и негосударственных объединений. К частному праву относятся отрасли гражданского права, трудовое, предпринимательское, авторское, жилищное, семейное право. Сердцевиной частного права выступает гражданское право. В правовой системе России идет процесс формирования таких отраслей частного права, как медицинское, образовательное право, право наследуемого пожизненного владения, интеллектуальной собственности и другие. Особенностью частного права, как видим, является его направленность на человека, утверждение и реализацию его конституционных прав.

Публичное право составляют нормы, регулирующие отношения государства, его органов с гражданами и другими субъектами права и обеспечивающие общественно-значимые (публичные) интересы. В системе публичного права выделяют следующие отрасли: конституционное право, административное, финансовое, военное, уголовное право, гражданское процессуальное право, уголовно-процессуальное право и т.д. Публичное право выражает государственные, межгосударственные и общественные отношения.

В современной юридической литературе рассматриваются следующие критерии различения публичного и частного права:

1) Интерес. Публичное право ориентируется на удовлетворение общественных, государственных интересов. Частное - на удовлетворение личных, частных и корпоративных интересов.

2) Предмет правового регулирования. Для публичного права таковым выступает устройство и функционирование государства и его институтов; основные институты гражданского общества; основы правовой системы, правотворчества и правоприменения; принципы, нормы и институты межгосударственных и международных организаций. Частное право регулирует имущественно-стоимостные отношения и личные неимущественные отношения, которые возникают по поводу духовных благ и связаны с личностью их участников.

3) Метод правового регулирования. В публичном праве ^государственные органы могут предписывать субъектам права определенные варианты поведения, требовать их исполнения, неукоснительного соблюдения действующего законодательства, применять меры государственного принуждения к нарушителям. Граждане могут обжаловать принимаемые государственными органами решения. Но если они вступили в законную силу, то гражданин обязан выполнить эти решения (метод субординации). В частном праве действует метод координации. Все отношения строятся на принципах равноправия субъектов права. Они возникают, изменяются и прекращаются по их волеизъявлению. В частном праве личность выступает равноправным партнером государства.

4) Субъективный состав. Публичное право регулирует отношения частных лиц с государством, а также между государственными органами. Нормы частного права регулируют отношения между собой частных лиц (физических и юридических), не обладающих властными полномочиями.

Как видим, публичное право - это область власти и подчинения, частное право - область свободы и частной инициативы. Однако частное право не может существовать без публичного, так как оно опирается на публичное право, охраняется и защищается им.

Следовательно, между частным и публичным правом существует тесная взаимосвязь. Их же разграничение в системе права в определенной степени условно и является необходимой предпосылкой для установления границ сферы частного права, которые обеспечивают защиту прав и интересов граждан и их объединений от вмешательства государственных интересов.

## 52) ОТРАСЛИ СИСТЕМЫ ПРАВА

Система права современного общества объединяет следующие основные отрасли:

1. Государственное (конституционное) право - это отрасль права, закрепляющая основы общественного и государственного устройства страны, основы правового положения граждан, систему органов государства и их основные полномочия.

2. Административное право регулирует общественные отношения, которые складываются в процессе осуществления исполнительно-распорядительной деятельности органов государства.

3. Финансовое право представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения в сфере финансовой деятельности.

4. Земельное право регулирует общественные отношения в области использования и охраны земли, ее недр, вод, лесов, что является материальной основой жизнеобеспечения человеческого общества.

5. Гражданское право - наиболее объемная отрасль системы права, которая регулирует разнообразные имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Нормы гражданского права закрепляют и охраняют различные формы собственности, определяют права и обязанности сторон в имущественных отношениях, регламентируют отношения, связанные с созданием произведений искусства, литературы и т.д. Гражданским правом охраняются и такие личные неимущественные права, как честь и достоинство гражданина или организаций.

6. Трудовое право - это отрасль права, регулирующая общественные отношения в процессе трудовой деятельности человека. Нормы трудового права определяют, например, условия приема на работу, устанавливают рабочее время и время отдыха, правила безопасности условий труда.

7. Семейное право - отрасль права, которая регулирует брачно-семейные отношения. Ее нормы устанавливают условия и порядок вступления в брак, определяют права и обязанности супругов, родителей и детей по отношению друг к другу.

8. Гражданско-процессуальное право регулирует отношения, возникающие в процессе рассмотрения судами гражданских, трудовых и семейных споров. Нормы гражданско-процессуального права определяют цели, задачи, права и обязанности суда при осуществлении правосудия; закрепляют правовое положение участников гражданского процесса; регламентируют ход судебного разбирательства; порядок вынесения и обжалования судебного разбирательства; порядок вынесения и обжалования судебного решения.

9. Уголовное право представляет собой комплекс норм, которые устанавливают, какое общественно опасное поведение является преступным и какое наказание за его совершение применяется. Нормы уголовного права определяют понятие преступления; устанавливают круг преступлений, виды и размеры наказания за преступное поведение и другое.

10. Уголовно-процессуальное право объединяет нормы, определяющие порядок производства по уголовным делам. Нормы данной отрасли регулируют деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда и их взаимоотношения с гражданами при расследовании, в ходе судебного разбирательства и при разрешении уголовных дел.

11. Исправительно-трудовое право регулирует отношения, складывающиеся при исполнении мер уголовного наказания и связанные с исправительно-трудовым воздействием. Нормы этой отрасли устанавливают порядок отбытия осужденными назначенной им меры уголовного наказания, а также регламентируют деятельность по исправлению осужденных при отбытии наказания.

Система права, как и общественная жизнь, находится в постоянном изменении и развитии. С возникновением новых, более прогрессивных отношений, требующих правового регулирования, она пополняется новыми нормами, институтами, отраслями, становится более совершенной и эффективной.

## 53) ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА

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

Каковы же характерные признаки применения норм права?

Правоприменительную деятельность осуществляют только компетентные государственные органы (должностные лица) или органы общественности по уполномочию государства. Например, мэрия, префектура, суд, администрация предприятия, командир воинской части, профсоюзный комитет. Отдельные же граждане, не являющиеся должностными лицами, специальных полномочий не имеют, и, следовательно, применять нормы права не могут.

Деятельность по применению норм права имеет государственно-властный характер. Такова деятельность суда по осуществлению правосудия или следователя по расследованию уголовного дела.

Содержание правоприменительной деятельности выражается в издании на основе норм права индивидуальных правовых предписаний (актов). Эти акты относятся к определенным жизненным случаям и адресуются конкретным лицам. Например, решение исполкома о выдаче конкретному гражданину ордера на квартиру, приговор суда в отношении лица, совершившего преступление и др.

Применение норм права осуществляется в строго установленном законом порядке. Особо важное значение такой порядок имеет при применении норм уголовного и гражданского права, обеспечивая последовательное проведение законности, глубокое и всестороннее рассмотрение обстоятельств конкретного юридического дела.

Когда, в каких случаях возникает необходимость в применении норм права?

1. Норма права применяется компетентными органами тогда, когда предусмотренные юридические права и обязанности не могут возникнуть у конкретных лиц и реализоваться без их государственно-властной деятельности. Для возникновения и реализации этих прав и обязанностей в каждом отдельном случае необходимо издание компетентным органом властного решения в отношении конкретного лица. Например, для того, чтобы учиться в высшем государственном учебном заведении (реализовать свое право на образование), необходимо решение руководителя данного вуза о зачислении; чтобы реализовать право на трудоустройство, необходимо официальное решение администрации предприятия, организации о принятии на работу. В каждом из названных и подобных случаев необходимо издание приказа руководителем соответствующего учреждения о реализации указанных прав.

2. Правоприменительная деятельность компетентных органов необходима в том случае, когда имеются определенные препятствия для использования субъективных юридических прав гражданами или организациями. Например, гражданин приобрел на законном основании дом, а другие лица создают препятствия для реализации им права владения приобретенным домом. В таком случае гражданин обращается в административный орган или суд которые принимают решение, направленное на восстановление нарушенного права владельца дома.

3. Необходимость в применении норм права возникает и тогда, когда юридические обязанности не исполняются добровольно. Например, одна организация обязалась по договору - поставлять другой организации определенную продукцию, но не выполнила свое обязательство. В этом случае компетентный орган (арбитраж, суд) выносит властное решение, на основании которого в принудительном порядке обеспечивается выполнение организацией взятого ею обязательства

4. Правоприменительная деятельность всегда необходима, если совершено правонарушение и нужно определить соответствующую меру юридического взыскания правонарушителю. Так, при совершении военнослужащим дисциплинарного проступка взыскание определяет только командир (начальник), применяя соответствующую норму Дисциплинарного устава. Когда же совершается преступление, меру наказания определяет только суд на основании норм уголовного права.

Деятельность компетентных органов завершается изданием акта применения нормы права. Он фиксирует принятое решение, придает ему официальное значение и властный характер. Акт применения нормы права - это официальный правовой документ, содержащий индивидуальное государственно-властное предписание компетентного органа, которое выносится им в результате разрешения конкретного юридического спора.

Признаки актов применения применения норм права: - имеет властных характер и охраняется принудительной силой государства; - акт применения - индивидуальный правовой акт; - правоприменительные акты должны быть законны; - акты применения норм права издаются в установленной форме и умеют точное наименование.

Классификация актов применения норм права производится по различным основаниям. В зависимости от субъектов, применяющих нормы права, индивидуальные правовые акты подразделяются на следующие виды: – акты представительных органов государственной власти; – акты исполнительных органов государственной власти; - акты правоохранительных государственных органов (суда, прокуратуры, арбитража и др.); - акты государственного контроля (налоговой инспекции, таможенного органа и др.).

В зависимости от содержания общественных отношений и применяемых к ним норм права правоприменительные акты подразделяются: - на регулятивные, которые устанавливают конкретные юридические права и обязанности в связи с правомерным поведением людей (например, приказ ректора учебного заведения о зачислении в вуз; решение органа социального обеспечения о назначении пенсии); – на охранительные, издаваемые в связи с совершением отдельными людьми правонарушений (приговор суда, постановление следователя о привлечении подозреваемого в качестве обвиняемого, протест прокурора).

Таким образом, акты применения норм права являются важнейшим средством реализации предписания правовых норм.

СТАДИИ.

Правоприменительная деятельность представляет собой сложный процесс, состоящий из ряда последовательных действий – стадий.

1. Установление фактических обстоятельств дела. Применение юридических норм направлено на обеспечение их реализации по отношению к конкретному случаю, который складывается из определенных, фактов. Эти факты и образуют фактическую основу применения норм права. Именно поэтому лица, применяющие правовые нормы, должны в первую очередь отобрать и четко выделить те факты, которые необходимы для правильного решения юридического дела; затем провести тщательный анализ и оценку указанных фактов.

Важно также иметь в виду, что правоприменительными органами исследуются не абсолютно все факты, характерные для данного случая, а только те, которые имеют непосредственное отношение к решению юридического дела. Другими словами, фактические обстоятельства устанавливаются в соотношении с той нормой права, которая применяется к данным обстоятельствам. Так, при исследовании обстоятельств конкретного уголовного дела в первую очередь должны быть установлены следующие факты: кто совершил преступление, когда и где оно было совершено, каким способом, каковы мотивы совершения преступления. Факты, имеющие юридическое значение, устанавливаются с помощью свидетельских показаний, результатов осмотра места происшествия, экспертизы, исследования документов, предметов и других данных. Эти данные устанавливаются в предусмотренном законом порядке и называются юридическими доказательствами.

2. Выбор и анализ нормы права подлежащей применению к исследуемым фактическим обстоятельствам. После установления юридического значения рассмотренных обстоятельств дела начинается вторая стадия применения норм права. На этой стадии правоприменительный орган прежде всего решает вопрос, на основании какой нормы должно решаться рассматриваемое дело. Выбрать норму - значит дать правовую квалификацию (оценку) фактическим обстоятельствам дели.

Далее необходимо установить подлинность (достоверность) ее текста с точки зрения законности, проверить, не допущено ли в тексте ошибок, не изменена ли данная норма. Здесь же правоприменительный орган должен определить, не противоречит ли выбранная норма закону и другим нормативным актам. Правоприменительный орган должен точно установить: действует ли норма в тот момент, когда на ее основе нужно решить конкретное дело; - действует ли она на той территории, где это дело должно быть разрешено; - распространяется ли действие данной нормы на лиц, в отношении которых она должна быть применена.

3. Вынесение решения компетентным органов и доведение этого решения до заинтересованных лиц и организаций. Это завершающая и основная стадия процесса применения нормы права. Установление фактических обстоятельств, а также выбор и анализ правовой нормы подготавливают издание компетентным органом индивидуального правового акта (например, приговора суда, приказа должностного лица). Перед вынесением конкретного решения необходимо убедиться, что обстоятельства дела исследованы правильно и с достаточной полнотой, что применяемая норма права относится именно к данному случаю. На основании такого убеждения компетентный орган выносит властное решение, после чего объявляет его заинтересованным лицам и организациям. На этом процесс применения нормы права заканчивается – начинается реализация акта применения нормы права, конкретных прав и обязанностей, определенных этим актом.

## 54) ДЕЙСТВИЕ НОРМ ПРАВА ПО ВРЕМЕНИ И В ПРОСТРАНСТВЕ

Действие правовой нормы во времени начинается с момента вступления в юридическую силу содержащего ее нормативно-правового акта и прекращается с момента утраты последним юридической силы. Вступление в силу нормативно-правовых актов может определяться: Принятием или подписанием акта. С момента принятия до недавнего времени вступали в силу большинство нормативных актов Государственной Думы и Совета Федерации Федерального Собрания России. Многие нормативные акты Правительства РФ и сегодня вступают в силу с момента их подписания. Моментом опубликования акта. Например, истечением определенного срока после опубликования нормативно-правового акта. В настоящее время федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу. Акты Президента России, имеющие нормативный характер, вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования, если только в самом акте не установлен другой порядок их вступления в силу. Также вступают в силу и акты Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций. Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими актами не установлен другой порядок их вступления в силу. Датой, указанной в самом нормативно-правовом акте. Отсрочка во времени, как правило, предусматривается для нормативных актов повышенной сложности или значения. Именно таким образом вступали в силу действующие Уголовный, Гражданский, Арбитражный процессуальный и Налоговый кодексы Российской Федерации. Цель такой отсрочки - обеспечить, чтобы до вступления нормативно-правового акта в силу все заинтересованные лица могли тщательно изучить содержащиеся в нем правовые нормы и подготовиться к их реализации. Наступлением определенных условий. Вступление в силу нормативно-правового акта в целом или отдельных его положений может быть увязано, например, с принятием и введением в действие другого акта. Специально принятым нормативным актом. Прекращение действия нормативно-правового акта определяется следующими моментами: Истечением срока действия акта. Устанавливается временной период действия акта, и по истечении указанного срока он прекращают действовать. Наступлением определенных условий. Иногда в самом нормативно-правовом акте используется указание на то, что он действует вплоть до вступления в силу иного правового акта. Прямой отменой акта. Так отменяется большинство нормативно-правовых актов, что соответствует принципу определенности правового регулирования. В этом случае издается специальный акт о прекращении действия нормативно-правового акта либо такая отсылка содержится в новом нормативном акте с однородным предметом регулирования. Заменой действующего акта другим. Такой способ характерен для нормативных актов бывшего СССР, действующих на территории Российской Федерации вплоть до момента принятия российских нормативных актов, регулирующих аналогичные правоотношения. По общему правилу нормативно-правовые акты распространяют свое действие на правоотношения, возникшие после вступления акта в силу, то есть имеют перспективное действие. Обратной силой называют ретроспективное действие нормативно-правового акта, то есть возможность его применения к событиям и действиям, имевшим место до официального вступления акта в силу. Обратная сила может придаваться нормативным актам лишь в порядке исключения. При этом актам, устанавливающим обязанности или ответственность субъектов права, придание обратной силы недопустимо. Действие правовой нормы в пространстве ограничивается всей территорией государства или территорией отдельных его частей. В России федеральные нормативно-правовые акты вступают в силу и действуют одновременно на всей территории страны. Региональные нормативные акты распространяют свое действие на территорию соответствующего субъекта Российской Федерации, органов местного самоуправления - на территорию города, поселка или иного муниципального образования.

## 55) ТОЛКОВАНИЕ ПРАВА

Толкование норм права - это деятельность компетентных государственных органов, общественных организаций и отдельных граждан, направленная на установление содержания правовых норм. Толкование позволяет уяснить смысл нормативного предписания, его социальную направленность, место в системе правового регулирования. Толкование необходимо в связи с абстрактностью правовых норм, специальной терминологией, сложностью законодательного процесса и т.д. Толкование права является "интеллектуально-волевой деятельностью субъектов права по выяснению подлинного содержания правовых актов в целях их реализации и совершенствования". Деятельность по толкованию правовых норм имеет целью правильное и единообразное понимание и применение юридических предписаний. Разработка новых юридических предписаний также невозможна без толкования, так как в развитой системе законодательства большинство вновь создаваемых юридических норм связано с уже существующими законодательными положениями. Толкование призвано обеспечивать полную и всестороннюю реализацию норм права всеми субъектами правоприменительной деятельности. Тем самым толкование содействует единообразному пониманию и применению норм права на всей территории их действия, обеспечивает законность и стабильный правопорядок во всех сферах общественной жизни. Проблема толкования норм права выходит за рамки реализации права. Толкование имеет самостоятельное значение, но в ходе правотворчества возрастает значение толкования. Без толкования права нельзя создать ни новых норм права, ни систематизировать имеющийся нормативный материал. Объектом толкования являются конкретные нормативно-правовые акты, при этом имеют значение не только нормы, зафиксированные в них, но и общие положения, например, преамбулы актов. Предметом толкования является историческая воля законодателя, выраженная в законе (во избежание толкования, которое может привести к изменению содержания самого нормативного акта). Задача толкования состоит в выяснении того смысла нормы, который сформулировал законодатель. Цель толкования состоит в правильном, точном и единообразном понимании и применении закона, в выявлении его сути, выраженной в словесной формулировке. Тем самым толкование призвано противодействовать попыткам отойти от смысла правовых норм, противопоставить "букву" и "дух" закона. Основной идеей толкования является идея охраны и всемерного укрепления законности. Функции толкования раскрывают значение, социально-полезный результат, который достигается с помощью приемов и способов толкования. Принято выделять следующие функции толкования: познавательную, регламентирующую, правообеспечительную, конкретизационную и др. Толкование не вносит и не может вносить поправок и дополнений в действующее законодательство. Оно лишь призвано объяснять и уточнять то, что сформулировано в законе. Законы не должны изменяться и приспосабливаться к новым условиям в процессе толкования и применения, для этого существует правотворчество. В результате толкования не создается норма права, а лишь выявляется, устанавливается выраженная в законе воля законодателя. Толкование не должно подменять правотворчество там, где имеются пробелы в правовом регулировании, где необходимо издание новых нормативных актов. Верховенство закона при толковании проявляется в точном соответствии иных актов закону. Особую роль при толковании норм права имеет специальная юридическая подготовка. Толкование норм права занимает значительное место в процессе правоприменения. В процессе толкования необходимо уяснить исторические условия, цель и социальную направленность правовой нормы. Толкование права проявляется в трех аспектах: уяснение (для себя), разъяснение (для других) и интерпретация (выявление смысла нормы на основе анализа соотношения "буквы" и "духа" закона, т.е. объема понимания (толкования) и буквального смысла ее текста).

## 56) ВИДЫ И ПРИЕМЫ ТО! ЛКОВАНИЯ

При толковании правовой нормы следует установить: содержание правовой нормы; ее взаимоотношение с другими нормами и принципами права; связь нормы с другими общественными явлениями; действие в пространстве, во времени и по кругу лиц. С этой целью используют следующие приемы и способы толкования:

Грамматическое толкование - для этого способа характерно использование правил грамматики того языка, на котором закон написан. Например, обращают внимание на роль союзов "и", который обычно употребляется как соединительный ("лишение свободы и конфискация"), "и/или", который обычно употребляется как разделительный ("лишение свободы или конфискация"). Обращают внимание также на форму глаголов. Например, возвратные глаголы означают, что юридическое значение придается только состоявшимся действиям ("лицо, давшее взятку").

Систематическое толкование предполагает анализ текста конкретной статьи во взаимосвязи с текстами других статей данного нормативного акта, или других нормативных актов, которые связаны общим предметом. Устанавливается место правовой нормы в правовом институте, отрасли права, правовой системы в целом.

Исторический прием используется тогда, когда для уяснения смысла нормы важно знать те исторические обстоятельства, при которых данная норма была принята. На этой основе уясняются мотивы ее принятия, а также цель, на достижение которой она направлена.

Телеологическое толкование направлено на уяснение цели, которые ставил перед собой законодатель, принимая норму.

Логическое толкование означает использование приемов формальной логики для выявления структурных элементов самой правовой нормы. Анализируется соотношение объемов понятий, правильность суждений. Существует точка зрения, что логическое толкование не является самостоятельным приемом, поскольку правила логики используются во всех способах и приемах толкования, зато, в некоторых работах, оно выделяется в качестве самостоятельного.

Исторически, еще со времен Рима, сложился ряд конкретных приемов логического толкования:

1) a pari - "сравнение определенного конкретного случая с частным случаем, подобным ему во всех отношениях";

2) a fortiory - "кто управомочен или обязан к большему, тот управомочен или обязан к меньшему; кому воспрещено меньшее, тому воспрещено большее";

3) de eo quod persumque fit - "законодатель предусмотрел случаи, которые являются наиболее частыми, но не исключает случаи, которые являются менее частыми";

4) ad absurdum - доказывание того, что "определенное толкование закона приводит его в противоречие с общей системой законодательства или другими законодательными актами, или подобное его толкование вообще не может быть проведено в жизнь";

5) argumentum a contrario - вывод о неприменимости данной нормы к данному случаю делается на основе противопоставления их тем случаям, которые прямо в норме не предусмотрены.

Применяют такой способ толкования, как толкование по объему. В этом случае решается вопрос - нужно ли понимать текст, его ключевые слова буквально, или же их можно толковать ограничительно, либо расширительно.

По общему правилу, нужно следовать буквальному смыслу текста, но в отдельных случаях допускаются другие способы толкования по объему, поскольку сам законодатель имел это в виду. Например, положение "дети обязаны содержать своих нетрудоспособных родителей" толкуется ограничительно. (Имеются в виду не все "дети", а только достигшие трудоспособного возраста). А положение "суд действует в соответствии с федеральным законом" должно толковаться расширительно, ибо имеется в виду не только собственно закон, но и все иные, в том числе подзаконные нормативно-правовые акты.

В науке и в практике применяются следующие основные принципы толкования:

- всякое сомнение при толковании закона должно разрешаться в пользу подсудимого (in dubio pro reo);

- исключительные законы подлежат ограничительному толкованию;

- законы, устанавливающие смягчение ответственности, могут быть толкуемы расширительно;

- законы, усиливающие ответственность, подлежат ограничительному толкованию;

- изъятия из общих правил подлежат ограничительному толкованию.

## 57) ПРИМЕНЕНИЕ ЗАКОНА ПО АНАЛОГИИ

АНАЛОГИЯ ЗАКОНА - прием, используемый в ситуациях, когда отношения, по поводу которых возник спор, не урегулированы ни нормами гражданского права, ни соглашением (договором) сторон; вносит определенность во взаимоотношения участников конфликта. Применение закона по аналогии допускается при наличии следующих необходимых условий: а) отношение, по поводу которого возник спор, не урегулировано непосредственно нормами права или договором между сторонами; б) имеется законодательный акт, который регулирует сходные отношения и потому может быть применен к спорному случаю. А. з. предусмотрена ст.6 ГК РФ. Применение А. з. в уголовном праве в демократических государствах строго запрещается. От А. з. следует отличать законодательный прием отсылочного регулирования, когда в нормативном акте, регламентирующем определенное отношение, указывается, что тот или иной вопрос должен решаться в соответствии с конкретными нормами, регулирующими другой вид отношений.

## 58) ПОНЯТИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ. ПРЕДМЕТ И МЕТОД

В основе деления системы российского права на отрасли лежат предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования - это обособленная часть качественно однородных общественных отношений, регулируемых нормами права.

Каждой отрасли соответствует определенная часть качественно однородных общественных отношений. Так, предметом регулирования отрасли трудового права являются трудовые отношения, административного права - отношения, складывающиеся в сфере исполнительно-распорядительной деятельности органов государственного управления и т.д.

Общественные отношения, составляющие предмет регулирования отдельной отрасли, должны быть качественно однородными с точки зрения их общественно-политической характеристики. Только такие отношения могут быть положены в основу выделения норм права в отдельную отрасль.

Предмет имеет достаточное, сложное строение. Это обусловлено тем, что право регламентирует круг потенциальных участников правоотношений (субъектов права); указывает на обстоятельства, с которыми связывается действие юридических норм; определяет варианты возможной или требуемой деятельности; в необходимых случаях содержит требования к объектам правовой деятельности и называет объекты интереса.

Если предмет правового регулирования отвечает на вопрос, какие общественные отношения регулируются нормами той или ной отрасли права, то метод правового регулирования показывает, как, каким образом регулируются данные отношения.

Метод правового регулирования - это совокупность юридических приемов, способов воздействия права на общественные отношения. Основными признаками, характеризующими метод правового регулирования являются, во-первых, правовое положение участников правоотношений; во-вторых, характер прав и обязанностей участников правоотношений и их распределение между ними; в-третьих, виды и характер санкций, т.е. государственно-принудительные меры за нарушение требований норм права и порядок их применения.

Основными видами методов правового регулирования являются императивный (категорический властный), диспозитивный (автономный), поощрительный и рекомендательный.

Императивный метод представляет собой способ воздействия, не допускающий отступлений от правовых предписаний. Его особенности: "жесткая" регламентация поведения участников правовых отношений, "неравное" их положение, отношения власти и подчинения.

Диспозитивный метод - этот способ воздействия, предоставляющий субъектам права возможность урегулировать отношения между собой в пределах, определенных законом. Особенности диспозитивного метода - это относительная свобода поведения сторон, равное положение участников правоотношений, способность самостоятельно избирать тот или иной вариант поведения.

Поощрительный метод выражается в стимулировании социально полезного, активного поведения путем вознаграждений.

Рекомендательный метод реализуется путем предложения субъектам права наиболее целесообразного варианта поведения.

Императивный метод характерен для блока отрасли публичного права, а диспозитивный для отраслей частного права.

Своеобразие отраслевого регулирования определяется также сочетанием в нем дозволений, запретов и связываний - приемов правового регулирования.

Дозволение - это предоставление права на определенное поведение. Например, предоставление права на необходимую оборону против преступного посягательства.

Запрет или запрещение - это требование воздержаться от совершения определенного действия, например, запрет на незаконные действия с наркотиками.

Обязывание - это возложение обязанности по совершению определенных действий, например, при уплате налогов.

В зависимости от сочетаний дозволений и запретов выделяют два типа правового регулирования:

а) общедозволительный - "дозволено все, кроме прямо запрещенного";

б) разрешительный - "запрещено все, кроме прямо дозволенного".

Первый тип регулирования в наибольшей мере присущ сфере гражданского оборота, а второй - регулированию государственно-властных отношений.

## 59) СПОСОБЫ И ТИПЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Существуют 3 способа правового регулирования: дозволение, обязывание и запрещение.

1) Дозволение – связано с предоставлением субъектам возможности совершать определенные действия в собственных интересах (например, работник предприятия имеет право на вознаграждение за труд).

2) Обязывание – связано с возложением на лиц необходимости совершить активные указанные в законе либо договоре действия (должнику необходимо исполнить свои обяз-ти перед должником).

3) Запрещение – связано с необходимостью воздержания от конкретных действий, с пассивным поведением (работники правоохранительных органов не имеют право применять недозволенные методы расследования). Запрещение – разновидность обязывания, представляющая собой определенное долженствование.

Выделяют 2 типа правового регулирования: общедозволительный и разрешительный.

1) Общедозволительный тип – основывается на общем дозволении, из которого путем запрещения делается исключение. Как правило, объем этих запретов невелик, а объем дозволений не определен: все, что не запрещено. Например, право допускает для членов общества любые способы умножения материальных благ, кроме прямо запрещенных законом. Данный тип правового регулирования способствует (или хотя бы не препятствует) проявлениям инициативности, активности, самостоятельности в решении жизненных задач. Он характерен для отношений, регламентируемых отраслью гражданского права.

2) Разрешительный тип – основывается на общем запрещении какого-либо вида действий, однако в индивидуальном порядке запрещенное поведение разрешается. Его формулировка гласит: запрещено все, кроме прямо разрешенного. Это означает, что участник правовых отношений подобного типа может совершить только действия, которые прямо разрешены законом, а все остальные действия запрещены. Он присущ тем отраслям права, которые связаны, например, с гос. управлением (административное право).

## 60) МЕХАНИЗМ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Механизм правового регулирования – это система юр-х средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права.

Элементы правового регулирования:

1) нормы права – выражающие главные способы воздействия права – дозволения, запреты, обязывания;

2) правоотношение,

3) акты реализации прав и обяз-тей – представляют собой фактическое поведение участников правоотношений.

4) не у всех авторов - охранительный правоприменительный акт (употребляется в случае правонарушений).

Стадии механизма правового регулирования:

1 Стадия - формирование нормативной основы – включает процесс создания и общее действие юр. норм.

2 Стадия – включает правоотношения – возникающие на основе юр. фактов (или фактический состав) и в рамках которых стороны приобретают конкретные права и обяз-ти как меру индивидуального поведения субъектов.

3 Стадия – реализация субъективных прав и юр. обязанностей. Здесь достигаются цели правового регулирования. Реализация осуществляется в форме актов: соблюдения (запретов), исполнения, использования (прав) и применения права.

4 Стадия – наступление юр. последствий при невыполнении субъектом возложенных на него обязанностей или при совершении правонарушения. Наступает только при конфликтной ситуации.

## 61) ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Понятие "правоотношение" является одной из важнейших категорий общей теории права. Это связано с тем, что само правоотношение представляет собой такое звено правового механизма, в котором право смыкается с объектом своего регулирования - социальной сферой. В результате правовое отношение складывается как весьма сложное правовое образование.

К признакам правоотношения можно отнести следующие:

1. Правоотношение - это отношение общественное, то есть отношение между людьми. Не может быть правового отношения между человеком и вещью, человеком и животным (даже если оно находится в собственности хозяина). Правоотношения могут лишь возникать по поводу этих объектов.

2. Правоотношения существуют в неразрывной связи с юридическими нормами, которые выступают нормативной базой их возникновения (а также изменения и прекращения), а следовательно - одной из важнейших предпосылок существования правоотношений (наряду с субъектами права и юридическими фактами).

3. Участники правоотношения связаны взаимными юридическими правами и обязанностями, которые возникают у субъектов права при наступлении определенных юридических фактов.

4. В целом правоотношениям свойственно такое качество, как определенность, индивидуализированность. В правоотношении определены как его участники, так и четко очерчено их поведение. Индивидуализация может быть как двусторонней, когда поименно определены обе стороны (обязательственные отношения в гражданском праве), так и односторонней (правоотношение собственности).

5. Правовые отношения носят волевой характер. Во-первых, они связаны с государственной волей, выраженной в праве; во-вторых - с индивидуальной волей, поскольку правоотношения реализуются посредством сознания и воли его участников (психологический механизм действия права). Кроме того, значительная часть правоотношений возникает, изменяется и прекращается по воле его субъектов.

6. Правоотношения, будучи следствием выраженной в праве воли государства, им и охраняются.

С учетом названных качеств правоотношение можно определить как охраняемое государством волевое индивидуализированное общественное отношение, участники которого связаны взаимными юридическими правами и обязанностями.

## 62) ВИДЫ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Правоотношение – это такое общественное отношение, в котором стороны связаны между собой взаимными юридическими правами и обязанностями, охраняемыми гос-вом.

В настоящее время в юридической науке принята следующая классификация правоотношений.

По отраслям права: конституционные, административные, гражданско-правовые, финансовые, семейные, уголовно-правовые и другие.

По содержанию: общерегулятивные (например, общие отношения гражданства), регулятивные (конкретные правоотношения, отрегулированные гражданско-правовым договором), охранительные (отношения уголовной ответственности и наказания).

По характеру: процессуальные (по возбуждению уголовного дела, ведению следствия), материальные (отношения по существу уголовного дела), иные правоотношения.

По степени определенности: абсолютные (существуют между субъектом и всеми остальными, например, отношения частной собственности), относительные (между конкретными субъектами, например, арендодателем и арендатором).

По количеству участников: простые (двусторонний договор), сложные (сбор подписей за назначение референдума),

По продолжительности: моментальные (мена), длительные (аренда).

По характеру обязанности: активные (обязанность оказать услугу по договору), пассивные (владение имуществом).

## 63) ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКТ: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ. ФАКТИЧЕСКИЙ СОСТАВ

Юр. факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связываю возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Юр-ми фактами становятся не любые жизненные обстоятельства, а лишь, те которым законодатель придал юр. значение (факт регистрации рождения ребенка в ЗАГСе).

Юр. факты классифицируются по разным основаниям:

1) По хар-ру наступающих последствий они делятся на:

- правообразующие (вступление в брак, заключение тр. договора),

- правоизменяющие (перевод на др. работу);

- правопрекращающие (расторжение брака, увольнение с работы).

2) по связи с волей участников правоотношений делятся на:

- события – это факты, происхождение которых чаще всего не связано с волей участников правоотношений (извержение вулкана, наводнение);

- действия – факты, определяющие волей участников правоотношений.

События делятся на: - абсолютные (события, которые возникают и развиваются независимо от воли субъектов (чрезвычайные и непреодолимые обстоятельства)); - относительные (возникают по воле субъектов, но затем они протекают вне связи с волевой деят-тью (поджог, смерть в результате драки)); юридические факты - состояния (явл. длящимися (родство, гражданство)).

Действия бывают: - правомерные и неправомерные, т. е правонарушения.

Правомерные действия делятся на: юр. акты и юр. поступки.

Юр. акт – это правомерное действие, которое совершается с намерением вызвать юр. последствия (различные сделки).

Юр. поступок – правомерное поведение, совершаемое без намерения вызвать последствия, но они возникают в силу закона (создание худ. Произведения для себя, без намерения его издать).

Юр. факты подлежат установлению надлежащим образом, поскольку без юр. фактов не могут возникнуть правоотношения.

Для возникновения правоотношения требуется не один юр. факт, а их совокупность. Такого рода совокупность необходимых для возникновения правоотношения юр-ких фактов называется фактический состав.

## 64) ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ: ПРАВОСПОСОБНОСТЬ, ДЕЕСПОСОБНОСТЬ, ДЕЛИКТОСПОСОБНОСТЬ

ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ - способность иметь и осуществлять непосредственно или через представителя права и юридические обязанности

ПРАВОСПОСОБНОСТЬ, признанная государством способность физических лиц (граждан) и юридических лиц иметь права и нести обязанности, предусмотренные и допускаемые законом. Возникает в момент рождения человека, для юридического лица - с момента утверждения (регистрации) его устава или положения (в Российской Федерации - с момента государственной регистрации).

ДЕЛИКТОСПОСОБНОСТЬ - способность гражданина нести гражданско-правовую ответственность за вред, причиненный его противоправными действиями. В ряде стран (Германия, Швейцария) рассматривается как часть дееспособности.

Дееспособность возникает у гражданина в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста.

ГК установлен ряд исключений из этого правила. До достижения 18 лет дееспособность в полном объеме наступает в следующих случаях:

вступления несовершеннолетнего гражданина в брак (со времени вступления в брак - п.2 ст.21 ГК);

эмансипации (со времени вынесения решения органа опеки или попечительства либо вступления в законную силу решения суда - п.1 ст.27 ГК).

Дееспособность содержит несколько элементов:

сделкоспособность - способность от своего имени совершать гражданско-правовые сделки;

деликтоспособность - способность самостоятельно нести гражданско-правовую ответственность;

право на самостоятельную предпринимательскую деятельность.

Соотношение этих трех элементов у полностью дееспособных, несовершеннолетних и малолетних различно. Несовершеннолетние, обладающие определенным объемом дееспособности, в ГК разделены на две возрастные группы[[1]](#footnote-1):

от 6 до 14 лет - малолетние;

от 14 до 18 лет - несовершеннолетние.

В соответствии с п.2 ст.28 ГК малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать:

1) мелкие бытовые сделки. “Традиционно такими признаются сделки на небольшую сумму, направленные на удовлетворение личных потребностей, исполняемые при их заключении и совершаемые за наличный расчет”[[2]](#footnote-2), “это сделки, потребительская цель которых соответствует возрасту малолетнего, совершившего такую сделку”[[3]](#footnote-3). (Этим ГК 1964 г. ограничивался);

2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации.

Вместе с тем малолетний вправе заключить договор на безвозмездное пользование любым имуществом; взять напрокат вещь и уплатить за это деньги, подаренные ему дедом; фактически принять наследственное имущество, с тем, однако, что свидетельство о праве на наследство от его имени получит у нотариуса его законный представитель[[4]](#footnote-4).

3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Несовершеннолетние от 14 до 18 лет могут самостоятельно, без согласия законных представителей, совершать все сделки, которые вправе самостоятельно совершать малолетние (п.2 ст.28 ГК; “но, в отличие от малолетних, мелкие бытовые сделки они могут совершать не только за счет средств, предоставленных законными представителями и с их согласия другими лицами, но и за счет заработка, стипендии и других доходов”[[5]](#footnote-5)), а также вправе самостоятельно (абз.1 п.2 ст.26 ГК):

1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;

2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;

3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. (“Из этого следует, что вкладами, внесенными на имя

несовершеннолетнего третьими лицами, он может распоряжаться лишь с согласия своих законных представителей”[[6]](#footnote-6)).

Остальные сделки совершаются несовершеннолетним с согласия своих законных представителей.

Основания ограничения дееспособности гражданина установлены в п.1 ст.30 ГК:

1) гражданин злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами;

2) такими действиями гражданина его семья ставится в тяжелое материальное положение.

“Если гражданин проживает один (не имеет семьи), он не может быть ограничен в дееспособности”[[7]](#footnote-7).

## 65) ПОНЯТИЕ И НАЗНАЧЕНИЕ ПРАВОМЕРНОГО ПОВЕДЕНИЯ

Правомерное поведение – это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям.

Классификация типов правомерного поведения в зависимости от его мотивации, т.е. внутренней регуляции поведения людей. По этому критерию выделяют 4 типа правомерного поведения: маргинальное; конформистское; стереотипное (привычное, положительное); социально – активное.

Маргинальное поведение - основано на мотивах страха отв-ти, наказания. Присущ людям, неодобрительно относящимся к праву, к его предписаниям, однако лицо сознательно идет на соблюдение законов. Характеризуется промежуточным, переходным состоянием между правомерным и противоправным поведением. Свойственен молодежи до 18 лет.

Конформистское поведение – явл. следствием приспособлением личности к внешним обстоятельствам и выражается в пассивном соблюдении норм права в силу подчинения своих действий (бездействия) мнению окружающей среды. Например, человек поступает правомерно, т. к. так поступают окружающие.

Стереотипное поведение (привычное) – осуществляется в рамках сформировавшейся привычки действовать всегда правомерно, поступать в ссот-вии с законом.

Социально – активное п. - относится к высшему типу правомерного поведения, т. к. основано на солидарности с требованиями закона, желании руководствоваться его положениями, когда личность проявляет нравственное согласие с правом. Присущ людям обладающим высокой правовой культурой, высоким правосознанием.

## 66-67) ВИДЫ ПРАВОНАРУШЕНИЙ. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ

В общем виде правонарушение - это антиобщественное деяние (действие или бездействие), причиняющее вред обществу и которое наказывается в соответствии с законом.

Противоправное поведение (правонарушение) нарушает предписания правовых норм и наносит вред обществу в целом, оно затрудняет и дезорганизует развитие общественных отношений.

В нашей стране, в современных условиях наблюдается всплеск правонарушений, особенно преступлений в различных сферах общественной жизни, что создает угрозу государству и обществу, жизни, здоровью и имуществу граждан. Поэтому очень важно для борьбы с правонарушениями определить их природу и особенности, причины совершения, а затем наметить пути их сокращения.

Правонарушением является виновное, противоправное поведение лица, посягающего на интересы общества, личности и влекущее применение к лицу, его совершившему, мер общественного воздействия или государственного принуждения. Правонарушитель, совершая правонарушения, посягает на общественные отношения, охраняемые правом, наносит вред обществу (выше об этом говорилось), и его действия признаются общественно опасными.

Правонарушение характеризуют четыре основных признака: общественная опасность; противоправность; виновность; наказуемость.

Рассмотрим эти признаки правонарушения более подробно. Общественная опасность - это признак правонарушения, который заключается в причинении вреда законным интересам личности, общества и государства. Общественная опасность характеризуется двумя показателями:

характером общественной опасности (качественный признак);

степенью общественной опасности (количественный признак).

По степени общественной опасности правонарушения можно подразделить на две группы:

преступления (уголовные правонарушения);

противоправные проступки (административные проступки, дисциплинарные проступки, гражданские правонарушения - деликты).

Преступления отличаются от проступков тем, что они обладают высокой степенью общественной опасности, которая определяется ценностью объекта посягательства, размером причиненного ущерба, степенью вины правонарушителя. Таким образом, преступление - запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние, посягающее на отношения, особо охраняемые государством: общественный строй, личность, собственность, общественный порядок и др.

Проступки (противоправные проступки) - это правонарушения, характеризующиеся меньшей степенью общественной опасности. В зависимости от характера наносимого вреда, объекта правонарушений и особенностей соответствующих им санкций противоправные проступки подразделяются на: административные, дисциплинарные и гражданские правонарушения.

Административные проступки - правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок (нарушение правил дорожного движения, противопожарной безопасности, санитарной гигиены и т.д.).

Дисциплинарные проступки - это противоправные нарушения трудовой, служебной или учебной дисциплины.

Гражданские проступки (деликты) - правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и таких неимущественных отношений, которые представляют для человека духовную ценность, т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение взятых обязательств, в причинении тем или иным субъектом того или иного имущественного вреда.

Противоправность - нормативный признак правонарушения, который закрепляет запрещенность общественно опасных деяний, т.е. правонарушениями признаются общественно опасные деяния, прямо предусмотренные нормами права. Различают несколько видов противоправности (как юридическое выражение общественной опасности): дисциплинарную; административную; гражданско-правовую; уголовную. Обстоятельствами, исключающими противоправность деяния, являются: необходимая оборона - соразмерная защита от противоправных посягательств путем причинения вреда посягающему; крайняя необходимость - действие по устранению опасности путем причинения вреда третьим лицам; задержание лица, совершившего правонарушение путем соразмерного вреда в случае сопротивления.

Виновность - это субъективный признак правонарушения, Который выражает внутреннее отношение лица к общественно опасному деянию и его последствиям в форме умысла либо неосторожности. Согласно этому признаку правонарушением признается противоправное деяние, совершенное виновно, т.е. осознанно (деяния, совершенные недееспособными и невме-1яемыми лицами, не являются преступлениями, эти лица не способны действовать виновно). Если лицо не предвидело общественно опасных последствий (не должно было или не могло), имеет место казус или случай без вины.

Наказуемость - это признак правонарушения, который выражает его отрицательную государственную оценку как деяния опасного, противоправного, виновного.

Правонарушение - это деяние, за которое предусмотрена юридическая ответственность в виде уголовного наказания, взыскания дисциплинарного, административного или имущественного характера.

## 68) ПОНЯТИЕ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Под юридической ответственностью принято понимать предусмотренную правовыми нормами обязанность субъекта права претерпевать неблагоприятные для него последствия правонарушения, или иными словами - юридическая ответственность есть необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение.

Участниками этого специфического правоотношения выступают: с одной стороны, государство в лице правоприменительных органов, с другой стороны, субъект, совершивший правонарушение. Содержание юридической ответственности составляют права и обязанности сторон. Государство вправе применить к правонарушителю меры принудительного воздействия и обязано это сделать в рамках закона. Лицо, совершившее правонарушение, обязано подвергнуться принудительному воздействию и вправе понести ответственность в рамках, предусмотренных законом. Однако не каждая мера государственного принуждения представляет собой юридическую ответственность. Например, принудительные меры медицинского характера, применяемые в отношении невменяемых лиц, совершивших общественно опасные деяния, выступают в качестве мер социальной защиты и, несмотря на принудительный характер, не являются разновидностью юридической ответственности.

Сущность юридической ответственности заключается в отрицательной правовой оценке поведения правонарушителя от имени государства.

Меры юридической ответственности могут быть: личного характера (лишение свободы); имущественного характера (штраф); организационного характера (увольнение).

Все эти меры предусмотрены законом, правовыми нормами. Они применяются, когда совершены действия, противоречащие закону, т.е. ответственность за правонарушение. Меры юридической ответственности применяются органами государства, которым гражданин или орган обязаны (в силу закона)"дать ответ" за свои действия, за которые привлекаются к ответственности перед государством.

Меры выражаются всегда в принудительном лишении правонарушителя каких-либо благ и представляют собой принудительно-карающую, наказывающую ответственность.

Основания ответственности - это те обстоятельства, наличие которых делает ответственность возможной, а отсутствие их ее исключает. Юридическая ответственность возникает в силу предписаний норм права на основании решения правоприменительного органа.

Фактическим основанием юридической ответственности выступает совершенное правонарушение (согласно российскому законодательству), а юридическим основанием выступает норма права и соответствующий правовой акт, в котором установлены объем и форма принудительных мер к конкретному правонарушителю. Таким актом является приказ администрации, приговор или решение суда и т.п.

Решать вопрос о характере и степени юридической ответственности следует только при наличии в действиях лица или группы лиц всего состава правонарушения - объекта, субъекта, субъективной, объективной сторон правонарушения. Учет и анализ каждого из элементов позволяет избежать ошибки при определении самого правонарушения и меры ответственности за его совершение.

К основным Признакам юридической ответственности относятся:

связь с государственным принуждением (к правонарушителю применяются санкции, установленные законом);

применяется специально уполномоченными государственными органами (суд, прокуратура, полиция и т.д.); влечет за собой не только общественное, но и государственно-правовое осуждение поведения лица, нарушившего закон;

влечет за собой не только общественное, но и государственно-правовое осуждение поведения лица, нарушившего закон

выражается в отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера;

возлагается в процессуальной форме;

наступает только за совершенное правонарушение (государство при этом является управомоченной стороной, а правонарушитель - обязанной);

связана с возложением новой дополнительной обязанности.

В отдельных случаях закон предусматривает основания не только ответственности, но и освобождения от нее и от наказания. Например, лицо, совершившее деяние, содержащее признаки преступления, может быть освобождено от уголовной ответственности, если будет признано, что к моменту расследования или рассмотрения дела в суде вследствие изменения обстановки совершенное деяние потеряло характер общественно опасного (ст.77 УК РФ).

## 69) ПРИНЦИПЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

В юридической литературе сформировалось более или менее единодушное понимание принципов, определяющих основания и пределы юридической ответственности. В числе таких принципов называются законность, неотвратимость, индивидуализация.

Принцип законности заключается в точном и неуклонном исполнении требований закона при реализации уголовной, гражданско-правовой, административной, дисциплинарной ответственности. Соблюдение требований закона (как материального, так и процессуального) - необходимое условие достижения целей юридической ответственности. Основное требование материального закона сводится к тому, что юридическая ответственность должна наступать только за деяние (действие или бездействие), предусмотренное законом, и только в порядке закона. Основным требованием процессуального закона является обоснованность применения юридической ответственности к правонарушителю, т.е. установление самого факта совершения им противоправного деяния как объективной истины.

Принцип неотвратимости. В этимологическом значении неотвратимость - это свойство, означающее неминуемость, неизбежность наступления вслед за событием того или иного следствия. Неотвратимость ответственности есть выражение неразрывной связи ее с фактом правонарушения, заключающейся в том, что эти явления и в законе, и в правосознании людей взаимно предполагают друг друга.

Принцип индивидуализации ответственности. Названный принцип можно рассматривать в качестве своеобразного стержня, обеспечивающего принятие справедливого решения в отношении субъекта, привлеченного к юридической ответственности. Неотвратимость ответственности, как отмечалось, призвана установить неразрывную связь правонарушения с ответственностью, а индивидуализация служит средством обеспечения соразмерности этой связи. Индивидуализация ответственности, как явствует например из содержания ст.37 УК РФ, обеспечивается возможностью избрания различных средств правового воздействия в пределах установленных законом санкций, с учетом характера и степени общественной опасности совершенного противоправного деяния, личности виновного, обстоятельств, предусмотренных законом в качестве смягчающих или отягчающих ответственность, и др.

## 70) ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Юридическая ответственность – это важная мера защиты интересов личности, общества и государства. Она наступает в результате нарушения предписаний правовых норм и проявляется в форме применения к правонарушителю мер государственного принуждения. Важнейшим признаком юридической ответственности является то, что она определяется государством и применяется его компетентными органами. Основанием юридической ответственности является правонарушение. Иными словами юридическая ответственность – это обязанность правонарушителя нести наказание, претерпевать санкции, предусмотренные правовыми нормами и применяемые компетентными органами за совершенное им противоправное деяние. Венгеров в корне не согласен с этой т. зр., считая, что не всякий преступник принимает на себя эту обязанность, наоборот, стремится ее всячески избежать. Он дает следующее определение. Юридическая ответственность - это установленные законом меры воздействия на правонарушителя, содержащие для него неблагоприятные последствия, применяемые гос. органами в порядке, установленном гос–вом.

Виды. В зависимости от характера совершенного правонарушения различают дисциплинарную, административную, гражданскую и уголовную ответственность. Каждому виду юридической ответственности присущи специфические меры наказания и особый порядок их применения.

Дисциплинарная ответственность. Заключается в наложении на виновное лицо дисципл. взыскания властью руководителя (начальника). Основными дисципл. мерами являются выговор, замечание, увольнение с работы.

Административная. Выражается в применении органами исполнительной власти мер администр. воздействия к виновным лицам (предупреждения, штрафа, администр. ареста)

Гражданско-правовая. вытекает из нарушения имущественных и личных неимущественных прав граждан и организаций. Результатом ее наступления будет возмещение вреда в формах, предусмотренных санкциями гражданского права.

Уголовная ответственность. Характеризуется наиболее жесткими мерами государственного воздействия, он применяется в судебном порядке к лицу, виновному в совершении преступления.

Некоторые авторы в качестве самостоятельного вида юридической ответственности выделяют материальную ответственность. Это возмещение имущественного вреда, нанесенного в результате неправомерных действий в процессе выполнения лицом своих служебных обязанностей.

## 71) ПОНЯТИЕ ПРАВОСОЗНАНИЯ И ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ

Правосознание – это отношение к праву.

Правосознание представляет собой совокупность идей, взглядов, традиций, чувств, переживаний, которые выражают отношение людей к правовым явлениям общественной жизни. Это представления о законодательстве, законности, правосудии, о правомерном или неправомерном поведении.

Особенность правосознания, как специфической формы общественного сознания, выражается в следующем:

1. В правосознании отражаются лишь те явления, которые составляют правовую сторону жизни общества. Оно охватывает процесс создания правовых норм, реализацию их требований в общественной, жизни. политические, нравственные и другие идеи и представления тоже активно воздействуют на формирование и реализацию норм права. Но прежде чем получить выражение в правовых нормах, в практике их применения, они должны пройти через правосознание, то есть получить правовую форму в виде правовых идей и представлений.

2. Особенность правосознания выражается также в способе отражения явлений общественной жизни. Осознание правовых явлений жизни общества осуществляется посредством специальных юридических понятий, категорий. К их числу относятся, например, такие понятия, как правомерность, неправомерность, правоотношение, юридическая ответственность, законность. Нравственное же сознание оценивает окружающий мир с помощью собственных понятий: добра, зла, справедливости, несправедливости, чести, достоинства.

Правовая культура (ПК) – это качество правовой жизни общества и степень гарантированности государством и обществом прав и свобод человека, а также знание, понимание и соблюдение права каждым членом общества. Правовую культуру определяют: 1 степень развитости правосознания населения, 2 уровень развития правовой деятельности, 3 степень совершенства всей системы правовых актов. Высокая степень развитости правосознания правосознания характеризуется признанием обществом и гос-вом человека высшей ценностью, признание, соблюдение и защита его прав и свобод, правовой установкой граждан на правомерное поведение, знанием гражданами норм конституции, положений важнейших законов и иных нормативно-правовых актов, широкой информированностью граждан о процессах, происходящих в области права, позитивным отношением к суду.

Высокий уровень развития правовой деятельности предполагает наличие сильной юр. науки, качественное преподавание права в вузах и др. учебных заведениях юр. профиля, вовлечение широких слоев населения в деятельность, связанную с правом, высокий профессионализм и качество законотворческой деятельности, соблюдение демократических и юр. процедур при правотворчестве, развитость и совершенство гос. аппарата, авторитет суда как в системе органов гос. власти, так и среди населения, наличие гарантий независимости судебной власти, демократичность правосудия, его понятность и близость обществу, учет и приоритет прав и свобод человека при рассмотрении судебных споров, высокое качество правоприменительной деятельности. Совершенство системы правовых актов достигается благодаря наличию в государстве демократичной, отвечающей высоким правовым стандартам и интересам общества, эффективной Конституции, соответствию Конст. законов, а всех иных НПА – законам, четкой иерархии НПА, высокому правовому и технико-юр. качеству законов и подзаконных актов, актов применения права.

## 72) ПРАВОВАЯ ИДЕОЛОГИЯ И ПРАВОВАЯ ПСИХОЛОГИЯ

В структурном отношении правосознание состоит из двух элементов: научного правосознания (правовой идеологии) и обыденного правосознания (правовой психологии).

1. Правовая идеология - это совокупность чувств, привычек, настроений, которые в теоретической форме отражают правовые явления общественной жизни. Теоретическое отражение правовых идей и взглядов содержится в научных исследованиях по вопросам государства и права, их сущности и роли в общественной жизни. Поскольку в них содержатся объективные выводы и обобщения, это позволяет государству и его органам эффективно использовать их в правотворческой и правоприменительной деятельности.

2. Правовая психология – это совокупность чувств, привычек, настроений, традиций, в которых выражается отношение различных социальных групп, профессиональных коллективов, отдельных индивидов к праву, законности, системе правовых учреждений, функционирующих в обществе. Правовая психология характеризует те переживания, чувства, мысли людей, которые возникают в связи с изданием норм права, состоянием действующего законодательства и практическим осуществлением его требований. Радость или огорчение после принятия нового закона, чувство удовлетворения или неудовлетворенная при реализации конкретных норм, нетерпимое или равнодушное отношение к нарушениям правовых предписаний – все это относится к области правовой психологии.

На содержание правовой психологии, уровень ее зрелости значительное влияние оказывает внедрение в сознание людей научных представлений о правовых явлениях общественной жизни.

Общественное и индивидуальное правосознание. Общественное правосознание обобщает правовые взгляды, идеи, традиции, которые вырабатываются отдельными людьми. Научное правосознание и правовая психология не существуют вне сознания отдельных личностей. Они включают все то типичное, наиболее существенное, что содержится в правовом сознании индивидов.

Индивидуальное правосознание – это чувства и представления о праве конкретной личности. Общественное правосознание развивается через правосознание отдельных индивидов. Однако оно неизмеримо богаче, чем правосознание индивида, так как отражает правовую жизнь общества в целом. Индивидуальное правосознание не может охватить всего многообразия правовых явлений различных периодов жизни общества – оно отражает лишь отдельные, существенные черты конкретного человека складывается под влиянием тех условий, в которых он живет и работает. А так как условия жизни индивидов различны, то это сказывается и на их правосознании. Вот почему правосознание одного человека может быть глубоким, содержать научную оценку правовых явлений, а другого – ограниченным, отстающим от общего уровня общественного правосознания. Очень важно учитывать различия в уровне правосознания отдельных людей при организации работы по правовому воспитанию.

## 73) ПРАВОВОЙ НИГИЛИЗМ И ПРАВОВОЙ ИДЕАЛИЗМ

В настоящее время широкое распространение в нашем обществе, в том числе и среди юристов, имеет тотальный правовой нигилизм, выражающийся в девальвации права и законности, игнорировании законов или в недооценке их регулирующей, социальной роли. Правовой нигилизм представляет собой направление общественно-политической мысли, отрицающей социальную и личностную ценность права и считающей его наименее совершенным способом регулирования общественных отношений. Как социальное явление, как свойство общественного, группового и индивидуального сознания правовой нигилизм имеет различные формы проявления: от равнодушного, безразличного отношения к роли и значению права через скептическое отношение к его потенциальным возможностям до полного неверия в право и явно негативного отношения к нему.

К основным причинам распространенности правового нигилизма относят: 1) исторические корни, являющиеся естественным следствием самодержавия, многовекового крепостничества, лишавшего массу людей прав и свобод, репрессивного законодательства, несовершенства правосудия; 2) теорию и практику понимания диктатуры пролетариата как власти, не связанной и не ограниченной законами; 3) правовую систему, в которой господствовали административно-правовые акты, а конституции и немногочисленные демократические законы в значительной степени только декларировали права и свободы личности, имели место низкая роль суда и низкий престиж права; 4) количественную и качественную корректировку правовой системы прошлого в переходный период, кризис законности и неотлаженность механизма приведения в действие принимаемых законов, длительность процесса осуществления всех реформ, в том числе судебной.

В качестве специальных средств сведения к минимуму правового нигилизма следует назвать: обеспечение должного качества принимаемых законов, упрочение законности, повышение роли суда и проведение судебной реформы в целом, приведение в соответствие с потребностями времени правового воспитания населения, профессионального обучения и воспитания юристов, других долж. лиц. Одновременно необходима систематическая предметная работа по повышению уровня правовой культуры всех субъектов правоохранительной системы.

Идеализм - переоценка права и его возможностей.

Проявление: нереалистичное отношение к праву ученых-правоведов как к абстракции; слепая вера граждан в законы, которые быстро изменят жизнь; идеалистическое отношение к праву законодателей (не учет реальной действительности, слабое знание жизни и интересов населения, вера в то, что принятые законы автоматич. решают жизнен. проблемы)

Борьба - …. улучшение качества НПА, соответствие их жизни; создание надежных механизмов реализации НПА

Т. о. рано или поздно прав. идеализм превращается в прав. нигилизм, а нигилизм подпитывается идеализмом. т.е. бороться надо синхронно с обоими.

## 74) ОРГАНИЗАЦИИ КАК СУБЪЕКТЫ ПРАВА

## 75) ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ЗАКОННОСТИ. ТРЕБОВАНИЯ ЗАКОННОСТИ

Формирование гражданского общества требует качественно нового уровня законности. Законность - фундаментальная категория всей юридической науки и практики. Даже самый совершенный закон жив только тогда, когда он выполняется, воздействует на общественные отношения, на сознание и поведение людей, т.е. действенность права характеризуется понятием "законность".

Можно сказать законность - это соблюдение всеми субъектами права законов и подзаконных актов.

Законность выражает общий принцип отношения общества к праву в целом.

Сущность законности заключается в неуклонном и точном, строгом соблюдении, исполнении и применении законов и подзаконных актов, действующих на территории государства, всеми субъектами права: гражданами, должностными лицами, государственными и общественными организациями.

Под принципами законности понимают принципиальные положения правовой жизни общества, которые выражают содержание законности. К принципам законности относятся: единство законности, верховенство, связь законности с культурой, связь законности с целесообразностью, всеобщность законности, гарантированность прав свобод личности.

Рассмотрим несколько подробнее эти основные принципы законности.

1) Единство законности - понимание и применение нормативных актов должно быть одинаковым на территории всей страны.

2) Всеобщность законности - означает равенство всех перед законом, независимо от социального положения, благосостояния, национальности и других признаков. Последовательное проведение в жизнь этого принципа обеспечивает и гарантирует права и свободы личности, а также равную ответственность всех перед законом.

3) Связь законности с общей культурой населения - от культурного уровня общества зависит состояние законности. Законность должна опираться на правовые (культурные) законы и правовую культуру. Цивилизованные законы создают нормативную базу законности, а правовая культура выступает в качестве условия создания правовых законов и качественной их реализации.

4) Связь законности с целесообразностью - недопустимость отступлений от предписаний закона по соображениям мнимой целесообразности.

5) Гарантированность прав и свобод личности выражается в конституционной обязанности государства защитить права и свободы человека и гражданина.

6) Верховенство Конституции и закона означает, что законы обладают высшей юридической силой и выступают основным регулятором общественных отношений. Все другие нормативно-правовые акты являются подзаконными и принимаются на основе и во исполнение законов.

7) Неотвратимость наказания за нарушение закона - заключается в том, что любое правонарушение должно быть раскрыто, а виновные в его совершении понести адекватное содеянному наказание.

Гарантиями законности являются средства и условия, которые создают прочную основу точной и неуклонной реализации законов всеми субъектами права.

В систему гарантий законности входят социально-экономические, политические, идеологические, юридические и общественные гарантии.

соблюдение законов всеми гос. органами, обществ. и хозяйствен-ми организа-циями, долж. лицами и гражданами.

Принципы: Верховенство закона – главный регулятор обществ. отношен., иерархия НПА (Кост, федер. законы, законы, подзак. прав. акты)

Единство понимания и применения – на всей территор. его действия и на всех субъектов

Исключение произвола в деятел-ти властных органов и долж. лиц – недопустимость противопоставления закон-ности и целесообразности (оправдывание противозакон-ных действий), обращение к законодателю в случае устарелости НПА, который его отменит или заменит.

Равенство всех перед законом и судом – пользоваться защитой закона (гос-во создает условия для осущ. прав и свобод) и следовать его предписаниям (выпол-ть обяз-ти)

Не нарушение прав и своб. др. лиц при реализации своих закон не допускает ущеление прав одних за счет прав др.

Эффектив. борьба с правонаруш. – защита интересов субъектов права правоох. органами (суд, ОВД, прокуратур) применяя меры гос. принуждения.

1. Как было сказано выше, несовершеннолетних в возрасте до 6 лет следует признать полностью недееспособными. От их имени гражданские права и обязанности осуществляют их законные представители (см. п. 1 ст. 28, п. 1 ст. 1073). [↑](#footnote-ref-1)
2. Там же, с.84-85 [↑](#footnote-ref-2)
3. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой/ Отв. ред. О.Н. Садиков. - М.: Юринформцентр, 1995, с.55 [↑](#footnote-ref-3)
4. См. там же. [↑](#footnote-ref-4)
5. Комментарий к ГК/ Отв. ред. О.Н. Садиков, с. 52 [↑](#footnote-ref-5)
6. Комментарий части первой ГК, с. 87 [↑](#footnote-ref-6)
7. Там же [↑](#footnote-ref-7)