1. **Предмет и методы теории государства и права**

Наука, как таковая ставит целью выработку системы знаний об объективном мире. Все научные дисциплины принято делить на естественные, точные и гуманитарные. Поскольку все юридические науки занимаются изучением общественных явлений, постольку они все являются науками гуманитарного цикла, в том числе и «Теория государства и права». Государство и право связаны между собой неразрывно, поэтому в юриспруденции выделена вузовская дисциплина «Общая теория государства и права». ОТГП исследует существующую правовую действительность ставит задачей, выделить общее в истории стран и эпох, но и анализирует конкретный материал, (отдельные правовые системы, правовые течения) на основе всеобщей теории государства и права. Целью учебной дисциплины ТГП является: помочь студенту сформировать первоосновы юридического мировоззрения, сформировать необходимую теоретическую базу, поэтому в ТГП излагаются лишь основные положения.

**Предметом ТГП** являются наиболее общие закономерности возникновения, развития, функционирования государства и права, особенности политического и правового сознания, правового регулирования, основные сущностные свойства права и государства.

**Становление и развитие ТГП** началось более 2,5 тысяч лет назад, то есть вместе с зарождение государства и права человечество пыталось объяснить сущность и источники этих явлений. В ходе полемики возникали споры по нескольким вопросам: 1) в каком соотношении находятся государство, право и экономика, 2) какую роль государство и право играют в политической жизни, 3)возможна ли универсальная теории государства и права, 4)споры между диалектиками и метафизиками о происхождении, сущности формах права, 5) о том, в какой взаимосвязи находятся личность и государство, соотношение обязанностей и прав человека и гарантий со стороны государства. Споры по этим вопросам особенно усиливались в переломные моменты истории. Современная отечественная наука прошла путь от зарубежных школ политологии права, философии права, марксистско - ленинской трактовки до современных немарксистских политико - правовых теорий. Особенно отход от позиций марксизма наблюдается в последние годы. Он связан с кардинальными переменами в нашей стране, с демократизацией общества. По новому осмысливается буржуазное государство,, конституционные ценности, верховенство закона, взгляд на права и свободы человека, приоритет прав индивида, над коллективными правами ТГП предстает сегодня в виде социологического истолкования, уделяется больше внимания истолкованию путей и способов познания государственно - правовых явлений.

**Функции теории** государства и права определены тем, что в системе юридических наук она носит мировоззренческий, установочный характер. Выделяют теоретическую, методологическую, воспитательную, идеологическую, практическую, организационную функции.

Как любой науке теории государства и права присуща своя **методология и методы познания.** Большинство современных исследователей придерживаются диалектико - материалистических позиций, рассматривают процессы через призму историзма. Используются методы систематизации, абстрагирования, формализации, сравнения, структуирования, переход от частного к общему и другие.

Но в теории Государства и права используются не только общие, но и специальные методы, характерные только для специальных наук: статистическая и компьютерная обработка, моделирование, психологические и социологические наблюдения, анкетирование, анализ документов, опрос. Существуют и частные методы, используемые только теорией государства и права и другими юридическими науками, например, формально - юридический, толкование норм права.

Принципами исследования являются всесторонность, историзм, плюрализм, комплексность, практика как критерий истинности, что характерно для любой науки. Теория государства и права использует анализ, синтез, аналогии, гипотезы, дедукцию и индукцию, как логические приемы исследования. Таким образом, ТГП как базовая по отношению к другим юридическим наукам использует как общие, так и специальные и частные методы. Комплекс этих методов составляет методологию.

**Место теории государства и права в системе** общесоциологических наук (истории, социологии, политологии, этики и т.д.) можно определить как частной науки, так как она занимается конкретными вопросами, именно: закономерностями возникновения, развития и функционирования государства и права. А в системе юриспруденции, то есть юридических наук, которая в широком смысле понимает совокупность знаний о государстве, управлении, примени права и т.д. теория государства и права находится на положении основной науки.

В целом систему юридических наук можно представить следующим образом:

1).Общетеоретические и исторические науки - теория государства и права, всеобщая теория государства и права, история государства и права России, история политических и правовых учений

2).Отраслевые юридические науки о материальном праве (конституционное, финансовое, уголовное, гражданское право и т.д.) и науки о процессуальном праве (Уголовно - процессуальное, административно - процессуальное)

3)Науки о международном праве: международное публичное (в том числе международное дипломатическое, морское, космическое и т.д.) и частное право.

3) Право, изучающее деятельность отдельных органов: судебное, нотариальное, прокуратура, судоустройство…

4).Прикладные юридические науки: криминология, криминалистика, судебная психиатрия, судебная медицина, судебная статистика и прочие.

Ни одна из перечисленных наук не может обеспечить изучение государства и права в комплексе. Этим и занимается теория государства и права, а следовательно она играет роль вводной, обобщающей,методологической науки.

В силу того, что категории государства и права являются наиважнейшими в системе юридических знаний. В юридических учебных заведениях выделяются специальные учебные дисциплины для изучения этих понятий: «Теория государства и права», «Теория Права», «Теория государства», Общая теория государства и права». Опыт раздельного преподавания этих дисциплин не оправдывает себя. Учебная дисциплина «Теория государства и права» формирует первоосновы научного мировоззрения студента, избравшего юриспруденцию своей будущей профессией, формирует необходимую теоретическую базу для дальнейшего изучения юридических дисциплин.

«Теория государства и права» изучает происхождение и закономерности возникновения государства, сущность государства, его формы, функции, систему права, нормы права, правоотношения, источники права, правонарушения, юридическую ответственность и т.д.

**2. Происхождение государства и права**

Экономические и социальные основы первобытного общества.

Центральной проблемой происхождения государства и права следует считать проблему генезиса, то есть исторических предпосылок и исходных причин, которые привели к появлению государства и права и их дальнейшему развитию. Социумы находились в разных исторических условиях, что приводило к неодинаковым причинам возникновения и изменения государственно - правовых явлений. Поэтому необходимо всестороннее изучение этих причин.

Данные археологии, истории говорят, что уже около 2 млн. лет назад человек выделился из животного мира и находился в условиях первобытного стада, для которого характерны неупорядоченные родовые отношения, людей объединяла суровая действительность – необходимость совместной борьбы с опасностями, совместного добывания пищи. Миллион лет понадобился первобытному человеку, чтобы научиться изготовлять примитивные орудия труда, установить устойчивые внутренние связи. Зародилась родовая община. Десятки тысячелетий HOMO SAPIENS вел присваивающее хозяйство, то есть брал от природы готовые продукты, использовал готовые природные материалы для изготовления орудий труда. Такая экономика носит название присваивающей. Основной социальной формой организации в это время был род, основывавшийся на коллективизме, общественной собственности и уравнительном распределении. Разделение труда основывалось на возрастных и половых признаках. Род, таким образом, был не территориальным, а кровнородственным формированием. Позже несколько родов образовывало племя. Власть в родовых коллективах признавалась всеми членами рода и носила общественный характер: все взрослые члены рода принимали участие в обсуждении важных вопросов. Собрание родичей избирало вождей, старейшин, жрецов по их личным заслугам, достоинству, опыту и авторитету. Такое правление еще не является политическим, а определяется как потестарное (мощь, сила) Критерием правильности поступка было одобрение родичей, а наказанием было принуждение к дополнительным обязанностям. Высшей формой наказания было изгнание их рода, так как это вело к гибели. Пленников не брали, это не позволяла форма хозяйства, излишков не было, пленников приравнивали к добыче. Таким образом управление родовой общиной осуществляли сами члены рода, власти как таковой не существовало, это было время первобытно - общинной демократии. В ходе существования в общине складывались общепринятые правила поведения – обычаи, часто облекаемые в религиозную форму. Обычаи и моральные нормы являлись регуляторами отношений в родовой общине.

Социальные нормы первобытного общества имели следующие элементы: 1). Были направлены на присваивающее хозяйство, существование рода в природной среде, поэтому в них закреплялась тотемная система, т.е. вера в тотема, родоначальника рода. 2). Способы регулирования сводились к запретам, выраженных в форме табу, дозволениям, которые рекомендовали поведение, соответствующее интересам рода, и обязываниям к каким - либо общественно - полезным делам: охоте, собирательству и т.д.. 3). Эти нормы были устными и выражались в традициях, обычаях, ритуалах, мифах, передававшихся от поколения к поколению.4). Санкции, к нарушителям социальных норм выражались в виде общественного порицания, телесного повреждения и наказания, изгнания, предания смерти.

Эти нормы применялись одинаково ко всем членам рода, а также имели распространение фактически во всех первобытных родовых обществах, что подтверждается этнографией, поэтому они носят название мононорм, то есть единых.

Закономерности возникновения государства и права

В VI - III тысячелетиях до нашей эры человечество пережило неолитическую революцию: произошел переход от присваивающего хозяйства к производящему. Люди научились скотоводству, земледелию, сложной обработке камня, то есть произошел переход от присваивающего хозяйства к производящему. Более совершенные орудия труда и производящее хозяйство позволяли иметь излишки. Зависимость от коллективного труда и отношений отпала и начался переход от родовой общины к соседской, то есть территориальной. Расширялась сфера регулирования дел общины нормами, возрастала роль племенных органов. Племена специализировались на производстве скотоводческой или земледельческой продукции. Позже от земледелия и скотоводства отделилось ремесло, стали цениться навыки человека, ценность рабочей силы. Пленных перестали убивать, заставляя их производить добавочный продукт. Так от первобытного общества произошел переход к рабовладельческому. Это общественное разделение труда повлекло зарождения обмена, скот и зерно стали выполнять функцию денег. Появляется частная собственность отдельных семей и имущественное расслоение. В работе «Происхождение семьи, частной собственности и государства» Ф.Энгельс называет это главной причиной зарождения классов. Необходимость в защите занимаемой территории, собственность потребовала создания публичной власти, которая будет стоять над обществом и регулировать отношения между собственниками и неимущими, стремление к переделу собственности, выработке новых норм, регулирующих эти взаимоотношения. Так развитие общества объективно зародило необходимость в государстве и праве. Появляются первые государства: Египет, Шумер, Китайское государство и другие. Каждое государство имело свою территорию, на которой проживал тот или иной народ, со своими традициями, хозяйственной деятельностью, культурой, формой организации публичной власти. Большинство древних государств держались на монархической форме организации и деспотических методах правления, обладали суверенитетом внешним и внутренним, то есть самостоятельностью в принятии решений во внешней и внутренней политике, не терпели вмешательства во внутренние дела.

Причины возникновения права, отличие от др. социальных норм.

Публичная власть вынуждена была ввести налоги для содержания аппарата принуждения и управления страной и вырабатывать законы, которые регулировали бы сложившиеся общественные отношения, защищали собственность, аппарат власти и подданных. То есть одновременно с государством зарождается и право. От первобытных норм, которые в основном выросли из правил, традиций и обрядов и исполнялись добровольно или под страхом возмездия богов, правовые нормы носят классово - волевой, государственно - властный характер. Нормы четко определены, формализованы, то есть, выражены в виде законов, подзаконных актов, предписаний, часто носят уже не устную, а письменную форму (законы Хаммурапи). Они становятся общеобязательными и нарушение этих норм влечет неотвратимое наказание. Нормы права – это двусторонние правила поведения, так как включают в себя права и обязанности участников правоотношений. Нормы права отличаются не только от мононорм, но и норм морали, так как за нарушение моральных норм следует общественное осуждение, а за нарушение нравственных норм следует наказание, предусмотренное законом, оно неотвратимо и обязательно, должно справедливо соответствовать совершенному правонарушению.

Характер теорий происхождения государства.

Исторические условия возникновения государства и права, понимание сущности государства разными исследователями истолковываются по - своему. Множественность точек зрения составляет трудность в изучении «Теории государства и права». Точек зрения может быть множество, а истина одна.

Одной из ранних теорий на происхождение государства и права является **теологическая теория**, которую нельзя считать научной, так как она опирается не на научные доказательства а на веру. Зачатки этих воззрений восходят еще к Древнему Востоку и Древнему Западу. Основоположниками теологической теории были греческие мыслители Сократ, Аристокл, Платон, Аристотель. Сущность этой теории сводится к идее создания государства и права Богом. В основе законов лежит божественный порядок, не зависящий от воли людей, - утверждали эти мыслители. Законы не только божественны по своему происхождению, но и составляют естественное право людей. Аристотель, например, считает рабство естественным состоянием: «Рабы - это говорящие орудия труда».

В средневековой Европе появилась теория «двух мечей», которые Господь вложил в руки церкви. Один мечь она вручила правителям, другой оставила себе. Государь, по мнению богословов должен повелевать людьми и подчиняться церкви. Фома Аквинский, развивая теологическое происхождения государства и права, создал учение, получившее название томизм. Суть его сводится к тому, что процесс возникновения государства аналогичен сотворению мира, что и должна обосновывать религия, монарх – это помазанник Божий. Современный Ватикан утверждает, что Бог, создав государство и право, не указал конкретных лиц и конкретные формы, методы правления. Таким образом, теологическая теория существует и в настоящее время.

**Патриархальная теория** тоже зародилась в античности. Одним из создателей её является Аристотель, который утверждал, что патриархальная семья лежала в основе общества, из нее произросли все другие общественные институты, в том числе, и государство. В Англии VII века эта теория вылилась в теорию Фильмера божественного права королей, как изначальных патриархов. Эту же теорию поддерживал русский мыслитель Михайловский. Современная наука опровергает эту теорию, считая, что патриархальная семья возникает в период разложения первобытных отношений, в то же самое время, что и государство.

В период Просвещения складываются **договорная и естественно - правовая теории,** которые считаются наиболее емкими нематериалистическими воззрениями. Договорная теория основана на естественных правах человека и включает следующие положения:

1). Возникновению государства предшествует естественное состояние людей

2). Государство возникло на основе общественного договора как продукт разума и воли людей, добровольно отдавших государству часть своих врожденных прав и свобод. Государство же должно обеспечивать защиту безопасности и собственности людей.

3). С созданием государства возникают две системы права: позитивное и естественное. Позитивное право исходит от государства, а естественное - присуще человеку от рождения, дано самой природой: право на жизнь, свободу, равенство, собственность. Естественное право первично по отношению к позитивному, определяет идеал законов и норм, устанавливаемых государством. В период антифеодальных революций образуется школа естественного права, создателями которой стали Спиноза, Гоббс, Локк, Руссо, Дидро, Монтескье, а в России - Радищев, Пестель и др. Руссо считал, что каждый человек передает обществу добровольно свою личность и силы.

Практическое применение основы естественного права нашли в Декларации независимости США, автором которой был Томас Джефферсон. Декларация независимости провозглашала право народа на суверенитет внешний и внутренний, право на справедливую власть, равенство, свободу, справедливость (собственность).

Свое продолжение эти идеи нашли в Декларации прав человека и гражданина, принятой французской революцией. Свобода, равенство, собственность, сопротивление угнетению – вот основные ценности, которые человек имеет от рождения. Эти ценности общепризнанны и сегодня и закреплены во Всеобщей Декларации прав человека (1948 года). Официальное выражение естественные права нашли и в Конституции РФ 1993 года (ст. 2). В большинстве развитых стан цели демократических преобразований достигнуты, но всякий раз, когда обостряются социальные отношения наблюдается рост естественно - правовых теорий. Важно отметить, что само естественное право, как нравственные идеи, принципы, идеалы не является правом в юридическом смысле, а представляет собой мораль, правосознание, демократические устремления, то есть предпосылку права. Претворение их должно быть выражено в государственно - нормативном или международном нормативном акте. Влияние естественно - правовых теорий с принятием Европейской конвенции о правах человека 1950 года и других правовых документов пошло на убыль.

В VIII веке договорную школу стала теснить **историческая школа права,** возникшая в Германии. Эта школа стоит на позиции историзма права. Савиньи, Пухт, Гуго утверждали, что право появляется самопроизвольно. Оно не создается законодателем, а возникает и развивается вместе с народом, аналогично языку, обычаям. Государство является органическим проявлением народа. Причин возникновения государства и права эта теория не объясняет.

**Психологическая теория** возникла в начале ХХ века. Её представителями являются Петражицкий, Фрейд, Дюркгейм. Право здесь подразделяется на интуитивное (представления и взгляды, присущие человеку) и позитивные (Официальные правовые нормы). Фрейд считал, что потребность человека повелевать ведет к возникновению государства.

Более научными являются материалистические теории. Одной из них является **органическая теория**, в которой биологические закономерности переносятся и на общество. Так Спенсер рассматривает государство как господство целого организма над его частями. Но современная наука утверждает, что биологические и социальные закономерности не совпадают. **Теория насилия** имеет зачатки еще в античности и развита в XIX веке Гумпиловичем. Суть ее в том, что стремление одного народа поработить другой, завоевания, а также порабощение одного класса другим ведет к образованию государства. Елинек утверждает, что теория насилия имеет целью не объяснение причин возникновения права и государства, а объяснение его существования в настоящем. **Марксистско-ленинская теория** объясняет происхождение государства и права совершенствованием орудий труда, зарождением собственности и классов. Развитие государства и права происходит благодаря классовой борьбе. Но и эта теория ограничена, так как утверждает, что государство как институт отомрет. **Историческая немарксистская теория** считает, что роль классов в возникновении государства преувеличена.

Существует **ирригационная теория (Витфогель),** которая утверждает, что государство в странах Востока возникло с необходимостью сооружения ирригационных систем, образовался бюрократический класс, поработивший общество. Таким образом, имеется множество теорий, объясняющих происхождение государства и права, многие из которых страдают антинаучностью или ограниченностью.

**3. Сущность и типы государств**

Государственная власть как особая разновидность социальной власти. Социум – понятие более широкое, чем понятие «государство». В социальную власть включают всю политическую систему, куда входят: государство, политические партии, политические движения, общественные объединения и организации, общественные фонды. В этой системе государство является главным, но не единственным элементом. Поэтому нельзя отождествлять государство с политической системой. Такое положение обусловлено тем, что государство – охватывает все население своей территории, имеет монополию на правотворчество, имеет особый аппарат управления и принуждения, является единственным носителем суверенитета и основным источником политической власти. Если государство подменяет собой всю политическую систему, то превращается в тоталитарное, которое попирает интересы большинства, приводит к беззаконии. С другой стороны, государство с помощью правового регулирования создает возможность для полнокровной деятельности остальных элементов политической системы (партий, организаций и т.д.).

Власть является легитимной, если она законна. Закон может позволять наследовать власть, передавая по родственной линии, может предусматривать выборность властных структур. Все зависит от сложившихся на данной территории условий развития, традиций и т.п. Но если данный порядок нарушен, глава государства приходит к власти путем переворота, свержения существующего режима, либо правящая верхушка устанавливает свое господство путем заговора и пр., то такая власть не будет легитимной, так как установлена не на основе закона. Такое положение многократно бывало в политической истории многих народов, в т.ч. и в России. 17 век вошел в историю государства, как век государственных переворотов. Сущность государства от этого не менялась – оно оставалось дворянским, изменялась только правящая элита. Нелигитимная власть со временем может стать законной, если она будет выражать интересы большинства граждан или подданных. Так в современных условиях во многих странах Африки и Латинской Америки происходили военные перевороту, свергавшие законные режимы. Устанавливая хунту, они вели прогрессивные преобразования и или добровольно передавали в последствии власть новым органам или становились общепризнанными. Лигитимная власть всегда открыта, значит легальна. Нелегальная власть может скрываться под законным правлением и проводить свою политику с помощью инструментов лоббирования, давления, политического шантажа, коррупции .

**Плюрализм в понимании государства**. В широком смысле слова под государством понимают общество как таковое или особую форму организации политической власти. На разных этапах человеческой истории подходы к пониманию государства были различными. Так, Аристотель понимал государство как самодавлеющее общение граждан ни в ком не нуждающееся и ни от кого не зависящее. Средневековый мыслитель Николо Макиавелли в государстве видел «всеобщее благо» - продукт выполнения реальных государственных интересов, а Томас Гоббс отождествлял государство с владыкой, сувереном, как волю всех и результат общественного договора. «Совокупность всех под началом установленного ими же закона», - таково государство в видении Д. Локка. Русские юристы отождествляли государство с общественным союзом с предоставлением ему исключительного права принуждения. Маркс и его последовали считали, что государство является машиной для поддержания господства эксплуататоров над эксплуатируемыми. Сегодня в понимании государства на первый план выдвигаются общечеловеческие ценности и юристы снова пытаются видеть в государстве организацию «всех и для всех».

Государство как особый социальный институт отличается следующими признаками: Во - первых, любое государство – это политическая организация всего общества, население которого составляют граждане или подданные, во - вторых, ни какое государство не может обойтись без публичной власти (органов управления, отряда чиновников), армии, прокуратуры, полиции, суда и т.д.. В - третьих, любое государство имеет определенную территорию, которая разбивается на административные единицы по географическому или национальному принципу. В - четвертых, каждое государство имеет суверенитет внешний и внутренний, что понимается, как право государства устанавливать на своей территории законы и независимость во внешней политике, невмешательство во внутренние дела других государств. Для осуществления своей деятельности, решения социальных программ, содержания публичной власти государство нуждается в финансовых средствах, поэтому каждое государство облагает юридических и физических лиц обязательными платежами – налогами. Кроме перечисленных пяти признаков государства имеют свою символику, отличающую их от других государств мира: герб, флаг, гимн. Таким образом, государство не просто политическая организация общества, это еще и организация публичной власти, призванной решать как классовые, так и общечеловеческие интересы на определенной территории.

**Понятие типа государства** осуществляется на основании того, какой экономический базис это государство защищает, интересам какого господствующего класса оно служит. **Формационный подход** в определении типологии государств основан на марксистско-ленинском учении о государстве и общественно - экономических формациях. По этой теории тип производственных отношений (базис) является решающим и именно он определяет надстройку общества, в том числе, государство и право. Тип государства по формационному подходу - это совокупность основных черт, свойственных государствам той или иной формации. Эта теория выделяет рабовладельческие государства, возникшие на основе расслоения первобытного общества и формирования классов. Этот тип государств делится на две стадии развития: древневосточного земледелия, где наряду с частной собственностью на рабов сохранялась общинная собственность на землю, сохранялась община с коллективным трудом, и греческое рабовладение с более высокими технологиями, господством частной собственности и совершенным бесправием рабов. В этом типе государства ярко проявляется господства одного класса над другим: рабовладельцев над рабами. Источником рабства был захват военнопленных, долговое рабство, обращение в раба за тяжкие преступления. Основными функциями такого государства было: создание условий для эксплуатации и охраны частной собственности, подавление сопротивления угнетаемых классов (внутренние) и завоевание, оборона, установление торговых отношений, установление порядка на захваченных территориях (внешние). Для осуществления этих функций создавались армия, полиция, суд, администрация и управленческий аппарат. Все структуры формировались по классовому принципу, где господствующую роль занимали вельможи, крупные рабовладельцы и землевладельцы. В рабовладельческих государствах наблюдается обожествление правителей. Вторым типом государства, по этой теории, стало феодальное, которое вырастало на основе первобытного или разложения рабовладельческого. Оба пути шли по одной схеме: формирование крупной землевладельческой знати, частной собственности на землю, закабалении общинников, или крестьян и превращение крестьян и рабов в колонов или «рабов с хижинами». Основу зависимости стала составлять ипотека в виде барщины и оброка. Если внешние функции такого государства почти не изменились, то во внутренних появляется необходимость удерживать крепостных в полной зависимости и создавать систему идеологического и духовного воздействии Яна эксплуатируемых. Исключительная роль в феодальных государствах придавалась церкви. На смену феодальной формации приходит капиталистическая, а вместе с ней меняется и тип государства. Основой буржуазного типа является господство частной собственности на средства производства. Признаками такого государства является конкуренция, содействие техническому прогрессу, создание транснациональных корпораций, кризисы перепроизводства, низкое вмешательство государства в экономику. Социальную структуру современного буржуазного государства составляют три слоя: высший, средний и низший, которые выделяют по уровню доходов. Вмешательство государства, как правило, ограничивается законодательством, налоговой политикой, решение социальных, экологических вопросов. Речь идет о перерастании буржуазного государства в «социальное», в котором стираются грани между слоями населения, но нигде в мире такого государства пока не существует. Формационная теория утверждает, что буржуазное государство сменяется в социалистическим, что было проверено на практике в СССР и странах народной демократии. Но этот опыт признан неудовлетворительным. Базис социалистического государства составляет общественная (государственная) собственность, которая уничтожает основу для эксплуатации, а следовательно, существуют только трудящиеся классы. Экономической основой их существования является свободный от эксплуатации труд. Политическую основу составляет государство диктатуры пролетариата (исторически оно существовало в трех формах – в виде Парижской Коммуны, Советов и народной демократии), отражающей волю трудящихся классов. Марксисты полагали, что социалистическое общество со временем перерастет в коммунистическое, где надобность в государстве исчезнет, то есть они утверждают, что наступит отмирание государства. Основная идея такова: причиной возникновения государства стали частная собственность и классы, с исчезновением частной собственности, исчезнут классы, а значит и государство. Управление будет осуществляться через самоуправляющиеся ассоциации. Хотя формационная теория научно доказательна, она имеет недостатки, развитие общества проявило слабые места данной идеи.

Наряду с формационным существует **цивилизационный подход** в определении государства. Он имеет как свои достоинства, так и слабые стороны. Его суть состоит в том, что в качестве критерия типологии государств выступают цивилизации и такие их признаки как культура, религия, технология и т.д. Существуют самые разные основания для классификации государств: хронологические, пространственные, генетические и т.д. По периодам различают древние (египетское) особенные (индийская) и современные типы государств. Если берут за основу характер организации государственной власти, то выделяют первичные государства, где существовало обожествление власти, и вторичные, к которых религиозная власть уже отделена от государственной. Данная типология уделяет внимание таким духовным критериям, как культура, духовная жизнь, что является одной из функций государства, то есть в типологию государства вносится человеческий фактор. Хотя цивилизационный подход широко стал распространяться в современной науке, он не имеет строго значения, так как не существует еще четкого определения самой «цивилизации», поэтому отказ от формационной теории, которая имеет большую научную доказательность, не совсем обоснован. **Диалектика соотношений формационного и цивилизационного подходов**. В 80 - 90 ых годах делалась попытка отказа от формационного подхода в типологии государств. Но каждый из подходов имеет как свои достоинства, так и слабые стороны. Формационный подход слишком идеологизирован, имеет большой классовый налет, не выдерживает критики теория об отмирании государства, но эта теория основана на научной базе, теоретически обоснована. Цивилизационный подход избавляет от классовости в теории о государстве, уделяет внимание духовным критериям, но не имеет прочной научной доказательности, недооценивает социально - экономические факторы, предлагает множество критериев для типизации, в этом его слабая сторона. Поэтому следует использовать достоинства обеих подходов.

**4. Формы и методы осуществления функции государств; понятия и виды**

Под формами осуществления функции государства понимают однородную по своим внешним признакам деятельность органов государства, по средствам которой реализуются его функции. Выделяют правовые и организационные формы. **Правовые формы** это деятельность органов государства связанная с изданием и применением правовых актов. К правовым формам относят - правотворческую деятельность (по подготовке и изданию правовых актов); - правоприменительную - (деятельность органов государства по реализации законов путём издания актов применения права); - правоохранительную (деятельность спец. Органов по защите прав и свобод граждан предупреждению правонарушений и привлечению к ответственности виновных). **Организационные формы** заключаются в однородной деятельности государства, не влекущей за собой юридических последствий. К ним относится организационно - регламентирующая форма - деятельность, которая направлена на обеспечение функционирования органов государства, организация различных мероприятий, подготовка документов, подбор и расстановка кадров. **Организационно - хозяйственная** форма - деятельность хозяйственного характера направленная на материальное обеспечение выполнение государственной функции (экономическое обоснование, бухгалтерский учёт, статистика, организация снабжения и сбыта). **Организационно - идеологическая** форма - деятельность, направленная на идеологическое обеспечение выполнения функций государства; разъяснение законов и иных нормативных актов, формирование общественного мнения.

**Классификация функции государства: внутренние и внешние, постоянные и временные.** Функции государства многообразны и могут квалифицироваться по различным основаниям. Наиболее распространенно деление по сфере действия на внутренние и внешние. Внутреннее - направление деятельности государства по отношению к обществу. Они делятся на политические, экономические, социальные, идеологические. Политические представляют собой направления деятельности государства, которые выражают собой волю социальных сил, стоящих у власти. Экономическая функция заключается в выработке и государственной координации основных направлений экономики. На разных этапах развития общества экономические функции проявляются по - разному: В одних случаях государство осуществляет организацию хозяйственной деятельности административно - командными методами, а в других - влияние государства на экономику ограничиваются дифференциацией налоговой и инвестиционной политики, поддержкой стратегических и социально - зависимых производств. Социальная функция это направление деятельности государства, призванные обеспечить нормальные условия жизни всех членов общества. Социальные функции проявляются в обеспечении национальной безопасности, защите прав и свобод граждан, ликвидации последствий стихийных бедствий и экономических катастроф, реализации социальных программ, поддержке здравоохранения. Не исполнение или недостаточное исполнение этих функций может привести к ослаблению, распаду и даже гибели государства. Идеологические функции состоят в целенаправленном информационном воздействии на общество путём использования СМИ.

Внешнее функции направлены на установление взаимоотношений с другими государствами, воспринявшими оборонительную доктрину. Эти функции делятся на две группы: Функция обороны, то есть деятельность государства, направленная на укрепление вооружённых сил, повышение боеспособности и боеготовности армии, организацию гражданской обороны, охрану границ. Вторая группа - функция сотрудничества с другими государствами, способствующая укреплению мира и дружбы с другими государствами. Сотрудничество осуществляется в экономическом, политическом, научно - техническом, культурном направлениях. Государства проводящее агрессивную внешнею политику, осуществляют функцию захвата чужих территорий. В современном мире к внешним функциям государств относятся и решения экологических проблем.

По времени действия функции делятся на постоянные и временные. Постоянные осуществляются на всех этапах развития государства, например, социальные, экономические. Временные - возникают на определённых этапах развития государства и в ходе эволюции отмирают (функция подавления одного класса другим).

**Динамика функций государства** происходит по мере развития самого общества. Если рабовладельческое, феодальное, буржуазное государство одной из главных внутренних функций имело подавление сопротивления большинства меньшинством, то современные государства, в том числе буржуазные, ставят задачу – наиболее полно действовать в интересах большинства, решать социальные программы, экологические проблемы, содействовать техническому прогрессу, обеспечивать соблюдение прав и свобод граждан. Меняются и внешние функции: от агрессии современные страны переходят к взаимосотрудничеству, к решению общечеловеческих проблем, важнейшими из которых является обеспечение мира, недопущение новой мировой войны, глобализация. Функции государства напрямую зависят от его типа. Так рабовладельческие государства во внешней политике обязательной считали задачу завоевания чужих территорий, ведь основным источником рабства были военнопленные. Сегодня такой подход может привести к гибели государства. Агрессия осуждается международным сообществом, принимаются жесткие меры для обуздания агрессора через ООН и др. формы воздействия. Все это приводит к мысли, что тип государства определяет его функции, что закономерно. Границы деятельности государства при осуществлении его функций ограничены территориальными рамками, на которую распространяется его власть.

**Формы и методы осуществления функций**. Под формами осуществления функций государства понимают однородную по внешним признакам деятельность органов государства, посредством которых она реализует свои функции. Принято выделять правовые и организационные формы. К правовым формам относят правотворчество, правоприменение, правоохрану, а к организационным – организационно - регламентирующую(подготовка документов, подбор кадров), организационно - хозяйственную (статистика, бухучет, сбыт) и организационно - идеологическую (Разъяснение законодательных актов, формирование общественного мнения.

**5 Форма государства**

**Понятие и элементы формы государства - структурный, территориальный и политический способ организации государство, охватывающий форму правления форму гос. устройства и политический режим**. **Соотношение сущность, содержание, и формы государства.** Формы государства, так же как и содержание, и сущность никогда ни оставались неизменными. Под влиянием экономических, социально - политических идеологических факторов они менялись и развивались. За всю историю развития государства по этому вопросу были высказаны десять суждений. Платон считал лучшей формой государства аристократию, которая может выродится в тимократию, а та в олигархию. Демократия может превратиться в тиранию. Аристотель рассматривал форму государства как систему верховной власти в государстве, определяя её в зависимости от числа властвующих как монархию, аристократию, демократию, которые рассматривались им как правильные, которые могли превратиться в неправильные - тиранию, олигархии, охлократию. Форма государства является непосредственным выразителем и носителем его сущности и содержания. Если категория «сущность государства» отвечает на вопрос: в чём заключается главное, определяющее в государстве то «форма государства» кто и как правит в обществе, как устроены и действуют в нем властные государственные структуры, как объединено население на данной территории, как осуществляется политическая власть, с помощь каких методов, приёмов.

**Формы правления:** понятие виды общая характеристика монархий республик. Форма правления в России и ей развитие в современных условиях. Форма правления - способ организации органов государственной власти и порядок её образования. В зависимости от того принадлежит ли власть одному лицу или коллективному выбранному органу различают две формы правления монархия и республика. Монархия - форма правления, при которой верховная государственная власть сосредоточена в руках главы государства - монарха, передаётся по наследству. Признаки: - передача власти по наследству, бессрочность правления, независимость монарха от населения. Различаются абсолютная и конституционная. Первая характеризуется высокой степенью централизации государственной власти. Признаки абсолютной монархии: - неограниченная власть монарха, отсутствие представительных учреждений. Разновидностью являются теократическая, при которой глава государства представляет и светскую и религиозную власть. Конституционная - при которой в силу особого правового акта - конституции имеет место распределение верховной власти между монархам и выбранным органом - парламентом. Она может быть **парламентской** (законодательная власть принадлежит парламенту, исполнительная правительству, которое несёт ответственность за свою деятельность пред парламентом. Монарх выполняет представительные функции.)

**Дуалистическая** (разделение государственной власти между монархом и парламентом имеет формально - юридический характер. Исполнительная принадлежит монарху, а законодательная парламенту, однако он подчиняется парламенту).

Республика – при которой власть принадлежит избранным на определённое время органам власти. Признаки: - выборность власти; зависимость от избирателей. Делиться на парламентскую (верховенство принадлежит парламенту, правительство формируется парламентом и подчиняется ему. Для неё характерна должность премьер - министра которым является глава правительства и лидером победившим на выборах партии. Парламент может вынести вотум недоверия и отправить правительство в отставку. Власть президента слабая, он наделяется отдельными полномочиями, но может осуществить их с согласия правительства а его акты приобретают юридическую силу после утверждения парламентом (Италия, Австрия, ФРГ). Президентская республика - такая форма правления при которой президент наделяется властными полномочиями. Есть две модели. В первом случае президент обладает полномочиями главы государства и главы правительства (США). Он формирует правительство, которое ему подотчётно, может наложить вето на законы, принимаемые парламентом. Он является главнокомандующим, в праве объявить военную или чрезвычайную ситуацию. Он не может распустить парламент, а парламент может отрешить его путём импичмента в случае злоупотребления властью, совершении преступления или грубого нарушения конституции. По другой модели он является главой государства, но не главой правительства. Смешанная республика сочетает признаки парламентской и президентской. Президент РФ, не являясь главой правительства, выполняет многие его функции: определяет основные направления внутренней политики страны, решает узловые кадровые вопросы, назначает с согласия Государственной Думы главу правительства, принимает решение о его отставке, вправе председательствовать на заседания правительства. Он выполняет и представительные функции, назначает выборы в ГД, имеет права её роспуска, обладает правом законодательной инициативы, подписывает и обнародует федеральные законы, издаёт указы, подписывает международные договоры.

**Соотношение типа и формы государства.** Многообразие форм правления в пределах одного и того же типа государства, как уже отмечалось, тип государства - это совокупность основных черт, свойственных государству определённой общественно - экономической формации, а форма государства - структурный, территориальный и политический способ организации государство, охватывающий форму правления форму гос. устройства и политический режим. Эти два понятия взаимосвязаны соотносятся между собой как содержание и форма, где определяющею роль играет содержание то есть тип государства. Однако форма государства оказывает немалое влияние на существование и развитие типа государства, на процесс замены одного исторического типа государства на другой. От типа государства зависит форма правления. В государствах, не связанных экономическими узами обмена и вынужденных объединяться по средствам сильной централизованной власти, формой правления будет монархия. Для обществ, основанных на рыночных отношениях между свободными, политически равными собственниками, является республика. Вместе с тем, государство каждого исторического типа может облекаться во множество форм, которые зависят от следующих факторов: уровня экономики развития общества, соотношении классовых сил, международной обстановки, науки и культуры, географических климатических условий. Основными формами правления рабовладельческого государства являлись монархия и республика. Монархии делились на деспотические и античные, а республики - на аристократические и демократические. В феодальную эпоху существовали монархии: раннефеодальные, сословно - представительные, абсолютные, города - республики. Буржуазными государству свойственны конституционная монархия и республика. Формами правления социалистических государств были Парижская Коммуна, Советская республика и республика народной демократии. Конкретная форма государства предопределяется историческим типом государством. Вместе с тем государства определённого исторического типа имеют некоторые формы, присущие только им. Так, сословно - представительная монархия свойственна только феодальному государству, а конституционная монархия и демократическая республика - буржуазным. Разнообразие форм правление не беспредельно и имеет свои логические и исторические границы демократическому государству присущ лишь демократический режим и неприемлем фашистский, тоталитарном и авторитарном. В демократическом государстве не может быть монархической формы правления.

**Форма национально - государственного и административно - территориального устройства: понятие и виды. Унитарное государство и федерация. Федеративное устройство Росси: прошлое и современность. Конфедерация.**

Под формой государственного устройства понимают внутреннее строение государства, способ его территориально - политического деления обуславливающий определённые взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей. Есть две разновидности государственного устройства: 1 унитарное государство на территории которого действуют единые высшие органы государственной власти и управления, конституция, законодательство и судебная система. Население имеет одно гражданство. Унитарные государства бывают централизованными где во главе местных органов власти стоят назначенные центром чиновники и децентрализованные, в которых существует определённая самостоятельность местных выборных органов в решении региональных вопросов. Унитарное государство может быть национальным, например, Франция, Эстония, Япония и многонациональным - Китай, Афганистан. Федеративное государство состоит из ряда государств, на территории которых действуют федеральные и республиканские органы власти. Признаками федерации является наличие двух систем законодательной, исполнительной и судебной власти - федеральной и субъектов федерации, так же разделение полномочий федерации и субъектов, определения степени политической самостоятельности, двухканальная система налогов, двойное гражданство. Выделяют два вида федерации: административные, где в основу деления территории положены плотность населения, рельеф местности(США Мексика) и национальные где субъекты выделяются по национальному составу населения (РФ). Конфедерация это союз суверенных государств, образованный для совместного решения политических, экономических или военных задач. Она не имеет единых органов управления и власти, единого бюджета, гражданства. Для управления конфедерацией создают объединенные органы, действующие в строго определённых рамках. Конфедерация основана на добровольном согласии всех членов, а выход возможен на основе одностороннего волеизъявления. Разновидности конфедерации: межгосударственные союзы, образованные из независимых государств но не в состоянии существовать самостоятельно в силу экономической зависимости(СНГ). Так же сообщества - это переходная форма государственных союзов для подъёма экономического потенциала отмены таможенных визовых, экономических барьеров. Конфедерация не редко является промежуточным звеном на пути создания федерации (Швейцарский союз).

**Политический (государственный) режим: понятия и виды. Демократический и антидемократический ежимы.**

Политический режим - это элемент формы государства характеризующий совокупность методов, способов и средств, осуществления государственной власти. Он является наиболее значительной составной частью формы государства. Всякие изменение происходящие в социально - политической и экономической сфере государства данного типа, прежде всего, отражаются на его режиме, и влияет на форму правления и форму государственного устройства. В зависимости от того, какие методы осуществления политической власти насаждаются и практикуются в государстве, различают несколько видов политических режимов. Большинство авторов предлагает двучленную классификацию: все режимы делятся на демократический и антидемократический, а антидемократический делиться на фашистский, тоталитарный и авторитарный. Признаки демократического - выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчётность перед избирателями, гласность, разделение ветвей власти, отсутствие единой обязательной для всех официальной государственной идеологии, наличие свободно формируемых политических партий, существование оппозиции, наличие у граждан реальных политических и социальных прав и свобод, господство закона.

Признаками антидемократического государства являются отсутствие выборов либо формирование органов власти путём псевдовыборов, усиление роли исполнительно - распорядительных органов, отсутствие разделения властей, отсутствие политического плюрализма, запрещение оппозиционных партий, насаждение государственной идеологии, отсутствие демократических прав и свобод, господство беззакония и террора. Фашистский режим - это наиболее опасная форма антидемократического режима. Его идеология - нацизм и антисемитизм, теория порабощения низших рас. Особенности антидемократического режима: сочетание репрессивных методов правления с широкой демагогией о правах человека, власть вождя, опора власти на армию, полицию, и другие репрессивные органы.

Тоталитарный режим правления схож с фашистским. Ему свойственны социальная демагогия и массовые репрессии. Насаждается вождизм, культ личности, господствует одна идеология одна партия. Государственный аппарат сращивается с партийным. Тоталитарная страна превращается в казарму с унифицированной формой поведения.

Авторитарный режим мягче предыдущих. Он является как бы промежуточным между демократическим и антидемократическим. Он представлен в лице диктатора или хунты, прибегающих к систематическому насилию для сохранения своего господства. Государственная власть не имеет тоталитарного характера и полного контроля над экономикой, политикой, культурой. Нет обязательной идеологии. Отсутствует массовый террор. Он появляется тогда, когда власти намерены приступить к реформам общественного строя, т.е. «революции сверху»

По другим классификациям политические режимы делятся на деспотические, которые предполагают неограниченную власть правителя и его обожание; Тиранические, основанные на власти тирана и безраздельном господстве произвола; тоталитарные; фашистские; авторитарные; либерально - демократические, которые предполагают осуществления власти наиболее гуманными методами; собственно - демократические, провозглашающие и гарантирующие народовластие.

**6. Механизм государства, понятия механизма государства**

Это система специальных органов и учреждений, посредством которых осуществляется государственное управление обществом и защита его основных интересов.

**Понятие и признаки государственных органов.**

Понятие – это структурный элемент механизма государства, обладающий властными полномочиями в определенных областях государственной деятельности. Признаки – наделение государственных органов полномочиями государственно - властного характера; формирование государственных органов по воле государства; осуществление им своих функций от имени государства; наличие территориального масштаба деятельности. **Их классификация:** они классифицируются по нескольким основаниям: по способу формирования представительные и назначаемые; по пространственной границе деятельности – на высшие и местные; по признаку разделения властей – на законодательные, исполните6льные и судебные; по характеру компетенции – органы общей компетенции (правительство) и органы специальной компетенции; по правовой форме деятельности – на правотворческие, правоприменительные, правоохранительные; по срокам полномочий – на постоянные и временные.

**Система государственных органов и проблема разделения властей (на законодательные судебные и исполнительные)**

Законодательные органы власти принимают законы, обязательные для исполнения исполнительной и составляют основу деятельности судебной властей. При демократии в государстве высшим законодателем является парламент, который в разных ситуациях называется по - разному. В федерациях он состоит из двух палат: верхней и нижней. Нижняя палата избирается населением, а верхняя – из представителей субъектов федерации. При парламенте образуются постоянные и временные комиссии. Парламент рассматривает и утверждает бюджет, контролирует правительство, ратифицирует и расторгает международные договоры, может осуществлять импичмент. Центральными органами исполнительной власти является глава государства, правительство, министерства, ведомства, комитеты. Суд является независимым органом власти, осуществляющим правосудие по гражданским, административным и уголовным делам, опираясь только на закон и подчиняясь только закону. Правоохранительные и «силовые» органы государства представлены милицией, прокуратурой, службой безопасности, армией, разведкой. Милиция – это система государственных административно - исполнительных органов власти РФ, осуществляющих охрану общественного порядка, государственной и частной собственности, защиту прав и законных интересов граждан, пресекая преступные посягательства. Она наделена правом применения мер принуждения. Прокуратура – это система государственных органов, осуществляющих надзор за соблюдением и исполнением законов. Прокуратура является централизованной организацией, управляемой государственным прокурором, который, согласно Конституции РФ, назначается и освобождается от должности по представлению Президента РФ Советом Федерации. Все остальные прокуроры назначаются генеральным прокурором, который при назначении прокуроров субъектов Федерации РФ предварительно согласовывает свое решение с данными субъектами РФ. Органы прокуратуры рассматривают жалобы и заявления граждан и организаций, принимают меры необходимые для восстановления порушенных прав и законных интересов заявителей. Она может возбуждать уголовные дела, прекращать или приостанавливать производство по ним. В ходе судебного разбирательства прокурор выполняет обязанности государственного обвинителя. Существуют правоохранительные органы, основной задачей которых является охрана правопорядка и законности, профилактика и пресечение правонарушений, борьба с преступностью. К ним относятся суды, прокуратура, арбитраж, ОВД, юстиция, органы государственной безопасности. К правоохранительной системе примыкают различные инспекции и комиссии, в функции которых также входит борьба с правонарушениями. Закон относит некоторые виды правоохранительной деятельности к компетенции определенных правоохранительных органов, например, осуществление правосудия находится в компетенции судов, оперативно - розыскной деятельностью занимается ОВД. Главная задача правоохранительных органов обеспечение принципа неотвратимости ответственности за правонарушения и преступления. Армия. Основной задачей армии является оборона страны от возможной внешней агрессии. В структурном отношении вооруженные силы состоят из армии и МВД. Армии делятся на сухопутные, ракетные войска стратегического назначения ПВО и ВВС. Виды вооруженных сил состоят из родов войск, которые в организационном отношении разделяются на подразделения, части, соединения и объединения. В сухопутных войсках есть мотострелковые, танковые, артиллерийские и другие рода. В ВВС различают авиации истребительную, бомбардировочную, разведывательную, военно-транспортную. ВМФ состоит из надводных кораблей, подводных лодок, морской авиации, морской пехоты. Комплектование вооруженных сил осуществляется на началах добровольности, всеобщей воинской обязанности или по смешанному принципу.

**Органы государства и органы местного самоуправления.** Местные органы имеют представительный характер и действуют в пределах соответствующих административно - территориальных единиц. Местные представительные органы избираются непосредственно населением административно - территориальных единиц. Им подведомственны в пределах, установленных законом, местные предприятия, местный бюджет, вопросы местного благоустройства, транспорта, водоснабжения, бытового обслуживания, народного образования, здравоохранения, поддержания, правопорядка, гражданской обороны, противопожарной безопасности и др. .Есть две формы организации государственной власти на местах. Наиболее демократической является такая организация власти, при которой все местные дела находятся в руках выборных органов. В раде стран органы местного самоуправления в определенных параметрах ограничены в своих действиях. Центральной властью, хотя они ведают местным хозяйством, финансами, здравоохранением и др. вопросами, тем не менее, поддержание правопорядка возлагается на лицо, назначаемое центром. Исполнительная власть на местах осуществляется либо органами местного самоуправления либо назначаемыми центральной властью должностными лицами, либо совместно теми и другими органами при строгом разделении их компетенции.

**Принципы организации деятельности государственного аппарата.** 1) Представительство интересов граждан во всех звеньях государственного аппарата. Он обеспечивается демократической избирательной системой, реальными гарантиями социально - экономических, политических и личных прав и свобод граждан, разносторонней деятельностью всех государственных органов, направленной на удовлетворение разносторонних интересов личности; 2) принцип разделения властей, который формирует механизмы, исключающие произвол со стороны государственных органов и должностных лиц; 3) принцип гласности и открытости в деятельности государственного аппарата; 4) высокий профессионализм и компетентность государственных органов, их способность на высоком научном уровне решать основные вопросы государственной политики в интересах населения страны. Он означает использование квалифицированных работников, для которых управленческая деятельность является основной профессией. Привлечение же к государственной службе людей, не обладающих навыками управления, приводит к негативным последствиям; 5) Принцип законности правовых начал деятельности всех составных частей деятельности механизма государства в их взаимоотношениях с населением страны и между собой с различными общественными деятелями и организациями; 6) Принцип демократизма в формировании деятельности государственных органов, позволяющий учитывать разнообразные интересы подавляющего большинства граждан государства, их религиозные воззрения, особенности национальной культуры, традиций, обычаев; 7) В федеративных государствах важным принципом организации деятельности государственного аппарата является принцип субординации и четкое взаимодействие между общефедеральными органами и государственной властью членов федерации.

**Принцип разделения власти: истоки, роль, назначение.** Это один из основополагающих принципов конституционализма, который подразумевает, что единая власть государства делится на самостоятельные и независимые друг от друга ветви: законодательную, исполнительную и судебную власти. Впервые принцип разделения властей был воплощен в конституции США в 1787 году, где было указано, что единая государственная власть, не только разделена на три независимые власти, но и данные власти должны контролировать друг друга благодаря разработанной системе «сдержки и противовесов». Конституция РФ 1993 года также закрепляет принцип разделения властей.

**Понятие бюрократии, демократический и бюрократический централизм.** Звено чиновников в администрации государства должно обладать специфическими особенностями работы. Наблюдается разрастание органов власти, усложнение функций чиновников, поэтому требуется владение ими техникой административной работы, обладание информацией, документацией и т.д. В связи с этим, периодически возникает необходимость в расширении кадров управления и контроля для выполнения специфической функции бюрократии

**7. Государство в политической системе общества**

**Понятие и структура политической системы общества.**

Политическая система общества – это упорядочение на основе права и иных социальных норм совокупность институтов. в рамках которой осуществляется политическая власть и политическая система общества. Элементами политической системы является государство, политические партии, политические организации, общественные организации, общественные фонды, политическое сознание, социально - политические и правовые нормы, регулирующие политическую жизнь общества, а также политические отношения, складывающиеся между элементами политической системы. К элементам политической системы относятся политическая практика, состоящая из политической деятельности и политического опыта.

Основными субъектами политической системы являются государство, политические партии, движения, общественные организации и общественные объединения и т.д. **Государство** – главный институт власти, определенный способ организации общества, основной элемент политической системы, организация публичной политической власти, распространяется на все слои общества, опирающаяся на средства и меры принуждения и выступающая в качестве основного представителя общества. **Политические партии** – это общественные объединения, целью которых является участие в политической жизни общества, в организации и осуществлении государственной власти путем участия в выборах и в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления. **Общественные организации –** это основанные на фиксированном членстве объединения граждан, создаваемые для реализации и защиты общественных интересов объединившихся лиц. **Общественные фонды –** это не имеющие фиксированного членства объединения, цель которых является в формировании имущества, в том числе, денежных средств в интересах третьих лиц. **Политическое сознание –** это отражение и осознание людьми своего политического бытия, политической действительности, интересов и целей политических сил общества, идеологические теории. Безграничное расширение среды, охватываемой политическим сознанием, ведет к отождествлению последнего с общественным сознанием вообще, в результате чего теряется смысл его выделения. Это равносильно отождествлению политической культуры с духовной культурой вообще. Для политического сознания характерно преобладание познавательных элементов, хотя она не сводится только к ним, в то время, как политическая культура присутствует в политическом сознании как бы незримо в виде фактора, влияющего на политическую систему, на формирование социально - политических ценностей, лежащих в основе идеологического и политического выбора, и конкретных политических мнений. В этом смысле политическое сознание вроде бы шире понятия политической культуры, но одновременно в ином контексте «политическая культура» шире, чем «политическое сознание», поскольку наличествует даже в тех случаях, когда политическое сознание выражено в слабой степени или вообще отсутствует. Политическое сознание являет собой лишь один из типов реализации политической культуры наряду с неосознанным реакциями и поведенческими актами. В целом политическое сознание функционирует и самовоспроизводится всегда в определенной политико-культурной среде. Вместе с тем оно есть и условие, и средство воспроизводства политической культуры. В структуре политического сознания выделяют теоретико - научное осмысление политических реалий и эмпирическое (обыденное) восприятие политики, политической реальности, не имеющее концептуальной формы, а складывающееся на основе мироощущений непосредственного жизненного опыта, некоторых элементарных политических знаний, социально - психологических установок. Эти уровни органично связаны между собой. Функциями политического сознания являются познавательная, коммуникативная, регулятивная, идеологическая, прогностическая, воспитательная. В политическое сознание включаются и такие компоненты, как нормы и правила политической игры, поведенческие стереотипы, политическая символика.

**Место и роль государства в политической системе, его взаимодействие с институтами политической системе.** Большое теоретическое и практическое значение имеет определение место государства в политической системен общества. Государство нельзя отождествлять с политической системой, его следует рассматривать как важную составную часть этой системы, как её особое звено. Это обусловлено следующими обстоятельствами: 1) В отличие от других элементов политической системы государство охватывает всё население проживающее на его территории 2) Обладает монополией на правотворчество 3) располагает специальным аппаратом управления и принуждения 4) Обладает системой юридических средств воздействия на общественные отношения 5) является единственным носителем суверенитета, основным источником реализации политической власти. Занимая особое место в политической системе общества, государство может подменить эту систему, что и происходит с тоталитарным и фашистским режимом. Чрезмерное вмешательство государства в политическую жизнь общества приводит к беззаконию и произволу. Поэтому важно конституционно установить и реально обеспечит пределы деятельности государства, вывести из сферы его влияния те политические отношения, которые должны быть свободны от его регулирования. Нормальное функционирование политической системы обеспечивается правовым регулированием деятельности политических партий и общественных организаций которое сводится к следующему: никто не может быть принуждён к вступлению в какую либо партию или организацию; партии и общественные объединения свободно создаются на основе уставных документов и регистрации; эти политические институты не должны ущемлять основные права и свободы граждан; Решение политических партий не обязательны для органов государства; создание организационных структур политических партий недопустимо в государственных органах; действие государственных органов и должностных лиц по ограничению деятельности партии запрещены законом; Партии и общественные организации не могут призывать к свержению конституционного строя и пропагандировать национальную, социальную и религиозную роль.

**Признаки государства, отличающие его от других организаций и учреждений общества.**

1) государство - это политическая организация всего общества, а никакой - то его части. Население составляют граждане или подданные, хотя предполагается социальная дифференциация. Сюда не входят иностранцы, беженцы, лица без гражданства. 2) публичная власть, которая стоит над обществом и предполагает его разделение на управляемых и управляющих. Публичной властью называют аппарат власти управления, состоящий из особого слоя людей. Свои должности эти люди занимают путём избрания, наследования, назначения. Аппарат принуждения так же является элементом публичной власти. Он состоит из особых отрядов вооружённых людей (армия, полиция, разведка, ИТУ). Публичная власть всегда и во всех государствах выражала интересы господствующих кругов. 3) территориальное деление населения любое государство может осуществлять только на определённой территории, разбиваемой на административно - территориальные единицы. Их назначение заключение в организации государственной власти и управления на определённой территории. 4) суверенитет, под которым понимается верховенство государственной власти внутри страны и независимость во внешнеполитической сфере. Верховенство означает способность государства самостоятельно устанавливать правила поведения, правопорядок, определять права и обязанности граждан, всех институтов общества. 5) учреждение обязательных платежей, взыскиваемых с граждан и юридических лиц для содержания публичной власти и осуществления социальных программ. 6) флаг, герб, гимн.

**Государство и церковь. Светские и теократические государства.**

Государство и церковь в среде демократии существуют как самостоятельные институты. Государство решает интересы всего общества, а церковь - интересы только верующих граждан. Такое государство называется светским. В таком государстве сферы деятельности церкви и власти разграничены. Светский характер государства не запрещает оказывать материальную поддержку из государственного бюджета церквям и религиозным общинам. В Конституции РФ записано, что Россия является светским государством, то есть в нашей стране, нет законодательных оснований, считать какую либо религию государственной или общеобязательной. В светском государстве церковь отделена от образования, преподавание религиозных знаний должно осуществляться через специальные духовные учебные заведения, воскресные школы, или частным образом. Религиозное воспитание в светском государстве - это функция семьи а не государства. В теократическом государстве государственная и религиозная идеология соединены. Религиозные нормы здесь являются основой для законодательных норм. Как правило, в этих государствах глава церкви и глава государства одно и тоже лицо.

**Представительная и непосредственная формы демократии и их роль в политической системе общества**.

Непосредственная демократия – это форма народовластия, при которой граждане участвуют в принятии решений опосредственно, выбирая в органы власти своих представителей, призванных решать их интересы. Результатом распространения и принятия идеологии представительной демократии, как единственно разумной, является выработка критериев свободных выборов. Наличие свободно соревнующихся партий, свободы проведения избирательных компаний и дебатирование проблем, всеобщее избирательное право, равенство избирателей и честным подсчетом голосов, свободные выборы, парламентаризм, развитие партийных систем стали организационным костяком современной западной демократии.

**8. Сущность, принципы и функции права**

**Понятие и определение прав.** Право - это система обязательных, формально - определённых юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, направленных на урегулирование общественных отношений. Право есть система общеобязательных правил поведение, которые устанавливаются и охраняются государством, выражают общие и индивидуальные интересы населения страны и выступают государственным регулятором общественных отношений. **Нормативность** права заключается в том, что оно состоит из определённых норм. Это роднит его с моралью религией, обычаями, традициями. Нормы права содержат в себе правила поведения человека в той или иной ситуации. Нормы права отличаются и от социальных норм тем, что, во - первых, обеспечиваются государством, в особой процедуре установления правовых предписаний принята формальная определённость. Правом являются только те нормы, которые устанавливаются государством в официальных актах. Социальные же нормы могут содержаться в письменных документах. Право имеет волевой характер, так как выражает общую и индивидуальную волю граждан государства в их гармоничном взаимодействии. Социальные нормы отражают волевые интересы только определённых граждан или групп данного государства. Во - вторых, правовые нормы имеют обязательный характер, то есть, к нарушителем этих норм могут применяться меры юридической ответственности. Государство поддерживает те социальные нормы, которые отражают интересы общества, но их соблюдение силой государственного аппарата не поддерживается. В - третьих, правовые нормы обладают системностью, что означает, что несколько юридических норм, объедённых в одно целое, составляют систему именуемою правом, которая регулирует определённую часть общественных отношений. Применение одной взятой юридической нормы при отсутствии других практически не возможно. Это ведёт к бесправию, произволу.

**Классовая, обще - социальная, религиозная, расовая, национальная в сущности права.** Право выражает волю государства в интересах большинства людей (общая воля) или определённой группы людей (классовая воля). Не зависимо от того, кто является источником этой воли: общество в целом или какая - то социальная группа, воля выраженная в праве, официально обеспечивается государственной властью. В этом смысле воля приобретает государственное выражения, является результатом согласования группы лиц стоящих у власти с интересами всего общества и прогрессивными идеями права. Сущность права в зависимости от того какие отношения урегулированы или интересы какой группы выражены можно рассматривать с классовых позиций. Здесь право выражает волю господствующего класса и обще - социального подхода как компромисс между различными социальными слоями.

**Основные концепции правопонимания: естественно - правовая, историческая, марксистская, нормативистская, психологическая, социологическая.** Естественно - правовая концепция утверждает, что наряду с правовыми нормами, установленными государством, право также включает в себя естественное право. Под естественным правом понимают совокупность прав, которыми все люди обладают от природы и в силу своего рождения: право на жизнь, свободу, равенство, частную собственность и т.д. государство не может посягать на эти естественные и неотъемлемые права человека. В ней отмечено, что законы могут быть неправильными, но они должны приводиться в соответствие с правом, то есть такими нравственными ценностями, как справедливость, свобода, равенство. Понимание права как абстрактных нравственных ценностей «уменьшает» его формальные и юридические свойства, в результате этого теряются четкие критерии законного и противозаконного, ведь определить справедливость очень не просто, так как у каждого понятие справедливости своё. Историческая концепция рассматривает право как историческое явления которое возникает и развивается постепенно, стихийно. Право здесь выступает в исторически сложившихся правилах поведения, влекущих за собой юридические последствия. Историческая школа права отрицает категорию прав человека, так как во времена феодализма в праве не могли найти, отражение никакие признаки естественны прав. В то время наиболее основательно обращалось внимание на культурно - исторические и национальные особенности права их учёта в правотворческом процессе. Тот факт, что законодатель не может, творить нормы права по своему усмотрению они были подчинены преимущественно правам обычаев, как проверенных временем и стабильных правил поведения. Во время своего возникновения данная теория была идеологией феодализма, которая игнорировала естественные права человека и переоценивала роль прав обычаев в ущерб законодательству.

**Марксистская концепция** рассматривает право как возведённую в закон волю господствующего класса. Право и государство трактуются как надстройка по отношению к экономической структуре общества. Главное в праве марксистской концепции классовая сущность. Для неё характерно рассматривать право в тесной взаимосвязи с понятием государства, которое формирует и поддерживает право в процессе его реализации, а так же выделяет чёткие критерии правомерного и противоправного. Здесь преувеличивается роль классовых начал в праве в ущерб общечеловеческим, жизнь права ограниченна историческими рамками классового общества и жёстко связанна с материальными факторами.

**Нормативистская концепция** рассматривает государство как регулятор действия норм права. Само право рассматривается как совокупность общеобязательных норм, поддерживающих правила верного поведения. Нормы права находятся в определённой иерархической пирамиде, вершиной которой является главная норма. Основание пирамиды составляют индивидуальные акты: решения, договоры, предписания. Каждая последующая норма свою юридическую силу в норме занимающей более высокое положение в иерархии пирамиды.

**Психологическая концепция** рассматривает право, как совокупность элементов субъективной человеческой психики. Понятие и сущность права выводится через психологические закономерности: психологические эмоции людей, которые носят императивно - атрибутивный характер, то есть являются переживаниями чувства правомочия на какое - либо действие и чувство обязанности сделать что то. Все правовые переживания подразделяются на переживания позитивные (установленные государством) и интуитивные (личные). Интуитивное право является продленным регулятором поведения, а потому должно рассматривается как действительное право. Различается официальное право, то есть установленное государство и обеспечиваемое им и не официальное, то есть право лишенное государственного вмешательства, но действующее в качестве права. Источник прав человека проистекает из психики человека, а ни из законодательства.

**Социологическая концепция** основывается на имперических исследованиях касающихся на функционировании правовых институтов. Под правом здесь понимают юридические действия, юридическую практику, применение законов правопорядок и т.д. Оно выступает как реальное поведение физических и юридических лиц. Главное для этой концепции изучение самого действия права в обществе, конкретных действий участников правоотношений. Достоинством данной концепции является то, что понимание права ориентирует на практическое осуществление, преобладает приоритет общественных отношений. Концепция говорить об ограничении государственного вмешательства в экономику, децентрализация управления, отсутствую критерии разграничения на правомерное и неправомерное, расширяются полномочия должностных лиц. В этом видится ограниченность данной концепции.

**Экономика, политика, право. Принципы права.**

Взаимоотношение политики и права подчиняется общим закономерностям. С одной стороны экономические потребности общества объективно порождают необходимость правовой формы регулирования определенных законом отношений, юридического закрепления и охраны форм собственности, обеспеченности самостоятельности производителя. С другой стороны, правовая форма экономических отношений является не просто необходимостью, а выполняет активную организаторскую функцию и поэтому глубоко проникает в экономическую жизнь общества в качестве важного компонента экономических процессов. Взаимодействие права и политики определяется тем, что правовые нормы исходят от государства, которое является политической организацией общества. Любые интересы и потребности людей, прежде, чем стать правом, должны быть опосредованы государственной политикой. Политические требования становятся правом лишь в той мере, в какой они закреплены в системе общеобязательных норм, охраняемых государством. В праве получает выражение народная политика. Когда народ путем референдума принимает законодательные акты, его волеизъявление приобретает правовой характер, становится общеобязательной формой нормативного регулирования общественных отношений.

**Принципы права** - это руководящее, основополагающие начало характеризующее содержание права, его сущность и назначение в обществе. Общие принципа права - это основные начала, которые определяют наиболее существенные черты права в целом его содержание и особенности как регулятор общественных отношений. К ним относятся: принцип демократизма что означает, что правовые предписания должны соответствовать воле народа, а не воле какого - то отдельного класса, правящей партии или группы лиц; принцип уважения прав и свобод человека и гражданина отражает тот факт, что естественные, прирожденные, неотъемлемые права и свободы человека и гражданина составляют ядро системы государства; принцип равноправия закрепляет равные конституционные и единую для всех правосубъектность; принцип законности означает что законные и иные правовые акты не должны противоречить Конституции РФ; принцип правосудия выражает гарантии законных субъективных прав в судебном порядке; принцип справедливости обеспечивает соответствие между практической ролью человека в жизни общества и его социальным положением, между его правовыми обязанностями, между трудом и вознаграждением, преступлением и наказанием; принцип гуманизма закрепляет и реально гарантирует естественные и неотъемлемые права и свободу каждого человека, права на жизнь личную свободу и безопасность, охрану чести и достоинства, защиту от произвола, вмешательства в личную жизнь и др.; принцип социальной свободы обеспечивает социальную защищённость личности, предоставляет реальные гарантии для свободной и обеспеченной жизни; принцип единства юридических прав и обязанностей выражается во взаимообусловленности; принцип ответственности за вину обеспечивает юридическую ответственность за вину если лицо виновно в нарушении правовой нормы.

**Межотраслевые принципы -** это руководящее начало которые выражают особенности нескольких родственных отраслей права. Для уголовного и гражданского процессуального права ими являются: коллегиальность в рассмотрении уголовных и гражданских дел; гласность судебного разбирательства; состязательность. Выделяют отраслевые принципа. Это основные руководящие начала, которые характеризуют наиболее существенные черты конкретной отрасли права. Для гражданского права ими являются: свобода договора, не вмешательство в частные дела, необходимость беспрепятственного осуществления юридическими лицами гражданских прав. Для уголовного права - это принцип вины, индивидуальной уголовной ответственности.

**Функции права**: **понятие и виды функций права** это основные направления его воздействия на общественные отношения, на поведения людей. Функции права во многом совпадают с функциями государства. С одной стороны можно выделить экономическую, социальную, экологическую и другие функции, что соответствует аналогичным функциям государства. С другой стороны по субъектам государства. Власти можно различать как законодательную, исполнительную, судебную. Функции права могут подразделятся на виды в зависимости, от того какие основные задачи они решают. При данной классификации выделяются такие направления правового воздействия, которые выражают специфику права как регулятора общественных отношений, его юридическое значение для этих отношений. Важнейшая задача системы права в цивилизованной стране - это упорядочение общественных отношений, введение их в рамки социальной свободы и справедливости. Эту задачу право решает по средствам регулятивной функции. Второй задачей права является охрана регулируемых общественных отношений от различного рода посягательств со стороны нарушителей. Это решается с помощью охранительной функции права. Регулятивная функция состоит в правовом воздействии, которая призвана обеспечить чёткую организацию общественных отношений, их функционирование и развитие в соответствии с подробностями общества. Эта функция воздействует на общественные отношения путём закрепления их в нормативно - правовых актах. Правовые нормы придают обязательную форму тем отношениям, которые составляют основу нормального функционирования общества и обеспечивают высокую степень свободы и организованности общественных отношений, их развитие. Такое воздействие права проявляется в непосредственном регулировании общественных отношений во всех сферах жизни. Охранительная функция направлена на правовое воздействие, которое нацелено на вытеснение вредных для общества отношений и охрану положительных. Она направлена на пресечение противоправного поведения

**Право в объективном и субъективном смысле** Право в объективном смысле – это совокупность правовых норм, которые устанавливаются или санкционируются государством, обеспечивают их исполнение и наказывает за их поругание. Законодательство является формой выражения объективного права, которое обладает такими свойствами как многократность применения и общая обязательность исполнения. Право в субъективном смысле - это право утвержденное и обеспеченное законодательно как мера такого возможного поведения физических и юридических лиц которая ориентирована на достижения определённых целей ради удовлетворения субъективных интересов. Так же соответственно поведение человека или организации, направленное на удовлетворение своих интересов и обеспеченное законом. Правосубъекное право есть право в узком смысле слова, то есть обеспеченная законом возможность совершать определённые действия, владеть чем - либо, а потому предпосылкой этого права всегда является правосубъектность, под которой понимают абстрактную способность иметь права. Субъективное право выступает в качестве элемента конкретного правоотношения, возникая на основе юридического факта. Субъективное право дифференцируется на абсолютное и относительное, так как оно включает в себя возможность осуществлять самостоятельно, либо требовать совершения действия других лиц. Субъективное право приобретает относительный характер если требование о совершении определённых действий или воздержания от них относится к определенному лицу. Субъективное право защищается законом, по этому в случае его нарушения оно может быть восстановлено в принудительном порядке в суде или другом государственном органе.

**9. Типы права и правовые системы (Семьи)**

Право - это система общеобязательных формально определённых юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, направленных на урегулирование общественных отношений. **Различные взгляды на типологию права, исторические типы права: рабовладельческое, феодальное, буржуазное, выделенные на основе формационного подхода.** В рамках формационного подхода главным критерием выступают социально - экономические признаки, и в этом случае под типом права понимаются взятые в единстве наиболее существенные, типичные его черты и признаки, относящиеся к одной и той же общественно - экономической формации, которая выступает как исторический тип общества, основанный на том или ином способе производства. Переход от одной формации к другой происходит в результате смены отживших форм производственных отношений и замена их новым экономическим строем. Изменение экономического базиса влечет за собой изменение права и государства. Этот принцип положен в основу марксистско-ленинской теории права и государства. Исторический тип связывается с установлением закономерной зависимости сущности права от экономических отношений, которые господствуют в обществе на определенном этапе развития. Тип права определяется на основании того, какой экономический базис это право защищает, интересам какого класса оно служит. При таком подходе право приобретает сугубо классовую определенность, выступая в качестве орудия диктатуры экономически господствующего класса. Формационный критерий, лежащий в основе марксистской типологии права, выделяет три типа эксплуататорского права: рабовладельческое, феодальной, буржуазное. Последний исторический тип – социалистическое право, который теоретически в ближайшей исторической перспективе должно было бы перерасти в общественной коммунистическое самоуправление. В рамках другого подхода типология права производится на основе конкретно - географических и научно - исторических, религиозных, территориально - юридических и иных признаков.

**Правовая система общества; понятие и структура. Классификация правовых систем. Характеристика основных правовых семей народов мира: Романо - германской, англо - саксонской, религиозной, традиционной.** Правовая система – это совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень правового развития той или иной страны. Элементами правовой системы являются: собственно право как система обязательных норм, которые выражены в законе и иных правовых источниках, правовая идеология, судебная (юридическая) практика. В основу классификации правовых систем положены различные факторы, так как существует многообразие позиций, точек зрения. Одной из самых распространенных классификация является классификация Рене Давида. Она основана на сочетании двух критериев: идеологию, в том числе включающую религию, экономическую и социальную структуру и юридические техники, которые в качестве основной составляющей включают источники права. Давид выдвинул идею трихотомии, то есть выделения трех основных семей: романо - германскую, англо - саксонскую и социалистическую. К ним примыкает остальной юридический мир, который получил название – религиозные и традиционные системы. Цвангерт и Коту выдвинули другую классификацию. В основу её положен критерий правового стиля, который, по их мнению, состоит из пяти факторов: происхождения и эволюции правовых систем, своеобразия юридического мышления, специфических правовых институтов, природы источников права и способов их толкования, Идеологических факторов. На основе этих факторов они предлагают выделять «правовые круги»: романский, германский, англо - саксонский, социалистический, право ислама, индуистское право. А. Саидов полагает, что только глобальной марксистско - ленинской типологии и внутри типовой классификации правовых систем дает возможность составить цельную правовую карту мира. Он выделяет внутри буржуазного права восемь правовых систем: романо - германскую, скандинавскую, латиноамериканскую, семью общего права, мусульманскую, индуистскую, дальневосточную. Социалистическая многофакторная классификация построена на основе трех критериев: исторического генезиса правовых систем, системы исторического права и структуры правовой системы. В связи с этими критериями выделяются следующие правовые системы: Романо - германская, семья общего права, мусульманская, латиноамериканская, индусская, дальневосточная, обычное право. Романо - германская (семья континентального права) сложилась в Европе в начале XII века на базе кодификации императора Юстиниана. В XIX веке основным источником права становится закон, возникают писанные и неписанные Конституции. Внутри Романо - германской семьи выделяют романскую (Франция, Бельгия, Люксембург, Италия, Португалия, Испания) и германскую (Германия, Австрия, Швейцария) группы. В англо - саксонской системе основным источником права служат нормы, сформулированные судьями и выраженные в судебных прецедентах. В нем различается группа английского права и группа права США. В первую группу входят Англия, Северная Ирландия, Канада, Австралия, Новая Зеландия. В английском праве основным источником является судебный прецедент, а в праве США, наряду с процедурными источниками, существует немало кодексов. Мусульманское право – это система правовых норм, выраженных в религиозной форме и основывающихся на мусульманской религии – исламе. Он возник в период разложения родо0 - племенного строя и зарождения государства на западе Аравийского полуострова. Основными источниками мусульманского права являются Коран и Сунна – главные религиозные книги мусульман, в основе которых лежит «божественное откровение» и закрепляются основы веры, правила религиозного культа и морали, определяющие в целом содержание мусульманского права в юридическом смысле.

**Национальная правовая система и международное право, их соотношение и взаимосвязь**

Теория права выделяет на современном этапе общепланетарные тенденции развития и состояния международного права. Прежде всего, это постоянное возрастание роли и значения международного права в жизни цивилизации, вообще один из реальных способов выживания и существования человечества как биологического вида и неповторимой социальной организации. Две крупные системные структуры международного права – публичная и частная – оказывают основополагающее влияние и на политические, и на хозяйственные, и на личностно - правовые функции международного права. Растет роль международного гуманитарного права. Международное право постепенно перестает быть чем - то внешним, специальным по отношению к национальным системам права, общепризнанные принципы и нормы международного права включаются в национальные системы права. Очень важно обратить внимание, что наряду с материальными нормами международного права в XX веке мощно развивается процессуальная сторона международного права – возникают многочисленные процедурные органы, призванные решать споры и конфликты (третейские, арбитражные и иные судебные органы). Мощно развивается и международно-правовой процесс: правила обращения в эти органы, международно-правовое судопроизводство и т.д.Конституции ряда стран закрепляют и право гражданина, исчерпавшего все возможности решить свое дело в рамках внутригосударственной защиты прав, свобод и законных интересов, обратиться и в соответствующие международно-правовые инстанции!

Международное право становится и формой воздействия, влияния тех или иных групп государств на отдельные государства, существенно отклоняющиеся от общепризнанных принципов и норм международного права (агрессии, гражданские войны, опасная для всего человечества экологическая деятельность и т.п.). Причем средствами обеспечения этого воздействия становятся коллективные санкции экономического, военного свойства. Нельзя не заметить, что под эту международно-правовую деятельность создаются и специализированные военные формирования – силы быстрою реагирования, «голубые каски», и т.п. Международное право, таким образом, получает и «материальные» придатки, аппарат, способный по - новому обеспечивать его действие. Таким образом, международное право является приоритетным по сравнению с национальным правом. РФ, как страна, выбравшая демократический путь развития, признает это положение. Конституция РФ закрепляет эту норму. Если нормы российского законодательства расходятся с международными, то действуют нормы международного права.

**10. Личность, право, государство, «человек», «личность», «гражданин»: соотношение понятий**

Наиболее широким из этих понятий является понятие «человек». Человек - это живое существо представитель человеческого рода. Понятие «человек» выражает биологическую сущность, то есть свойственные всему живому черты (рождение, питание, размножение). Но «человек» является и социальным существом, так как навыки мышления творческой деятельности, речи он приобретает только находясь в обществе. Личность - это устойчивая система социально значимых свойств «человека». Личность тоже является продуктом общества. Личностью человек становится в ходе социализации, особенно активно этот процесс происходит в юности. Гражданин это человек, который рассматривается в свете его отношений с государством, обладает определённым правовым статусом, продуктом государства. Если личностью становятся в ходе жизни, то статус гражданина человек приобретает с рождением и теряет только со смертью. Все три понятия взаимосвязаны. Биологическая сущность выступает основой личности, социальное преобразуется в правовой статус. Между биологическим, социальным и правовым началами существует прямая и обратная связь. С одной стороны биологическое в человеке предопределяет возможности личности и правовой статус так, младенец, психически нормальный человек, не является полноценной личностью. Право закрепляет личностные особенности в категориях дееспособности, вменяемости и невменяемости. С другой стороны, права и свободы граждан определяют степень свободы личности, возможность самореализации и тем самым обеспечивает человеку определённый жизненный стандарт.

**Право и личность. Правовой статус личности: понятие. структура, виды.** Правовой статус личности юридически закрепленное положение индивида в обществе. Правовой статус – комплексная категория, которая отражает отношения личности, общества и государства. Она состоит из четырех элементов: 1) Права личности – это формально определенные, юридически гарантированные возможности пользоваться социальными благами, официальная мера возможного поведения человека в обществе. Обязанности – это установленные и гарантированные государством требования к поведении. Человека, официальная мера должного поведения. 2) Свободы личности, по сути, также являются правами личности. Однако, предоставляя свободы, государство делает акцент на самостоятельное определение человека в некоторых сферах общественной жизни. Поведение граждан в этом случае не регламентируется, свобода выбора обеспечивается невмешательством государства. Например, свобода совести как право на исповедование или не исповедование любой религии. Никто не вправе указывать, какой именно выбор делать человеку, никто не может ограничивать его. Только сам человек решает, как использовать принадлежащую ему свободу совести. 3) Законные интересы, юридически оправданные, притязания человека на социальные блага, не входящие в содержание прав и свобод. Законные интересы конкретно законодателем не предусмотрены. Это объясняется тем, что в юридических нормах нельзя заранее предусмотреть все жизненные ситуации. При определении законных интересов граждан государственные органы обычно прибегают либо к аналогии права, либо к расширенному толкованию правовых норм. 4) Юридическая ответственность состоит в обязательности лица претерпевать меры государственного воздействия в случаях противоправных и виновных действий, ненадлежащего исполнения юридических обязанностей. Принято различать три основных вида основного статуса личности: общий статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции. Он является одинаковым для всех граждан. Содержание этого статуса составляют права, свободы, обязанности, предоставленные государством всем гражданам. Этот статус является базовым, исходным для всех остальных. По нему можно судить о степени демократии в государстве. Специальный статус отражает особенности правового положения отдельных категорий граждан (пенсионеров, военнослужащих), которые имеют дополнительные права, обязанности, льготы, предоставленные законом. Индивидуальный статус – это совокупность индивидуальных прав и обязанностей конкретного лица с учетом его пола, возраста, семейного положения, занимаемой должности и.д. Он динамичен, изменяется вместе с происходящими в жизни лица переменами. Наряду с основными видами различаются такие: статус физического и юридического лица, статус иностранцев, лиц без гражданства, с двойным гражданством. Все названные статусы неразделимы. Каждый человек обладает всеми ими. Общий у всех один, специальных множество, индивидуальных ровно столько, сколько граждан. Важно, чтобы каждый правильно представлял свое правовое положение, знал свои права и обязанности, умел ими пользоваться. В случае присвоения чужого статуса, лицо подлежит юридической ответственности, вплоть до уголовной.

**Основные права и свободы человека и гражданина: понятие и классификация.** Права человека – это неотъемлемые права и свободы личности, принадлежащие человеку от рождения, а права гражданина устанавливаются государством. Права и свободы личности можно классифицировать по двум основаниям: по времени формирования и содержанию принято различать права и свободы первого, второго и третьего поколений. Права и свободы первого поколения представляют собой традиционные либеральные ценности, которые были сформулированы в ходе первых буржуазных революций. К ним относятся свобода слова и совести, равенство всех перед законом, право на жизнь и безопасность, право на участие в государственных делах, право на защиту от произвольного ареста и изгнания из страны, право на беспристрастный суд. Сущность этих прав заключается в защите от государственного произвола. Права и свободы второго поколения сформировались в процессе борьбы за улучшение социально - экономического положения и представляют собой выражение социальных притязаний граждан. Это право на труд и свободный выбор профессии, право на отдых, право на социальное обеспечение, право на образование и т.д. Осуществление этих прав требует поддержки со стороны государства. Третье поколение прав и свобод сформировалось после второй мировой войны. К ним относятся: право на мир, право на здоровую окружающую среду, право на социальное развитие. С одной стороны эти права принадлежат одному человеку, с другой – человечеству в целом. Самой распространенной является классификация прав и свобод по их социальному назначению. Выделяют четыре группы прав и свобод: политические, социально - экономические, личные и культурные. Политические права и свободы обеспечивают политическое самоопределение и свободу человека, его участие в управлении государством и обществом. К ним относится право на общественные объединения и партии, свобода митингов, шествий, демонстраций, право избирать и быть избранным в органы государственной власти и местное самоуправление, участие в референдумах. Социально - экономические права и свобода призваны обеспечивать удовлетворение социально - экономических потребностей человека. К их числу относятся: право на защиту чести и достоинства, труд, отдых, жилище, социальное обеспечение, здравоохранение и т.д. Личные права и свободы ограждают человека от незаконного вмешательства в его личную жизнь и внутренний мир. К ним относятся: право на жизнь, личную неприкосновенность, защиту чести и достоинства, свобода совести, право на неприкосновенность жилища, свободу передвижения и выбор места жительства. Культурные права и свободы обеспечивают возможность пользования культурными достопримечательностями и ценностями. К ним относятся: право на свободу образования, научного, технического и художественного творчества, пользования достижениями культуры.

**Возникновение идеи правового государства и современное ее понимание.** Смысл и содержание идеи правового государства разными мыслителями определялись по-разному. Одни считали, что правовое государство держится на богатстве определенных слоёв общества, на использовании чужого труда и др. Так, например, Т. Мор считал, что при частной собственности не возможно говорить ни о какой справедливости ни о благополучии всего общества. Однако все без исключения мыслители связывали существование правового государства с торжеством гуманизма, законности, добра и справедливости. Теория правового государства прослеживается еще в рассуждениях философов, писателей, юристов Древней Греции, Рима, Китая и т.д. Пифагор считал наихудшим для всех злом беззаконие, анархию, а высшей добродетелью соблюдение законов. Платон полагал что, там где закон не имеет силы, неизбежна близкая гибель государства. Наихудшим устройством является царство беззакония, произвола и насилия. Аристотель считал, что там, где отсутствует власть закона, там нет места какой либо форме государства. Полибий выступал за разделение властей, чтобы ни одна власть не преобладала над другой. Цицерон понимал государство как соединение людей, связанных согласием в вопросах права. Права, по его мнению, должно основываться на разуме и справедливости, что права человека принадлежат ему по природе. Он сформулировал принцип, согласно которому под действие закона должны подпадать все граждане, что все люди равны. Рабы являются такими же людьми, с ними следует обращаться как с равными. В 17 - 20 ом веках развивались идей правового государства. Локк разработал принципы взаимодействия отдельных частей власти для предотвращения узурпации. Приоритет отдавался законодательной власти, исполнительная и судебная оказывают на неё активное воздействие. Народ может предотвратить тиранию, обладая суверенитетом. Монтескье довёл до логического завершения теорию разделения властей. Путём сдерживании и противовесов можно добиться стабильности. Кант предлагал идею господства права в государстве. Если государство откланяется от этого принципа, то оно рискует потерять доверие граждан. Идеи правового государства нашли отражение в работах современных юристов, политологов и социологов и закреплены в современных конституциях. В условиях плюрализма по - разному воспринимаются идеи правового государства, но основные положения всегда отражают общечеловеческие ценности и интересы.

**Принципы правового государства**: **наиболее полное обеспечение прав и свобод гражданина, правовое ограничение государственной власти, разделение властей, верховенство закона, взаимная ответственность государства и личности и др.**

1) Наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина предполагает создание условий для нормальной деятельности гражданского общества, которое станет противовесом государству, не допустит беззакония. 2) Разделение властей необходимо для нормального функционирования государства. Ветви власти существуют независимо друг от друга, каждая выполняя сваю функцию контролирует другие ветви власти. 3) Верховенство закона означает, что не один государственный орган, коллектив, человек не освобождается от подчинения закону. Государство, вырабатывая законы, само выступает одним из субъектов права, то есть осуществляется равенство между государством и личностью. Верховенство закона означает что государство не может издавать законы противоречащее естественному праву. Все подзаконные акты должны строго соответствовать Конституции. Не допустимо подменять закон подзаконными актами. 4) Реальность прав и свобод гражданина понимается как не только провозглашение этих прав, но и их гарантии государством. гарантиями могут бать законодательное закрепления прав и свобод. Оно достигается путём создания механизма их всесторонней защищённости, установления гражданской, административной, уголовной ответственности за их нарушение. 5) Взаимная ответственность государства и личности - один из принципов правового государства она означает, что, как граждане несут ответственность перед государством, так и государство, в лице своих органов, несёт ответственность перед гражданами. 6) Политический и идеологический плюрализм предполагает наличие многочисленных политических организаций, партий, идеологий, веротерпимость, свободу изложения своих политических установок, пропаганду.

**Проблемы становления правового государства в России.** В конституции РФ Россия провозглашается правовым государством, для которого характерен политический плюрализм, разделение властей, признание высшей ценностью человека и его права и свободы. Это положения отражает не реальную действительность, а лишь стремление к созданию правового государства. Сложившиеся экономические и социальные условия, рост цен и инфляция, усиление бюрократизма и коррупция, замедляют этот процесс. Успешное формирование правового государства не возможно без создания реальных условий: 1) достижения высокого уровня политического и правового сознания людей. 2) Создания единого законодательства. 3) Ограничение вмешательства государства в сферу экономики. Прямое вмешательство в экономику посягает на экономическую свободу, а значит и создание правового государства. Однако в РФ ещё сильны традиции государственного регулирования экономикой, 17 августа 1998 года является следствием половинчатости экономических реформ. 4) Разработка продуманной политики и средств её реализации. В условиях федеративного устройства государство призвано обеспечить сохранение исторически сложившегося единства народов и территориальной целостности страны.

С межнациональными отношениями связанны вопросы суверенитета. Сегодня в РФ ещё существует крайние формы национализма, сепаратизма. Примером служит Чечня. Государство должно разработать и осуществить комплекс мер по выравниванию уровня развития народов, обеспечить их фактическое равенство.

**Гражданское общество: понятие, структура, признаки.** Гражданское общество это совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально - экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и групп. Гражданское общество является особым периодом в истории человечества, оно возникает в результате отделения государства от социальных структур. Формирование гражданского общества заняло несколько веков и не завершено сегодня. Гражданское общество это общество равноправных людей, свободно проявляющих свою инициативу, имеющих равные возможности, освобождённых от лишних запретов. В структуру гражданского общества входят: общественные объедения, политические партии и движения, сферы воспитания и образования, семья, церковь, не государственные средства массовой информации, не государственные социально - экономические средства (собственность, труд, предпринимательство). В современном гражданском обществе выделяют три уровня отношений. Первый уровень охватывает семью, быт, культуру, образование, то есть, связан с воспроизводством самого человека. Второй уровень охватывает область экономики: производство, распределение, обмен. Третий уровень связан с политикой и охватывает политические объединения граждан, партии движения. В условиях демократии часть государственной власти передаётся органам самоуправления. В отличие от государства гражданское общество имеет не вертикальную а горизонтальную систему связи, основанных на равенстве и личной инициативе, соглашениях и договорах. В РФ заложены основы гражданского общества: ведущее место в промышленности перешло к частным предпринимателям, профсоюзы стали силой рабочего класса, сложилась развитая система общественных движений, партий, организаций. Главным врагом гражданского общества является тоталитаризм. **Соотношение общества и государства.** Взаимоотношения государства и общества зависят от зрелости самого общества: если гражданское общество расплывчато и примитивно, то государство является его «внешней формой». Государство может уничтожить гражданское общество и выступить единственным институтом власти. Лишь при условии наличии зрелого гражданского общества его отношения с государством имеют сбалансированный характер. В западной юридической науке существует две интерпретации гражданского общества. Первая рассматривает его как социальную универсалию, обозначающую пространство межличностных отношений, противостоящих государству в любой его форме. Вторая – гражданское общество представляет как феномен западной культуры, как конкретно - историческую форму существования западной цивилизации. Ее универсальность состоит в балансе трех сил: разделенных институтов власти гражданского общества и автономной личности. В современных условиях, отличающихся от эпохи свободной конкуренции и ранне-либерального государства, не вмешивающегося в экономику и социальные отношения, провести четкую грань между гражданским обществом и государством достаточно сложно. Однако, не взирая на это, разделение на гражданское общество и государство не утратило актуальности.

**Гарантии прав и свобод личности: понятие прав и свобод.** Соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – это обязанность государства. Гарантия основных прав и свобод – это те условия и средства, которые обеспечивают их реализацию. Государственная гарантированность прав и свобод человека и гражданина возможна лишь в условиях демократического правового государства. Статья первая Конституции РФ признает Россию таким государством. Принцип, закрепленный в этой статье Конституции – важнейшее условие государственной гарантированности соблюдения прав и свобод человека и гражданина. Важной государственной гарантией является их признание непосредственно действующими, определяющими деятельность законодательной и исполнительной власти. Государство гарантирует права и свободы человека и гражданина, относя их регулирование в исключительное ведение РФ, это призвано обеспечить единый правовой статус человека и гражданина для лиц, проживающих на территории РФ. Гарантом прав и свобод является Президент РФ. Для усиления гарантий создана комиссия по правам человека при Президенте РФ. Защита прав и свобод – это недопущение правовыми и организационными способами нарушения прав и свобод человека или восстановление уже нарушенных. Важнейшей юридической гарантией является судебная защита, которая дана каждому, широко используются административно - правовые способы защиты прав и свобод человека. Гарантии такой защиты закреплены в статье 33 Конституции РФ, предусматривающей, что граждане РФ имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба (ст.52 Конституции РФ). В РФ каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Глава 2 Конституции РФ направлена на обеспечение государственной правовой защиты прав и свобод человека и гражданина. В ней нашли свое отражение важнейшие принципы судопроизводства. Среди них: презумпция невиновности, положение о том, что никто не может быть осужден повторно за одно и то же преступление, право осужденного на пересмотр дела вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом и т.д. Помимо конституционных гарантий правовой защитой прав и свобод личности существуют многочисленные гарантии обеспечения прав и свобод человека и гражданина, закрепленные в нормах отраслевого законодательства. В соответствии с Конституцией РФ каждый гражданин имеет право также обратиться за защитой своих прав и свобод в международные правозащитные организации.

**11 Право в системе нормативного регулирования**

**Соотношение права и морали: единство, различие, взаимодействие.**

**Единство** характеризуется: нормативностью права и морали, заключающейся в совокупности определённых норм, являющихся эталоном и критерием оценки поведения людей; универсальностью права и морали, которая проявляется в том что, они распространяются на все общественные отношения, т.е. являются самыми универсальными регуляторами в системе социальных норм; общностью права и морали, которая выражается в одинаковой оценке или как экономического базиса, так и идеологии так и политики и других сфер человеческой жизнедеятельности. **Различие**: по происхождению нормы права устанавливаются или санкционируются государством, нормы морали, в свою очередь, формируются обществом, исходя из представлений о добре и зле, справедливости и несправедливости чести и достоинства, беспечности и др. Нормы морали возникли значительно раньше правовых норм сформировавшихся только после образования государства и права. По сфере действия нормы права регулируют те отношения, которые государством возведены в закон обеспечиваются и охраняются его принудительной силой, в то время как нормы морали оказывают влияние не только на правовые отношения, но и на совокупность общественных отношений, не урегулированных правом. По форме закрепления, правовые нормы получают закрепление в официальных нормативных актах, а нормы морали в сознании людей. По структуре, правовые нормы состоят из гипотезы, диспозиций, санкций, в результате чего весьма детально представляют, кто, что и как должен делать, при каких обстоятельствах и с какими последствиями. Нормы морали выступают в виде общественных правил и принципов. По способу обеспечения, реализация норм права поддерживается принудительной силой государства, мораль обращается к совести человека. В случае нарушения норм права к виновному могут быть применены различные виды наказаний, в случае нарушения норм морали, только лишь, общественное осуждение. **Взаимодействие** проявляется в их взаимопроникновении и взаимовлиянии: взаимопроникновение состоит в том, что право основывается на морали. Конституция РФ, УК РФ и другие юридические акты закрепили моральные принципы справедливости, равенства и гуманизма в качестве основополагающих положении действующего законодательства. Взаимовлияние проявляется в том, что мораль оказывает активное воздействие на правосознание и тем самым способствует реализации норм права. В свою очередь право поддерживает требования морали юридическими санкциями и тем самым защищает необходимый минимум нравственности.

**Социальные и технические нормы их понятие, особенности и взаимосвязь.** **Технико - юридические нормы. Их роль и место в правовом регулировании. Юридическая природа стандартов.**

Система технических норм это - совокупность норм, определяющих принципы обращения людей с орудиями труда, предметами материального мира и силами природы. В широком смысле к техническим нормам относятся нормы регулирующие отношения типа «человек - машина», «человек и орудия труда», «человек - природа». Основное отличие технических норм заключается в том, что они регулируют отношения между людьми и внешним миром, их «субъективный состав» связан не только с людьми. Не смотря на различие, технические и социальные нормы тесно взаимосвязаны друг с другом. Так, существует некоторая группа технических норм, которая в силу своей значимости находит закрепление в законодательстве (то есть в системе социальных норм) получая при этом название технико-юридического характера. Это технические условия, ГОСТЫ, правила (техники безопасности, эксплуатации водного, воздушного, железнодорожного транспорта), индексы загрязнения воздушной среды и так далее. За нарушения этих правил предусматривается юридическая ответственность: имущественная, административно - правовая и уголовная. Технические нормы действующие в бытовой сфере, не опосредуются правом и следовательно, никакая юридическая ответственность за их нарушение не наступает. Система социальных норм представляет собой совокупность определённых норм, регулирующих поведение людей, действие социальных групп, коллективов, организаций общественно жизнедеятельности.

**Единство и классификация социальных норм. Нормы права, морали, обычаи, традиции, религиозные, политические, эстетические, корпоративные и иные нормы. Общее и особенное в праве и иных социальных нормах.**

Социальная норма это - правило социально - значимого поведения членов общества. Целостная динамичная система социальных норм является необходимым условием жизни общества, средством общественного управления, организации функционирования государства, обеспечения согласованного взаимодействия людей, прав человека. Данная система отражает определённую ступень экономического, социально - политического и духовного развития общества, качество жизни людей, национальные особенности страны, характер государственной власти. Нормы, регулирующие общественные отношения, отражает и конкретизируют действия объективных законов, тенденции общественного развития, то есть законов вызванных естественно - исторической необходимостью. Объективный характер этих законов даёт возможность научного познания и использование их в социальной деятельности. Социальные нормы действуют во взаимосвязи друг с другом. В подходах к классификации социальных норм применяются основные и дополнительные критерии. Учитывается сфера действия норм, качество правил поведения, стимул и гарантии, способ осознания и регулирования, санкции. Отсюда выделяются виды социальных норм: 1) Экономические, которые регулируют развитие производства, распределение, отношения между собственниками и производителями, деятельность банков, бирж, налоговую систему. Государство защищает свободное предпринимательство, регулирует экономику с помощью налогов, кредитов, инвестиций. 2) Политические нормы регулируют отношения социальных групп и классов национальные взаимоотношения, отношения граждан к государственной власти. Политические нормы выражаются в декларациях, манифестах, в политических партиях и движениях, конституциях. Политические нормы, выраженные в государственных юридических актах, приобретают силу закона. 3) Существуют корпоративные нормы, которые устанавливают отдельные организации, учреждения, коллективы и регулируют взаимоотношения в нутрии этих групп. 4) Социальные нормы существуют в виде обычая, то есть правила утвердившегося в общественной практике. Они имеют нравственный характер. 5) Традиции - это сложившиеся способы поведения людей, предающиеся из поколения в поколение. 6) Обряд определённый характер действий или поступков. 7) Религиозные нормы предполагают правила поведения сложившихся в соответствии с духовными потребностями под воздействием религиозных чувств. 8) Этикет тоже выступает видом социальной нормы и регулирует правило поведения человека, формы общения, манеру и одежду и т.д. 9) Нормы морали определяются сложившимися понятиями о добре и зле. 10) Существуют санкционированные государством нормы, которые основаны на нормах права. 11) Общечеловеческие социальные нормы выражают интересы, свойственные всему мировому сообществу.

**12. Правосознание и правовая культура**

**Понятие правосознание. Место и роль правосознания в системе форм общественного сознания. Взаимосвязь с другими формами сознания.** Но что же понимать под правосознанием? Правосознание можно определить как объективно существующий набор взаимосвязанных идей, эмоций, выражающих отношение общества, групп, индивидов к праву – этому целостному социальному институту, его системе и структуре, к отдельным законам, иным характеристикам правовой системы.

Это еще и канал воздействия права через мотивацию, эмоции, сознание на поведение людей, на формирование общественных отношений.

Действительно, формирование правосознания становится в ХIХ - ХХ веках процессом, продвигающим эволюцию общественного сознания к новому уровню коллективного разума. От утопического, мифологического сознания к логическому, а от него к логико-правовому – так можно определить основной вектор в продвижении общественною сознания к дальнейшим рубежам и высотам. Правосознание придает общественному сознанию характер рациональности, сознания «здравого смысла». Разумеется, правосознание имеет длительную историю, знает свои пики и падения, свою эволюцию, развертывание во времени. Так, правосознание было отличительной чертой общественного сознания древних римлян, когда торжествовало римское право. Судебные и иные правовые формы жизнедеятельности римского общества находили и адекватное отражение в идеях и эмоциях римских граждан, формировании их поведения.

Юридическое мировоззрение, которое при этом становилось господствующим, охватывало не только бытовую сторону жизни римлян, но и сферу духовную. Языческие боги римлян – это герои многих произведений искусства: они судятся, спорят, помогают или вредят людям. Они символы тех или иных правовых течений, процессов, оценок, идеалов.

Буржуазные общества ХIХ - ХХ веков, базирующиеся на фундаментальных правовых документах – декларациях, конституциях, конвенциях, на включенных в них основных правах и свободах, на гражданских и иных кодексах, также пронизаны юридическим мировоззрением.

Исследования многих философов и юристов в этой области составили значительные труды. Отечественные ученые – Л. Петражицкий, М. Рейснер, И. Фарбер и другие оставили крупный след в изучении правосознания. Не оставила эту проблему и современная теория права.

Правосознание это совокупность представлений и чувств? выражающих отношение людей к праву и правовым явлением в общественной жизни. Правосознание играет большую роль в механизме правового регулирования и обеспечение законности. Правосознание возникает до права, выступая его источником. Одновременно оно служит механизмом реализации права в жизнь. Наконец правосознание выступает средством оценки поведения человека в соответствии с нормами права. Правосознание находит выражение в правовых актах и оказывает влияние на результаты правотворчества. Наоборот, правовые нормы воздействуют на развитие правосознания граждан, формирование правильных представлений о правовых принципах и правоотношениях.

**Структура правосознания**.

Прежде всего эту **структуру** характеризуют два пласта – **правовая идеология и правовая психология.**

Пласт правовой идеологии – это осознанное отношение к праву, выражаемое в обоснованной, аргументированной критике или одобрении всей правовой системы, правовых учреждений, судов, отдельных законов и т.п. Таким образом, правовая психология – это также оценка существующего и желательного права, но выражается она в виде эмоций, штампов, стереотипов, иных психологических характеристик.

Психологическая структура правосознания играет значительную роль в формировании и реализации права. Это либо мощный фактор правового развития, прогресса в демократических преобразованиях, либо тормоз, сопротивление преобразованиям, реформам. **В структуре правосознания, кроме идеологии и психологии, выделяются и уровни – обыденное, профессиональное, научное правосознание.**

**Обыденное правосознание** – это отношение к праву, его оценки на уровне стереотипов, штампов, слухов, курсирующих в тех или иных социальных группах, иногда толпе. Это, например, представления, что сила закона в его жестокости, что если, де, рубить руки ворам, то исчезнет воровство, что самосуд – расстрел на месте – единственный способ справиться с бандитизмом, что законы либеральны и потому существует преступность и тому подобное. Аналогичные мнения и эмоции характеризуют обыденное правосознание.

Профессиональный уровень – это правосознание, прежде всего юристов - практиков, иных работников государственного аппарата (судейского корпуса, прокуроров, следователей, нотариусов, иных юридических и государственных работников).

Профессиональное правосознание в России формирует и весьма обоснованные предложения, вытекающие из знания обстановки в сфере компетенции Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда, Генеральной прокуратуры, Конституционного Суда.

**Научное правосознание** опирается на изучение состояния действующей правовой системы, необходимых перемен, социальных заказов и ожиданий в правовой сфере. Научное правосознание характеризует идеологический пласт и состоит как из общетеоретических знаний, так и из знаний отраслевых юридических наук.

Мощным и весьма древним течением в правосознании являются религиозные влияния на правовые взгляды, правовые чувства. Там и тогда, где и когда право приобретает религиозные формы (например, каноническое право), роль религиозных идей и чувств становится решающей.

**В структуре правосознания выделяются также виды:** индивидуальное, групповое, в том числе классовое, общенациональное (массовое) правосознание.

**Индивидуальное правовое** сознание формируется у каждого члена общества, так или иначе включенного в общественные отношения, в различные движения, партии, структуры.

Каналы формирования индивидуального правосознания самые различные. Это и средства массовой информации, и сведения о праве, которыми делится сосед, это и сборники, и рассказы отсидевших в местах лишения свободы бывалых людей, и представления, идущие из глубины веков.

**Групповое правосознание** в свою очередь имеет сложную структуру: классовое, иных социальных групп, общественных организаций, партий. Это правосознание по социологическим исследованиям чаще всего формируется вокруг тех или иных конкретных законопроектов, законов.

Наконец, правосознание общества (**массовое правосознание)** проявляет себя в ходе общенациональных акций типа референдума, голосования за тех или иных кандидатов в депутаты, на должность президента и т.п. Это весьма сложный феномен, который изучают и измеряют разными способами. Анкеты, опросы, включенные наблюдения и другие социологические приемы позволяют измерять содержание правосознания на разных уровнях в научных и практических целях. Измерение правосознания служит, прежде всего, общественной, объективной оценке состояния правовой системы, ее необходимым изменениям.

**Функции правосознания в правотворчестве.** Право формирует правосознание. Если право отвечает социальным потребностям общества, соответствует его идеалам, целям, тогда правосознание служит опорой правоприменительной деятельности, основой правотворчества. Право – структурообразующий фактор для правосознания. Именно реальное право, а не различные призывно - просветительские поучения, своими лучшими характеристиками социальной регулятивной системы с наибольшей эффективностью «выкорчевывает» реликты старых представлений из правосознания, именно показательное, разумное использование права формирует новое необходимое обществу правосознание. Диапазон здесь весьма велик: от разграничения предметов ведения между Федерацией и ее субъектами до появления в имущественных отношениях новых типов договоров, вызванных к жизни социально - экономическими потребностями конца XX века (лизинга, факторинга, агентирования, траста и других).

**Правовая культура –** многозначная характеристика одной из важнейших сторон жизни общества. Это, конечно, более высокая и емкая форма правосознания. Правовая культура характеризует уровень правосознания, включает степень знания права, на которое опираются исполнительная власть, должностные лица, характеризуется она и интенсивностью убеждений в ценности права. Правовая культура также имеет свою структуру: профессиональный и традиционно - бытовой пласты. Высокий уровень правовой культуры - один из признаков правового государства. Если правосознание охватывает только духовную жизнь общества, является только частью общественного сознания, то правовая культура включает в себя как духовные характеристики, так и «материальные» придатки права – юридические учреждения, их организацию, отношения; как роль в обществе права, судебной, нотариальной, арбитражной и иных систем, так и стиль, культуру их работы, отношений с гражданами, защиту их законных интересов, знание и соблюдение законных интересов в обществе; как соотношение правовой культуры с другими системами общей культуры – политической, научной, художественной, так и формы рассмотрения споров в суде, работу законодательных органов и т.п. В правовой культуре развитого демократического общества судебная власть – это не третья сила, как традиционно считается (первые две – законодательная и исполнительная власти), а первая власть, обеспечивающая не только разрешение различных споров, но и управление многими сферами государственной, общественной и личной жизни. Правовая культура складывается синергетически, отражая, впрочем, уровень, условия существования различных обществ, этапы цивилизованного развития человечества.

**Структура правовой культуры** может быть подразделена как системное трехуровневое образование: 1) уровень правого сознания населения. 2) уровень развития правовой деятельности. 3) уровень развития всей системы юридических актов **Правовой нигилизм** – это, во - первых, характеристика определенных негативных, деформированных сторон правосознания, это та идеологическая и психологическая часть правосознания, которая резко критически, отрицательно относится к требованиям уважения и соблюдения права.

Правовой нигилизм противостоит в правосознании требованиям законности, своему антиподу. Законность в правосознании как раз и реализуется в идеалах соблюдения и уважения права, в укреплении правопорядка, в понимании культурной и духовной ценности права. Но, во - вторых, правовой нигилизм и его антипод – законность – это не только сфера духовной жизни общества, сфера правового сознания. Это еще и характеристика определенного реального состояния общества. Это состояние общества – уже не психологическая, а социальная характеристика.

Причем правовой нигилизм может достигать таких уровней и силы, что влечет за собой разрушение правовой системы – и правотворческих, и правоприменительных ее сегментов. Причины правового нигилизма самые разные. От вполне обоснованных протестов против тех или иных законов до искусственно созданного неприятия права вообще, как не нужного социального института.

Стоить добавить, что правовому нигилизму в обществе способствует и этический нигилизм – пренебрежение нравственными ценностями, традициями, полезными бытовыми привычками. Оба эти нигилизма развиваются параллельно (коэволюционно) и могут действительно привести общество к полной деградации. Взаимодействие правового и этического нигилизма только начинает разрабатываться в современной теории права и пока можно сделать только самые общие теоретико-правовые выводы. Противостоит правовому нигилизму, иным деформациям правосознания такой сложный социальный феномен, как правовая культура.

**Правовое воспитание.** Хотя самопроизвольный характер процессов, связанных сформированием правовой культуры в обществе, является приоритетным, одним из условий этого становится также правовое воспитание. Эта деятельность также весьма широкого диапазона – от собственно образовательной, разъяснительной работы в школе, вузе, других структурах до воспитания на собственном опыте. Правовое воспитание имеет свои формы, объекты, способы, но можно выделить и несколько первостепенных ценностей. Они - то и предмет особой заботы при правовоспитательной деятельности. Прежде всего, это воспитание уважения к Конституции и иным законам. Конечно, критические подходы и замечания допустимы, а подчас и желательны даже в этой сфере. Однако уважение к Конституции, ее знание, умение пользоваться стоят на первом месте. Равно как и уважение к другим законам. Уважение к суду – вот что общечеловеческая практика и практика многих обществ выносит на второе место. Идеалом правового воспитания является юридический всеобуч. Однако не следует преувеличивать роль правового воспитания. Иллюзией является представление, что если всех обучить праву, то исчезнут правонарушения. Все же главное – это жизненный юридический опыт каждого гражданина. И если этот опыт расходится с официальными и неофициальными просветительскими установками, приоритет будет за жизненным опытом. Не менее важны в правовом воспитании и качество законодательства, и формы правоприменения, и соблюдение договорных обязательств, судебная защита прав, свобод и законных интересов гражданина.

**Методы правового воспитания:** правовое воспитание в узком смысле отличается своей направленностью на повышение правовой культуры человека, группы людей и общества в целом. Воспитание не может происходить без обучения, а обучение, так или иначе, оказывает и воспитательный эффект. Воспитание влияет в основном на эмоционально - волевую, ценностную мировоззренческую сторону сознания. Ценности и идеалы вырастают спонтанно, формируются самой жизнью. Роль субъективного фактора, целенаправленной деятельности здесь хоть и важна, но не является ведущей. Очень важно ознакомление граждан с образцами и идеалами, правовым опытом и традициями тех стран, где уровень правовой защищенности выше, чем в России. Сочетание знания правовых принципов и разумных конформистских убеждений – мощный фактор стабильности, упорядоченности в правовой сфере.

**Роль правосознания в становлении нового типа юриста**. Профессиональный уровень – это правосознание прежде всего юристов - практиков, иных работников государственного аппарата (судейского корпуса, прокуроров, следователей, нотариусов, иных юридических и государственных работников). Социологические исследования выявляют совершенно отчетливо представления юристов в целом, их структур об эффективности права, его недостатках, о том, что надо делать с правовой системой государства. Иногда профессиональное правосознание пытается за счет критики действующего законодательства объяснить недостатки в работе юридических учреждений, списать эти недостатки (рост преступности, числа имущественных споров и другие) на счет якобы несовершенного законодательства.

**13. Нормы права**

**Понятие правовой нормы, отличающие ее от др. социальных норм и индивидуальных правовых предписаний.**

**Понятие нормы права и ее признаки. Отличие нормы права от индивидуальных правовых предписаний.** Действительно, норма права как общеобязательное правило (веление) лежит в самой основе конкретно - регулятивною воздействия права на общественные отношения. Совокупность, система определенных норм формирует определенный правовой институт, подотрасль, отрасль права, право в целом.

В свою очередь норма имеет сложную структуру, прежде всего ядро – правило поведения, вокруг которого «вращаются» ее элементы, появляются ее признаки. Норма права – это общеобязательное правило (веление), установленное или признанное государством, обеспеченное возможностью государственного принуждения, регулирующее общественные отношения. Это одна из реальных разновидностей социальных норм. Роднит норму права с другими социальными нормами общность их предназначения. Они регулируют общественные отношения в том смысле, о котором шла речь выше в теме о социальных регуляторах, т.е. устанавливают, определяют границы, рамки возможного, дозволенного, обязательного поведения индивида, коллективных образований – от государства до различных социальных групп. Норма права, как и другие социальные нормы, – это масштаб, мера свободы личности, разграничение этих свобод между индивидами, веер возможностей при выборе тех или иных вариантов поведения. Но норма права это также и четко обозначенный канал правил поведения, упорядочивающих, стабилизирующих соответственные общественные отношения и состояния. Норма права приобретает свое общеобязательное значение не в силу принудительности, обеспеченности возможностью государственного принуждения, а потому, что охватывает наиболее типичные, наиболее повторяющиеся, встречающиеся социальные процессы, причинно - следственные связи, образцы поведения. Норма права – это правило не только для единичного случая, но для всей органической суммы таких однотипных случаев. И в этом заключается ее большая социальная ценность. Возникнув как регулятор затрат земледельцев - общинников, стала одним из важнейших начал формирования и осуществления государственной власти и т.п. Норма права еще и потому создает социально - равновесное состояние, что у каждого из индивидов формирует ожидание соответствующего поведения другого члена общества, т.е. предсказуемое поведение, которое позволяет строить и свое поведение, и свое отношение к другому члену общества. И социальная ценность нормы права заключается как раз и в том, что создавая эту психологическую установку индивида, она формирует социально устойчивое общественное состояние.

**Признаки правовых норм.** Норма права – это общеобязательное веление, выраженное в виде государственно - властного предписания. Закон гласит – и его адресатам следует исполнять государственно - властное предписание. Но надо обратить внимание и на то, что признак **общеобязательности** предполагает и учет юридической силы соответствующей нормы права, т.е. ее места в системе, иерархии актов. Так, высшую юридическую силу всегда имеют нормы конституции – основного закона. Следующий признак нормы права – ее неперсонифицированность.

**Формальная определенность** – еще один важный признак правовой нормы. Формальная определенность нормы права также появилась в процессе тысячелетнего развития права, характеризует социальную ценность права; позволяет оперировать с правом в целях упорядочения и целенаправленного развития общества. Формальная определенность характеризуется еще и тем, что норма права выражена, как правило, в письменной форме. **Системность – еще один признак.** Этот признак на этапе развития зрелого права характеризует свойство нормы права: быть в определенной связи, в определенном соотношении с другими нормами, с правовым институтом, подотраслью, отраслью права. Системность характеризует также иерархию правовых норм, их первичность и вторичность. В частности, некоторые нормы конституции конкретизируются в законах, те в свою очередь – в подзаконных актах, постановлениях, инструкциях и т.п. **Еще один признак правовой нормы – неоднократность** (или многократность) ее действия. Это означает, что правовая норма создастся для постоянного применения, использования, если иное не оговаривается в самой норме. **Наконец, такой признак, как возможность государственного принуждения.** Этот процесс отличает правовую норму от иных социальных норм, а также от норм первобытного общества. Следует вообще заметить, что с развитием новых форм существования человечества все больше возрастает роль правовых норм, регулирующих эти общепланетарные и общесоциальные отношения. Они также направлены на ограничения возможных пагубных последствий научно - технического прогресса, с одной стороны, и на поддержку всего полезного и достойного, что он несет человечеству – с другой. Не менее важным, чем возможносгь государственного принуждения, является и такой признак, как активная, нормообразующая роль государства. Именно она и обеспечивает возможность государственного принуждения.

**Логическая структура нормы права.** Структуры (а их несколько) у правовой нормы сложились исторически. Их происхождение идет из глубокой древности, из обществ присваивающей экономики и даже с тех времен, когда человек еще как биологическое существо, как и другие биологические виды, научился связывать свое поведение с результатами этого поведения, Мононормы первобытного общества строились по этой схеме. Современная теория выделяет три основные структуры правовой нормы: социологическую, логическую и юридическую. **Юридическая структура** традиционно определяется как такое строение нормы права, которое состоит из трех взаимосвязанных элементов – гипотезы, диспозиции, санкции. Диспозицией обозначают само правило поведения – действие или бездействие, которое предписывает осуществлять норма права и которому должны следовать адресаты нормы. Гипотезой обозначают ту часть нормы права, где указаны условия (жизненные обстоятельства), наличие которых дает возможность осуществлять правило поведения – исполнять, соблюдать, использовать, применять это правило. И, наконец, санкцией обозначают обеспечивающий механизм нормы прав – указание на те неблагоприятные последствия, которые могут возникнуть у нарушителя правила поведения (диспозиции).Только в наличии и единстве все эти три элемента составляют норму права. И понимание этого, которое складывалось на протяжении правового развития человечества, является большим культурным завоеванием, одним из свидетельств его нынешней социализации. Отсутствие какого - либо из элементов, например, гипотезы или санкции – это признак несовершенства нормы права, ее «недоделанности».Но выделение гипотезы, диспозиции, санкции – это только первый структурный пласт нормы права. Знание о нем становится необходимым для использования, исполнения, соблюдения и применения правовой нормы. Когда, при каких обстоятельствах действует правило поведения – ответ на этот вопрос дает гипотеза. А что, собственно, требует норма права, что надо делать или, наоборот, нельзя делать – ответ следует искать в диспозиции., наконец, что может произойти с адресатом нормы, если он станет нарушать предписание нормы, – на это отвечает санкция. Однако теория права идет дальше, она углубляется в изучение каждого из элементов, которые также имеют свои характеристики, признаки. Гипотеза не просто учитывает жизненные обстоятельства, при которых действует норма права, она тем самым придает этим жизненным обстоятельствам юридическое значение, превращает их в юридические факты.

Гипотеза может быть простой, когда устанавливается одно условие, с которым связывается действие правила поведения, сложной, когда таких условий два и более. Наконец, гипотеза может быть альтернативной, когда правило поведения действует в зависимости от одного или другого обстоятельства. Диспозиция также может быть простой – указание на тот или иной однозначный вариант поведения. Может быть и описательной, когда системой оценочных понятий, различных характеристик и признаков формулируется правило поведения. В теории права выделяют также ссылочную диспозицию. Выделяют и бланкетную (открытую) диспозицию, т.е. такое правило, которое может быть воспринято нормой права из других источников права. Теория права выделяет следующие характеристики санкции. Это всегда неодобрительное отношение государства к тому или иному нарушению требований правовой нормы. Неодобрительное отношение может выражаться в порицании нарушителя, его наказании. Санкции могут иметь форму мер ответственности. Лишение свободы, дисциплинарные взыскания, возмещение ущерба, штрафные или карательные санкции – вот что составляет меры ответственности. Иной характер имеют санкции в форме мер предупредительного воздействия – арест имущества, предостережение, задержание, отмена неправомерных актов государственных органов, снос самовольно возведенных строений и т.п. Выделяются также меры защиты – восстановление на прежней работе, взыскание алиментов, устранение вреда, извинение. Наконец, неблагоприятные последствия могут иметь и такие формы –утрата пособия по временной нетрудоспособности, оплата расходов по судебному процессу в случае его проигрыша и т.п. Теория права выделяет абсолютно - определенные санкции – лишение свободы на срок от – до, альтернативные – когда могут использоваться разные виды санкций (это выражается частицей «или» – лишение свободы или штраф и т.п.).

Вся проблематика юридической структуры нормы дополняется и не менее сложной проблематикой **логической структуры.** Эта структура охватывает в логических понятиях и их связках юридическую структуру,но имеет вполне самостоятельное значение. Взаимосвязанность гипотезы, диспозиции, санкции охватывается формулой «если - то - иначе». «Если» – это условие действия нормы права, «то» – само правило поведения, «иначе» – это те неблагоприятные последствия, которые возникают у правонарушителя.

Например, установленная статьей 25 Конституции РФ норма «жилище неприкосновенно» означает, что «никто не вправе проникать в жилище против воли проживающих в нем лиц иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения». Какова логическая структура этой нормы? Следовательно, норма «жилище неприкосновенно» также имеет логическую структуру «если - то - иначе». Зная о логической структуре нормы, мы, во - первых, всегда должны структурировать любую норму права по этим трем компонентам, выделять их для этого, и, во - вторых, наполнить эти компоненты конкретным содержанием. Но это не единственная логическая структура правовой нормы. Иная структура строится на выделении так называемых **модулей,** которые формализуют содержание самого правила поведения. Это уже логическая структура самого правила поведения. Таких модулей пять: адресату разрешено (дозволено), запрещено, адресат правомочен, адресат обязан, безразлично. Эта структура выделяется в практических целях – для четкого определения адресатом нормы, что от него требует правовое предписание.

**Нормы права и статьи нормативного акта, способы изложения.** Нормы права в статьях нормативных актов имеют разные юридические конструкции и способы изложения, обусловленные спецификой. Различают следующие варианты изложения правовых норм: 1) Все элементы логической структуры – гопотеза, санкция и диспозиция – включены в одну статью. 2) Элементы нормы права излагаются в нескольких статьях одного и того же нормативного акта. 3) элементы нормы права излагаются в нескольких статьях различных нормативных актов. 4) в одну статью включаются несколько правовых норм. По характеру изложения нормы делят на **прямые** (норма полностью фиксируется в статье нормативного акта), **отсылочные** (делается ссылка на др. статью) **и бланкетные** (неполное изложение). По характеру нормативного обобщения нормы делят на **абстрактные**, то изложенные в общем виде и **казуистические,** то есть указывающие особые случаи. Способы изложения правовых норм в разделах, статьях, главах, параграфах, пунктах, абзацах, частях нормативно - правовых актов имеют информационную природу. Некоторые ученые вообще определяют результаты изложения норм права в актах как информационную структуру нормы права. Конструкция «информационной структуры» также имеет важное научное и прикладное значение. Водораздел между нормами права и индивидуальными правовыми предписаниями также проходит по наличию или отсутствию в правовом акте элементов нормы права, ее логических структур, по признакам нормы права.

**Виды и классификация норм права.** Эта классификация основывается на модульной и социологической структурах нормы права и также имеет практической значение. По назначению (функциям) различают основные, первичные, производные, вторичные правовые нормы. По содержанию нормы права делят на нормы **регулятивные и охранительные, по отраслям права – гражданско-правовые, административно - правовые, уголовно - правовые и т.д.** По способу регулирования, воздействия на общественные отношения различают **императивные, диспозитивные, рекомендательные.** Следует отметить диспозитивные нормы, т.е. те, которые в некоторых сферах общественной жизни, например имущественных, вступают в действие, если участники этих общественных отношений сами не вырабатывает иные способы и формы решения своих споров, заключения своих договоров.По обязательности нормы права делят на **управомочивающие, обязывающие, запрещающие и** т.д. По предмету регулирования различают **общие и специальные нормы**, обеспечивающие более конкретное регулирование одного и того же предмета. Теория права считает, что в случае противоречивости этих норм, приоритет – за специальной.Вся эта классификация, хотя и имеет условный характер, но помогает профессионально точно и грамотно осуществлять правовое регулирование, изучать и в необходимых случаях обоснованно критиковать законодательство.

**государство мораль право правосознание**

**4. Форма (источник) права**

**Соотношение понятий «форма» и «источник» права. Классификация форм права: нормативный акт, правовой обычай, юридический прецедент, нормативный договор. Основные виды форм российского права.**

**Соотношение.** Право представляет собой модель социальной организации. Само по себе право объективно, но не материально. Чтобы стать реальностью, оно должно найти выражение в доктрине. Эта доктрина называется по-разному: форма права, источник права, эти термины могут употребляться как синонимы. Все дело в том, что понятие «форма» не имеет четкого определения. В одних источниках формой считают внутренние связи, а в других – внешнее проявление. Слово «источник» тоже имеет разные понимания - в материальном смысле, в идеологическом и в формально - юридическом. Поэтому в теории государства и права не делают различий между понятиями «форма» и «источник» права. Таким образом, источник (форма) права – это способ объективирования государством (выражения во вне) норм права. Для источников права характерны следующие черты: формальная определенность, общеизвестность и обязательность. Формальная определенность – это четкое оформление правовых предписаний с указанием на соответствующие права, обязанности и последствия за нарушение. Общеизвестность означает доступность ознакомления, информирование через обнародование норм права, доведением до адресатов, изложение на доступном для понимания языке. Обязательность предполагает беспрекословность выполнения всеми членами социума правовых установок. В государствах мира источники права разнообразны. Каждое государство само решает, что ему использовать в качестве источника права, признается несколько источников. Источники права в государстве могут со временем меняться, что определяется многими факторами, например, спецификой правовой семьи. Так в римском праве долгое время основным источником были деловые обыкновения, в романо - германской – правовая доктрина. Сейчас эту роль играет нормативно - правовой акт. Многие правовые источники существуют из древнего периода, некоторые перестали играть такую роль (труды римских юристов - теоретиков). очень важный аспект темы о форме права. Это вопрос о преемственности и обновлении в праве, а также о рецепции права. Преемственность означает использование в правовой системе предыдущих форм права при обновлении их содержания. Этот процесс имеет место при сменах общественно - экономических, государственных строев. Форма права является весьма устойчивой по отношению к переменам в экономике, в политике, в духовной жизни общества.

**Классификация форм права**. Одной из форм права является юридический прецедент. Это также весьма распространенная форма права, однако существенно отличающаяся от нормативно - правового акта как по процедуре появления «на свет», так и по органу, создающему право. Юридический прецедент может создать только суд. Если суд вообще не находит правовой нормы для решения соответствующего спора, он оказывается перед выбором: либо вообще отказаться от рассмотрения спора, или же, исходя из общих принципов той или иной правовой системы, установить новую норму (правило) поведения, или так истолковать сходную действующую норму, чтобы распространить ее на конкретный спор, положить ее в основу своего решения, приговора. Судебный прецедент создает не любой суд – это неверное, хотя и бытующее мнение. Судебный прецедент создается, как правило, высшим органом судебной системы. Обычаи и их правовая форма, которая устанавливается признанием, утверждением государством складывающихся или сложившихся отношений, которым следуют участники этих отношений только потому, что так заведено, что им следуют все, – это мощное регулятивное средство, которое сохраняет свое значение и в современных социальных условиях во многих странах. Еще один источник права – правовой обычай который вырастает из обычаев, тех образцов поведения, которые складываются тысячелетиями и закрепляют полезный опыт человечества. Обычай, который получает молчаливое или специальное признание в международных, межгосударственных отношениях, также играет большую роль, например дипломатический этикет.

Существует такая форма права как типовые договоры. Эти договоры представляют собой своеобразное участие государства в регулировании экономики, причем во многих странах, когда государство, действуя в рыночной экономике, все же устанавливает те или иные типовые договорные отношения (в сфере интеллектуальной собственности, федеративных отношениях и т.д.). Типовые договоры устанавливают обязательные основные условия тех или иных соглашений. Особой формой права, существовавшей и поныне существующей в некоторых правовых системах, является так называемая доктрина (учение, система знаний). По существу вопрос об этой форме права – это размышления о регулятивной роли юридической науки. Особую роль источника права играли религиозные тексты. Роль священных книг в качестве источника сохранилась в некоторых современных странах ислама (Иран), где на основании Шариата отправляют правосудие. Еще одни источником является нормативный договор – соглашение создающее нормы права, устанавливающий права и обязанности, которые будут действовать и в будущем. Но чтобы нормативный договор стал источником он должен быть неперсонифицированным, порождать права и обязанности не только договаривающихся сторон, но и других лиц. В Российской Федерации основным источником права является нормативно - правовой акт, который делится на виды: акты высшей юридической силы, и подзаконные акты. Кроме того, нормативно - правовые акты в нашей стране подразделяются по иерархическому признаку, характеру и объему действия, субъекту издания. Конституция РФ – акт высшей юридической силы. Вторыми по значимости являются конституционные, кодифицированные и текущие законы. Подзаконный характер носят Указы Президента, Постановления, Приказы Правительства РФ, Инструкции и распоряжения министерств. Каждый субъект Федерации правомочен иметь Конституции, законы, Уставы и т.д.

Все нормативно - правовые акты должны не противоречить выше стоящем законам и Конституции страны. Реже, чем закон, в РФ используются такие источники как правовой прецедент, в гражданских правоотношениях может быть использован обычай делового оборота.

**Понятие и виды нормативных актов.** Нормативно - правовой акт – это письменный документ, создаваемый компетентными государственными органами или в порядке референдума народом по установлению или признанию правовых норм, вводящих или отменяющих правила общего характера. В юриспруденции под словом «акт» понимают как действие, так и бездействие, а также акт - в качестве носителя информации. Особенностями нормативно - правового акта является то, что этот источник содержит определенные предписания (нормы) правового характера. Нормативно - правовые акты принимаются по строго определенной процедуре только государственными органами или самим народом в ходе референдума. Нормативно - правовые акты обладают общеобязательностью, то есть, рассчитаны на каждого объекта правоотношений. Эти они отличаются от индивидуальных нормативных актов. Нормативно - правовые акты оформляются письменно в виде официального государственного документа с указанием названия, органа, принявшего этот акт, а также времени вступления в законную силу или окончания его действия и т.д. Нормативно - правовой акт имеет четкую структуру: статью, главу, раздел и группируются по структурным образованиям. В Российской Федерации сложилась система нормативно - правовых актов. Выделяют акты высшей юридической силы. Таковой является Конституция РФ, принятая 12 декабря 1993 года. Все остальные правовые акты должны находиться в соответствии с ней и не противоречить ее статьям. Конституция как основной закон государства была принята на всенародном референдуме. Она содержит статьи об основах конституционного строя, определяет организацию государственной власти, федеративные отношения, основные права и обязанности граждан. Вторим в иерархии по значимости находится закон.

**Законы: понятие, признаки, виды.** Нормативно - правовой акт, в котором находит свое выражение и закрепление закон, может иметь разные формы. Понятие закон раскрывается на протяжении нескольких тысячелетий в научной и практической деятельности. Иногда понятие закон употребляется как синоним понятия права, любого источника права. Поэтому еще в XIX веке предлагалось различать закон в формальном и материальном смыслах. В материальном – опять же как синоним всех источников права, в формальном – как акт, принятый в соответствии с установленной процедурой законодательным органом. Наряду с наиболее распространенной формой – изложением закона в отдельном, обособленном письменном акте – теория права выделяет и нормативно - правовые акты в виде кодексов (сборников, списков – лат.). Гражданский, уголовный, семейный, трудовой и иные кодексы – это сборники, объединяющие по единому предмету регулирования и, как правило, методу обширную совокупность, систему правовых норм. Кодекс – это тоже закон, но по форме представленный в «книжном» состоянии. Кодексы удобны во многих отношениях: охватывают правовым регулированием основную часть общественных отношений в соответствующей области социальной жизни, систематизированы, ими легко пользоваться, адресат (субъект права) знает, куда надо «посмотреть» (у кодексов существует, как правило, вспомогательный поисковый аппарат) и т.д. Закон – это нормативно - правовой акт, который принимается с соблюдением правил по установленной процедуре в соответствии с компетенцией законодательных органов власти (парламентом, конгрессом, верховным сонетом, собранием и т.д.). Законы могут приниматься и на референдумах – в ходе специальной процедуры непосредственного, прямого волеизъявления населения потому или иному, как правило, крупному вопросу общественной жизни. По содержанию закон, как правило, регулирует наиболее важные общественные отношения. Однако определить эти общественные отношения как предмет законодательного регулирования – всегда было большой социально - экономической, политической проблемой, сферой реализации социальных и иных интересов, борьбы политических сил. В РФ законы принимает Государственная Дума, согласовывая с Советом Федерации. После подписания Президентом они приобретают юридическую силу. Принимаются законы и субъектами Федерации. Законы делят на конституционные, т.е. касающиеся изменения Конституции, и обыкновенные, которые в свою очередь делятся на текущие и кодифицированные, то есть систематизированные по отраслям права. Федеральное Собрание полномочно принимать Постановления. «Верховенство закона» как принцип правового государства означает не только обязательность исполнения закона, но и обязательное соответствие всех иных нормативно - правовых актов закону, в том числе соответствие законов субъектов федерации федеральным законам. Этот принцип «верховенство закона» следует отличать от принципа «верховенство права». В последнем заключена иная идея, а именно – приоритета права над произволом, усмотрением власти. Руководствоваться правом при решении всех дел, связанных с управлением, – таков смысл этого принципа. И, следовательно, верховенство права над произволом, усмотрением, субъективизмом выражается в принципе «верховенство права». В рамках этого принципа должно обеспечиваться также равенство всех перед судом, законом и, подчеркнем, властью.

**Подзаконные акты**. Кроме законов в иерархии нормативно - правовых актов выделяют подзаконные акты. Это правотворческие акты компетентных органов, которые основаны на законе и не противоречат ему. Подзаконные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы и не могут им противоречить. Они конкретизируют основные положения законов, согласуют с индивидуальными интересами. По субъектам подзаконные акты делят на общие, ведомственные и внутриорганизационные. Президент издает Указы и Распоряжения, что определено Конституцией. Обычно они носят текущий характер. Правительство РФ может принимать Постановления и Распоряжения, то есть акты конкретного или индивидуального содержания или общего характера. Акты Правительства могут быть отменены президентом, если они не соответствуют Конституции. Министерства издают приказы и инструкции, комитеты - приказы и постановления.

**Особенности соотношения нормативных актов в Федеративном государстве.** В федеративном государстве не только Федерация, но и субъекты обладают правотворческой деятельности. В республиках могут приниматься республиканские законы, акты президентов субъектов, постановления Министерств,, постановления центральных исполнительных органов власти. Субъекты Федерации имеют подобную иерархию нормативно - правовых актов, которые в свою очередь должны не противоречить Федеральным законам и в первую очередь Конституции РФ. Области и края имеют право принимать Уставы. Понятие «сила» в юридическом смысле означает обязательное соответствие акта, принятого нижестоящим государственным органом, акту, принятому вышестоящим государственным органом, или соответствие акта, принятого субъектом федерации, акту, принятому на федеральном уровне. И в этой связи неверными являются положения некоторых конституций субъектов Российской Федерации, устанавливающие, например, приоритет республиканских законов над федеральными, особенно в бюджетной и иных сферах. Разумеется, «война законов», которая возникает в подобных случаях, отражает борьбу федеральных и местных политических элит, общегосударственных и местных интересов. Но в правовом плане никакой войны законов не должно быть, вопрос решается однозначно в пользу федеральных приоритетов, конечно же, с учетом и обеспеченностью местных интересов. Разрушение иерархии законов может вести к разрушению государства, его федеративных основ. Таким образом, юридическая сила акта – это его место в иерархии нормативно - правовых актов, соответствие, соподчиненность актов, принятых нижестоящим органом, вышестоящим актам. Выделяют локальные (местные) нормативно - правовые акты. Это всякого рода приказы, инструкции, распоряжения, принимаемые организациями и предприятиями и имеющие местный характер. К ним относятся ведомственные и акты, регулирующие внутриведомственные отношения. Все коллизии между подзаконными правовыми актами решает закон, обладающий высшей юридической силой. Подзаконные акты играют вспомогательную роль.

**Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.** Для правильной реализации норм права необходимо знать пределы нормативно - правового акта. Рассматривая форму и содержание итогов правотворческой деятельности, теория права нащупала еще одну проблему: действие нормативно - правового акта во времени, в пространстве и по кругу лиц. Действие во времени предполагает установление процедуры, которая определяет вступление в силу нормативно - правового акта, особенно закона, а также утраты его юридического значения. Как правило, для этого издается специальный закон, устанавливающий временные характеристики акта. Конституция также может определять последовательность действий по приданию закону юридической силы, вступлению в силу. Многие законы предваряются специальным актом о введении в действие закона, в том числе действия во времени. Этим актом может устанавливаться конкретная дата введения закона в действие. Используются и такие формулировки – закон действует с момента опубликования, с момента принятия или подписания. Весьма распространена и формула поэтапного введения в действие закона, когда какая - то его часть вводится в действие с момента наступления специального условия (появления иного закона, наступления каких - то социальных обстоятельств и т.д.).Если специальный порядок вступления в силу закона не оговаривается, тогда действует общий порядок, установленный законом, например по истечении 10 дней после опубликования в официальном органе печати, а само опубликование должно быть осуществлено не позднее 7 дней после принятия закона.

Существуют также определенные нормы об опубликовании актов органов исполнительной власти, так называемых ведомственных актов. Весьма своеобразен процесс фактической утраты силы того или иного нормативно - правового акта. Норма права как бы забывается обществом, не применяется, фактически утрачивает силу (становится фусом – аббревиатура означает, что акт фактически утратил силу). Большая проблема – это обратная сила закона, т.е. распространение его действия на отношения, возникшие в прошлом, до его принятия. Так, часть 1 статьи 54 Конституции РФ признает, что закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет. **Действие закона в пространстве** также имеет множество аспектов, особенностей. Но главное, что в этой сфере выделяет теория права – неразрывную связь правовой системы с территориальным устройством государства. Конституция, конституционные и федеральные законы действуютнавсей территории государства, они не могут быть ограничены иными законами, например субъектов Федерации. Единая правовая система обеспечивает суверенитет государства. Однако могут вводиться законы, которые действуют на определенной территории, что специально оговаривается в тексте самого закона. Ограничивает действие некоторых законов и введение на какой - либо территории чрезвычайного положения.

Действуют и даже имеют приоритет в случае коллизий правила международных, межгосударственных договоров. Эти коллизии возникают при разрешении конкретных дел. Понятно, что коллизионные проблемы являются предметом главным образом науки международного права.

**По кругу лиц действие** закона распространяется на всех прожинающих либо находящихся на территории государства. Правда, существуют исключения в отношении лиц, обладающих дипломатическим иммунитетом. Субъектами действия закона с разным объемом правоспособности и дееспособности являются граждане (подданные), иностранные граждане, лицо без гражданства.

Важно подчеркнуть, что действие закона по отношению к лицам базируется на двух началах: принципе суверенитета (территориального верховенства государства), а также ограничивающих этот принцип требованиях международного права. Все граждане (подданные) обязаны быть законопослушными, но из этого вытекает и равенство всех перед законом, в частности распространение действия уголовных законов на правонарушителей – граждан, иностранных граждан, лиц без гражданства.

**15. Правотворчество**

**Правообразование и правотворчество, понятие и соотношение.**

Под правообразованием понимают возникновение объективно обусловленной потребности в юридическом регулировании общественных отношений. Он зависит от базиса и социально-экономических потребностей, которые складываются на его основе. Правотворчество – это организационно оформленная, установленная процедурная деятельность государственных органов по созданию правовых норм, или по признанию правовыми сложившихся, действующих в обществе правил поведения. Понятно, что правотворческий процесс и правообразование является объективно обусловленным. Правотворчеством занимаются как специально уполномоченные на это государственные органы (законодательные), так и органы, деятельность которых протекает в правовых формах и при этом приходится принимать нормы права разной юридической силы, например министерства, ведомства. Различают три вида правотворчества: правоустановительная деятельность государства, санкционирование государством уже сложившихся норм и правотворчество народа.

Содержание, цели, субъекты правотворчества. Особое внимание в теории уделяется субъектам правотворческого процесса – специальным правотворческим органам. Законы в узком, формальном смысле слова принимают высшие законодательные органы – парламенты, думы, конгрессы, советы, съезды, кортесы, собрания и т.д. В абсолютистских монархиях к законам приравниваются указы, декреты монарха. В государствах, имеющих конституцию, как правило, устанавливается разная компетенция высших государственных органов в законотворческой сфере. В пределах своей компетенции принимают местные (локальные) нормативно - правовые акты местные органы государственной власти, органы самоуправления. Также в рамках соответствующей компетенции принимаются подчас нормативно - правовые акты в виде указов президента, президиума высшего органа власти и т.д. По поручению государственного органа принимают акты, имеющие нормативную юридическую силу, высшие органы общественных объединений, например профсоюзы в трудовой сфере. Такую функцию выполнял в СССР ВЦСПС (Всесоюзный центральный совет профессиональных союзов). Особая процедура присуща референдной форме принятия законов. В небольших государствах референдум, который позволяет выявить волеизъявление большинства населения, популярен и распространен, применяется достаточно часто.. Правотворческой деятельностью занимаются и судебные органы, во - первых, там, где в правовой системе допускается судебный прецедент, во - вторых, где прецеденты самопроизвольно, синергически складываются и становятся ориентирами, подчас обязательными для субъектов права. Разумеется, процесс появления судебных прецедентов, обеспечение их объективности существенно отличается от законодательного процесса.

Цели правотворчества в конкретных обществах весьма многообразны – от экологических приоритетов до выражения и закрепления классовых интересов. Но сводить суть правотворчества, как это делалось на предыдущем этапе отечественной теории, только к последнему (право как форма и средство обеспечения интересов господствующего класса) является неверным. Цели правотворчества в конкретных обществах весьма многообразны – от экологических приоритетов до выражения и закрепления классовых интересов. Принцип законности обозначает, что в правотворчестве особенно важным является соблюдение процедуры принятия нормативно - правового акта, соблюдение компетенции органа, принимающего такой акт и т.п. Например, Федеральный конституционный закон в России должен приниматься квалифицированным (2/3), а не простым большинством голосов депутатов Государственной Думы, а также считается принятым, если он одобрен большинством Научность как принцип диктует необходимость научной проработки важных нормативно - правовых актов, будь то закон или постановление Правительства, учет научных знаний о необходимости принятия закона, наличие социологических данных, бережное и внимательное отношение к научным доктринам, понимание системности права и т.п. Наконец, принцип исполнимости. Этот принцип отражает необходимость при подготовке законопроекта, принятии закона учитывать весь набор финансовых, кадровых, организационных, юридических условий, наличие которых только и позволит закону или иному нормативно - правовому акту действовать, быть реализованным. Участников правотворческого процесса и создание его итогов – соответствующих актов – великое множество. Поэтому значительным достижением теории права в этой области является научная классификация как источников правотворчества, так и форм, в которых получают свое воплощение результаты правотворчества. К органам правотворчества относятся высшие законодательные (представительные) органы государства, органы исполнительной власти, местные органы власти, органы самоуправления, локальные органы (например, руководители корпораций, предприятий, если они имеют правомочия и действуют в рамках своей локальной правотворческой компетенции).

**Правотворчество и законотворчество.** Изучая правотворческий процесс, теория права выделяет его истоки, инициативы, которые «запускают» весь правотворческий механизм. В основе конкретного правотворческого процесса всегда лежит правотворческая инициатива. Она принадлежит любому гражданину, коллективному образованию. Иными словами, каждый может обратиться в любой правотворческий орган с предложением принять тот или иной нормативно - правовой акт. Это предложение может быть оформлено в виде проекта закона, постановления, указа и т.д. Оно может быть также высказано просто в виде предложения либо быть глубоко обоснованным – все зависит от намерения и компетенции обратившегося. Правотворческая инициатива может иметь и особую форму – форму законодательной инициативы. Право законодательной инициативы принадлежит только тем субъектам законодательного процесса, которые прямо указаны в конституции. Например, по Конституции Российской Федерации это право принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству Российской Федерации, законодательным (представительным) органам субъектов РФ. Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ и Высшему Арбитражному Суду Российской Федерации по вопросам их ведения (статья 104 Конституции РФ). Процедуры рассмотрения внесенных законопроектов устанавливаются регламентом Государственной Думы, Совета Федерации. Вообще же в законодательный процесс могут вводиться и иные правила реализации законодательной инициативы (кроме регламента), например специальным законом. Выделяются следующие этапы законодательного процесса.

– Законодательная инициатива (об этом речь шла выше).

– Подготовка законопроекта (деятельность рабочих групп, комиссий:

выработка концепции, в том числе научно обоснованной, создание текста, правовая экспертиза, пояснительная записка и т.п.).

– Обсуждение (выступление в комиссиях и комитетах законодательного органа, заключения, опубликование для обсуждения и т.п.).

– Принятие закона (внесение на рассмотрение соответствующей палаты, голосование, принятие простым большинством голосов, квалифицированным – 2/3, 3/4 – от участвующих в голосовании, от всего состава палаты, тайное, открытое, поименное и т.д.). В РФ государственная Дума принимает законопроект после третьего чтения внесенными в него поправками.

– Подписание закона (председателем палаты, монархом, президентом, иным главой государства – в соответствии с конституцией, регламентом).

– Опубликование (обнародование) закона (срок, порядок, источник опубликования – официальная газета, ведомости).

Соблюдение этапов законодательного процесса обеспечивает не только появление закона в узком формальном смысле, но и его высокое качественное содержание, его соответствие потребностям законодательного регулирования.

В рамках этой процедуры разрешаются и такие коллизии, которые возникают в случаях несогласия отдельных субъектов законодательного процесса по созданию конкретного закона. Сюда относятся отклонение и возвращение верхней палатой закона, принятого нижней палатой, на новое рассмотрение, неподписание президентом принятою закона – наложение вето, процедуры преодоления вето президента и т.д. Но, подчеркну, все эти особенности законодательного процесса являются все же предметом, материей науки государственного (конституционного) права.

**Систематизация нормативных актов.** Систематизация – это юридическая деятельность по приведению и систему уже принятых нормативно-правовых актов, форма упорядочения по определенным критериям законодательства. Систематизация обеспечивает учет и размещение по определенной схеме нормативно - правовых актов, возможность использовать для практических нужд систематизированные акты, находить их, отсылать к ним, обнаруживать пробелы, противоречия и т.п. Главное – на этой основе появляется возможность качественно совершенствовать законодательство. Таким образом, систематизация – это, с одной стороны, специализированная правотворческая деятельность, а с другой, важная часть эффективного практического использования законодательства. Но, кроме того, имеется и еще одно назначение систематизации. Это еще и средство расчистки накопившихся массивов нормативно - правовых актов, своего рода способ чистить правовые авгиевы конюшни. Такую титаническую работу провели в XIX веке Сперанский и его помощники над российским законодательством. В результате Россия получила Свод законов, позволивший подготовить и провести в 60 - х годах XIX века судебную и иные реформы. Упорядоченность общественной жизни становится возможной на прочной основе систематизированного законодательства. И наоборот, переход уже вXX веке к тоталитарным формам правления и произвола в СССР оказался возможным при отказе от работ по систематизации законов. Работу над Сводом законов СССР в конце 20 - х годов, как выразился Сталин, «отложили в сторону». Теория права выделяет несколько форм систематизации законодательства – инкорпорацию, консолидацию, кодификацию. **Инкорпорация** предполагает объединение законов в сборники и собрания по предметному или хронологическому критерию. Это внешняя обработка законодательства без изменения его содержания. Консолидация – объединение в новый акт ряда законодательных актов, посвященных одному и тому же предмету регулирования. Например, Указ Президиума Верховного Совета СССР от 1 октября 1990 года объединил в один новый акт 48 ранее принятых актовпо вопросу служебных командировок. Инкорпорация может иметь результатом создание Свода законов, Собрания действующего законодательства, Хронологическое собрание законов и т.п.Особый вид систематизации являет собой **кодификация** – принятие кодексов в виде сборника правовых норм, объединенных предметом, методом регулирования: Уголовный, Гражданский кодексы, иные кодексы. Кодификация предполагает внутреннюю переработку законов, их изменение, дополнение и т.д. Кодификация – это официально установленная переработка правового материала. Ее формами могут быть не только кодексы, но и уставы. Традиция кодификации ведет свое начало с Кодекса Юстиниана (VI век до н. э) в который н.э.), в который было кодифицировано римское право, являющееся эталоном юридической техники.

**Юридическая техника** Юридическая техника – это совокупность правил и приемов, относящихся к подготовке, формулированию и опубликованию законов. Действительно, только умение пользоваться этими правилами и приемами позволяет создать качественный акт. Прежде всего, юридическая техника – это, по существу, деловые обыкновения, сложившиеся в разных странах в ходе правотворческих процессов. Они могут быть закреплены в специальном нормативном акте, но могут действовать и на основе сложившихся обычаев. Конечно, это не самый эффективный способ «делать» законы. По крайней мере, мечтой многих ученых - юристов является принятие специального нормативно - правового акта о нормативно - правовых актах – как и кто их должен готовить, какие общественные отношения должны быть урегулированы законом, а какие подзаконными актами и т.п. Но пока в этой области действуют деловые обыкновения и рекомендации, в частности по подготовке ведомственных актов, доктринальные положения.

Юридическая техника охватывает вопросы построения актов (преамбулы, разделы, главы, статьи), определение терминов, использование формулировок (четкость, однозначность, грамотность и т.д.). Но юридическая техника – это не только приемы подготовки нормативно - правовых актов (логические, грамматические, структурные и т.п.). Это еще и оценка акта с позиции выражения социального заказа, отсутствия пробелов, недопустимости внутренних и внешних противоречий, наличия компромиссов и т.п.

Юридическому языку также уделяется большое внимание в теоретико - правовых размышлениях. Действительно, сформировался на протяжении веков специализированный понятийный аппарат права, используемый для обеспечения точности, однозначности, понимания юридических текстов. Это – не литературный язык. Там, где литератор для образности, красочности, эмоционального воздействия использует множество определений, там юрист обойдется одним, но четко определенным термином, понятием. Юридический язык требует однозначности используемых в конкретном акте грамматических форм, смыслового однообразия, юридический язык динамичен, обогащается порой за счет иностранных терминов, как правило, на этапах социальных, экономических реформ. Так, в настоящее время в российскую правовую систему с учетом экономических реформ на современном этапе входят совершенно новые юридические понятия: договоры «франчайзинг», факторинга, агентирования, селенга, понятие «траст», термины брокеры, маклеры, дилеры, дистрибьюторы и ряд других. Для юридического языка характерным является законодательное закрепление смыслового значения того или иного понятия. Юридическое лицо, лишение свободы, кредитор и т.п. – все это четкие, определенные законом понятия, которые и даются в нормативно - правовых актах. Юридический язык – это государственный язык, и там, где это определено, составление законов идет на государственном языке. Вместе с тем в федеральном государстве субъекты Федерации вправе устанавливать и свои государственные языки. В демократических странах обеспечивается сохранение родного языка национальным меньшинствам, создание условий для его изучения и развития. Большой и отдельной темой является использование в правотворчестве электронно-вычислительной техники. Ее использование для подготовки законопроектов (учет правовой информации), для хранения, выдачи самостоятельно изучается в рамках так называемой науки правовой информатики. Здесь действительно появилось множество интересных правовых проблем и отпочкование правовой информатики от теории права, кажется, становится полезным и объективным процессом – чего стоит только одна проблематика машинных документов, подписи на магнитных носителях.

**16. Система права**

**Понятие системы права, ее отличие от правовой системы.**

Под системой права понимают совокупность норм права, правовых институтов и отраслей права, которые находятся во взаимосвязи и обусловленных системой общественных отношений. Это понятие надо отличать от правовой системы, под которой понимается вся правовая действительность государства, то есть все право, выраженное в государственно признанных источниках, правовая идеология и судебная практика. Система права имеет только горизонтальное построение, в отличие от системы законодательства, которая имеет еще и вертикальное построение. Принимая нормативно - правовой акт правотворческий орган обязан не нарушить гармоничную систему права. Это помогает правоприменителю правильно толковать норму права. Основными **чертами системы прав**а являются: объективность, обусловленная действительностью; соответствие структуре общества и общественных отношений; изменение в соответствии с эволюцией общества; первичность норм права, объединяющихся в институты и отрасли права; целостность и единство системы права, внутренняя согласованность; отрасли права взаимно исключают друг друга, так как одна и та же норма не может регулировать разные виды общественных отношений. Кроме институтов и отраслей права в нем выделяют группы – это частное и публичное право, которые были введены еще римскими юристами.

**Метод правового регулирования** – это способ и приемы правового воздействия на общественные отношения, составляющие предмет отрасли права. Их подразделяют на авторитарные (основанные на властном воздействии, запретах, обязанностях, наказаниях, характерном для уголовного, административного права) и автономные (основанный на дозволениях, равноправии сторон, например, в семейном или гражданском праве). В гражданском праве чаще используется метод, который называют диспозитивным, полагая, что он предоставляет субъектам права широкие возможности автономного, свободного поведения, выбора соответствующих решений. И только в случаях, когда стороны не могут сами договориться о содержании своих отношений, этот метод предлагает руководствоваться соответствующими установленными правилами в сфере имущественных отношений. В отличие от диспозитивного метода выделяют императивный метод, в основе которого лежат отношения «власти - подчинения». Этот метод наиболее широко действует в сфере охранительной функции права – уголовное, административное право. Здесь нет отношений равенства, возникают отношения, которые характеризуются неравенством их участников и по содержанию отношений, и по правовому статусу участников, и по набору правомочий и обязанностей

**Структурность права.** Теоретически структура права определяется как характеристика внутреннего строения права. И концепция правовых норм позволяет определить это внутреннее устройство права, поставить структурные знания на службу научным и практическим целям. На основе правовых норм – первичных клеточек структуры – выделяются в теории правовые институты. Это более крупные объединения правовых норм по общему предмету регулирования, например, авторское право, наследственное право, избирательное право и т.п. Иными словами, если использовать метафору, это уже своеобразные молекулы, а не атомы права. Практическое значение конструкции правового института, прежде всего информационное. Правовой институт позволяет юристам, адресатам нормы отыскивать в правовых массивах те или иные нормы, четко относящиеся к предмету регулирования. Дело в том, что правовые нормы, входящие в конкретные правовые институты, как правило, сгруппированы в источниках права в отдельных разделах, частях. Кроме того, правовые институты позволяют комплексно, всесторонне регулировать, упорядочить соответствующий вид общественных отношений. Следующие крупные структурные подразделения права – это отрасли права: семейное, трудовое, уголовное, гражданское право, иные отрасли права. Эти структурные подразделения объединяют в единый комплекс правовые институты, позволяют регулировать, стабилизировать целые области жизнедеятельности общества, а не только отдельные виды общественных отношений. Традиционно отрасли права выделяют по единству предмета и метода правового регулирования. Но эти критерии хорошо работают лишь в сфере уголовного и гражданского права. Действительно, для гражданского права характерным является та сфера жизнедеятельности общества, которая связана с имущественными отношениями (куплей - продажей, арендой, дарением, обязательствами и т.п.), а также с личностными отношениями, связанными с имущественными, – честью, достоинством, словом, характеристикой личных качеств участника имущественных отношений. Ведь эти личные характеристики играют большую роль для доверия к участнику экономического оборота, имеют своеобразную моральную «ценность». Каждая отрасль права урегулирует определенные отношения. Так семейное право регулирует брачно-семейные отношения, конституционное право – включает в себя нормы об основах государственного строя, общественного порядка, основных правах и обязанностях граждан, земельное право включает нормы по поводу владения и пользования землей, уголовное право содержит нормы о б общественных отношениях, возникающих в связи с преступлениями и т.д. Традиционно отрасли права выделяют по единству предмета и метода правового регулирования. Но эти критерии хорошо работают лишь в сфере уголовного и гражданского права.

**Частное и публичное право**. К крупным блокам в системе права относятся также публичное и частное право – членение системы права на нормы, регламентирующие государственные (конституционные) отношения, касающиеся общественно - значимых социальных интересов (публичное право), и нормы, регламентирующие частные интересы: лично - имущественные, семейно - брачные и т.п. (частное право). Это членение системы права на право публичное и частное предложили еще юристы Древнего Рима. Но они же отмечали и известную условность такого членения, т.к. многие «публичные» правовые решения оказывают неизбежное влияние и на личные интересы, а последние так или иначе связаны с общесоциальными отношениями. Публичное право – это совокупность юридических норм императивного характера, закрепляющих интересы государства. К публичному праву относится, например, уголовное право, административное право, конституционное право. Частное право – совокупность юридических норм, основанных на соглашениях сторон, охраняющих и регулирующих правоотношения частных лиц. К ним можно отнести, к примеру, семейное право, гражданское право, трудовое, предпринимательское. Критерием для разграничения этих групп права являются : характер интересов регулирования, предмет регулирования, метод регулирования и субъективный состав. Если в советском законодательстве разделение на публичное и частное право не признавалось, то в современном законодательсве такое разграничение существует Это устанавливает пределы вмешательства государства в частную сферу, сегодня все больше утверждаются такие институты права как наследственное право, интеллектуальной собственности, возмещение морального вреда и т.д.

**Эволюция системы права.** История правового развития показывает, что признание частного права (гражданского права в современном прочтении) имеет большое социальное значение, т.к. на первый план выдвигает гражданина, индивида, утверждает о его экономических, личных, культурных правах, не заслоняет эти права государственно - правовым блоком. Наличие частных прав делает их носителя активным участником общественной, прежде всего экономической жизни, делает его политически самостоятельным, способствует стабильности, предсказуемости общественных отношений. Следует отметить, что развитие частного права – это общепланетарная тенденция. В современной России она получила свое воплощение в принятии Гражданского кодекса (первой и второй частей), многих других нормативно - правовых актов. Причин эволюции права было и остается много. Одна из них заключается во внеправовых факторах, когда систему права взламывают экономические, социальные перемены, например, переход от социалистического строя к социально - регулируемой рыночной экономике. Иной фактор – запаздывание, медлительность системы права. Многочисленность связей и системе права не позволяет ее оперативно перестраивать, даже при радикальных переменах остаются реликты предыдущего правового состояния. Возникают новые отрасли права – космическое, экологическое, информационное (компьютерное) и некоторые другие, которые обособляются пока что по своему предмету, а метод регулирования для этих отношений может еще вырабатываться, может быть смешанным или вообще не иметь четкого содержания. Кроме того, возникают и так называемые комплексные отрасли права, которые охватывают несколько областей жизнедеятельности общества, т.е. имеют несколько связанных между собой предметов регулирования, например, аграрное право. Наконец, выделяют и такие структурные подразделения,как подотрасли права – более дробное объединение правовых норм – земельное, водное право и т.п.

**Материальное и процессуальное право.** В правоприменительном процессе учет системности права означает возможность найти и применить наиболее точную норму для решения гражданско-правового спора, рассмотрения уголовного дела. Эти нормы находятся в систематизированном состоянии, помещены в определенные структурные подразделения права (отрасли, подотрасли, правовые институты), что и позволяет их отыскивать, реализовывать, словом, приводить в действие. Такую возможность предоставляет также наличие в системе права двух крупных блоков – материального и процессуального права. Материальное право – это обозначение тех правовых норм, которые обеспечивают регулятивные и охранительные функции права: уголовно - правовые, гражданско-правовые, административно - правовые и иные нормы. Процессуальное право – обозначение тех норм, которые определяют процедуры, процессы применения материального права. Это все те нормы, которые регламентируют порядок проведения уголовного процесса, гражданского процесса, или иначе, уголовного судопроизводства, гражданского судопроизводства, арбитражного, административного процессов. Иными словами, недостаточно иметь в системе права лишь нормы материального права, надо иметь еще и соответствующие, взаимосвязанные с ними нормы, определяющие порядок, процедуры применения норм материального права. И обеспечивает это важнейшее свойство права – взаимосвязь материальных и процессуальных начал – именно системность права. Только в сочетании материальное и процессуальное право обеспечивают регулятивную роль права, позволяет в необходимых случаях реализовать санкции правовой нормы, иных элементов. Система права включает в себя и иные крупные взаимодействующие блоки, например, блок внутригосударственного (национального) права и блок тех общепризнанных принципов и норм международного права, которые включены (имплантированы) в соответствующую систему права.

В целом эти два блока в системе права соответствуют друг другу. Но отдельные нормы этих двух блоков могут оказаться и противоречивыми, пребывать в коллизии, тогда возникает вопрос о том, какой норме следует отдавать предпочтение. Ответ однозначен: если имплантация произошла в установленном порядке (межгосударственный договор ратифицирован, общепризнанные принципы и нормы международного права содержатся в декларациях, конвенциях, протоколах и иных нормативно - правовых актах, признанных государством), то тогда приоритет за межгосударственным договором, конвенцией, декларацией и т.д. В случае коллизии действуют нормы, содержащиеся в этих актах.

**Юридическая процедура. Виды юридических процессов.** Юридическая процедура предусматривается нормами процессуального права. Их выделяют три: уголовно - процессуальное право, гражданско-процессуальное право, административно - процессуальное право. Так например, уголовный процесс – это деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда и некоторых других организаций по уголовным делам, их возбуждению, расследованию, судебному рассмотрению, разрешению. В уголовном процессе имеется несколько стадий: возбуждение уголовного дела, предварительное расследование, передача дела в ведение суда, судебное разбирательство, кассационное производство. Уголовный процесс заканчивается исполнением приговора. Некоторые уголовные дела проходят и через другие стадии, такие как пересмотр дела в порядке судебного надзора и возбуждение дела по вновь открывшимся обстоятельствам. Гражданский процесс рассматривает и разрешает гражданские дела в целях защиту нарушенных или попранных прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов РФ, интересов, субъектов РФ и др. Гражданский процесс состоит из следующих стадий: возбуждение дела, подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство, принятие решения по делу. Исполнение решений также может быть обжаловано в апелляционном, кассационном или надзорном порядке.

**Соотношение национального и международного права. Система российского права и международное право.** Теория права выделяет на современном этапе общепланетарные тенденции развития и состояния международного права. Прежде всего, это постоянное возрастание роли и значения международного права в жизни цивилизации, вообще один из реальных способов выживания и существования человечества как биологического вида и неповторимой социальной организации. Две крупные системные структуры международного права – публичная и частная – оказывают основополагающее влияние и на политические, и на хозяйственные, и на личностно - правовые функции международного права. Растет роль международного гуманитарного права. Международное право постепенно перестает быть чем - то внешним, специальным по отношению к национальным системам права, общепризнанные принципы и нормы международного права включаются в национальные системы права. Очень важно обратить внимание, что наряду с материальными нормами международного права в XX веке мощно развивается процессуальная сторона международного права – возникают многочисленные процедурные органы, призванные решать споры и конфликты (третейские, арбитражные и иные судебные органы). Мощно развивается и международно-правовой процесс: правила обращения в эти органы, международно-правовое судопроизводство и т.д.Конституции ряда стран закрепляют и право гражданина, исчерпавшего все возможности решить свое дело в рамках внутригосударственной защиты прав, свобод и законных интересов, обратиться и в соответствующие международно-правовые инстанции!

Международное право становится и формой воздействия, влияния тех или иных групп государств на отдельные государства, существенно отклоняющиеся от общепризнанных принципов и норм международного права (агрессии, гражданские войны, опасная для всего человечества экологическая деятельность и т.п.). Причем средствами обеспечения этого воздействия становятся коллективные санкции экономического, военного свойства. Нельзя не заметить, что под эту международно-правовую деятельность создаются и специализированные военные формирования – силы быстрою реагирования, «голубые каски», и т.п. Международное право, таким образом, получает и «материальные» придатки, аппарат, способный по - новому обеспечивать его действие. Таким образом, международное право является приоритетным по сравнению с национальным правом. РФ, как страна, выбравшая демократический путь развития, признает это положение. Конституция РФ закрепляет эту норму. Если нормы российского законодательства расходятся с международными, то действуют нормы международного права.

**Система права и система законодательства.** Системность и структурность – это объективные свойства права как социального института. Их знание – это знание важнейших сторон права. Но, кроме того, изучение этих свойств позволяет осуществить упорядочение, систематизацию законодательства, а следовательно, и наиболее эффективную реализацию права. Проблема соотношения системы права и системы законодательства существует объективно. Если система права складывается из отраслей, подотраслей права, правовых институтов, правовых норм, различных взаимосвязанных между собой блоков, то система законодательства (в узком смысле) складывается из нормативно - правовых актов, их структурных подразделений. Исторически сложилось так, что крупные массивы некоторых нормативно - правовых актов также могут составить определенную отрасль законодательства, например уголовное законодательство. И уголовное законодательство как отрасль полностью совпадает с той отраслью права, которая в теории обозначается как уголовное право. Уголовное законодательство – это единственная форма выражения и существования уголовного права. Размещается это уголовное законодательство, как правило, в Уголовном кодексе.). Однако существуют отрасли права, которые в системе законодательства не имеют строго определенной отрасли законодательства для своего воплощения и выражения, например аграрное право. Нормы этой отрасли права могут быть размещены в Конституции (право частной собственности на землю), в актах, регламентирующих государственную поддержку фермеров (бюджетно-финансовое законодательство), типовых договорах на аренду земельных участков (гражданское законодательство) и т.п. Существуют в системе законодательства и такие отрасли, которые не соотносятся с конкретными отраслями права, а имеют явно комплексный характер, например чрезвычайное законодательство. Его во многом можно отнести к конституционному праву, но ряд норм явно имеют уголовно - правовое, административно - правовое содержание. Система законодательства, наряду с объективными, имеет и субъективные начала – может строиться по источникам права или по отраслям права, или сочетать оба этих критерия. Таким образом, система законодательства складывается объективно в силу появления и отбора нормативных актов (или их составных частей) и путем субъективного объединения их по определенным признакам (критериям) в соответствующие группы, классы, прежде всего, массивы, отрасли. Система права является надсистемой по отношению к системе законодательства, определяя критерии, признаки, по которым происходит отбор и строение элементов системы законодательства, происходит процесс упорядочения, систематизации законодательства. Основные юридические способы систематизации законодательства – кодификация, консолидация, инкорпорация. Современное российское законодательство учитывает изменяющиеся отношения в стане. Появление частной собственности, предпринимательства потребовали пересмотра многих нормативно - правовых актов, отмены устаревших. Результатом стали новые кодексы законов Трудовой кодекс, семейный кодекс, административный кодекс, гражданский и т.д. Изменился и основной закон страны – в 1993 году принята новая Конституция, закрепившая основы правового демократического государства и создающая перспективу для складывания гражданского общества. Появились новые институты права и новые отрасли: коммерческое право, земельное право и т.д. Законодательство учитывает и прогресс общества и глобальные процессы, происходящие в нем. Так появилось космическое право, экологическое право и пр. Зависит система законодательства и от формы государственного устройства. Если РФ является федеративным государством, то, следовательно, субъекты федерации имеют право законотворчества. Законодательство в такой стране имеет иерархию, предопределяемую структурой самого государства.

**17. Правовые отношения**

**Понятие, виды и признаки правовых отношений. Правоотношения как особая разновидность общественных отношений.** Понятие правоотношение является одним из ключевых в теории права. Большинство теоретиков определяют их как отношения между людьми, урегулируемте правом. Но не все взаимодействия людей регулируются правом. Правоотношения имеют следующие признаки: 1) это отношения социально значимые, только тогда есть необходимость регулировать их юридическими нормами.2) Эти отношения индивидуализированы, то есть конкретные участники 3) В них четко определены юридические права и обязанности 5) Правоотношения носят волевой характер участников, в том числе и государства. 6) Они обеспечиваются возможностью государственного принуждения. Выделяют несколько видов правоотношений: государственно - правовые, гражданско-правовые, административно-правовые, если за основу взят предмет регулирования. Если в основе классификации лежит специфика, то выделяют материальные и процессуальные правоотношения. По функциональной роли различают регулятивные и охранительные правоотношения. Если анализируют поведение сторон, то выделяют активные и пассивные правоотношения. Можно классифицировать по составу участников как простые и сложные, по продолжительности – кратковременные и долговременные, наконец, по степени индивидуализации – абсолютные, где индивидуализирована лишь управомачивающая сторона и относительные, где все участники точно определены.

**Предпосылки возникновения правоотношений, взаимосвязь с нормами права**. Все мы самые разнообразные участники самых разнообразных общественных отношений, и в этом проявляется великий и замечательный принцип социализации. Конечно, в различных теоретических конструкциях делались и делаются попытки выделить среди множеств общественных отношений самые основные, определяющие ход социального развития, например «производственные отношения» в марксистско-ленинской интерпретации истории, от которых, по мнению сторонников марксизма, в той или иной степени производны иные отношения. В других конструкциях вместо производственных отношений с их приматом собственности на первое место выдвигаются не материальные, а духовные, идеологические отношения – религиозные, мировоззренческие, нравственные. Но для теории права основным является не столько социологический вопрос об иерархии общественных отношений, хотя без ответа на него тоже не обойтись, сколько вопросы о том, каким образом эти отношения превращаются в правовые, каковы механизм и формы их существования и действенности в этом качестве. Вопрос о том, какую же роль во всех этих процессах играет право: оформительскую, творческую, преобразующую, консервирующую?

В общем плане ответ сводится к следующему. Регулируя общественные отношения – упорядочивая их, стабилизируя, развивая, изменяя, прекращая, – право придает им новое свойство: превращает их в правовые отношения. Общественная природа человеческого общежития сохраняется, но она уже обволакивается в правовую оболочку прав, обязанностей, ответственности и становится правовой природой жизнедеятельности общества. Например, такие социальные отношения, как родственные – между родителями и детьми, между иными родственниками, – не исчезают, подвергаясь воздействию права, т.е. не исчезает любовь друг к другу, привычка заботиться друг о друге, не исчезают привязанности, нежность, поддержка и иные прекрасные человеческие качества, но в этот идиллический мир родственных отношений вторгается юридический мир сухих прав и обязанностей, появляются строгие взаимные алиментные обязанности, брачные контракты и т.п. Появляется кодекс – Семейный кодекс, регулирующий сложные отношения воспроизводства человеческого рода.

Эти отношения обволакиваются и брачно-семейные юридические отношения, а их участники – муж, жена, дети, родители – превращаются в субъектов правовых отношений. У них как у субъектов появляются правомочия и обязанности по взаимной поддержке, управлению семейным имуществом и т.п. Они уже не только социальные участники отношений, но и носители прав, обязанностей, ответственности, они – субъекты правовых отношений. Цивилизация, породив право как регулятивную систему на рубеже III - II тыс. до н.э., шагнула в новое, правовое пространство, напяливая на себя по ходу своего продвижения то удобное, то нелепое платье правовых отношений. Социальная плата за правовое стеснение своих желаний и поступков оказалась немалой, но человечество получило за эти издержки и новые возможности для своего выживания, стабилизации, для установления великого правопорядка. Оно овладело социальными ценностями последних трех тысячелетий и поставило их себе на службу, созданы не только социальные, но и правовые отношения. Итак, правовые отношения – это общественные отношения, урегулированные правом.

**Участники правоотношений**. Лица, которые могут быть участниками правоотношений называются субъектами права, то есть они обладают конкретными правами и обязанностями. В каждом правоотношении как минимум два субъекта. Участник, имеющий право – **управомачивающий,** а участник на котором лежит обязанность – **обязанный субъект.** Видами субъектов права могут выступать как физические (граждане, иностранцы, лица без гражданства), юридические лица (предприятия, организации, учреждения), так и государство**.** Оно, как субъект права, имеет ряд особенностей: обладает властными полномочиями и суверенитетом, то есть не зависит от других субъектов права, устанавливает статус остальных участников, может выступать как субъект федеральных правоотношений и международных отношений.

**Субъект правоотношений.** Право превращает участника общественных отношений в субъекта правоотношений. Таким субъектом по современным теоретическим воззрениям может быть физическое лицо (индивид) и организационно оформленное коллективное образование. К **физическим лицам** относятся граждане (в некоторых монархиях – подданные), лица без гражданства, иностранные граждане. К организациям прежде всего относятся юридические лица, некоторые иные коллективные образования, само государство в целом (оно может выступать и в виде юридического лица в некоторых имущественных правоотношениях). Различение разных субъектов правоотношений среди физических лиц имеет большой социальный, практический смысл. Те или иные категории этих субъектов могут иметь разные по объему и содержанию правомочия и нести разные обязанности. Например, иностранные граждане имеют в имущественном обороте, как правило, равные права с гражданами того или иного государства, но политические права (избирательное право, служба в армии) у них разные. В современном гражданском законодательстве почти всех государств получило четкое определение **юридическое лицо** – коллективный участник прежде всего экономического оборота.

Далее юридическое лицо – это организация, которая обладает обособленным имуществом, имеющая, как правило, текущие и расчетные счета в банках, способная использовать свое имущество, денежные средства в экономическом обороте. Устанавливается еще одно правило – юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. Существование того или иного юридического лица в современной России, таким образом, начинается с момента его регистрации в Министерстве юстиции РФ. В качестве коллективного субъекта могут участвовать в правоотношениях не только юридические лица, но и такие субъекты, как государство, например в правоотношениях, основанных на общепризнанных принципах и нормах международного права. Но государство во многих имущественных, в том числе бюджетных, отношениях может выступать и как юридическое лицо, как «казна». Подробно эти вопросы обсуждаются в рамках наук государственного, финансового права.

**Правоспособность и дееспособность**. В юриспруденции существует вопрос о том, все ли физические участники общественных отношений и в какой степени могут обладать теми правами и нести те обязанности, которые «даруют» им нормы объективного права? Второй – кто и в какой степени может нести ответственность за конкретные нарушения в связке «правомочия – обязанности» конкретного правоотношения?

Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Содержание гражданской правоспособности весьма обширно – от права собственности на имущество до «иных имущественных и личных неимущественных прав». Все люди являются правоспособными, но не в равной мере, не в одинаковом объеме. Это обусловлено, прежде всего, различием между людьми: и по творческим способностям, и по наличию воли, и по умственному и нравственному развитию. Разной способностью иметь политические права обладают граждане государства и иностранные граждане и т.д. В этой связи теория права кроме правоспособности вводит понятие **дееспособности**, которое также характеризуется своим объемом. Под дееспособностью понимается способность лица самостоятельно совершать юридические действия, т.е. вступать по собственной воле или желанию в те или иные правоотношения, приобретать права, осуществлять свои права, выполнять свои обязанности.

**Ограничение дееспособности.** Не все правоспособные лица оказываются дееспособными. Возраст, состояние здоровья влияет на объем правоспособности и дееспособности возраст, в первую очередь возраст гражданского совершеннолетия, достижение которого делает конкретное лицо дееспособным для совершения различных юридических сделок. В законодательствах всех стран определяется и возраст политического совершеннолетия, с достижением которого гражданин приобретает политические права (избирать и быть избранным на различные общественно - политические должности, судебные должности и т.п.).

Определяет законодательство и возраст брачного совершеннолетия, родство и т.д. К концу XX века преодолено в большинстве государств и различие в правоспособности, существовавшее в некоторых странах по признакам расы, национальности. В современной России определение национальности стало делом гражданина, а не государства. Конституция позволяет российскому гражданину вообще отказываться от определения своей национальности. Еще одним условием, влияющим на правоспособность физического лица, является то гражданской честью. Однако умаление гражданская честь, подтвержденное судебным приговором, может ограничивать правоспособность гражданина на занятие той или иной должности, той или иной деятельностью. Отсюда появление такого понятия, как **деликтоспособность,** т.е. способность субъекта правоотношения нести юридическую ответственность за нарушение тех или иных правовых требований. Деликтоспособность – это также зависимая от правоспособности и дееспособности характеристика субъекта правоотношения.

Деликтоспособность – это установленная законом способность лица отвечать за свои поступки при совершении правонарушений: преступлений, проступков, деликтов (нарушений в гражданско-правовой сфере). Рассмотрение всей системы факторов, влияющих на объем правоспособности, показывает, как тесно переплетены между собой правоспособность и дееспособность субъекта правоотношений. В некоторых случаях объем правоспособности влияет на дееспособность, например невозможность осуществлять свои права на вступление в брак. С другой стороны, конкретная дееспособность гражданина всегда свидетельствует о его правоспособности. Поэтому теория права создала еще одну конструкцию, определяющую эту взаимозависимость, а именно правосубъектность. правосубъектность включает в себя как правоспособность и дееспособность, так и деликтоспособность субъекта правоотношения. В литературе можно встретить и понятие «правовой статус», которое в общем синонимично понятию «правосубъектность». Проблема правоспособности и дееспособности имеет отношение и к коллективным субъектам правоотношения – государственным органам, юридическим лицам и т.д.

**Государство как субъект права.** Но для их характеристики не применяются эти понятия. Для одних коллективных субъектов, как правило, государственного органа, применяется понятие компетенции, т.е. наличия властных полномочий в определенной сфере (предмет ведения), которыми государственные органы наделяются для осуществления своих функций, решения задач. Для других – организационно - правовая форма, содержание которой определяется в уставах, учредительных документах различных хозяйствующих субъектов путем обозначения цели, способов хозяйствования и т.д. Таким образом, компетенция – это характеристика правоспособности государственных органов, а организационно - правовая форма – иных коллективных субъектов (например, акционерных обществ, фирм и т.п.).

**Объекты правоотношений: понятие и виды.** Крупной проблемой в теории являются научное определение объекта правоотношения. При этом «схлестываются» несколько концепций: интересов, поведения, благ и т.д. Прежде всего, следует различать объект (предмет) права и объект правоотношения. Объект права – это общественные отношения, которые и регулируются системой норм (правил). Согласно монистической теории объектами правоотношений является поведение людей. Другая теория – плюралистическая считает, что объектом могут выступать вещи, ценные бумаги, личные нематериальные блага, результаты действий, сами действия людей, продукт творчества. То есть объект правоотношения можно определить как явление внешнего мира, способного удовлетворить интерес управомочного лица, выступающее в виде вещи, продукта и т.д., ради которого совершаются правоотношения. Словом, как многообразен мир, так многообразны и объекты правоотношений. Даже человек как вещь в некоторых правовых системах становился объектом правоотношений, в частности в рабовладельческих обществах. Важно также иметь в виду, что объект правоотношений отнюдь не пассивный элемент. Он также влияет на содержание конкретного субъективного права, юридических обязанностей. Одни правомочия требуются для достижения необходимого общественною состояния, другие для возмещения вреда, третьи для организации требуемою поведения и т.д.

**Особенности основных объектов**. Правоотношения, так же как и другие социальные процессы, имеют динамичный характер. Они живут социальной и правовой жизнью: возникают, изменяются, прекращаются. Например, имущественные правоотношения купли - продажи. Продавец продал, получатель купил – сделка состоялась, правоотношение возникло. Оно породило последствия – различные взаимные обязательства продавца и покупателя: товар должен быть такого качества, каким его обусловили стороны, деньги должны быть вручены продавцу или переведены на его счет и т.п. Но правоотношения могут и изменяться. Например, в случае замены одного субъекта правоотношения другим, когда субъект передает свои правомочия на законном основании другому субъекту. Наконец, правоотношение может прекращаться, когда наступает событие, исключающее его продолжение, например смерть одного из субъектов.

**Фактическое и юридическое содержание правоотношений. Понятие, структура, виды субъективных прав и обязанностей.** Общая характеристика субъектного права убедительно показывает, что это право, в сущности, есть не что иное, как мера внешней свободы одного субъекта по отношению к другому субъекту. Субъективное право – это предоставленная участнику правоотношения возможность определенного поведения, которое предусмотрено нормами права, а в необходимых случаях обеспеченная нормами государственного принуждения. Субъектное право включает в себя возможность совершать определенные действия самому или требовать их от другого, возможность пользоваться определенным социальным благом и обратиться за защитой к государству. А субъективная юридическая обязанность – это также не что иное, как необходимое (должное) поведение, мера этого поведения, удовлетворяющая интерес управомоченного. Исполнение этой меры осуществляется субъектами правоотношений, обеспечивается в необходимых случаях государством. Структура юридической обязанности включает необходимость совершать определенные действия (Активная обязанность), необходимость воздерживаться от действий (пассивная обязанность) и необходимость нести юридическую ответственность (негативная обязанность). По сути юридическая обязанность – это средство удовлетворения чужих интересов, в отличие от субъективного права, когда удовлетворяются личные интересы. Отличие заключается и в том, что субъективное право создает возможность определенного поведения, то обязанность является мерой необходимого поведения. Правоотношение может быть простым (например, при притязаниях на возмещение вреда), сложным – когда в нем наличествуют несколько притязаний и обязанностей нескольких субъектов. Среди субъектов, имеющих субъективные права и юридические обязанности, могут быть физические лица, коллективные субъекты. Однако многие правоотношения строятся и по иному типу, когда правомочиям одного субъекта – его субъективному праву – соответствуют обязательства неопределенного круга лиц (субъектов). Например, в правоотношениях собственности субъекту - собственнику противостоит неопределенный круг лиц, обязанных не препятствовать собственнику владеть, пользоваться, распоряжаться своим имуществом. Это так называемые абсолютные правоотношения.

**Понятие и классификация юридических фактов.** Правоотношения могут и изменяться. Решающую роль при этом играют **юридические факты**, т.е. такие обстоятельства, такие поступки, такие состояния, которым закон придает юридическое значение.Конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение, прекращение правоотношений, т.е. юридические факты, описываются в гипотезе нормы права, в уже упоминавшемся логическом «если». А в правовую жизнь они и воплощаются путем их соблюдения, исполнения, применения, использования конкретным субъектом правоотношения. Юридические факты классифицируют по разным основаниям: по характеру юридических последствий – правообразующие, - првоприменяющие, - правопрекращающие. По волевому критерию различают – юридически значимые события – факты, которые зависят от воли людей, - юридически значимые деяния, - юридически значимые состояния – факты, которые обусловлены физиологическими процессами, например, нетрудоспособность. По юридической природе делятся на – неправомерные, то есть запрещенные законом, общественно - опасные деяние – правомерные, деяния, согласующиеся с нормами права. По целевой направленности юридические факты делятся на - юридические поступки, действия, совершенные без намерения вызвать правовые последствия (находка), сделки –действия, влекущие правомерные последствия, - юридические акты – т.е решения государственных органов, создающие правоотношения. По характеру воздействия различают: позитивные факты – то есть, обстоятельства способствующие возникновению правоотношений, негативные факты, т.е. обстоятельства, которые препятствуют возникновению правоотношений. Когда возникает не один юридический факт, вводится понятие **юридический состав**. Юридические же поступки влияют на правоотношения косвенно, создавая их как бы попутно, самопроизвольно, синергетические. Теория выделяет в качестве юридических фактов еще и так называемые **юридические состояния.** В правовых системах некоторых государств к таким состояниям, порождающим определенные правоотношения, относились сословия. Принадлежность к тому или иному сословию порождала определенные правоотношения, содержанием которого было предоставление тем или иным субъектам привилегий, обязанностей, ответственности. Состояние гражданства (подданства) также становится юридическим фактом, порождая определенные правоотношения между гражданином и государством (например, обязанность государства охранять граждан, защищать их даже за рубежом и т.д.).

**Особый интерес вызывают такие юридические факты, как презумпции и фикции. Презумпции** (предположения) имеют юридическое значение во многих сферах общественной жизни. Презумпция невиновности, которая закреплена в Конституции, фундаментально определяет отношение каждого гражданина и правоохранительных органов. Статья 49 устанавливает, что каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана и предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим и законную силу приговором суда. Теория права различает опровержимые и неопровержимые презумпции, фактические и законные презумпции. Еще более сложный характер имеют так называемые **фикции,** т.е. те фактически несуществующие положения, которые, однако, правом признаются существующими и имеющими юридическое значение. Например, днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в силу решения суда об объявлении его умершим. Еще одна фикция – признание, что судимости не было у субъекта, если она была снята в установленном порядке и т.д. Словом, презумпции и фикции – своеобразные юридические факты, которые еще подлежат глубокому изучению представителями теоретико-правового знания.

**18. Реализация права**

**Понятие реализации права.** Реализацию права можно определить как такое социальное поведение субъектов права, и котором воплощаются предписания правовых норм, как форму практической деятельности по осуществлению прав, выполнению обязанностей. Выделяются **четыре такие формы деятельности по реализации права: соблюдение, исполнение, использование, применение права.** **Соблюдение** права предполагает обычное рутинное, но очень важное для упорядоченности, стабильности общества поведение субъектов права. Именно в этом смысле говорится о законопослушных гражданах, которые воздерживаются от действий (или бездействия), нарушающих нормы права. Это одна из распространенных форм правомерного поведения. Мы соблюдаем право, когда не переходим улицу на «красный свет», когда отдаем своевременно и полностью долг, когда учитываем права и законные интересы других граждан. Сама формула – учет законных интересов – говорит о том, что действительно существуют, наличествуют законные социальные интересы. Соблюдать свои и чужие законные интересы – это значит как раз обеспечивать баланс, меру между своими правами и свободами и правами и свободами другого человека, сообщества. Соблюдение права обоими субъектами и есть одна из форм социальной реализации этого права. **Исполнение** права предполагает активное выполнение обязанностей. Эти обязанности возникают из требований закона или условий договора. Поэтому их реализация определяется как исполнение права. Эти обязанности, наряду со своей юридической формой, имеют и социальное содержание. Исполнение права предполагает существование механизма, принуждающего в случае необходимости к выполнению обязанностей. Исполнение права как форма реализации имеет своим субъектом не только гражданина, но и коллективное образование, а также должностное лицо. В сложной взаимозависимости и взаимодействии граждан между собой, граждан и государственных органов и происходит феномен исполнения права. **Использование права** – это еще один активный способ воплощения права в жизнь, форма активного, даже творческого обеспечения субъектом своих законных интересов. Использование права действительно предполагает активное, сознательное отношение к своим правам и свободам – субъект имеет возможность осуществить выбор разных вариантов поведения. Злоупотребление правом может приобретать извращенные формы социального поведения, когда оно становится даже уголовным преступлением. Злоупотребление правом – это как раз тот случай, когда нарушается именно субъективное право – мера возможного поведения, нарушаются границы, устанавливаемые этой мерой. Особой формой реализации права является **применение права.** Механизм правоприменения. Право применяют лишь те структуры, должностные лица, которые имеют властные полномочия. Гражданин право не применяет, хотя в некоторых случаях наделяется правомочиями активно препятствовать противоправному поведению другого лица. Формой правоприменения может быть принуждение, насилие над личностью, однако основанное на законе. Принуждение может осуществляться непосредственно, например, для предотвращения преступления, либо в четко установленной процедурной форме. Яркий пример правоприменения – деятельность судов. Вынося приговор или приняв судебное решение по гражданскому делу, суд осуществляет применение права, реализует спои властные полномочия, вторгается в сферу прав и обязанностей гражданина или соответствующего структурного образования, словом, создает правоприменительный акт, на основе которого может осуществляться прямое принуждение, насилие.

**Применение правовых норм.** Но правоприменение – это не только борьба с нарушителями общественного порядка, это еще и властная организация самого порядка, отношений участвующих в социальной жизни субъектов. Призыв в армию, зачисление в вуз, назначение на должность, награждение орденом – это все правоприменительная деятельность. Поэтому к теории права выделяют правоохранительную и оперативно - исполнительную функции правоприменения. По сути, речь идет о реализации и форме правоприменения различных правосодержащих, нормативно - правовых актов – законов, постановлений, инструкций и т.п. Издаваемые при том правоприменительные акты имеют индивидуальный, а не общий характер. Таким образом, правоприменитель обладает возможностью принудительно и организационно обеспечивать исполнение, соблюдение права, его действие. Субъектами правоприменения – правоприменителями – являются органы исполнительной, судебной власти, администрация предприятий, различные инспекции, прокуратура, общественные организации (при делегировании им полномочий) и т.п. В этой связи становится весьма полезным знакомство со **стадиями правоприменения**, которые также выделяет теория права. Их несколько. Первая стадия. Исследование фактических обстоятельств дела, сложившейся социальной ситуации, способов поведения. Сюда входит установление круга фактов, которые могут войти и сферу применения права. Что в действительности произошло, что требует вмешательства правоприменителя – вот основные вопросы, которые возникают на этой стадии. Но факты не просто надо установить, их еще надо закрепить, собрать. Здесь действу ют различные процедуры: составление протоколов, видеосъемки, фотографирование, иные формы фиксации. Затем надо исследовать факты, определить их достоверность, установить достаточность фактов для применения права. Избыточность и недостаточность - это два крайних случая в сборе и закреплении фактов. Напротив, достаточность и необходимость – условия правильною применения права. И, наконец, на этой стадии решается ключевой вопрос – истинны или ложны оценки тех или иных фактов. Что имело место – убийство или самоубийство? Был отдан долг или нет никаких свидетельств его возвращения? Превысил скорость автомобилист или показания прибора ошибочны? Всесторонняя оценка всех обстоятельств в совокупности, соблюдение всех правил сбора и закрепление доказательств позволяет рассматривать как достоверные те или иные фактические обстоятельства дела. Для этого и используются доказательства, т.е. фактические данные, с помощью которых устанавливаются обстоятельства, имеющие юридическое значение по конкретному делу, – те самые юридические факты, о которых речь шла выше. Вторая стадия. Выбор нормы права, так называемая правовая квалификация действий адресата правоприменения. Определяется – правомерным ли является поведение адресата правоприменения или противоправным, а если противоправным – то конкретно в чем. Правоприменитель сопоставляет обстоятельства дела с гипотезой нормы права, с ее диспозицией и определяет то правило поведения, которому обязан следовать адресат правоприменения, в необходимых случаях в силу принуждения. Цель этих мер – обеспечение властными способами требований права, конкретного закона, конкретной нормы права. Третья стадия. Однако правильное правоприменение происходит тогда, когда правоприменитель не ошибся с квалификацией, выбором нормы права, проверил подлинность текста нормы права. Для этого надо провести анализ текста нормы права, осуществить формально - догматический подход к норме права: проверить ее на законность появления, на действие во времени, в пространстве, по кругу лиц. Текст, помещенный в официальных изданиях – собрания законодательства, официальных газетах (в России это «Российская газета»), в ведомостях и т.п. анализируют по последней редакции с изменениями и дополнениями. Четвертая стадия. На этой стадии осуществляется толкование нормы права, уяснение ее смысла. Эта стадия является столь многогранной и значимой, что ее следует рассмотреть особо, в отдельной, следующей главе. Пятая стадия. Вынесение решения компетентным органом, должностным лицом. На этой стадии осуществляет свои полномочия правоприменитель – суд, руководитель предприятия, прокурор, автоинспектор ГАИ и т.п. Шестая стадия. Наконец, в отдельную стадию выделяют процедуру доведения содержания решения до сведения адресата правоприменения, заинтересованных лиц и организаций. Процедуры здесь также разные: опубликование, рассылка и т.п. Условия и юридические гарантии законного правоприменения. Ко всем этим стадиям правоприменительного процесса теория права формулирует общие требования. Они таковы: правоприменители должны обеспечивать законность, обоснованность, справедливость и целесообразность правоприменения. В сущности, это не что иное, как принципы правоприменения. Законность предполагает соблюдение всех процедурных требований при квалификации обстоятельств дела, при выборе и использовании нормы права. Обоснованность обеспечивает правильную квалификацию, выбор соответствующей нормы и распространение ее действия на оценку поведения адресата применения права. Справедливость – великий критерий, когда в оценке того или иного правонарушения необходимо считаться с его причинами, с личностью правонарушителя. Например, справедливым является соразмерное, а вовсе не супержестокое наказание. Справедливым может оказаться даже освобождение от наказания и, напротив, жестокое возмездие за античеловеческие преступления, например террористические акты. Наконец, целесообразность – это также принцип правоприменения, который предполагает оценку конкретного правоприменения .

**Акты применения права.** Эти акты теория разграничивает с нормативно-правовыми актами. Действительно, они имеют своим адресатом индивидуального, персонифицированного субъекта. У них специальные внешние атрибуты, свидетельствующие о том, какой правопримени - тель и когда их принял. Эти акты имеют внешние, формальные реквизиты – печати, штампы, подписи, подтверждающие их юридическое значение. Как правило, это письменные документы, хотя с использованием ЭВМ появились и так называемые машинные документы на технических носителях информации. Однако следует учитывать, что правоприменительные акты независимо от носителей являются официальными, т.е. принятыми в соответствии с компетенцией того или иного органа, в соответствии с полномочиями должностного лица. Правоприменительные акты классифицируются по правоприменителям, их компетенции, полномочиями. Различают правоохранительные акты суда, прокуратуры, органон МВД и т.п. По характеру актов различают приговор суда, приказ руководителя, постановление инспекции и т.п.

**Пробелы в праве. Аналогия закона и аналогия права.** Возникает два крупных вопроса в теме «Правоприменение». Первый – как быть, когда в праве существуют пробелы, когда правоприменитель объективно не может найти соответствующую норму права; второй – что означают понятия «действие права», «действие закона», как они соотносятся с формами правоприменения.

**Пробелы в праве** имеют объективную и субъективную природу. Законодатель может быть не готов к принятию того или иного закона. Законодательный орган раздирают политические страсти, столкновение интересов социальных групп, политических партий. Верхняя палата отклоняет закон, принятый нижней палатой. Общественные отношения обладают такой новизной и степенью сложности, что непонятно, как, с помощью каких правовых средств их надо регулировать. Это объективные факторы. Они ведут, как утверждают некоторые ученые, к появлению так называемых правовых вакуумов. К субъективным относятся несовершенство законодательства, отсутствие надлежащей законодательной техники и т.п. Например, при подготовке Закона Российской Федерации о демонстрациях, шествиях, собраниях законодатели попросту забыли о такой форме протестов, как пикетирование. Или, например, в законодательстве отсутствовало понятие «наемник», а наемничество как реальное явление развилось в военных конфликтах в Югославии, Чечне. Вместе с тем недопустимым является отказ субъекту права в правосудии под предлогом несовершенства законодательства. Значит, правоприменитель должен оценить, что перед ним: пробел в праве или нежелание законодателя регулировать соответствующие общественные отношения. Но если устанавливается путем толкования, что правоприменитель имеет дело с пробелом, с правовым вакуумом, он может попытаться решить спор, рассмотреть ситуацию, применив либо аналогию права, либо аналогию закона.

**Аналогия права** – это применение права исходя из общего смысла и общих начал права, из того, что называют «ratio legis». Тут ориентирами могут быть, кроме общих положений национального права, общепризнанные принципы и нормы международного права. Общие нормы конституций, применяемые напрямую, также подчас вполне удачная форма аналогии права. А аналогия закона – это применение в «пробельной» ситуации сходной конкретной нормы права. Например, в случае с пикетированием осуществлялось применение правовых норм, регламентирующих порядок проведения демонстраций и шествий. Теория права выделяет и так называемые скрытые формы применения аналогии закона. Новый Уголовный кодекс России вообще исключает применение уголовного закона по аналогии. Разумеется, наилучший способ правового регулирования при наличии пробелов в праве заключается не в применении аналогии права или аналогии закона, а в устранении самих пробелов. Но жизнь так многогранна, что, по - видимому, проблемы в праве – это естественное явление, это объективно возникающий разрыв между правовой системой и жизнью, который и приходится «латать» с помощью специально разработанных приемов – аналогии права и аналогии закона.

**Юридические коллизии и способы их разрешения.** В некоторых случаях в процессе выбора норм выясняется, что один и тот же вопрос регулируют несколько норм права, то есть возникает коллизия норм. Такие ситуации возникают, когда разные нормы, с разным противоречивым содержанием регулируют одни и те же общественные отношения. Причины коллизий весьма различны: ошибка законодателя, несвоевременное обновление законодательств, акты, фактически утратившие силу (фусы), сохранение «старых» актов при принятии новых, конфликты норм международного права и национального права и т.д. Способы разрешения сводятся к следующему: если нормы исходят от разных правотворческих органов, то применяют норму вышестоящего органа, если нормы изданы одним органом, то применяют норму, которая издана позднее. Затем выясняют, не противоречит ли выбранная норма закону. Норма проверяется по ее действию в пространстве, по кругу лиц, по действию во времени. Затем норму подвергают толкованию, выясняя ее действительный смысл, заложенный волей государства. Теория права сформулировала несколько способов толкования в этих ситуациях, приоритет над нормами внутригосударственного права норм международного права (при одобрении, подписании, ратификации соответствующих договоров, деклараций, конвенций, в которых содержатся эти нормы), приоритет специальных норм над общими нормами, приоритет федеральных законов над нормами субъектов Федерации.

**19. Толкование права**

**Понятие и необходимость толкования правовых норм.** При правоприменении на стадии выбора правовой нормы особенно актуальным становится уяснение смысла и содержания этой правовой нормы. Иначе се можно применить ошибочно со всеми вытекающими отсюда печальными социальными последствиями: наказать невиновного, осуществив так называемое объективное вменение, освободить от ответственности преступника, разрушить сложившиеся имущественные отношения и т.п. И наоборот, точный выбор правовой нормы по ее смыслу и содержанию, ее властное (в необходимых случаях) применение ведет к упорядочению соответствующих общественных отношений к их необратимому развитию. Толкование правовых норм раскрывается как деятельность государственных органов, общественных организаций, должностных лиц, граждан по уяснению и разъяснению смысла и содержания правовых норм. И тот, кто применяет правовую норму, и тот, в отношении которого применяется эта норма, должны убедиться, что ее смысл и содержание именно таковы, какими их определил законодатель. Поэтому найти ту или иную норму для применения еще недостаточно. Надо еще понять, когда и почему она появилась, какие цели ставили приеепринятии, что, собственно, она устанавливает, определяет. Общим характером правовой нормы не всегда учитывает, не может учесть все конкретные ситуации, хотя и рассчитан на их типизацию, на большинство из них. В процессе правоприменения происходит оценка фактов и определение – подпадают ли эти факты под действие нормы? **Уяснение и разъяснение правовых норм.** Кроме конкретизации общего характера нормы, наполнения его конкретным содержанием, толкования (уяснения и разъяснения) почти всегда требуют и так называемые оценочные понятия, широко используемые в понятийном аппарате юридических норм. «Производственная необходимость», «хищение в особо крупных размерах», «достоверная информация», «культурное наследие», «малоимущие», «каждый» и т.п. все это примеры так называемых оценочных понятий. Эти понятия охватывают количественное и качественное содержание правовых норм. Проверка возможности, обоснованности их распространения на те или иные фактические обстоятельства и становится объективной задачей при толковании правовой нормы. Происходит детализация, конкретизация оценочных понятий, их примерка для распространения правовой нормы на конкретные фактические обстоятельства. Покажем это на некоторых примерах. Наконец, в текстовом, грамматическом изложении нормы могут быть неудачные, неточные формулировки, да и просто ошибки, неясности, проистекающие из различий между тем, что хотел сказать законодатель и что сказал на самом деле. Разумеется, разрыв между мыслью и ее словесным выражением из - за огрубления, возможных неточных, и даже ошибочных формулировок – это проблема не только и не столько нормы права, сколько психологии, лингвистики, других наук. Это и философская проблема. Недаром говорится: «мысль изреченная – ложь». Но для теории права все эти аспекты являются собственной, специфической проблемой толкования правовой нормы. И в этом случае уяснение смысла, цели, назначения нормы также является важнейшей юридической задачей, проверку текста правовой нормы всегда надо осуществлять по официальному тексту, т.к. неточности, в том числе даже опечатки, весьма распространены в различных сборниках нормативных актов, брошюрах, даже учебниках (даты, структурные обозначения и т.п.). Поэтому пользоваться надо официальными собраниями законодательства, кодексами, словом, официальными изданиями, если возникают сомнения в грамматическом выражении нормы.

**Субъекты толкования. Официальное и неофициальное толкование.** Официальное толкование предусматривает разъяснение правовой нормы компетентными органами и находит выражение в специальных актах**.** Официальные, в том числе аутентичные, виды толкования являются легальными, вытекают, как правило, из возникающих крупных социально - политических проблем, которые создает сам законодатель. По объему такое толкование может быть нормативным, то есть обязательное для всех лиц и органов. Если толкует сам орган, издавший норму права, то такое толкование называют аутентичным (авторским). По конкретному юридическому делу дается казуальное толкование. Нормативное и казуальное толкование подразделяются по содержанию на судебное и административное, то есть зависит от органа, дающего толкование. Субъектами толкования могут быть специально уполномоченные государственные органы (суды, прежде всего), органы, сами принявшие правовую норму (если они имеют полномочия на аутентичное толкование). Неофициальное толкование не является обязательным. Оно может быть обыденным, то есть осуществляемым самим гражданином и профессиональным, например, совершенным адвокатом. Однако толкование правовой нормы, осуществленное гражданином, не является официальным, не является обязательным, хотя может использоваться для правотворческой инициативы и других активных действий в правовой сфере. Доктринальное толкование. Комментарии ученых и НИИ, которые сопровождают кодексы, другие нормативно - правовые акты, являются важным, авторитетным, но также неофициальным толкованием.

**Способы и приемы толкования правовых норм.** физического, конкретного правоприменителя. Это, так сказать, процесс толкования «вовнутрь». Второй этап – это разъяснение смысла и содержания нормы «вовне», для адресатов правоприменения, для участников правоприменительного процесса. Разъяснение – это итог уяснения, выраженный субъектами толкования в соответствующих формах, которые мы рассмотрим чуть ниже. Теория права использует различные способы толковании юридических норм. К нам относятся: филологический, логический, систематический, историко-политический, теологический, специально - юридический и функциональный способы. Грамматическое толкование. Оно заключается, во-первых, в уяснении текста, его грамматических форм (число, род, падежи, окончания, даже запятые). Значение запятых показывает известный пример: знаменитое выражение, смысл которого зависит от места запятой, «казнить нельзя помиловать». Во - вторых, уяснение словесных, терминологических выражений и, прежде всего, уяснение терминов, например «конституционный строй», «узурпация» и т.д. Сюда же относятся и «оценочные понятия», о чем речь шла выше. В - третьих, специфические формы выражения правовых предписаний: вместо форм долженствования употребляются инфинитивные формы. Говорится «не должен», а то, что адресат «делает». В - четвертых, уясняются морфологические и синтаксические структуры. Например, когда мы встречаемся в Конституции со словом «гражданин», то понимаем, что речь идет о гражданине Российской Федерации, а когда со словом «каждый» (каждый имеет право...), то понимаем, что речь идет о гражданине Российской Федерации, иностранном гражданине, лице без гражданства. Но грамматическое толкование – это еще иногда проверка грамотности, аккуратности при редактировании нормативно - правового акта. И дело при этом не ограничивается воспоминанием о «карать нельзя помиловать».

**Систематическое толкование**. Каждая норма права должна рассматриваться в связи со всей системой правовых положений. Сюда же – к систематическому толкованию – относится выяснение места правовой нормы в системе других правовых норм. Допустим, анализ Конституции какого - либо государства показал, что местные суды (мировой судья) не находятся в Конституции в главе «судебная власть». Значит ли это, что данная категория судов вообще не относится к судебной власти? Систематическое толкование в данном случае дает основание для такого вывода и, соответственно, критических замечаний.

**Историко-политическое толкование**. Это аналитический процесс, когда рассматривается норма с учетом той историке - политической обстановки, в которой она принималась. При этом происходит и сопоставление нормы с существующей ситуацией. Действительно, для полного понимания правовой нормы оказывается необходимым проследить, когда она возникла, как развивалась. Это не означает, что историческое толкование может исказить применение нормы или вообще приостановить процесс правоприменения. Но историческое знание позволяет применить право целесообразно, справедливо, обоснованно, законно, словом, соблюсти все указанные выше принципы реализации права. **Логическое толкование**. Это способ толкования предполагает использование законов формальной логики для уяснения смысла, содержания, нормы права, ее соотношения с другими нормами. В этот процесс следует включать правила оперирования понятиями, чтобы иметь правильные суждения, делать правильные умозаключения. Совершенно недопустимы умозаключения ошибочные, которые могут просто искажать правоприменение. Весьма часто правовая норма формулируется таким образом, что устанавливаются исключения из правил – и тогда логический анализ должен направляться на выяснение условий этого исключения. Толкование важно для работников правоприменительных органов для воплощения своей деятельности. С этой целью используется специально - юридическое толкование. Смысл подзаконных актов понимается и объясняется в строгом соответствии с законом. Издание нового закона также невозможно без уяснения смысла и четкого представления о содержании уже действующих норм.

Толкование призвано обеспечить полную реализацию исполнительными органами норм права, поэтому в толковании предусматривается функциональный способ, разъяснение по применению нормы права, от чего зависит качество правоприменения и понимание действительного смысла нормы права специалистами и населением.

**Толкование норм права по объему.**

Логический способ толкования в результате приводит к определению объема толкования – он может быть буквальным, либо расширительным, либо ограничительным. Буквальное толкование имеет место тогда, когда объем толкования полностью совпадает с текстом правовой нормы, когда отсутствует расширительное и ограничительное толкование. Ограничительное и расширительное толкование допускается, когда действительный смысл нормы не совпадает с буквальным. Это– процесс уяснения правовой нормы. Пример расширительного толкования, который в свое время сделал Госарбитраж СССР, – это приравнивание сделки, заключаемой с помощью ЭВМ, к письменной сделке. Пример ограничительного толкования – часть 2 статьи 38 Конституции РФ устанавливает, что «забота о детях, их воспитание – равное право и обязанность родителей». Очевидно, что в данном случае речь идет о несовершеннолетних детях, т.к. трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны сами заботиться о нетрудоспособных родителях. В данном случае правовая норма становится понятной в результате использования двух способов: логического и систематического. В свою очередь разъяснение «вовне» уясняемой правовой нормы осуществляется официально, т.е. специально уполномоченным на это государственным органом. Такие разъяснения могут быть даны как при рассмотрении конкретного дела, так и при обобщении судебной практики. В соответствии со статьями 126 и 127 Конституции РФ официальные разъяснения по вопросам соответствующей судебной практики дают Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ. Так, например, приняв 27 декабря 1990 г. норму об объявлении 7 января в России (Рождество Христово) нерабочим днем, законодатель вынужден был затем разъяснить, как быть с этим нерабочим днем приверженцам других вероисповеданий (было разъяснено, что по желанию они также могут не работать в этот день). Ограничительное и расширительное толкование приводит в полную соответственность содержание правовой нормы и не совсем точную ее формулировку в нормативно - правовом акте.

**Акты толкования норм права: понятие, особенности, виды.** Задача толкования состоит в том, чтобы выяснить смысл того, что хотел сформулировать законодатель, прийти к точному пониманию сути и правоприменения закона. Толкование не вносит и не может вносить поправок и дополнений в уже действующее законодательство. уяснив норму права, толкователь не обязательно прибегает к разъяснению ее содержания. Если необходимо разъяснение правовой нормы, то оно обязательно фиксируется в форме официального акта государственного органа или иного органа, который наделен для этого специальными властными полномочиями. Высшую ступень среди них занимают акты конституционного толкования, даваемые конституционным судом. По отдельным актам конституционный суд принимает постановления, разъясняющие как нужно понимать тот или иной правовой акт или коллизию правовых актов.

Еще одна проблема – толкование правовой нормы при прямом действии Конституции. Это проблема толкования конституционных норм. Они имеют весьма общее содержание, и всегда возникает вопрос об их прямом применении к конкретным ситуациям, подходят ли эти ситуации под действие конституционной нормы. В РФ право толкования предоставлено и непосредственно законодателю - это так называемое аутентичное толкование. Так, например, Государственная Дума может прибегнуть к толкованию своих актов в виде постановлений, разъяснений. Например, Государственная Дума, приняв постановление о денонсации «Беловежских соглашений», заключенных в 1991 г., истолковала свое же постановление в особом постановлении таким образом, что, мол, юридических последствий постановление Думы не имеет. Нормативные акты в виде разъяснения могут быть даны как при рассмотрении конкретного дела, так и при обобщении судебной практики. В соответствии со статьями 126 и 127 Конституции РФ официальные разъяснения по вопросам соответствующей судебной практики дают Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ. Конкретизация при таком виде толкования ведет к формулированию также общих, нормативных положений, но более конкретных, чем те, которые сформулированы в правовой норме, особенно это касается оценочных понятий. Нормативные акты, ставшие результатом толкования, могут быть даны общественными организациями или отдельными лицами в виде рекомендаций и советов, но они не имеют формально обязательного характера. Неофициальное толкование носит и разъяснение профессионалов - адвокатов, юрисконсультов, даваемое гражданину в быту, как и разъяснения политических деятеле по тому или иному закону. Таким образом, юридической силой обладают акты толкования в виде постановлений, решений, разъяснений, данные конституционным судом, парламентским органом, высшими судебными инстанциями, если они конституционно уполномочены на толкование законов.

**Юридическая практика: понятие, структура, виды. Пути совершенствования юридической практики.**

Юридическая практика показывает, что в правоприменении часто приходится прибегать к буквальному толкованию юридических норм, другим способам толкования, аналогии, с пробелами в паре. В юридической практике судебным органам приходится сталкиваться с пробелами в праве. Пробелы в праве имеют объективную и субъективную природу. Законодатель может быть не готов к принятию того или иного закона. Законодательный орган раздирают политические страсти, столкновение интересов социальных групп, политических партий. Верхняя палата отклоняет закон, принятый нижней палатой. Общественные отношения обладают такой новизной и степенью сложности, что непонятно, как, с помощью каких правовых средств их надо регулировать. Это объективные факторы. Они ведут, как утверждают некоторые ученые, к появлению так называемых правовых вакуумов. К субъективным относятся несовершенство законодательства, отсутствие надлежащей законодательной техники и т.п. Например, при подготовке Закона Российской Федерации о демонстрациях, шествиях, собраниях законодатели попросту забыли о такой форме протестов, как пикетирование. Или, например, в законодательстве отсутствовало понятие «наемник», а наемничество как реальное явление развилось в военных конфликтах в Югославии, Чечне. Вместе с тем недопустимым является отказ субъекту права в правосудии под предлогом несовершенства законодательства. Значит, правоприменитель должен оценить, что перед ним: пробел в праве или нежелание законодателя регулировать соответствующие общественные отношения. Но если устанавливается путем толкования, что правоприменитель имеет дело с пробелом, с правовым вакуумом, он может попытаться решить спор, рассмотреть ситуацию, применив либо аналогию права, либо аналогию закона. Юридическая практика позволяет прибегнуть к аналогии. Аналогия права – это применение права исходя из общего смысла и общих начал права, из того, что называют «ratio legis». Тут ориентирами могут быть, кроме общих положений национального права, общепризнанные принципы и нормы международного права. Общие нормы конституций, применяемые напрямую, также подчас вполне удачная форма аналогии права. А аналогия закона – это применение в «пробельной» ситуации сходной конкретной нормы права. Например, в случае с пикетированием осуществлялось применение правовых норм, регламентирующих порядок проведения демонстраций и шествий. Теория права выделяет и так называемые скрытые формы применения аналогии закона. Например, иной следователь в 30 - е годы, чтобы усилить уголовную ответственность, обвиняемому, который состоял в шайке (по терминологии прежнего уголовного законодательства), предъявлял обвинение, что тот состоял в банде. В конце 40 - х годов побег из лагеря стали квалифицировать как контрреволюционный саботаж. Такие скрытые формы, конечно, являются недопустимыми. Новый Уголовный кодекс России вообще исключает применение уголовного закона по аналогии. Разумеется, наилучший способ правового регулирования при наличии пробелов в праве заключается не в применении аналогии права или аналогии закона, а в устранении самих пробелов. Но жизнь так многогранна, что, по - видимому, проблемы в праве – это естественное явление, это объективно возникающий разрыв между правовой системой и жизнью, который и приходится «латать» с помощью специально разработанных приемов – аналогии права и аналогии закона.

**20. Правомерное поведение, правонарушение. Юридическая ответственность**

**Право и поведение. Понятие правомерного поведения. Право и поведение**.

Человек в ходе жизни как существо социальное постоянно вступает в межличностные отношения, воздействуя на окружающее. Таким образом, нам постоянно приходится сталкиваться с правом как регулятором общественных отношений. Если само право – это социально - регулятивная система, то регулирует она, прежде всего и главным образом поведение человека, то, как он действует, как должен действовать. Именно поведение выступает итогом, результатом реализации права, и только эти оценки могут ответить на вопрос – соответствует ли поведение правовым требованиям или, напротив, отклоняется от этих требований, правомерно ли оно, противоправно. Таким образом, юридический интерес к поведению – это также одно из важных направлений в познании права как целостного социального института

**Правомерное поведение** соответствует требованиям права. В этом случае в поведении **субъекта права** **(физического лица, государственного органа, общественной организации, должностною лица)** реализуется право – он соблюдает, исполняет, использует, применяет его. Определяя, почему человек поступает так, а не иначе на первом месте оказывается проблема мотивов поведения: участвуют ли в формировании этих мотивов правовые требования или их природа знает иные, может быть, более глубокие пласты, причины. Современный научный уровень знания последовательно связывает мотивы поведения с интересами, определяя последние как **объективные или субъективные** (стороны) потребности и жизнедеятельности субъектов права. Различают личные, общественные, государственные, национальные и иные интересы (объекты). У физических лиц интерес всегда формирует те или иные личностные установки поведения, знать и учитывать которые особенно важно при правоприменении. Эти установки могут формировать различные стереотипы поведения личности. На рациональном уровне мотивации поведения также приходится оценивать, правильно ли был определен выбор путей для достижения цели или сознание субъекта права было дефектным. Гражданин ведет себя законопослушно, и это поведение, собственно, и обеспечивает право, доводя свои требования до гражданина. Вот почему классическая формулировка «закон вступает в силу с момента опубликования» нацелена на то, чтобы адресат закона узнал о его появлении и, соответственно, организовал свое правомерное поведение. Но издавна возникала проблема – а как быть, если гражданин не знал закона, не вел себя в связи с этим правомерно? Теория права сформировала принцип: «незнание закона не освобождает от ответственности». Иными словами, если государство выполнило свою обязанность обнародовать, опубликовать закон в той или иной форме, то соблюдение этого закона становится основой для правомерного поведения. Поэтому норма Конституции Российской Федерации 1993 года о том, что «закон подлежит официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются» (часть 3 статьи 15 Конституции) – это великое завоевание отечественной демократии, продвижение к развитию прав и свобод российских граждан. Каналов, по которым гражданин получает правовую информацию, несколько: официальный канал – ведомости, газеты, например телевидение, юридических консультациях, агентствах, фирмах, сведения от уже «попавших» в жернова юстиции соседей, родственников, «бывалых» людей. Правовые сведения дают работники различных государственных органов, общественных организаций. Наконец, в конце XX века создаются компьютерные телекоммуникационные системы правовой информации, которые вообще переводят правовую осведомленность граждан на новый уровень. Однако для гражданина знание общих принципов, начал отечественной правовой системы, которые формируют правомерное поведение, является и возможным, и обязательным. А знание конкретных правовых норм, необходимых для нормальной жизнедеятельности, например для занятий предпринимательством, для определения условий труда, всегда можно почерпнуть из соответствующих правовых каналов.

**Виды правомерного поведения.** Правомерное поведение имеет различные сферы проявления, которые можно соответствующим образом классифицировать: по отраслям права, по субъектам, по областям деятельности, по формам (демократические, авторитарные), по культуре, традициям. Собственно – это реальная, правовая жизнь общества, и ее обеспечивает правовой пласт общественной жизни. Законопослушание предполагает поведение человека, которое вкладывается в рамки правовой действительности, соблюдение им правовых норм. Правомерное поведение может иметь активный характер – соответствующие действия. И это один вид правомерного поведения. Это поведение может иметь и пассивный характер – бездействие, воздержание от действия. И это иной вид, но также правомерного поведения, если оно соответствует требованиям диспозиции правовой нормы. Привычное поведение – это поведение усвоенное индивидом, ставшее для него привычным. Личность не подвергает свои действия сомнениям и анализу, а следует им. В этом видится уважение к праву. Правовые привычки превращаются в потребность вести себя соответствующим образом в аналогичных ситуациях, так как это наиболее целесообразно. Конформистское поведение является разновидностью пассивного поведения, подчинение своего личного поведения мнению и действиям окружающих.

Мотивом может быть желание избежать конфликтов, боязнь утратить доверие, желание заслужить одобрение и т.д. Нередко конформизм может проявляться только внешне без глубокой внутренней убежденности гражданина. Выйдя из под контроля, он может вернуться к своим личностным установкам в правовом поведении. Правовой конформизм можно признать социально полезным, но не образцом правомерного поведения. Теория права выделяет и маргинальное поведение, которое находится на грани антиобщественного, ведущего к правонарушению. Такое поведение может быть спровоцировано, особенно в условиях политико-правовой нестабильности. Поведение может быть направлено на нарушение правовых норм, тогда говорят о правонарушении (проступок и преступление), что является прямой противоположностью правомерного поведения.

**Понятие и признаки правонарушения.**

Правонарушение – одно из тех социальных явлений, которые угрожает стабильности, устойчивости общественной жизни, становится общественно опасным, требует каких - то ответов общества. И первое, что можно выделить в правонарушении, – это поведение. Это действие (или бездействие), имеющее противоправный характер, т.е. нарушающее запреты, не исполняющее обязанности, установленные нормой права. И хотя противоправное поведение, как правило, включает в себя и нарушение моральных норм и содержит дезорганизацию, однако основной признак правонарушения – это противоправность. Правонарушение всегда направлено против охраняемых законом различных интересов: личных, общественных, государственных и иных. Оно причиняет этим интересам соответственно физический, имущественный, моральный, социальный, духовный ущерб. Поэтому правонарушение – это не просто антисоциальное поведение, а наиболее вредное антиобщественное поведение, запрещенное правом. По степени вредности различают преступления и проступки. Поведение, которое характеризует преступление, называют деянием. Наряду с преступлением и проступком еще одним видом правонарушения является **деликт** – отклонение от требований права, от положений договоров в среде имущественных и связанных с ними неимущественных отношений. Общим признаком правонарушения является его свойство порождать юридическую ответственность. Общие для всех видов, основные черты правонарушения: Понятие состава правонарушения помогает на практике определить, имеется или отсутствует правонарушение в конкретном поведении того или иного субъекта права. Социальное значение такого процесса трудно переоценить. В этой связи под составом правонарушения понимают наличие объективной и субъективной сторон, субъекта и объекта правонарушения. Причем только совокупность этих элементов позволяет говорить о наличии или отсутствии конкретного правонарушения. Правонарушение это не столько юридическое, сколько социальное явление, так как общим объектом всех правонарушений являются социальные сущности, прежде всего правопорядок. Объект правонарушения – это всегда личное и общественное благо, которое охраняется, обеспечивается правом. Кроме этого общего объекта правонарушения, теория права выделяет конкретный объект каждого правонарушения. Это могут быть права и свободы человека, его жизнь и здоровье, собственность и безопасность. Это могут быть имущественные и финансовые интересы юридического лица, экологические интересы, это может быть и сфера государственного устройства – основы конституционного строя, форма правления, политический режим, военная сфера и т.д. Поведение субъекта права составляет объективную сторону правонарушения, то есть те внешние действия, которые можно наблюдать, устанавливать, оценивать. Эта объективная сторона в свою очередь представляет единство трех элементов: противоправного поведения, вреда и причинной связи между действием (бездействием) и причиненным вредом. Субъектом правонарушения является дееспособный субъект права: вменяемый, достигший определенного возраста, гражданин государства или иностранец, не обладающий дипломатическим иммунитетом, либо лицо без гражданства. Важное значение имеет возраст. Субъектом преступления может быть только лицо, достигшее 16 лет, а но некоторым преступлениям – 14 лет, для субъекта административного правонарушения – 16 лет, в деликтах возраст деликтоспособности начинается в некоторых правонарушениях с 15 лет, а как правило, с гражданского совершеннолетия. Субъективная сторона. Она характеризуется виной – психическим отношением субъекта к своему действию (бездействию), к его результатам. Свобода воли, которая определяет выбор субъектом тех или иных вариантов поведения, проявляется и в психическом отношении этого субъекта к своему поведению, его итогам. Умысел, неосторожность – все эти формы вины составляют субъективную сторону правонарушения. И без вины, то есть без субъективной стороны, также не может быть правонарушения.

**Виды правонарушений.** Конкретные виды правонарушений. **Преступление** - это предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние, посягающее на общественный или государственный строй, экономические основы, собственность, личные, политические и иные права и свободы граждан, на иные социальные ценности. Главное в определении преступления – эта общественная опасность деяний, за которые может последовать уголовное наказание. **Преступление** знает также такие формы, как покушение, даже приготовление, соучастие. **Проступок** – это также вид правонарушения, отличающийся от преступления тем, что действие (бездействие), образующее проступок, общественно вредно, но не признается законом общественно опасным. Административный проступок направлен против государственного и общественного порядка. Он вредит организации общественной жизни в ее самых разных сферах. Этот вред заключается в дезорганизации общественных отношений, в нарушении тех или иных правил управления. Эти административные правила устанавливаются исполнительной властью и обеспечиваются административной ответственностью. Дисциплинарный проступок – это общественно вредное нарушение трудовой, исполнительной, учебной и иной дисциплины, то есть нарушение обязательного порядка деятельности учреждений, предприятий и иных коллективных образований. Эти проступки дезорганизуют работу, а дезорганизация является общественно вредным состоянием управленческих отношений. Прогулы, опоздания на работу, нетрезвое состояние при исполнении служебных обязанностей, невыполнение распоряжений администрации – все это примеры дисциплинарного проступка. Гражданское правонарушение (деликт) – также общественно вредное поведение, нарушающее урегулированные нормами права имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Особым видом правонарушения является неправовая деятельность органов исполнительной, судебной власти: издание неправомерных актов, вынесение неправосудных приговоров и т.п. Причины правонарушений могут крыться как в самой социально - экономической действительности общества, так в несовершенстве законодательства. Например, неразрешенность национального вопроса ведет к нарушению прав меньшинств., межнациональной розни и к преступлениям на этой почве. Нестабильность экономики порождает преступления экономического характера. Нерешенность политических вопросов, забвение интересов определенных слоев общества увеличивает преступные деяния. Путями преодоления преступности являются профилактика, развитие правовой культуры граждан, соблюдение законности гражданами и государственными органами, создание правового гражданского общества. Естественно, все корни правонарушений уничтожить невозможно.

**Юридическая ответственность.**

Юридическая ответственность – одна из форм государственного принуждения, обеспечивающего правовую систему общества. По сути, это всегда отрицательная реакция государства на противоправное действие. Эта реакция содержит неблагоприятные последствия для правонарушителя, установленные правом. Юридическая ответственность устанавливается законом. И если организация или гражданин объявляют, что они не несут установленную юридическую ответственность, это объявление имеет ничтожный характер, не исключает ответственности. Таким образом, **юридическая ответственность** – это установленные законом меры воздействия на правонарушителя, содержащие для него неблагоприятные последствия, применяемые государственными органами в порядке, также установленном государством. Среди признаков юридической ответственности можно выделить: обязательное наличие правонарушения как основание для наступления юридической ответственности, отрицательную оценку государством (осуждение) поведения правонарушителя, официальный характер этой оценки, причинение правонарушителю страдания: морального, физического, имущественного (материального), использование механизмов государственного принуждения.

В теоретическом плане по мерам воздействия различают и **виды юридической ответственности.** Прежде всего, это **уголовная ответственность**, которая наступает за преступления и содержит такие меры, как лишение свободы, штраф и иные меры, в том числе смертную казнь.В отношении последней в научной сфере и в практике ряда стран идут споры – сохранить ее или устранить из «арсенала» уголовного наказания. Аргументы против ее сохранения заключаются в том, что она в целом никак не влияет на состояние преступности (об этом действительно свидетельствует статистика**.** Следует подчеркнуть, что уголовное наказание может назначить только суд**. Административная юридическая** ответственность наступает за административный проступок – противоправное, виновное действие, посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, установленный порядок управления. Эта ответственность наступает независимо от служебного положения и подчиненности субъекта права. Она налагается специальными органами, в частности инспекциями. Меры административной ответственности включают в себя предупреждение, штраф, исправительные работы, административный арест, конфискацию предмета, являвшегося орудием правонарушения, временное лишение специальных прав (например, на вождение автомобиля).Меры **дисциплинарной ответственности**, наступающие за нарушение организационных правил – внутреннего трудового распорядка, исполнительной дисциплины, за невыполнение служебных обязанностей, также являются весьма многогранными. Это замечание, выговор, строгий выговор, перевод на нижеоплачиваемую работу на срок до 3 - х месяцев или смещение на другую должность на тот же срок, увольнение.К этим же мерам относятся и предупреждение о неполном служебном соответствии, понижение в классном чине.Нарушение норм права в сфере имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений влечет за собой гражданско-правовую, **деликтную ответственность.** В совокупности гражданско-правовая ответственность наступает за нарушение правовых норм, договорных обязательств, причинение внедоговорного имущественного вреда. Меры этой ответственности имеют самый различный характер, но четко привязаны к имущественной природе деликтов.Специфическими мерами юридической ответственности является **отмена неправомерных актов государственных органов.** В этой сфере важная роль принадлежит в России Конституционному Суду, органам прокуратуры.

**Меры государственного принуждения.** Меры юридической ответственности не следует смешивать с другими мерами, которые также могут иметь принудительный характер и внешне очень сходны с мерами юридической ответственности, но имеют совершенное назначение. Это меры медицинского характера, когда лицо, совершившее внешне противоправное действие, признается невменяемым и в зависимости от характера и степени заболевания принудительно помещается в медицинское учреждение. Это меры административного характера – изъятие оружия, запрет на выезд из карантинной зоны и тому подобное. Теория права выделяет и **обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.** К иным обстоятельствам относятся такие социальные явления, как непреодолимая сила, необходимая оборона и крайняя необходимость, невменяемость, недееспособность по возрасту т.д.. Под непреодолимой силой понимаются обстоятельства, которые не зависят от воли и желания субъекта права, преодолеть которые он не может, и они объективно становятся на пути исполнения им обязательств, ведут его к правонарушению. Стихийные бедствия, в частности землетрясения, наводнения, –вот основные примеры непреодолимой силы. Необходимая оборона – ситуация, когда подвергшийся нападению человек защищается и наносит нападавшему вред, предотвращающий продолжение нападения. Тут все теоретически достаточно исследовано: уровень интенсивности нападения, способы нападения и обороны, временные интервалы, превышение пределов обороны и т.п. Крайняя необходимость – еще более спорное общее понятие. Умирающий от голода человек ворует в магазине булку – вот характерный пример, который приводится во многих учебниках. Но он также рождает много вопросов, и первый из них – а почему человек оказывается в таком положении? Во всяком случае, когда в отечественной истории в 30 - е годы судили голодающих. Учитывая весь спектр характеристик, относящихся к юридической ответственности, теория права сформулировала **принципы юридической** ответственности. Они следующие: сочетание восстановительной и карательной функций, законность, справедливость и прежде всего соразмерность, неотвратимость, защита интересов государства, общества, коллективов, физических лиц, целесообразность, гуманность.

**21. Механизм правового регулирования**

**Правовые средства: понятие, виды, признаки. Правовое регулирование и правовое воздействие.** Теория права традиционно обращается, прежде всего, к характеристике поведения, вырабатывая критерии, которые позволили бы оценить конкретное поведение. Ведь именно поведение выступает итогом, результатом реализации права, и только эти оценки могут ответить на вопрос – соответствует ли поведение правовым требованиям или, напротив, отклоняется от этих требований, правомерно ли оно, противоправно. Иными словами, возникает необходимость правового регулирования и правового воздействия. Правовое воздействие на субъекты правоотношений может осуществляться в форме информационно - психологической. Необходимо в правоприменении учитывать и психологические установки субъекта правоотношений на достижение цели. Правоприменительная деятельность, например, расследование преступления, просто не может обойтись учета дефективного поведения или вменяемости в конкретных ситуациях. Разумеется, если поведение правомерное, то есть соответствует требованиям права, то делать ничего не надо. Правовое регулирование несет и воспитательное воздействие, которое заключается в профилактике правонарушений, в пресечении противоправного поведения, наказание ставит своей целью перевоспитание правонарушителей. Таким образом, правовое регулирование является составной частью социального регулирования, то есть целенаправленного воздействия на поведение людей в целях упорядочения общественных правоотношений, достижения согласования потребностей и интересов как отдельного индивида так и сообществ людей. **К средствам социального регулирования относятся социальные нормы: правовые, моральные, корпоративные, религиозные, политические, экономические; индивидуальные предписание; веления; меры принуждения.**

**Механизм правового регулирования** – это система правовых средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъективного права. Механизм правового регулирования обладает внутренней структурой, **элементами** которой выступают: 1) норма права, который устанавливает общие и юридические правила поведения участников правоотношений. Норма права определяет круг субъектов, на которые распространяется ее действие, обстоятельства, которыми субъекты руководствуются и устанавливает меры юридической ответственности за нарушение этой нормы. Таким образом, норма права определяет модель правового поведения в реальных общественных отношениях. 2) Правоотношения составляют второй элемент правового регулирования. При помощи их осуществляется правовая связь между субъектами права при помощи сочетания субъективных прав и юридических обязанностей. Правоотношения позволяют общие, обезличенные права и обязанности, закрепленные в нормах права превратить в индивидуальные.3) Элементами правового механизма являются акты реализации юридических прав и обязанностей. Под ними понимают фактическое поведение субъектов правоотношений. Посредством актов достигаются и цели правового регулирования, удовлетворяются конкретные законные интересы управомоченных и обязанных лиц.

Под **методом правового регулирования** понимают совокупность юридических способов правового регулирования. Выделяют два основных метода регулирования: децентрализованное, который построен на координации целей и интересов сторон. Он применяется в гражданском обществе, то есть удовлетворяет частные интересы, значит, применяется отраслями частноправного характера. Второй метод – централизованное регулирование, которое стоит на отношениях субординации (подчинения) участников общественных правоотношений. С помощью этого метода регулируются отношения, где приоритетными являются общественные, общесоциальные интересы. Централизованные метод, следовательно, касаются публичных отраслей права: конституционного, административного, уголовного. К основным признакам правового регулирования относятся: Системность правовых средств, целенаправленность и организованность для того, что бы при минимальном использовании правовых регуляторов достичь максимально качественного эффекта.

Под **способом правового регулирования** понимают приемы правового регулирования общественных отношений. Выделяют такие способы как позитивное обязывание, то есть возложение на лиц обязанности к активному поведению. Такой способ как дозволение предоставляет лицам права на собственные действия. Наконец, запрещение есть возложение на лиц, обязанности воздерживаться от совершения каких - либо действий. Поощрения и рекомендации являются дополнительными способами правового регулирования и являются стимуляторами к правовому поведению. Сочетание запретов и дозволений образуют **типы регулирования: общедозволительное и запретительное.** Общедозволительный тип предполагает общее дозволение, в основе которого лежит принцип: «дозволено все, кроме того, что прямо запрещено законом». В основе запретительного типа лежит принцип: «запрещено все, что прямо не разрешено законом».

**Правовые режимы**: При правовом регулировании учитываются правовые режимы. Они определяются по содержанию и делятся на материальные и процессуальные. Материальные регулируют права и обязанности субъектов, а процессуальные порядок производства по уголовным и гражданским делам. Если материальные регуляторы устанавливают условия и правовой статус субъектов правоотношений, то процессуальные закрепляют порядок разрешения конфликтных ситуаций.

Правовое регулирование производится с учетом отраслей права. Если, например, в уголовном процессе реализуются только нормы уголовного права, то в форме гражданского процесса могут быть затронуты нормы и семейного, и трудового, и земельного права, то есть реализуется сразу несколько норм разных отраслей права. Реализация правовых норм должна опираться и на системность права для правильного их применения. Системность характеризует также иерархию правовых норм, их первичность и вторичность. В частности, некоторые нормы конституции конкретизируются в законах, те в свою очередь – в подзаконных актах, постановлениях, инструкциях и т.п. Среди режимов регулирования выделяют договорные и законные. Первые содержат регулирование правоотношений между субъектами, которые представляют собой деликты и касаются только регулирования отношений между договаривающимися сторонами, а вторые - регулируют правоотношения, установленные законодателем и закрепленные государством как обязательные для всех граждан. По времени действия правовые режимы делят на временные и постоянные. Скажем, временный режим может быть установлен на период введения чрезвычайного положения. Большинство актов права носят постоянный характер и действуют, пока законодатель не изменит правовую норму. Выделяют еще режим наибольшего благоприятствования - это принцип международного права, устанавливаемый между двумя странами в договорном порядке и применяемый преимущественно в области внешне - торговой. В соответствии с ним договаривающаяся сторона обязуется предоставить другой стороне такие благоприятные условия, которыми пользовалась или будет пользоваться любое третье государство.

**Правовые стимулы и ограничения в механизме правового регулирования.** В процессе правового регулирования государство может прибегать как к стимулам, так и к ограничениям для достижения максимального эффекта в нормализации правоотношений. Можно рассмотреть пример регулирования гражданских правоотношений. Субъекты права осуществляют принадлежащие им права по своему усмотрению, никто не вправе понудить лицо осуществлять эти права. Но государство заинтересовано в том, чтобы лицо, чьи интересы нарушены не задерживало обращение в суд. Для этого установлены определенные сроки (срок исковой давности). Чтобы не утратить свое право, лицо принудительно вынуждено вовремя обратиться в судебные органы для восстановления своего права. В правовом регулировании используется как поощрение, так и наказание. Наказание применяется к нарушителю установленных государством норм права, и это положение должно быть неотвратимым, оно является принципом права.

Поощрение применяется как стимул к паровым действиям. Так, в уголовном праве существует норма, которая отменяет уголовную ответственность, если лицо добровольно отказалось от совершения преступления, или смягчает наказание, если лицо раскаялось в совершении преступления, либо произвело добровольное признание в совершенном преступлении и прочие. В правовом регулировании могут применяться и льготы, смягчающие или освобождающие лицо от ответственности. В качестве примера можно привести нормы, освобождающие лиц от такого наказания, как лишение свободы: лица, достигшие возраста 75 лет, или не достигшие возраста 14 лет. Женщины по уголовным нормам не подлежат, например, к пожизненному заключении. Соотношение поощрений и наказаний. Государство, регулируя соотношений поощрений и наказаний, исходит из принципа соразмерности, то есть наказание должно соответствовать совершенному правонарушению. Кроме того, оно не должно быть чрезмерно жестоким, бесчеловечным, унижающим человеческое достоинство. В демократических государствах, в основном, отказались от такой меры наказания, как смертная казнь. В РФ на нее наложен мораторий. Наказание не должно противоречить системе социальных ценностей. Декриминализация общества и депенализация может расцениваться как поощрение в регулировании. Благодаря им, сокращается число запретов на ряд поступков, меняется мера наказания: часть уголовных наказаний заменена административными и практика показывает их эффективность – самый высокий штраф оказывается действеннее, чем судебное порицание или условное осуждение. Эти функции определяются индивидуализировано возникает между конкретными участниками. **Злоупотребление правом** - это действие субъектов гражданских правоотношений, совершаемое в рамках предоставленных им прав, но с нарушением их пределов. Злоупотребление это правонарушение. Так явным злоупотреблением признаются действия обладателя субъективного права, если они совершаются с единственной целью - причинить вред другому лицу. Например, закон закрепляет за автором право на имя, одним из допустимых форм реализации которого является опубликования произведения од псевдонимом. Но если автор изберёт имя, которое вводит публику в заблуждение, такое действие квалифицируется как злоупотребление. Примером может быть пренебрежением интересами окружающих предприятием, которое систематически выбрасывает в атмосферу или реку ядовитые отходы своего производства. Злоупотребление правом влечёт применение к правонарушителем предупредительных санкций. **Эффективность правового регулирования. Пути повышения эффективности в современной России.** Правовое регулирование неразрывно связанно с действительностью, отражает уровень всех социальных норм в их исторически сложившемся единстве. Однако проблемы права в Российском обществе и их регулирование пока ещё не решены. Возникшие трудности обусловлены переходным состоянием российского общества и, в частности, права. В России ещё не совсем сформировалось гражданское общество и соответствующая ему правовая форма. Идёт расширение демократических основ, а, следовательно, опосредуется и правовая система, дифференцированная на публичное и частое право. По этому важнейшей проблемой теории права являются правоотношения. Нормы права сами по себе не производят никаких изменений в реальной жизни. Изменения наступают лишь в том случае, если люди вступают в правоотношения с целью реализации своих субъективных прав и юридических обязанностей. Государство же закрепляет, охраняет существующие отношения, способствует развитию новых**,** прогрессивных отношений и вытесняет неприемлемое для государственной политики.

**22. Законность, правопорядок, дисциплина**

Государство должно обеспечивать защиту прав и свобод, и в этом смысле оно – слуга человека, а не наоборот, человек – не винтик в государственном механизме. Поэтому основной стратегической задачей государства в обеспечении прав и свобод, организации взаимоуважительных и взаимообязательныхотношений между личностью и государством является создание режима законности и поддержания правопорядка. **Законность** в теории права определялась как требование неуклонного соблюдения (в широком смысле) правовых норм всеми гражданами, должностными лицами, государственными органами, общественными организациями. **Нормативные и социальные основы законности.** Категорию законности обобщают не только юридические процессы, например деятельность правоохранительных органов, но характеризуют и социально - политическое отношение общества, его членов, различных структур к праву, его реализации. Иными словами, обеспечение законности – это забота не только юристов и юридических учреждений, это крупная социально - политическая задача всех граждан, должностных лиц, всех социальных структур. Законность зародилась вместе с государством и правом, государство в своей деятельности опирается на право, а потому заинтересовано в соблюдении правовых норм. **Принципы законности:** Единство законности на территории суверенного государства, верховенство закона, равенство всех граждан перед законом, ответственность всех граждан и должностных лиц за нарушение юридических норм. Любое демократическое государство предусматривает **презумпцию невиновности**, то есть положение, которое гласит: человек не является виновным, пока его вина не доказана и не вынесено определение суда. Лучше оправдать виновного, чем понесет наказание невиновное лицо. Примером нарушения этого правила является дело печально известного Чикатилло, когда в погоне за раскрываемостью ответственность за серийного убийцу понесли невиновные люди, поплатившись за судебную ошибку своей жизнью. **Законность и целесообразность**. Характеристика состояния законности позволяет осуществить общую оценку действия права в обществе, оценить состояние общественных отношений под воздействием права. Требования законности прогрессивны, если их реализация способствует развитию общества, и, наоборот, реакционны, если речь идет об исполнении антидемократического законодательства. Законы считаются целесообразными и подлежащими обязательной реализации до их дополнения, изменения или отмены.

Это накладывает на органы обязанность строгого контроля за соблюдением законности и обязывает нормативные органы вовремя устранять расхождения права и реальной жизни. **Законность и культура** взаимосвязанные понятия, так как от уровня правовой культуры и граждан и государства зависит насколько точно соблюдаются нормы права. Ни гражданин, ни властные структуры не могут нарушать закон. Чем выше уровень правовой культуры, тем полнее соблюдается законность. **Права человека и гражданина и законность.** Без законности не может быть демократии, свободы личности. Но часто на предыдущем этапе отечественной истории под предлогом конъюнктурно понимаемой целесообразности извращались даже те требования законности, которые формально содержали нормативно-правовые акты, прежде всего Конституция. Но конституционная законность действительно должна обеспечивать свободу личности, включать в себя равенство всех перед законом и судом, принципы федерализма, народовластия, разделения властей, обладания гражданами прав и свобод. Конституционная законность – это ядро, обеспечивающее единство законности.

**Методы обеспечения законности** – это политические, организационные и иные способы обеспечения действия нрава. Сюда входит, прежде всего, открытость и осведомленность общества о нарушениях законов и мерах, принятых к нарушителям, кого бы это ни касалось, широкое использование судебной системы в укреплении законности; обеспечение конституционной законности специальными структурами, например, деятельностью Конституционного суда; практическое обеспечение принципа «вся власть закону» «деятельности прокуратуры и других правоохранительных органов; эффективная работа законодательного органа, неотвратимость наказания за совершенное правонарушение и т.д.

**Укрепление законности – условие формирования правового государства.** Законность может иметь разные уровни, разную степень соблюдения права и прежде всего законов. Поэтому она еще и процесс достижения этой цели. В правовом государстве все элементы общественного порядка взаимодействуют между собой. При этом только правопорядок охраняется государственными мерами, а другие элементы общественного порядка обеспечиваются неправовыми способами воздействия: моральными, силой традиций, навыками и привычками. **Деформация законности в государстве: причины, формы, пути преодоления.** В неправовом государстве может наступить искажение законности. Эта деформация может быть вызваны политическими идеологическими причинами, элитарными притязаниями и др. Что наблюдалось и в истории нашего государства. Советское социалистическое государство вмешивалось почти во все сферы жизни гражданина, личности, причем обеспечивало оно себе эту возможность, почти беспредельную степень вмешательства изданием и применением соответствующих законов. Поэтому объективной задачей было теоретическое изучение того, как во - первых, законы и их исполнение работали на тотальное огосударствление личной жизни, общественной деятельности каждой личности, во - вторых, как законы и их исполнение защищали органы государства, должностных лиц, чиновников - распределителей от угроз поставить их под контроль общества, граждан, лишить привилегий, и, наконец, в - третьих, как законы и их исполнение обеспечивали безопасность личности, а также дарованную в ограниченных размерах этой личности свободу, например свободу голосовать, именно голосовать, а не выбирать. Некоторые теоретики вообще развивали концепцию так называемого государства социалистической законности, противопоставляя эту концепцию идее правового государства, всячески обрушивались на правовое государство как на буржуазную фикцию, как на прикрытие кулачного права, которое буржуазия применяет фактически против трудящихся. Еще один тезис - догма: буржуазное правовое государство – это олицетворение такого же кулачного права, как и в средневековье. Ему противостоит государство революционной, подлинно социалистической законности. **Пути преодоления**. Верховенство права, закона постепенно пришло на смену понятию законности, хотя, разумеется, и законность как одна их общих характеристик правового состояния общества сохраняет все свое теоретическое и практическое значение. **Законность и произвол.** Теоретическое понимание необходимости защищать человека от вмешательства в его жизнь полицейского, тоталитарного государства привело уже в начале XIX века многих философов и юристов к воссозданию из античного философского и юридического багажа человечества идеи гражданского общества и правового государства. Гегель блистательно разработал в «философии права» концепцию гражданского общества как средоточия и воплощения свободы личности. Он четко разграничил сферу деятельности относительно самостоятельных образований, в которых и вращается каждый человек, каждая личность. В сущности, эта концепция была концепцией все той же защиты свободы личности от полицейского государства (для Гегеля это было Прусское государство). Гегель к гражданскому обществу относил те сферы жизнедеятельности человека, которые были связаны с его творческой деятельностью, бытом, семьей, трудом, собственностью. И для государства вход в эту сферу был закрыт.

**Терроризм, захват заложников как крайняя форма проявления произвола**. На современном этапе теоретического знания борьба за законность сменилась борьбой против организованной преступности, коррупции, мафии и т.п. По крайней мере, именно так во многих теоретических работах формулируются задачи правоохранительных органов, граждан в социально - правовой сфере общества. Терроризм и захват заложников можно считать высшей формой произвола. Общество рассматривает их как уголовно наказуемое деяние, особо общественно опасное. Сегодня терроризм вышел за рамки национального преступления и приобрел международный масштаб, превратившись в глобальную проблему. Поэтому демократическое правовое государство осуждает подобные проявления и жестко пресекает, обеспечивая законность и правопорядок в стане.

**Гарантии законности: понятие, виды. Меры.** Законность может существовать только в системе гарантий и четких методов ее обеспечения. Под **гарантиями понимают** такие условия и меры, принимаемые государством, которые обеспечивают прочный режим законности и правопорядка в обществе. Существуют материальные, политические, юридические и нравственные гарантии. Это, прежде всего юридические гарантии – хорошее качество законов, финансовое, кадровое, материальное обеспечение исполнимости законов. Ответственность, наличие правозащитных органов и многие другие элементы юридических гарантий входят во всю систему гарантий законности. Сюда же входят материальные (экономическая структура общества, в условиях которой любой субъект обществастановится экономически свободным и самостоятельным), политические (когда все звенья политической системы обеспечивают оптимальный режим законности и устойчивый правопорядок), нравственные (нравственно здоровое общество с высоким уровнем духовности и культуры), идеологические, культурные, технические гарантии, которые создаются государством, обществом для верховенства закона, господства права. Гарантией законности является право личности на судебную защиту. Личность обеспечивается не только внутригосударственной, прежде всего судебной защитой, но и международно-правовой. Действительно, судебная защита прав и свобод личности – это достижение цивилизационного развития человечества. Суд осуществляет не только защиту конкретных прав и свобод личности (право собственности, право на жизнь, свободу слова, свободу совести, свободу шествий и демонстраций, свободу собраний, право на выбор местожительства, право на информацию, право на неприкосновенность личной жизни, интеллектуальную собственность и т.п.), но и саму свободу личности. Иными словами, защищает от вмешательства государства во все сферы жизнедеятельности личности – творчество, трудовые занятия, предпринимательство, коммуникации, семейные отношения и т.п. Впрочем, и в этих сферах свобода личности одних стала четко ограничиваться свободой личности других и судебная защита – гарант такого баланса. Появились и новые объекты судебной защиты, например, стали защищаться: свобода жены от сексуальных домогательств мужа, сотрудницы от тех же домогательств начальника, права детей от ограничений в пользовании информационной техникой, которые устанавливаются родителями и т.п. Поэтому, возможно, правы те, кто полагает, что при разделении властей в правовом государстве судебная власть становится первой властью, а не является третьей, после законодательной и исполнительной, как полагают многие, следуя стереотипу, а недействительному положению вещей. Международно-правовая защита свободы личности – это ведь тоже, по существу, судебная защита. Когда исчерпаны все внутригосударственные способы и институты, гражданин вправе обратиться и в международные судебные органы, например, в Европейский суд по правам человека.

**Правопорядок.** Основными чертами правопорядка являются: господство закона в тех нормах, которые регулируются законом; полное и своевременное исполнение всеми субъектами своих юридических прав; строгая общественная дисциплина; Создание благоприятных условий для использования субъектами своих прав; Четкая работа всех юридических органов; неотвратимость ответственности для любого правонарушителя; господство прав и свобод гражданина. Таким образом, **правопорядок** есть реальное, полное, последовательное соблюдение всех требований законности, идеалов и принципов права, правового государства, реальное и полное обеспечение прав человека. **Общественный порядок**. Общественный порядок по отношению в правопорядку является более широким понятием. Под ни понимают реально складывающийся в обществе порядок, отвечающий задачам прогрессивного развития, который основан на правовых и неюридических нормах, то есть нормах нравственности, обычаях, нормах общественных организаций. Правопорядок в системе социальных отношений выступает в качестве связующего звена.

**Соотношение законности, правопорядка, демократии**. Правопорядок определялся как итог, результат законности, т.е. соблюдения в обществе всех правовых требований. И законность, и правопорядок характеризуют состояние общества, отношения между личностью и государством. Если законность – это требование строгого и неуклонного соблюдения законности, то правопорядок представляет собой претворение в жизнь этого требования. Правопорядок – это составная часть общественного порядка. Если в обществе соблюдаются все социальные нормы, то складывается общественный порядок. Правопорядок же образуется в результате реализации не всех социальных норм, а только норм права. Стабильный правопорядок является необходимым условием развития демократии, гарантия того, что законные права и свободы граждан будут соблюдены. Таким образом, правопорядок выражает позитивную оценку состояния общественных отношений.

**Понятие и виды дисциплины.** Понятие законности охватывает и такую специфическую сферу, как соблюдение дисциплины, т.е. исполнения правовых требований в организационной сфере общественной жизни – на производстве, в учреждениях, «силовых» структурах и т.д. **Дисциплина является** мощным средством против дезорганизации в ее разных формах и степенях. Различают воинскую, исполнительскую, договорную, финансовую, технологическую, трудовую, налоговую и иные формы дисциплины. В демократических государствах с рыночной экономикой особенно важной становится налоговая дисциплина. Своевременная и полная уплата налогов физическими и юридическими лицами – это условие существования таких государств. Налоговые нарушения оцениваются как уголовные преступления и это оценка входит в правосознание демократического общества. Но, разумеется, налоги должны быть соразмерными доходам и не быть удушающими производство, деловую активность, предпринимательство. Дисциплиной можно управлять, и это одна из сфер, где пересекаются научные интересы теории права и науки об управлении, прежде всего менеджмента в современной терминологии. **Государственная дисциплина**. Законность – это строгое соблюдение и исполнение Конституции и федеральных законов и других правовых актов.

Это требование всеобщее, потому налагает и на государство дисциплину в их соблюдении. Ст.46 Конституции позволяет обжаловать решения и действия органов государственной власти и местного самоуправления, нарушивших эту дисциплину. Детализация компетенции Конституционного Суда подчеркивает его роль как важнейшего органа контроля за соблюдением законности. Конституция РФ возлагает на Правительство РФ обязанности по обеспечению прав и свобод граждан, охране собственности и правопорядка, предписывает проведение конкретных мероприятий. В этой связи говорят об исполнительской дисциплине государственных органов. Государство, издавая законы, само обязано их исполнять и нести ответственность в случае нарушения. Таким образом, государственная дисциплина пресекает произвол власти, ставит, как и остальные субъекты правоотношений и правопорядка в границы закона: соблюдать то, что разрешено законом. Создается паритет государства, органа государственной власти, государственного чиновника и гражданина или юридического лица.