**Раздел 1. Теория государства**

**Тема 1.1: Теория государства и права в системе правоведения**

**1. Правоведение (юриспруденция) в системе современной науки. Его особенности, структура, объект;**

**2. Предмет теории государства и права, ее роль в системе правоведения;**

**3. Структура ТГП как науки;**

**4. Метод и методология правоведения;**

**5. Система методов ТГП;**

**6. Юридическая практика и юридическая наука: соотношение и взаимодействие;**

1. **Правоведение в системе современной науки. Его особенности и состав.**

**Наука –***это сфера человеческой деятельности, функция которой – выработка и теоретическая систематизация объективных знаний о действительности.*

Все науки можно подразделить на ***универсальные, естественные, технические и общественные или гуманитарные.***

***Универсальные науки***– это философия[[1]](#footnote-2)*, то есть наука о всеобщих законах (закономерностях) развития природы, общества (т.е. бытия) и мышления (процессе познания), а также об отношении человека к окружающему миру и* математика*, то есть наука о количественной стороне явлений, о закономерностях числовой модели мира, так как количественная сторона свойственна всем явлениям.*

***Естественные науки*** изучают объективную реальность *– природу* (например, физика, химия, биология, астрономия и др.).

***Технические науки*** изучают искусственные средства и механизмы, создаваемые человеком для улучшения условий жизни (например, машиностроение, строительная механика, инженерные науки, кибернетика[[2]](#footnote-3)).

***Социальные или общественные (гуманитарные) науки*** изучают общество, отдельные общественные явления, процессы, институты (например, социология, политология, экономика, психология, лингвистика, педагогика и др.).

Правоведение (юриспруденция) относится к общественным наукам.

**Правоведение** - *это относительно обособленная часть обществоведения, состоящая из совокупности взаимосвязанных между собой юридических наук, имеющих общий объект изучения -* ***государственно-правовую систему общества[[3]](#footnote-4)***(Петров А.В.).

**Правоведение – *это относительно обособленная часть обществоведения, состоящая из совокупности взаимосвязанных между собой юридических наук, имеющих общий объект изучения – правовую систему общества[[4]](#footnote-5)*** (Петров А.В.).

Правоведение как часть обществоведения изучает деятельность людей, связанную с властным управлением социальными процессами и нормативным регулированием общественных отношений. В процессе этой деятельности в обществе создаются и функционируют многообразные социальные институты и отношения, входящие в единую государственно-правовую систему общества[[5]](#footnote-6).

**Государственно-правовая система** общества составляет общий для всего **правоведенияобъект познания**(Петров А.В.).

**Объект правоведения** – это государство и право во всех их проявлениях как разновидность социальной практики (Цыганов В.И.).

Государство и право в той или иной мере изучаются и другими общественными науками. Философия изучает сущность, природу, назначение государства и права, их место в системе социальных явлений и этим ограничивается. Социология изучает государство и право как важнейшие социальные институты, наравне с множеством других социальных явлений. Политология исследует государство и право как средства осуществления политической деятельности и как ее цель. **Только для правоведения государство и право выступают основным объектом познания.**

Правоведение исследует государство и право в их властно-нормативных проявлениях. Правоведение изучает и другие социальные явления, например, такие как экономика, политика, культура, но только в той части, в которой они соприкасаются с государственно-правовыми явлениями.

**Структура правоведения**

1. **науки историко-теоретические**(теория государства и права, история государства и права зарубежных стран, история государства и права России, история политических и правовых учений, римское частное право). Изучают государственно-правовые явления в целом, наиболее общие вопросы их понимания.
2. **науки отраслевые** (наука конституционного права, наука гражданского права, наука уголовного права, наука административного права и др.). Изучают отдельные области, сферы государственной жизни.
3. **науки, изучающие систему, полномочия, принципы деятельности государственных органов**(прокурорский надзор, правоохранительные органы и т.д.).
4. **науки, изучающие международное право**(науки международное публичное право, международное частное право и т.д.).
5. **прикладные юридические науки**(криминалистика, судебная психиатрия, судебная медицина, судебная статистика, юридическая психология и др.). Используют не только юридические знания, но и достижения естественных и технических наук для решения юридических вопросов.

**2. Предмет теории государства и права. Соотношение с предметами других наук.**

**Теория государства и права –** это система обобщенных знаний об основных закономерностях[[6]](#footnote-7) возникновения, развития и функционирования государства и права, их сущности и назначении.

ТГП рассматривает государственно-правовые явления в наиболее общем (абстрактном) виде безотносительно к конкретной стране, исторической эпохе, тому или иному мыслителю.

**Теория государства и права - это фундаментальная юридическая наука в составе правоведения, имеющая предметом познания общие и существенные стороны и закономерности правовой системы как единого, целостного социального явления[[7]](#footnote-8) (Петров А.В.).**

“Теория государства и права, во-первых, изучает правовую систему общества…”[[8]](#footnote-9) “Она исследует сущность и содержание (структуру и элементы) правовой системы общества, основные формы ее существования. Теория государства и права изучает общие закономерности функционирования и развития правовой системы, ее роль в прогрессивном развитии человеческого общества”[[9]](#footnote-10).

**Предмет ТГП** – это государство и право как целостные явления общественной жизни, их сущность, назначение, формы, содержание, наиболее общие закономерности возникновения, развития, функционирования и отмирания (Цыганов В.И.).

От отраслевых юридических наук ТГП отличается тем, что она изучает **государственно-правовую систему общества в целом,** а отраслевые науки изучают отдельные части этой системы;

Если ТГП изучает **сущность, а также основные закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права**, то история государства и права изучает их фактическое бытие, развитие во времени и пространстве.

Теория государства и права - **фундаментальная** юридическая наука, на которой базируются знания отраслевых и специальных юридических наук.

Роль теории государства и права в системе правоведения заключается в том, что она:

1. вырабатывает систему правовых терминов и категорий, составляющих общую теоретическую базу для всего правоведения, на основе которой разрабатываются частные понятия отраслевых и специальных юридических наук;
2. обеспечивает взаимосвязь всех юридических наук внутри правоведения, согласовывая их содержание и подходы в процессе изучения единого объекта;

3. образует переходное связующее звено между системой юридических наук, входящих в состав правоведения, и обществоведением в целом.

**3. Структура ТГП как науки.**

**Структура теории государства и права - это выделенные в составе науки основные теории, взаимосвязанные в рамках единого научного знания[[10]](#footnote-11).**

Современная российская наука - теория государства и права структурно подразделяется на две основные части: **теорию государства и теорию права**.

Теория государства нацелена на изучение общих и существенных закономерностей государственной организации общества. В ней раскрываются вопросы места государственной власти в системе социальной власти, ее сущности, содержания (механизма и функций), формы. Рассматриваются закономерности возникновения и исторического развития государства и другие проблемы.

Теория права нацелена на изучение общих и существенных закономерностей правового регулирования общественных отношений. В ней раскрываются вопросы места правового регулирования в системе нормативного регулирования, его сущности, содержания (механизма правового регулирования), формы. Рассматриваются закономерности возникновения и исторического развития различных типов правовых систем и иные проблемы.

Теория государства и теория права тесно взаимосвязаны между собой и составляют единую науку. Это обусловлено тем, что

в реальной жизни государство и право функционально взаимосвязаны между собой, имеют одинаковые закономерности возникновения и развития, сходные цели и функции в обществе; они взаимно определяют и дополняют друг друга, образуя единую государственно-правовую систему;

в истории России государство играло основную роль в формировании, реализации и обеспечении права; поэтому любая практическая юридическая деятельность непосредственно или опосредствовано связана с функционированием государственной власти.

В советской юридической науке право рассматривалось как явление полностью производное от государства, как инструмент в его руках. С этих позиций представлялось, что изучение государства и права в рамках одной науки будет более плодотворным.

В настоящее время некоторыми теоретиками высказывается мысль о том, что, так как государство и право - самостоятельные явления, то их необходимо изучать в рамках отдельных наук – теории государства и теории права. Другие ученые считают эту точку зрения неверной, так как между государством и правом существует органическая связь. 1) Данные явления имеют одни и те же причины возникновения и появляются одновременно. 2) Государство является основным субъектом правотворчества, защищает право с помощью мер государственного принуждения. Право является результатом правотворческой деятельности государства. Вся система государственных органов, их полномочия, деятельность регламентированы правом. Поэтому государство не может существовать без права, а право не может существовать без государства.

Ранее, в европейской и российской юридической науке обобщающую роль играли такие научные системы как **энциклопедия права** и **философия права**.

**Энциклопедия права[[11]](#footnote-12)**(возникла в XVII веке)содержала конгломерат[[12]](#footnote-13) всех юридических наук, давала их краткое изложение, знакомила с основными юридическими определениями**.** Она испытала на себе влияние идей Платона, Аристотеля, Цицерона, Г. Гроция, Т. Гоббса, Дж. Локка, Ж.Ж. Руссо, Ш.Л. Монтескье, И. Канта, Г.В.Ф. Гегеля и т.д.Впоследствии складывается понимание энциклопедии права как общего учения о праве. **Энциклопедия права** представляла собой краткий обзор основных юридических понятий, их научный комментарий и не содержит системного анализа всей совокупности юридических наук: теоретико-исторических, отраслевых и специальных. Впервые попытки создания энциклопедии права как базовой юридической науки предприняли немецкие юристы и политологи: Г. Гунниус, Стефан Пюгтер[[13]](#footnote-14), Гареис, Ратковский. Энциклопедические взгляды на государство и право в тот период складывались под влиянием философских воззрений Ф.В. Шеллинга[[14]](#footnote-15), И.Г. Фихте[[15]](#footnote-16), Г.В.Ф. Гегеля. Однако создание цельной науки, которая бы охватывала всю совокупность юридических знаний, оказалось невозможным. В России данная наука стала преподаваться в XVIII веке в Московском университете[[16]](#footnote-17) немецкими юристами Ф.Г. Дильтеем[[17]](#footnote-18), Ф.Г. Баузе[[18]](#footnote-19) и Пургонтом. Юридический факультет был открыт в Московском государственном университете в 1756 году с момента приезда в Москву из Германии Филиппа ГенрихаДильтея, который довольно долго представлял в своем лице весь юридический факультет. Из школы Дильтеявышли первые русские ученые юристы С.Е. Десницкий[[19]](#footnote-20) и И.А.Третьяков[[20]](#footnote-21). Современное наименование она получила в конце XIX века. Среди дореволюционных представителей русской юридической науки можно выделить Н.М. Коркунова[[21]](#footnote-22), С.Е. Десницкого, В.Т. Золотницкого, А.П. Куницына[[22]](#footnote-23), Г.Ф. Шершеневича[[23]](#footnote-24), П.И. Новгородцева[[24]](#footnote-25), Б.Н. Чичерина[[25]](#footnote-26), Б.А. Кистяковского[[26]](#footnote-27), Е.Н. Трубецкого[[27]](#footnote-28), Л.И. Петражицкого[[28]](#footnote-29), В.М. Хвостова[[29]](#footnote-30), И.В. Гессена[[30]](#footnote-31), П.А. Сорокина[[31]](#footnote-32), П.Г. Виноградова[[32]](#footnote-33), С.А. Муромцева[[33]](#footnote-34), К.А. Неволина[[34]](#footnote-35) и многих других. Научно-педагогическое произведение российского религиозного философа и правоведа князя Е.Н. Трубецкого «Лекции по энциклопедии права» представляют цельную и весьма интересную для современной юридической науки систему взглядов на право и государство. Это уже теория, а не энциклопедия права.

**Философия права** – это учение, призванное охарактеризовать мировоззренческие основы права, первопричины его происхождения (бытия), сущность (природу, дух права), смысл и общесоциальное предназначение, общечеловеческую и общекультурную ценность. Философия права - это наука о праве в человеческом бытии. Термин введен Густавом Гуго[[35]](#footnote-36), Гегелем, Остином.

Позднее, с развитием буржуазных отношений, породивших бурное развитие права и юриспруденции, энциклопедия права и философия права уступают свои позиции общей теории права и государства.

В современной юридической науке предлагаются и иные структуры теории государства и права.

**В.М. Сырых** предлагает следующее видение структуры ТГП:

*1) Проблемы внутренней организации права как регулятора общественных отношений, в число которых входят:*

*а) проблемы сущности, содержания и формы права;*

*б) проблемы структуры, строения и действия права;*

*2) Проблемы внутренней организации государства как органа управления делами общества, выражения его интересов (сущность, функции, формы, механизм государства; его взаимодействие с другими институтами политической системы общества).*

*3) Общие проблемы истории государства и права.*

*4) Проблемы методологии ТГП.*

*5) Проблемы функционирования и развития юридической науки (науковедение).*

*6) Проблемы использования юридической техники*, методов толкования права.

**4. Метод и методология правоведения.**

Особенности науки теории государства и права выражаются не только в ее предмете, но и в методе. Поэтому после выяснения того, **что** является предметом изучения, необходимо рассмотреть**как** изучаются государство и право.

**Метод (греч. methodos) –** путь исследования, способ познания чего-либо.

**Методы правоведения** – **это способы и приемы познания, получения объективных знаний о государственно-правовой действительности, используемые всеми юридическими науками (Цыганов В.И.).**

Метод должен соответствовать уровню задач познания и изучаемому предмету. Объективность полученных любой наукой знаний зависит от того: правильно ли выбран метод ее изучения. Но для этого сами методы должны быть изучены, усовершенствованы.

Учение о методах, об их классификации и эффективном применении называется **методологией.** Термин **“методология”** складывается из двух греческих слов: “**метод”** (путь к чему-либо) и **“логос”** (наука, учение). Методология – это учение, наука, знание о методах.

***Методология ТГП*** – **это направление ее исследований, посвященное закономерностям научного познания и разработке наиболее соответствующих предмету и задачам познания методов (Цыганов В.И.).**

***Методология теории государства и права* - это особое направление исследований, в рамках которого изучаются закономерности процесса познания объекта, вырабатываются наиболее правильные, эффективные приемы и способы исследования правовой системы общества[[36]](#footnote-37) (Петров А.В.).**

**Философская основа методологии** определяет общую направленность научных исследований, принципы подхода к изучаемому объекту. В современной российской юридической науке философскую основу методологии составляет диалектический материализм, с его подходом к пониманию природы государства и права исходя из объективных потребностей общества, в связи с другими социальными явлениями, развитии через противоречия[[37]](#footnote-38).

**Общие методы познания** применяются при изучении любой стороны, каждого явления правовой системы общества. К ним относятся философская и формальная логики, вырабатываемые ими законы (например, философский закон отрицания отрицания), понятия и приемы исследования (например, например, философские категории причины и следствия, содержания и формы или формально логические приемы анализа и синтеза)[[38]](#footnote-39).

“**Частные (специальные) методы** познания применяются при изучении отдельных сторон, элементов, свойств и признаков правовой системы общества. К таким методам относятся статистические и математические методы, конкретно-социологические и психологические методы, методы толкования юридических норм и методы сравнительного правоведения и ряд других”[[39]](#footnote-40).

**5. Система методов ТГП.**

**Система методов теории государства и права - это совокупность приемов познания предмета, последовательно применяемых наукой в зависимости от этапа, стадии познавательного процесса[[40]](#footnote-41) (Петров А.В.).**

Методы ТГП обычно распределяют в зависимости от критериев на различные классификационные группы. Методы теории государства и права можно сгруппировать в определенную систему: общенаучные, специальные, частноправовые. Методологической основой этой классификации считают **всеобщий философский метод** (материалистический и диалектический методы), которые пронизывают весь процесс научного познания. Данную классификацию подверг критике В.М. Сырых за то, что она не раскрывает органические связи между различными группами методов. Он предложил преодолеть данный недостаток путем распределения методов познания в соответствии с основными этапами познавательного процесса.

Любой познавательный процесс проходит два основных уровня:

**1. *Эмпирический[[41]](#footnote-42) уровень***, на котором наука получает знания об эмпирических фактах, собирая и обобщая первичную информацию об объекте. К методам эмпирического уровня относятся: 1) методы сбора и изучения единичных фактов; 2) методы обобщения единичных фактов.

1) *К эмпирическим методам сбора и изучения единичных фактов относятся:*

а) **методы толкования права,** с помощью которых уясняется содержание, смысл правовых норм, выраженная в них воля законодателя. К методам толкования права относятся: **лингвистический способ[[42]](#footnote-43)**, **логический способ[[43]](#footnote-44)**, **систематический способ[[44]](#footnote-45)**, **историко-политический способ[[45]](#footnote-46)**, **телеологический (целевой) способ[[46]](#footnote-47)**, **юридический способ[[47]](#footnote-48)**;

б) **конкретно-социологические методы,** которые связаны с применением в области права достижений конкретной социологии; изучением фактического поведения людей в сфере политики и права, с помощью **метода наблюдения[[48]](#footnote-49)**, **анализа письменных источников[[49]](#footnote-50)**, **анкетирования и интервьюирования[[50]](#footnote-51)**, **социально-психологического метода[[51]](#footnote-52)**.

2. *К эмпирическим методам обобщения единичных фактов относятся:*

а) **метод сравнительного правоведения,** который состоит главным образом из методик выявления фактов сходства и различия, присущих государственным и правовым системам разных стран;

б) **статистические[[52]](#footnote-53) методы,** которые применяются к фактам, полученным при помощи методов анкетирования, наблюдения, анализа письменных источников, социально-психологических методов с целью выявления в них общего и устойчивого;

в) **метод социально-правового эксперимента,** когда в ограниченной сфере создается реальный набор государственно-правовых условий с целью изучения их приемлемости для практики и более широкого распространения;

**2. *Теоретический уровень***, на котором на основе полученной на первом этапе информации образуются, изменяются и дополняются понятия науки; обнаруживаются закономерные связи между отдельными сторонами предмета. К методам теоретического уровня относятся: а) методы научной абстракции (метод восхождения от конкретного к абстрактному); б) методы познания закономерностей;

а) Цель теоретических **методов научной абстракции –** этопреобразовать полученные на эмпирической стадии исследования, представления об отдельных государственно-правовых фактах в теоретические абстракции, т.е. общие понятия, которые охватывают однотипные явления и процессы, раскрывая их существенные свойства и признаки.

б) Цель теоретических **методов познания закономерностей** – установить необходимые существенные связи между отдельными явлениями и процессами государственно-правовой действительности, понять ее как единый, взаимосвязанный механизм.

На этой стадии используется, в основном, **системно-структурный метод,** который предполагает четкое выделение структурных компонентов того или иного явления, отграничение одного элемента от других, установление его основных свойств, выявление иерархической соподчиненности (взаимосвязи) отдельных элементов, благодаря которой они приобретают свойства единого целого.

В развитом научном знании на этой стадии особую роль играет **метод восхождения от абстрактного к конкретному**.

Методы теории государства и права можно сгруппировать в определенную систему:

1. **Всеобщие философские методы** – это мировоззренческие подходы к изучению государства и права, выражающие наиболее универсальные принципы мышления. Среди них выделяют два противоположных метода - **метафизику** и **диалектику.**

**Метафизика** является той наукой, которая делает темой исследования бытие, существующее как таковое, подвергает исследованию элементы и основные условия всего существующего вообще и описывает значительные, важные области и закономерности действительного, то есть она является наукой, которая во всей смене явлений и выражений ищет постоянство и связь.

**Метафизика –** это философский метод, рассматривающий вещи и явления как законченные и неизменные, независимые друг от друга, отрицающий внутренние противоречия как источник развития в природе и обществе.

Метафизика рассматривает государство и право в их неизменности и независимости друг от друга и от других общественных явлений, отрицает внутренние противоречия как источник их развития.

**Диалектика** – это философский метод познания явлений действительности в их развитии и самодвижении, наука о наиболее общих законах развития природы, общества и мышления. Диалектика противоположна метафизике. Диалектика рассматривает государство и право в их развитии.

**Законы диалектики:**

1. *Единство и борьба противоположностей* (единство прав и обязанностей);
2. *Переход количественных изменений в качественные* (увеличение числа норм и институтов, регулирующих отношения частной собственности, привело к делению российского права на частное и публичное);
3. *Отрицания отрицания* выражает преемственность развития, связь нового со старым (например, в российской государственности имеются элементы прошлой и зародыши новой государственности).

На предыдущем, марксистко-ленинском этапе своего развития теория государства и права использовала, главным образом, так называемый основной метод **- диалектический материализм.Диалектический материализм** – это наука о наиболее общих законах развития природы, общества и мышления. В рамках этого метода государство и право рассматривались как развивающиеся, динамичные социальные институты, причины развития которых находятся в экономике, материальных условиях жизни общества.

**II) Общенаучные методы –** это приемы, которые используются во всех или в большинстве наук, на различных этапах познания для достижения конкретных познавательных целей.

К числу общенаучных методов относят *анализ, синтез, индукцию, дедукцию, системный метод, функциональный метод, формально-логический метод, восхождение от конкретного к абстрактному и от абстрактного к конкретному, аналогию, абстрагирование, моделирование, эксперимент.*

Анализ – расчленение (мысленное или реальное) объекта познания на элементы.

Синтез – соединение элементов в единое целое.

Индукция – это умозаключение от частного (фактов) к общему.

Дедукция - это умозаключение от общего к частному (фактам).

Системный метод основан на рассмотрении объектов познания как систем Например, политическая система, правовая система, государственный аппарат.

Функциональный метод – основан на проникновении в сущность объекта с помощью изучения его функций. Например, изучение сущности государства через его функции.

Аналогия – это сходство, подобие предметов или отношений, а также познание путем их сравнения.

Абстрагирование – отвлечение от частных признаков отдельных предметов и явлений в целях обобщения этих признаков и получения цельного знания о предметах и явлениях.

Моделирование – построение и изучение моделей реально существующих предметов и явлений.

Эксперимент – апробация некой идеи, научной гипотезы в ограниченном масштабе для понимания обоснованности и эффективности идеи.

Исторический метод требует рассмотрения государственно-правовых явлений в их развитии и исторической взаимосвязи.

**III) Специальные (конкретно-научные) методы** – это методы, получившие разработку в специальных конкретных науках и используемые ТГП для познания государственно-правовых явлений на основе специальных неюридических знаний.

К ним относят: *математический, кибернетический, социологический, статистический, психологический.*

Математический метод – это применение математических подходов к полученным о фактах данным для выделения общих закономерностях.

Математический метод – это приемы оперирования с количественными характеристиками.

Кибернетический метод – это метод исследования информационных потоков, функционирующих в сфере государства и права, то есть рассмотрение государства и права как информационных систем.

Социологический (конкретно-социологический) метод – это исследование государства и права с привлечением социологических фактов и социологических процедур познания. К социологическому методу относятся: а) анкетирование; б) интервьирование; в) опрос; г) наблюдение; д) социологический эксперимент.

Статистический метод – это метод сбора и обработки больших массивов данных о фактах, о тех или иных массовых, повторяющихся государственно-правовых явлениях, например, о таких как правонарушения.

Психологический метод – это метод исследования психической сферы человека и социальных групп.

**IV) Частноправовые методы ТГП** разработаны и используются в рамках правоведения.

а) Методы толкования права. Толкование права – это интеллектуально-волевая деятельность по установлению подлинного содержания нормативно-правовых актов в целях их реализации и совершенствования.

б) Сравнительно-правовой метод (сравнительное правоведение) – это изучение правовых систем различных государств путем сопоставления одноименных государственных и правовых институтов, систем права, их основных принципов и т.д.

в) Формально-юридический метод – это метод исследования, при котором право изучается в “чистом виде”, вне связи с другими сферами (экономикой, политикой, моралью и т.д.). К конкретным проявлениям этого метода относятся: исследование внутреннего строения правовых норм и права в целом, анализ источников (форм права), формальной определенности права как его важнейшего свойства, методы систематизации нормативного материала, правила юридической техники и т.п.;

г) Правовое моделирование;

д) Правовой эксперимент;

е) Правовое прогнозирование;

**6. Юридическая практика и юридическая наука: соотношение и взаимодействие**

**Практика**– это исторический процесс, охватывающий собой все человеческое общество на протяжении многовековой истории его развития, и направленный на создание материальных благ, преобразование природы или общества (В.М. Сырых).

**Юридическая практикакак разновидность социальной практики представляет собой предметную преобразующую деятельность субъектов общественной жизни, направленную на создание и изменение правовых институтов и отношений (Петров А.В.)[[53]](#footnote-54).**

“Социальная практика – это предметная деятельность людей, направленная на реальное преобразование различных общественных отношений и институтов Особенностью юридической практики как части социальной практики является то, что в ее рамках деятельность субъектов общественной жизни направлена на создание и преобразование отношений и институтов, входящих в правовую систему общества”[[54]](#footnote-55).

“В юриспруденции существует также более узкое представление о юридической практике как специальной деятельности судебных органов, прежде всего, верховных судов по рассмотрению и обобщению различных категорий юридических дел”[[55]](#footnote-56).

“Юридическая практика и юридическая наука (правоведение) различаются по субъектам деятельности и целям. Юридическая практика представлена, прежде всего, практикующими юристами, людьми и организациями, создающими, реализующими и обеспечивающими право. Юридическая наука представлена относительно узкой стратой ученых-юристов и специализированными научными и образовательными учреждениями, формирующими знания о правовой системе общества”[[56]](#footnote-57).

“Несмотря на различия, юридическая практика и юридическая наука – это необходимо взаимодействующие между собой элементы. Для практики потребность взаимодействия с наукой обусловлена ее направленностью на достижение конкретных частных целей. В непосредственной практической деятельности не выявляются общие закономерности функционирования правовой системы, которые в итоге определяют возможность достижения желаемых результатов. Наталкиваясь на противоречия и пытаясь разрешить их затратным методом проб и ошибок, юридическая практика неизбежно приходит к осознанию значимости для нее тесного взаимодействия с наукой[[57]](#footnote-58).

“Взаимодействие юридической науки и практики начинается с научного познания практической деятельности как основного объекта юридической науки. Оно завершается, через установление общих и существенных закономерностей объекта, внедрением научного знания в практическую деятельность. Внедрение осуществляется в рамках различных форм профессионального юридического образования, повышения квалификации юристов, правовой пропаганды”[[58]](#footnote-59).

“Соединение с наукой открывает для юридической практики путь осознанного и эффективного решения конкретных практических задач и достижения поставленных целей. Становится возможным мобильно и целенаправленно изменять направления практической деятельности, когда обнаруживается, что правовая система содержит отдельные элементы или тенденции развития, не соответствующие ее внутренним закономерностям”[[59]](#footnote-60).

“Юридическая практика выступает, со своей стороны, как критерий истинности правовой науки. В процессе внедрения научных идей в практику, оценки вызванных ими изменений происходит коррекция содержания научных категорий, понятий и законов, уточнение старого и прирост нового научного знания. Вместе с тем юридическую практику нельзя абсолютизировать в качестве критерия истинности науки, поскольку практика в силу своей природы может отклоняться от правильных, закономерных путей развития”[[60]](#footnote-61).

“Только используя достижения правовой науки, юридическая практика полностью реализует свои потенциальные возможности, избирает наиболее рациональные и исправляет ошибочные действия. В единстве, взаимопроникновении правовой науки и юридической практики обеспечивается наиболее эффективное функционирование и прогрессивное развитие правовой системы общества”[[61]](#footnote-62).

**Тема 1.2. Понятие государства: его сущность и признаки**

**Признаки государства:**

**Территория**— пространство, в рамках которого действует суверенная государственная власть. Территория государства ограничивается государственной границей — плоскостью, определяющей пределы действия государственной власти как суверенной. Таким образом, государственная территория является не географической, а политико-правовой категорией. Для первобытного общества территориальные границы среды обитания вследствие кочевого образа жизни были весьма условны. Государство же характеризует четкое закрепление как «внешних» границ, так и внутреннего деления территории на отдельные управляемые единицы.

С момента возникновения государства защита государственных границ и территориальной целостности является его важнейшей функцией. Принцип территориальной целостности (неприкосновенности границ) государства — один из устоев современного международного права.

Структура территории складывается из следующих элементов:

1) сухопутная часть, включающая материковую поверхность, острова и анклавы (части территории, окруженные со всех сторон территорией других государств и не имеющие выхода к морю);

2) водная часть, включающая воды рек, озер, искусственных водохранилищ, расположенных в пределах сухопутной части государства, а также морские воды, омывающие его побережье;

3) подземная территория, а именно недра, расположенные под сухопутной и водной территорией государства;

4) воздушная территория — атмосфера над сухопутной л водной территорией государства;

5) иные объекты, как-то: морские и воздушные суда, космические аппараты с государственной символикой, подводные телеграфные кабели, трубопроводы, территории посольств и дипломатических представительств за рубежом.

В настоящее время практически вся сухопутная поверхность планеты поделена между государствами. Не относятся к территории какого-либо государства открытые моря и океаны, космическое пространство, включая Луну и другие небесные тела, а также целый материк — Антарктида.

**Население**. Представляет собой совокупность индивидов, объединенных не по кровнородственному или национальному признаку, а территориально и гражданством (подданством). В первобытном обществе людей связывают кровное родство, общий предок — тотем, клановая организация повседневной жизни. Охота и собирательство ввиду постепенного истощения пищевых ресурсов исключают круглогодичное сосредоточение племени на одном месте, обусловливают кочевой образ жизни. Переход от родовой к соседской общине, породивший тесные связи между людьми по месту общего проживания, — важнейший фактор возникновения и становления государства.

Но проживания на определенной территории еще недостаточно, чтобы включить индивида в состав населения государства. Требуется особое, устойчивое правоотношение между человеком и государством, включающее взаимные права, обязанности и ответственность. Такое правоотношение называется гражданством. Гражданином государства становятся по различным основаниям: по рождению, если оба или один из родителей являются гражданами государства; по ходатайству на'имя высшего должностного лица государства, как правило, президента; в результате территориальных изменений между государствами и т.д. Государство обязано оказывать своим гражданам поддержку и покровительство, в том числе за рубежом. Только граждане вправе участвовать в государственном управлении. Последнее касается избирательного процесса, государственной службы, участия в референдумах, местном самоуправлении.

Гражданство и общую территорию проживания можно назвать формально-юридическими факторами, объединяющими индивидов в население. Кроме этого, людей в государстве связывает общность языка, религии, традиций, исторического развития, духовно-культурные и этнические факторы, элементы материальной культуры и масса других аспектов. В совокупности все эти факторы и обусловливают принадлежность индивида к населению определенного государства.

**Государственный аппарат**. Государство характеризует специальный аппарат управления и принуждения, распространяющий свое властное воздействие на все население и на всю территорию государства. Государство есть политически организованное общество.

**Власть** — способность и возможность управлять поведением третьих лиц, воздействовать на их поведение, навязывать свою волю, в том числе и принудительно.

В первобытном обществе власть носит характер общественного самоуправления, выражает интересы всех членов рода как одной большой семьи, в управлении жизнью которой принимают участие все соплеменники. В свою очередь, государство не совпадает с обществом, это особая политическая организация внутри него, осуществляющая «внешнее» управление общественными делами. Такую власть называют публичной.

Реализует публичную власть государственный аппарат как особая система органов и организаций, в которых работают служащие-профессионалы — чиновники. Последние не участвуют в материальном производстве и производстве нематериальных благ. Их функция — управление определенной сферой общественной жизни. Для этого чиновники наделены государственно-властными полномочиями. В условиях первобытной борьбы за существование все индивиды должны были заниматься производительным трудом. Здесь не было возможности освободить кого-либо от добывания материальных благ, поэтому не существовало людей, занимавшихся исключительно управлением. Производительный труд совмещался с периодически осуществляемой управленческой, военной, ритуальной, судебно-правоохранительной деятельностью. В государстве управленческий труд отделяется от производства. Чиновник занимается только управлением, реализуя властные функции государства. Таким образом, государственная власть осуществляется уполномоченной группой лиц — правящей элитой, реализующей в управлении как общесоциальные функции, так и собственные, групповые интересы.

В структуре государственного аппарата особое место занимает аппарат государственного принуждения, прежде всего правоохранительная система. Государство — единственная организация в обществе, располагающая военизированными формированиями (армия, тюрьмы, полиция). Государству принадлежит монополия на принуждение, на применение вооруженной силы, на легализованное насилие, включая смертную казнь индивида. Разумеется, такое насилие должно носить правовой характер, то есть осуществляться исключительно в рамках закона.

**Суверенитет.** Включает два аспекта — внутренний и внешний. К. первому относится верховенство государственной власти внутри страны, ко второму — независимость государства в международных отношениях. Суверенитет — главное юридико-политическое свойство, отличающее государство от всех иных организации. Слово «суверенитет» происходит от французского «sovreins», означающего «неограниченный», «самодержавный», «абсолютный».

В любом обществе существует множество систем «власти-подчинения». При этом государственная власть обладает верховенством по отношению ко всем остальным властным источникам. То есть при всем многообразии источников власти государственная власть обладает безусловным приоритетом. Нет власти выше государственной. Последняя носит универсальный характер, распространяя свое властное действие на все население, на всю территорию страны. Веления государства являются всеобщими, имеют безусловный приоритет перед велениями любых других коллективов и организаций.

Государство как суверен вправе свободно и независимо от других государств проводить свою внутреннюю и внешнюю политику. Однако свобода государственного усмотрения не должна подменяться произволом. В настоящее время интеграция мирового сообщества достигла такой степени, что политические решения государств регулируются и реально ограничиваются нормами международного права, прежде всего, в области прав человека. Государство, которое, ссылаясь на свой суверенитет, грубо нарушает общечеловеческие ценности, общепризнанные принципы международного права, права и свободы граждан, рискует оказаться в положении изгоя на международной арене. Таким образом, суверенитет государства не носит абсолютного, неограниченного характера.

**Денежная система**. Включает в себя различные элементы финансовой системы, а именно национальную валюту, государственные банки, таможенную систему, порядок эмиссии (выпуск новых денег в обращение) и денежного обращения.

**Налоги.**Государство путем налогообложения формирует бюджет и внебюджетные фонды (пенсионный и др.) — централизованные денежные фонды, расходуемые на публичные цели, то есть в интересах всего общества. Бюджет есть своеобразный «общий котел», создаваемый всеми членами общества — налогоплательщиками. Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы, участвовать по мере возможности в формировании государственных доходов. Государство обладает исключительной монополией принудительно и без судебного решения изымать у собственников часть имущества в централизованные денежные фонды. Во всех иных случаях изъятие собственности без согласия собственника допускается только по решению суда.

О налогах не договариваются. Налог — это обязательный взнос в бюджет, устанавливаемый государством в одностороннем порядке и обеспеченный его принудительной силой. Собранные посредством налогов финансовые средства расходуются на выполнение государством публичных задач и функций: социальные выплаты (денежное довольствие, пенсии, стипендии, пособия и компенсации), содержание государственного аппарата, национальную оборону, правоохранительную деятельность, финансирование отраслей нематериального производства (науку, культуру, медицину, образование), промышленные инвестиции в строительство, транспорт, сельское хозяйство и т. п. Через бюджет государство перераспределяет финансовые ресурсы общества между регионами, отдельными отраслями производства, различными категориями граждан.

**Система права.** Представляет собой систему установленных или санкционированных государством, общеобязательных, формально-определенных правил поведения общего характера (нормы), соблюдение которых обеспечивается и гарантируется государством. Посредством указанных норм государство регулирует общественные отношения, осуществляет управление. Именно государство устанавливает единый правопорядок для всех членов общества.

**Государственная символика**. Включает официальное наименование государства, столицу, флаг, герб, гимн, государственный язык, ритуалы и церемонии, награды (ордена, медали, почетные звания). Если остальные признаки характеризуют исключительно государственную власть и не могут принадлежать каким-либо иным субъектам, то символика не является монопольным атрибутом государства. Поэтому данный признак государства носит факультативный характер.

Сформулируем понятие государства, интегрирующее указанные выше признаки.

***Государство — суверенная политическая организация классового общества, официально представляющая и охватывающая все население в пределах определенной территории, имеющая собственную налоговую и денежную систему, национальное законодательство, официальную символику и располагающая специальным аппаратом управления и принуждения, служащая целям обеспечения социального компромисса в данном обществе.***

**Сущность государства.**

Сущность государства традиционно определяется социальным назначением, природой государства. Кто и как управляет государством? Чьи интересы защищает государственная власть? Каковы его назначение и основные функции?

Следует отметить своеобразный «дуализм» государственной власти. Любому государству присуща двойственная природа. С одной стороны, государство реализует и защищает интересы господствующей элиты, с другой — долговременные интересы всего населения. Первую «половину» сущности государства назовем его классовой природой, вторую — общесоциальной.

**Классовая природа государства**. Государственная власть для правящей элиты является мощным средством реализации и защиты своих собственных интересов, подчас через подавление всех остальных слоев населения. Последнее Может осуществляться в форме прямого насилия или «мягкого» пропагандистского навязывания своей воли большинству населения — так называемое информационное зомбирование. В качестве правящей элиты могут выступать класс, династия, политическая партия, единоличный деспот с приближенными. Классовый характер в наибольшей степени присущ деспотическим, тоталитарным государствам. Демократические государства также не могут избежать классового элемента в своей природе. Однако демократия предполагает наличие механизмов, позволяющих ограничивать и контролировать узкоэгоистические притязания правящей, элиты.

Марксизм-ленинизм неоправданно абсолютизировал классовую составляющую государства. Согласно этой теории государство есть орудие насилия экономически господствующих классов — владельцев основных средств производства, призванное подавлять эксплуатируемые классы. Государство, по мнению В.И. Ленина, — это организация насилия для подавления какого-либо класса, машина, аппарат для подавления одним классом другого. Право — всего лишь инструмент, средство для навязывания воли господствующего класса. Государство есть продукт и проявление непримиримости классовых противоречий, которые объективно не могут быть примирены. Таким образом, марксизм-ленинизм не признавал что-либо надклассовое, общесоциальное в сущности государства.

**Общесоциальная природа государства.** Любому (особенно демократическому) государству присущ надклассовый характер. Поэтому государство в той или иной степени осуществляет и защищает общие, коренные, долговременные интересы всего населения.

Будучи главным управленческим центром общества, официально объединяя и представляя все население, государство выполняет «функцию общих дел», выражает общенациональные интересы. Государство является социальным арбитром, средством социального компромисса между правящими и управляемыми Его задача — преодоление социальных противоречии, конфликтов, разногласии, учет и координация интересов различных групп населения

Таким образом, государство призвано одновременно выполнять как сугубо классовые задачи, так и общие дела, вытекающие из природы всякого общества. Соотношение между общесоциальным и классовым в государствах разных эпох не одинаково, оно изменяется, развивается, динамично отражая реалии социально-экономического и политико-государственного развития, достигнутый уровень прогресса и демократии. Одним из показателей прогресса цивилизации является историческое движение от классовой к общесоциальной природе государства. Последнее можно выразить формулой — «все меньше классового, все больше общесоциального».

Сущность государства обусловливается объективной закономерностью: при несовпадении, противоречивости текущих, частных интересов в обществе существует единство коренных, долговременных интересов всех членов общества. Это так называемое общее благо, которое призвано выразить и реализовать государство. Общее благо определяется в результате согласования индивидуальных и коллективных интересов всего населения по коренным вопросам жизнедеятельности общества и государства. Государство олицетворяет общую волю, представляющую собой выражение преобладающей силы, то есть большинства граждан, входящих в государство (Дж. Локк). Сущность государства — «общее благо, которое должно получаться от выполнения реальных государственных интересов» (Н Макиавелли).

Общее благо, сформулированное и реализуемое на общемировом уровне, в масштабах человеческой цивилизации, определяется категорией «общечеловеческие ценности».

Таким образом, можно определить сущность государства как проявление определенных регулятивных, организационных начал в обществе, состоящих из разных слоев, классов, групп, упорядочения их совместной жизнедеятельности, как средство обеспечения различными методами (от убеждения до принуждения) порядка, стабильности и поступательного развития общества.

***Другими словами, сущность государства заключается в том, что оно является главной управляющей системой общества, предназначенной для учета и координации интересов различных групп населения, преодоления социальных противоречий внутри страны и за её пределами.***

### Тема1,3 Форма государства

1. **Понятие и элементы формы государства;**
2. **Форма правления: понятие, виды;**
3. **Форма государственного устройства: понятие, виды;**
4. **Политический (государственный) режим: понятие, виды;**
5. **Форма современного Российского государства;**
6. **Понятие и элементы формы государства**

Форма государства – это внешняя организация государственной власти, выражающаяся в форме правления, форме государственного устройства и политическом (государственном) режиме

Форма государства- способ организации государственной власти, выражающийся в построении верховных органов государства, распределении власти между различными уровнями государственных органов, общем режиме управления страной

Понятие формы государства дает ответ на вопрос о том, как организована власть на территории определенного государства.

#### Государство представляет собой единство содержания и формы. Значение формы велико, так как от того: насколько форма соответствует содержанию, зависит эффективность действия государственной власти.

На форму государства влияют: конкретно-исторические (историческая эпоха, традиции, тип цивилизации), географические, природные, климатические условия, социально-экономические, геополитические факторы, религиозные особенности, национальный состав, демографические факторы, культурный уровень.

Элементами формы государства выступают:

1)форма правления (характеризует порядок образования и организации органов государственной власти; их взаимоотношения друг с другом и с населением);

2)форма государственного устройства (характеризует территориальную организацию государственной власти, соотношение между государством как целым и его составными частями – территориальными единицами);

3)политический (государственный) режим (представляет собой систему методов осуществления государственной власти);

2. Форма правления: понятие, виды

Форма правления–это организация высших органов государственной власти, способы их формирования, характер взаимоотношений между собой и с населением страны

Форма правления - способ организации верховных органов государственной власти, характер их соотношения между собой и с населением страны

Существуют две основные формы правления – монархия и республика.

Монархия(греч. monarchia - единовластие)– это форма правления, где высшая государственная власть полностью или частично принадлежит единоличному главе государства – монарху (королю, царю, императору, шаху, султану, раджи), который занимает престол по наследству, пожизненно осуществляет власть и не несет юридической ответственности перед населением. Монархия возникла в условиях рабовладельческого общества. При феодализме она стала основной формой правления в разных государствах.

Признаки монархии:

1. Верховная власть принадлежит одному лицу - единоличному главе государства;
2. Верховная власть осуществляется пожизненно;
3. Верховная власть передается по наследству. Хотя существуют выборные монархии. Например, в Малайзии монарха выбирают на 5 лет;
4. Верховная власть монарха ни от кого не зависит;
5. Монарх является юридически безответственным лицом;
6. Монарх обожествляется;

Первой формой монархии являлась рабовладельческая монархия – восточная деспотия, которую имели многие государства Древнего Востока –Египет, Вавилон, Ассирия, Индия, Китай. От восточной деспотии отличалась монархическая форма правления Древнего Рима, существовавшая более пяти веков. В условиях феодального строя различают: раннефеодальную монархию (XI в. до н.э. - I в. н.э.); сословно-представительные монархии (X-XV вв.), в которых власть монарха ограничивалась представительным органом, например, Генеральными штатами во Франции (1302-1789), Земским собором в России (середина XVI в. – конец XVII в.); абсолютные монархии.

Виды монархий:

Монархии бывают двух видов: абсолютные (неограниченные) и конституционные (ограниченные).

При абсолютной монархиивласть монарха ни фактически, ни юридически ничем не ограничена. Вся полнота государственной власти (законодательной, исполнительной, судебной), а иногда и духовной (религиозной) власти юридически и фактически находится в руках монарха. В его руках сосредоточены законодательная, исполнительная и судебная власти. В мировой истории такими странами были Россия XVII - XVIII веков и Франция до революции 1789 г. настоящее время к абсолютным монархиям относится Оман (Конституцию приняли в 1996 году), Бруней, Ватикан, Катар, Объединенные Арабские эмираты, Саудовская Аравия (Конституцию приняли в 1992 г.). Итого 6 государств.

При конституционной монархии высшая государственная власть рассредоточена между монархом и другими органами власти (парламентами, сословно-представительными органами власти). Конституционные монархии сложились в период становления буржуазного общества. В конституционной монархии монарх ограничен выборным органом – парламентом либо Конституцией (либо и тем и другим). Высшая государственная власть осуществляется на основе и в рамках Конституции. К конституционным относятся монархии в Великобритании, Швеции, Испании, Японии, Норвегии и другие.

Конституционные монархии также делятся на: дуалистические и парламентарные.

Дуалистическая монархия – это форма правления, при которой монарх сосредотачивает в своих руках всю исполнительную власть, формирует правительство, ответственное перед ним, а не перед парламентом, а законодательная власть юридически принадлежит парламенту, хотя монарху принадлежит право абсолютного вето и право неограниченного роспуска парламента. Монарх имеет право принимать чрезвычайные указы, по силе равные законам или имеющие даже большую юридическую силу по сравнению с ними. Дуалистическая монархия является исторически переходной формой от абсолютной монархии к парламентарной. Она была распространена в XIX в. и начале XX в. Некоторые ученые относят к дуалистическим сословно-представительные феодальные монархии, существовавшие в Западной Европе в Средние века (Например, Пруссия в XIX веке, Россия конца XIX века – начала XX века, в настоящее время Иордания, Марокко, Кувейт, Свазиленд).

Парламентарная монархия – это форма правления, которой свойственно максимальное ограничение монарха в области как законодательной, так и исполнительной власти. Правительство формируется из представителей определенной партии (или партий), получивших большинство голосов на выборах в парламент. Лидер партии, победившей на выборах, становится главой правительства. Правительство несет ответственность не перед монархом, а перед парламентом. В некоторых странах за монархом могут сохраняться определенные полномочия, например, право назначения главы правительства, министров, но только по предложению парламента. Монарх не вправе отклонить кандидатуру министра, если она прошла одобрение в парламенте. При парламентарной монархии, монарх – глава государства, а законодательную, исполнительную и судебную власть осуществляют конституционно сформированные органы. Законы принимаются парламентом и утверждаются монархом. Но эта прерогатива монарха имеет формальный характер. Монарх, как правило, не отказывается от подписания законопроектов. Иногда монарх наделяется правом отлагательного вето, но использует его крайне редко. Монарх скрепляет своей подписью все важнейшие государственные акты. Однако такая подпись требует контрассигнации (скрепления подписью ответственного министра или главы исполнительной власти). При парламентарной монархии монарх царствует, но не правит, он является символом нации, государства. Фигура монарха становится декоративной. Например, Великобритания, Норвегия, Швеция, Дания, Нидерланды, Бельгия, Испания, Япония, Канада.

Республика (от лат. respublica – общественное дело.Термин ввел Цицерон) – это форма правления, при которой высшая государственная власть принадлежит выборным представительным органам, избираемым на определенный срок и несущим ответственность перед избирателями.

Признаки республики:

1. Источником власти в республике является народ (избирательный корпус), который в процессе прямых или косвенных выборов делегирует свои властные полномочия представительному законодательному органу - парламенту. Однако следует учитывать, что никогда ни в одной стране к участию в деятельности государственной власти не допускалось все без исключения население.
2. Высшие органы государственной власти осуществляют власть от имени и в интересах народа;
3. Срок полномочий высших представительных законодательных органов государственной власти ограничен;
4. Выборные органы государственной власти несут ответственность перед избирателями;

Республиканская форма правления зародилась в рабовладельческих государствах. Наиболее яркое проявление она нашла в демократической Афинской республике (V-IV вв. до н.э.), в Спарте (V-IV вв. до н.э.), Римской аристократической республике (V-IV вв. до н.э.). В истории известны и феодальные города-республики (Флоренция, Венеция, Генуя (в Италии)); Новгород и Псков (в России), США с 1787 г., Франция с 1792 г.

Виды республик:

Республики подразделяются напарламентарные и президентскиеи смешанные.

Они различаются, главным образом, тем, какой из органов государственной власти – парламент или президент – формируетправительство и перед кем – парламентом или президентом – правительство несет ответственность.

В парламентарной республике верховная власть принадлежит парламенту, который избирается всем населением государства. Правительство формируется партиями, победившими на парламентских выборах, то есть парламентом. Президент, как правило, избирается парламентом или специально образуемой более широкой коллегией, включающей наряду с членами парламента, представителей субъектов федерации или представительных региональных органов самоуправления. Парламент наделен не только законодательными полномочиями, но и правом требовать отставки правительства, выразив ему недоверие, то есть правительство несет перед парламентом ответственность за свою деятельность. Президент парламентарной республики является главой государства, но не главой правительства. Правительство возглавляет премьер-министр, являющийся, как правило, лидером партии, победившей на парламентских выборах. Реальными полномочиями президент в парламентской республике не обладает. Главой государства выступает глава правительства – премьер-министр. Пример парламентарной республики: Португалия,Германия, Италия, Австрия, Швейцария, Исландия, Ирландия, Турция, Индия, Венгрия, Чехия, Словакия, Эстония, Ирак, Польша, Греция, Болгария, Латвия, Литва, Израиль.

Президентская республика – это форма правления, где президент непосредственно при определенном парламентском контроле формирует правительство, которое несет перед ним ответственность за свою деятельность. Президент избирается населением всей страны или выборщиками (внепарламентский метод избрания президента), является одновременно и главой государства и главой правительства. Президент наделен правом роспуска парламента и правом отлагательного вето на решения парламента. Парламент не может вынести вотум недоверия правительству. Президентскую республику отличает сильная исполнительная власть. Пример президентской республики – Россия,США, Мексика, Аргентина, Бразилия, Боливия, Венесуэла, Парагвай, Эквадор.

Смешанная республика – это форма правления, где правительство формируется и президентом и парламентом. Пример смешанной республики – Франция, Финляндия.

3. Форма государственного устройства: понятие, виды

Форма государственного устройства–территориальная организация государственной власти, выражающаяся в соотношении властных полномочий центральных и местных государственных органов (Цыганов В.И.).

Форма государственного устройства - способ распределения единой государственной власти по территории страны, соотношения властных полномочий центральных и региональных государственных органов (Петров А.В.).[[62]](#footnote-63)

Существуют две основные формы государственного устройства: унитарная и федеративная.

Унитарные государства(от лат. unus - один) – это единые централизованные целостные образования, части которых не обладают никакими признаками государственности, всей полнотой государственной власти обладают только центральные органы

Унитарное государство – это такая форма государственного устройства, при которой вся территория государства подразделяется на административные единицы. В них образуются государственные органы, обладающие компетенцией, производной от компетенции центральных органов. В таких государствах всей полнотой государственного суверенитета обладают только органы государства в целом

Унитарное государство состоит из административно-территориальных единиц, которые не обладают какой-либо политической самостоятельностью. Унитарное государство отличается полным политическим единством и неделимостью. Оно имеет один высший представительный законодательный орган власти – парламент и одно правительство. В унитарном государстве вся полнота власти находится у центральных органов. Органы власти административно-территориальных единиц находятся в полном подчинении у центра. У административно-территориальных единиц нет своей конституции и своего законодательства. В унитарном государстве может функционировать местное самоуправление, также как и в федеративном.

Большинство государств мира унитарные. Унитарное государство хорошо управляемо. Сила унитарного государства в единстве. Пример унитарных государств: Франция, Нидерланды, Дания, Швеция, Норвегия, Великобритания, Польша, Венгрия, Болгария, Италия, Китай, Япония, Турция и другие.Следует отметить, что унитаризм не исключает наличия внутри государства определенных автономных образований. Например, статус Польши, Финляндии в Российской империи, Шотландия и Северная Ирландия (Ольстер) в современной Великобритании, остров Афон в Греции и т.д.

Виды унитарных государств по степени зависимости от центральной власти:

1. В централизованных существует достаточно высокая степень зависимости регионов от центральной власти (Франция, Швеция, Дания, Турция и т.д.);
2. В децентрализованных, в которых крупные регионы пользуются широкой автономией, самостоятельно решают переданные им в ведение центральными органами вопросы и наделяются значительно более высокой компетенцией (Испания, Япония и т.д.).

Федеративные государства (лат. foedus - союз) – это сложные союзные государства, в которых верховным суверенитетом обладает федерация в целом, а части федерации (государственные образования) обладают частичным суверенитетом

Федерация основана на началах децентрализации. Входящие в состав федерации государственные образования и государства называются ее субъектами и обладают политической самостоятельностью. Они могут иметь свои конституции (уставы), законодательство по вопросам своего ведения, собственные высшие государственные органы. У субъектов федерации отсутствует право сецессии, то есть выхода из состава федерации. Наличие в федерации двух систем высших государственных органов – федерации в целом и ее субъектов – вызывает необходимость разграничить их компетенции (предметы ведения). Разграничение предметов ведения и полномочий осуществляется путем закрепления в Конституции либо в Федеративном договоре. Обязательным признаком федерации считается двухпалатная структура федерального парламента. Одна палата рассматривается как орган общефедерального представительства, депутаты в нее избираются со всей страны. Вторая палата призвана представлять интересы членов федерации. В мире 26 федераций. Среди них Россия, Австралия, Канада, США, ФРГ, Австрия, Швейцария, Босния и Герцеговина, Бразилия, Мексика, Бельгия, Нигерия, Индия, Аргентина, Объединенные Арабские Эмираты, Ирак и другие.

Виды федераций:

В зависимости от принципа построения или роли национального фактора:

1. По территориальному принципу (США, Австралия, Австрия, ФРГ, Аргентина, Венесуэла, Бразилия, Мексика);

2. По национальному принципу (Индия, Бельгия, Нигерия, Пакистан, СССР);

3.По смешанному национально-территориальному принципу (РФ, Швейцария, Канада).

По способу возникновения:

1. Конституционные федерации (США, Канада, Бразилия);
2. Конституционно-договорные федерации (РФ);
3. Договорные федерации (Швейцария, Объединенные Арабские Эмираты).

В зависимости от объема полномочий:

1. Асимметричные федерации(ее субъекты неравноправны), например, РФ;
2. Симметричные федерации(ее субъекты равноправны), например, США;

От унитарных и федеративных форм государственного устройства следует отличать формы межгосударственных союзов. В частности, конфедерацию, которая является не формой отдельного государства, а формой союза государств.

Конфедерация – это союз суверенных государств, образуемый для достижения определенных целей (военных, экономических, политических).

**Конфедерация - относительно устойчивый союз отдельных суверенных государств, созданный для осуществления конкретных экономических, политических, военных целей, не обладающий признаками единого государства**

**Признаки конфедерации:**

1. Конфедерация основана на договорных началах;
2. Государства, входящие в конфедерацию обладают суверенитетом;
3. Конфедерация - это временный союз;
4. Субъекты конфедерации имеют право свободного выхода из нее;
5. Конфедерация не обладает суверенитетом;
6. Решения, принимаемые органами конфедерации (которые могут создаваться для координации совместной деятельности), приобретают обязательную силу лишь после утверждения их всеми членами конфедерации;
7. У конфедерации нет единой системы законодательства, общего гражданства, общей границы;
8. Конфедерация не имеет своих общих законодательных, исполнительных и судебных органов;
9. Конфедерация не имеет единой армии, единой системы налогов и единого государственного бюджета.

Достигнув целей, ради которых они были созданы, конфедерации либо распадаются либо преобразуются в федерации.

**Пример:**

*США (1776-1787);*

*Швейцария (1815-1848);*

*Германский союз (1815-1867);*

*Австро-Венгрия (1867-1918);*

*Сенегамбия – это объединение Сенегала и Гамбия в 1982-1989 гг.*

В настоящее время конфедеративные элементы присутствуют у ряда союзов, к примеру, Европейского Союза, Британского Содружества, СНГ. В определенной мере к конфедерации можно отнести Бенилюкс, Асеан, Карибское Сообщество.

4. Политический (государственный) режим: понятие, виды

Политический (государственный) режим – это общий характер методов, как система различных приемов и средств, используемых при осуществлении государственной власти

Политический (государственный) режим - способ взаимосвязи государства с населением страны, выражающийся в общем характере применяемых им методов управления обществом

Эта категория появилась в научном обороте в 60-е гг. XX века.

Согласно одной точке зрения, понятия “политический режим” и “государственный режим” можно расценивать как тождественные, согласно другой – понятие “политический режим” более широкое, чем понятие “государственный режим”, так как включает в себя методы и приемы осуществления политической власти не только со стороны государства, но и со стороны политических партий и движений, общественных объединений, организаций.

Политический режим характеризует определенный политический климат, существующий в той или иной стране в конкретный период ее исторического развития.

По степени концентрации власти в руках одного государственного органа или лица, уровню свободы институтов гражданского общества политические режимы подразделяются надемократические и недемократические.

Демократический режим – это политический режим, при котором власть осуществляется методами убеждения, согласования, законности, парламентаризма. Демократический режим – это либеральный политический режим, при котором человек обладает собственностью, правами и свободами. Отстаивается ценность индивидуализма. Демократия(греч. demokratia – власть народа, от demos – народ и kratos - власть) – это форма политического строя, основанная на признании народа источником власти, действии принципов равенства и свободы.

Признаки демократического режима:

1) Население участвует в осуществлении государственной власти посредством прямой (когда граждане, например, на референдуме непосредственно принимают решения по важнейшим вопросам общественной жизни) и представительной демократии (когда народ реализует свою власть через выбираемые им представительные органы);

2) Разделение властей;

3) Политический плюрализм, в том числе многопартийность;

4) Отсутствие единой, обязательной для всех идеологии;

5) Наличие у граждан широкого круга политических прав и свобод;

6) Гласность, невмешательство государства в частную жизнь граждан;

7) Экономической основой служит рыночная экономика, устанавливающая равенство различных форм собственности, свободу предпринимательства, частной инициативы.

Недемократический режим – это режим, при котором на первый план выходят методы насилия. Этот режим может подразделяться на подвиды: авторитарный, тоталитарный, фашистский.

Признаки недемократического режима:

1. Государственный аппарат фактически независим от населения;
2. Господствует одна официальная идеология, одна политическая партия;
3. Минимум политических прав у населения;
4. Отсутствует разделение властей;
5. Полный контроль государства над всеми сферами общественной жизни.

Авторитарный(от лат.аuctoritas-власть) характеризуется сосредоточением всей государственной власти в руках одного лица или государственного органа, усилением роли исполнительных органов, отсутствием или ущемлением основных политических прав и свобод (слова, печати), подавлением политической оппозиции. Обычно сочетается с личной диктатурой. Парламент играет формальную роль. В отличие от тоталитарного режима различные институты гражданского общества сохраняют некоторую независимость под контролем государства.

Тоталитарный(от лат. totalis – всеобщий) характеризуется полным (тотальным) контролем государства над всеми сферами жизни общества, огосударствлением общественных организаций, вмешательством в личную жизнь граждан, господством одной официальной идеологии, одной политической партии, репрессиями в отношении инакомыслящих, ограничением прав, свобод человека и гражданина. Пример фашистская Италия, нацистская Германия.

Признаки тоталитарного режима:

1. Одна официальная идеология;
2. Наличие харизматических субъектов. Культ личности;
3. Наличие мощной государственной машины;
4. Ожесточенная борьба с инакомыслием;

Фашистский режимпредставляет одну из крайних форм тоталитаризма, характеризуемую националистической идеологией, представлениями о превосходстве одних наций над другими (господствующей нации, расы), крайней агрессивностью. Глава государства обладает неограниченными полномочиями.

Фашизм (от итал. fascio - пучок, связка, объединение)– крайне реакционное, антидемократическое, правоэкстремистское идейно-политическое движение, направленное на установление открытой террористической диктатуры, полную ликвидацию демократических прав и свобод, уничтожением всех оппозиционных организаций. Фашизм зародился в Италии в 1919 г. под влиянием националистских идей вождя фашистской партии и главы итальянского правительства Бенито Муссолини, затем получил развитие в Германии, а в 1920-1930-х гг. пришел к власти во многих странах мира (Португалия, Испания и т.д.). Фашизм считается явлением XX века.

5.Особенности формы Российского государства.

Форма правления. Статья 1 Конституции РФ определяет Россию как республику. Выделяют 3 основных вида республик: президентскую, парламентскую и смешанную. Полномочия Президента РФ по формированию Правительства РФ и контролю за ним позволяют считать Россию президентской республикой. В науке существует точка зрения, согласно которой Россия является смешанной республикой, так как у Государственной Думы есть важные полномочия в отношении Правительства: 1. Государственная Дума дает согласие Президенту на назначение Председателя Правительства РФ (ст. 103, 111 Конституции РФ); 2. Государственная Дума утверждает разработанный Правительством федеральный бюджет, а также отчет Правительства о его исполнении (ст. 114 Конституции РФ); 3. Государственная Дума может выразить недоверие Правительству, в результате которого Правительство может быть отправлено в отставку (ст. 117 Конституции РФ). Первые два аргумента являются неубедительными и характерны для других президентских республик. Что касается третьего аргумента, то следует учитывать, что и в этом случае судьбу Правительства решает Президент. В соответствии со ст. 117 Конституции РФ после выражения Государственной Думой недоверия Правительству Российской Федерации Президент Российской Федерации вправе объявить об отставке Правительства Российской Федерации либо не согласиться с решением Государственной Думы. В случае если Государственная Дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству Российской Федерации, Президент Российской Федерации объявляет об отставке Правительства либо распускает Государственную Думу. Председатель Правительства Российской Федерации может поставить перед Государственной Думой вопрос о доверии Правительству Российской Федерации. Если Государственная Дума в доверии отказывает, Президент в течение семи дней принимает решение об отставке Правительства Российской Федерации или о роспуске Государственной Думы и назначении новых выборов.

В соответствии со ст. 111 Конституции РФ после трехкратного отклонения представленных кандидатур Председателя Правительства Российской Федерации Государственной Думой Президент Российской Федерации назначает Председателя Правительства Российской Федерации, распускает Государственную Думу и назначает новые выборы.

Т.о., Российская Федерация – это президентская республика, обладающая рядом особенностей.

Форма государственного устройства. В соответствии со ст. 1 Конституции РФ: “Российская Федерация - Россия является федеративным государством”.

Российская Федерация состоит из 83 субъектов: республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов - равноправных субъектов Российской Федерации в соответствии со ст. 5 Конституции РФ.

В то же время нормы Конституции РФ закрепляют определенное неравенство:

1. Республика имеет статус государства, а другие субъекты – статус государственного образования; 2. Республика имеет свою конституцию, а край, область, город федерального значения, автономная область, автономный округ имеют свой устав; 3. Республики имеют право устанавливать свои государственные языки наряду с русским; 4. В соответствии со ст. 11 Конституции РФ разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации осуществляется Конституцией, Федеративным и иными договорами о разграничении предметов ведения и полномочий, а это может означать возможность нарушения равноправия.

Поэтому многие исследователи считают Россию ассиметричной федерацией.

В соответствии со ст. 5 Конституции РФ федеративное устройство Российской Федерации основано на ее государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, равноправии и самоопределении народов в Российской Федерации.

Важнейшее значение имеет принцип разграничения предметов ведения. В ведении РФ находятся наиболее важные вопросы, которые обеспечивают единство, целостность, суверенность России (ст. 71 Конституции РФ). Выделяется также сфера совместного ведения РФ и ее субъектов, в которой приоритет также отдан федерации в целом, ее государственным органам (ст. 72 Конституции РФ). Субъекты федерации наделены предметами ведения по остаточному принципу (ст. 73 Конституции РФ). Акты субъектов федерации не могут противоречить федеральным актам, принятым по первым двум предметам ведения, и, напротив, акты субъектов РФ, принятые в пределах их ведения, имеют приоритет перед федеральными актами.

Политический режим. Современный российский политический режим можно охарактеризовать как демократический. В соответствии со ст. 1 Конституции РФ: “Российская Федерация - Россия является демократическим государством”. Это выражается в выборности высшего представительного и законодательного органа государства – парламента, а также в выборности всей системы представительных законодательных органов власти. Выборы осуществляются на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

Кроме того, в соответствии со ст. 10 Конституции РФ государственная власть в РФ осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны.

В соответствии со ст. 13 Конституции РФ в РФ признается идеологическое многообразие. Никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. В РФ признаются политическое многообразие, многопартийность.

Для граждан РФ как демократического государства характерно право на объединение. Самым распространенным политическим институтом в России является общественное объединение. Общественное объединение – это добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей указанных в уставе общественного объединения. Общественные объединения равны перед законом. Запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности РФ, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

Особую роль среди общественных объединений играют политические партии. Они призваны выражать политические интересы определенных групп, слоев общества. В условиях идеологического многообразия, политические партии могут активно участвовать в политической жизни страны.

## Тема1,4 Функции государства

**1. Понятие, значение и объективный характер функций государства. Задачи и цели государства;**

**2. Виды функций государства. Классификация функций государства;**

**3. Формы осуществления функций государства;**

**4. Методы осуществления функций государства;**

1. **Понятие, значение и объективный характер функций государства. Задачи и цели государства**

***Функции государства* – это основные направления его деятельности, обусловленные сущностью и социальным назначением, целями и задачами государства по управлению основными сферами общественной жизни (Цыганов В.И.).**

***Функции государства-* основные направления деятельности государства по управлению главными сферами социальной жизни и достижению стоящих перед государственной властью задач**[[63]](#footnote-64) **(Петров А.В.).**

В западной юридической науке вопрос о функциях государства практически не рассматривается, речь обычно идет о целях и задачах государства.

Следует отличать функции государства от его целей и задач. Если *цель государства* – это тот результат, к которому оно стремится, а *задачи государства* – это цель, а также средства и способы ее достижения, то *функции государства* – это основные направления его деятельности по решению стоящих перед ним задач. Следовательно, цели и задачи государства определяют его функции.

**Задачи государства** определяют основные результаты, к достижению которых стремится государственная власть, воплощая свою социальную миссию в различных сферах общественной жизни[[64]](#footnote-65).

Задачи государства, с одной стороны, обусловлены социальным назначением государства и проявляющейся в нем сущностью государственной власти. С другой стороны, они модифицируют социальное назначение государства применительно к особенностям конкретной сферы социальной жизни и зависят от исторических условий ее существования и развития. В силу этого в комплексе задач, решаемых государством, можно выделить постоянную составляющую и задачи, обусловленные временными, преходящими факторами внутренней или внешней среды[[65]](#footnote-66).

Постоянными задачами государства на всех этапах его развития остаются: обеспечение необходимых экономических и финансовых процессов, поддержание внутреннего порядка и внешней безопасности, установление стабильных отношений с другими странами. В качестве временных, у государства могут появляться следующие задачи: модернизация форм собственности; проведение реформ в какой-либо области, например, военной; преодоление последствий стихийных бедствий; отражение внешней агрессии и др.[[66]](#footnote-67)

Социальное назначение и задачи государства, как общие и конкретные цели государственного управления обществом, реализуются через систему функций государства.

***Признаки функций:***

1. В функциях проявляется*деятельная целенаправленность государства, его динамичная суть. Функции характеризуют государство в динамике.*
2. *Функции государства - необходимая устойчиво сложившаяся предметная деятельность государства в важнейших сферах жизни общества - в экономике, политике, охране прав и свобод человека и гражданина и т.д.*
3. *Функции государства – это не любые, а именно главные направления его деятельности,* без которых государство на данном историческом этапе либо на протяжении всего своего существования обойтись не может.
4. *Через функции государства можно познать его сущность*. Именно в функциях проявляется сущность конкретного государства, его природа и социальное назначение. С помощью функций государства представляется возможным определить характер деятельности государства, правильность выбора им на том или ином этапе его развития приоритетов, наконец, уровень его организованности и эффективности. В функциях реализуется воля всего общества.
5. *Функции государства объективны*. Они обусловлены потребностями общества, и поэтому государство не может отказаться от их выполнения. Невыполнение государством своих функций вызовет негативную реакцию общества. Так, например, если государство перестанет осуществлять функцию по охране правопорядка в обществе наступит анархия. Функции - это то, чем призвано заниматься государство в определенных исторических условиях, что предписано ему особенностями развития самого общества и от чего оно не должно и не может отказываться. В функциях проявляется представительный характер государства, которое является не природным организмом, а специфической социальной организацией, представляющей и реализующей общую волю и общие интересы свободных людей – членов государства (В.С. Нерсесянц).
6. *Функции государства имеют глобальный характер*, охватывают всю его деятельность в целом. *Функции государства следует отличать от функций отдельных государственных органов,* которые связаны лишь с отдельными видами деятельности, имеют локальный характер. В отличие от функций отдельных государственных органов функции государства выполняются всеми или многими органами, их осуществлению подчинена работа всего государственного аппарата. Все функции конкретных государственных органов подчинены функциям государства и не могут им противоречить. Поэтому деятельность всех государственных органов должна протекать в русле основных функций государства. Отдельные государственные органы играют преимущественную роль в деле осуществления какой-либо функции государства. Так, защита страны от нападения извне – это главная функция военного ведомства.
7. *Функции носят конкретно-исторический характер.* Они формируются и изменяются с развитием общества, подвержены эволюции. В разные исторические периоды приоритетное значение приобретают те или иные задачи, цели государства, а, следовательно, и различные его функции. На одних этапах центр тяжести перемещается в сферу экономики, на других в сферу политики.

Это влияет: а) на систему функций государства на конкретном этапе его развития. Так, социальная функция возникает лишь в середине XX века. *Под воздействием факторов планетарного характера возникает экологическаяфункция;* б) на содержание функций. В частности, функция охраны правопорядка, финансовая и экономическая функция были присущи государству на всех этапах его развития. Однако для современных государств их содержание принципиально иное.

1. *На объем и характер функций оказывает влияние социальная природа государства, существующий политический режим.* Так, например, функция подавления эксплуататоров была присуща государству диктатуры пролетариата; функция подавления “неарийцев” присуща фашистской Германии; функция борьбы с цветным населением – расистской ЮАР во время режима апартеида. Главной функцией любого социалистического государства И.В. Сталин считал функцию охраны социалистической собственности и т.д.

*Кроме того на содержание функций государства оказывают влияние национальный фактор, научно-технический прогресс, экологический фактор, информатизация общества, международная обстановка.*

1. *Каждая функция государства имеет свой объект воздействия и свое содержание. Объект – это определенная общественная сфера (экономика, культура, экология, финансы, правопорядок, права и свободы граждан и др.), на которую направлено государственное воздействие.* Объекты и служат критерием разграничения функций государства.
2. *Каждая функция государства имеет определенное содержание, поскольку предполагает деятельность в конкретной сфере общественной жизни.*
3. *Функции государства носят комплексный, собирательный характер.*В них воплощается сосредоточение усилий государства на решающих, жизненно важных направлениях деятельности государства. Как основные направления деятельности государства они никогда не отождествляются и не могут отождествляться с самой деятельностью или отдельными аспектами деятельности государства. Содержание каждой функции складывается из множества однородных и однопорядковых аспектов деятельности государства.
4. *Функции государства нельзя отождествлять с формами и методами их реализации.*
5. *В функциях воплощается и раскрывается роль государства как субъекта политической системы, реализуется разносторонняя практическая государственная деятельность внутри страны и на международной арене.*
6. **Виды функций государства. Классификация функций государства**

**В зависимости от продолжительности действия функции государства делятся на *постоянные***, которые осуществляются на всех этапах развития государства (например, экономическая, функция охраны правопорядка) **и *временные,*** которые прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер (например, ликвидация стихийного бедствия, масштабных катастроф).

**В зависимости от принципа разделения властей функции государства делятся на*законодательные*, *исполнительные*, *судебные.***

**В зависимости от социального значения, важности в общественной жизнифункции государства делятся на *основные,*** то есть наиболее общие важные направления деятельности государства, связанные с главными стратегическими целями и задачами государства (например, функция обороны страны осуществляется на всех этапах ее развития)**и *не основные,*** то есть более узкие, конкретные направления деятельности государства (например, организация системы связи, транспортного обслуживания).

Конечно, такое деление весьма условно. Каждая функция государства является объективно необходимой для данного государства. Все функции государства равно важны, но это не исключает, конечно, возможности определения на разных исторических этапах приоритетных направлений. Эти направления становятся для государства основными.

**По социально-политической значимости функции государства делятся на главные,** то есть имеющие приоритетное значение на конкретном этапе развития общества (например, экономическая, социальная, экологическая функции) и **производные(вспомогательные) –** это функции сопутствующего (обслуживающего) характера. Например, функции налогообложения, финансового контроля имеют вспомогательную природу по отношению к экономической функции.

**По сфере и по объекту, по содержанию государственной деятельности функции государства делятся:**

экономическая,

политическая,

социальная,

идеологическая,

экологическая

**По причинам (источникам) возникновения функции государства делятся:**

1. **Функции, вытекающие из классовых противоречий**(подавление сопротивления эксплуатируемых классов и др.);
2. **Функции, вытекающие из потребностей общества в целом** (функция обеспечения правопорядка, охраны природы и окружающей среды и др.)

**По территориальному масштабу функции государства делятся:**

1. **Функции федерации;**
2. **Функции субъектов федерации;**

Общепринятой является классификация функций государства **по сферам деятельности или по политической направленности навнутренние** и **внешние. Внутренние функции** нацелены на решение внутренних задач государства, а**внешние функции** нацелены на установление и поддержание определенных отношений с другими государствами. Внешние функции государства позволяют говорить о нем как о субъекте международных отношений.

Внутренние и внешние функции государства тесно связаны между собой и взаимно дополняют друг друга. Внутренняя деятельность государства зависит, в том числе от внешних условий и наоборот.

**Внутренние функции:**

1.Экономическая функция определяет место и роль государства в системе экономического развития, устанавливает пределы вмешательства государства в экономику. Экономическая функция–это осуществление государством управленческого воздействия на экономику. Эффективное развитие экономики – это основа для успешного решения любых задач, стоящих перед государством. Экономическая функция существовала всегда. Суть экономической функции состоит в установлении государством условий и порядка экономической деятельности. Государство разрешает и запрещает определенные виды деятельности, обеспечивает свободу конкуренции и ведет борьбу с монополизмом на рынке товаров и услуг (государство может допускать существование естественных монополий в отдельных отраслях экономики – «Газпром», РАО ЕЭС, железные дороги), осуществляет планирование и прогнозирование, устанавливает госцены и др. Применительно к современному государству содержание экономической функции охватывает:

## Формирование экономической политики государства (разработка стратегических направлений экономического развития страны);

* Создание правовых основ рынка (формирование системы рыночного законодательства; обеспечение равноправия форм собственности; развитие предпринимательства; планирование производства; государственно-правовая охрана существующих форм собственности, прав и интересов потребителей; ограничение монополизма и недобросовестной конкуренции);
* Внешнеэкономическая деятельность государства (деятельность, связанная с интеграцией национальной экономики в мировую, государственное стимулирование иностранных инвестиций);
* Оперативное управление государственным сектором экономики (государственными предприятиями, учреждениями, являющимися объектами собственности государства).

Экономическая функция Российского государства охватывает структурную перестройку экономики России, целью которой является производство продукции, необходимой всем людям, государству, мировому рынку; поддержку стратегических, высококонкурентных на мировом рынке производств (например, высоких технологий); демонополизацию производства (главная задача – освободить от засилья монополистов); фактическую поддержку товаропроизводителей, стимулирование малого бизнеса; инвестиционную политику и защиту интересов российских компаний на внутреннем и мировом рынке. В период экономических кризисов, депрессий, на переходных этапах вмешательство государства в экономику увеличивается.

“**Внутренние экономические функции современного государства.** К ним относятся: непосредственное управление объектами государственной собственности; регулирование деятельности субъектов негосударственных форм собственности; концентрация и распределение финансовых средств; установление таможенного режима и др.”[[67]](#footnote-68).

**Функция налогообложения** является производной от экономической функции.

Функция налогообложения включает в себя сбор денежных средств (прежде всего через налоги, а также через иные финансовые сборы, пошлины, платежи) и распределение денежных средств (составление бюджета, кредиты).

**Функция финансового контроля** является вспомогательной по отношению к экономической функции. Она предполагает контроль за формированием, распределением и использованием всех ресурсов финансовой системы страны. Финансовый контроль имеет своими задачами проверку финансовых обязательств перед государством; проверку соблюдения правил финансовых операций; контроль за правильностью использования юридическими лицами находящихся в их распоряжении государственных финансовых ресурсов; предупреждение и устранение нарушений финансовой дисциплины и т.д. Государство располагает широким кругом субъектов финансового контроля. В России это Счетная палата, Центральный банк, Министерство финансов, федеральная налоговая и таможенная службы, контрольно-ревизионные органы федеральных органов исполнительной власти и др. В контроле могут участвовать и негосударственные аудиторские организации.

**2. Политическая функция.** Характеризуя эту функцию, уместно отметить, что все функции государства носят политический характер, однако в сфере политических отношений действует целая система политических институтов, учреждений, государственных органов, через которые осуществляется непосредственное воздействиегосударственной власти, в том числе обеспечение народовластия. Это, прежде всего, представительный орган - парламент, избираемый народом и уполномоченный от его имени осуществлять государственную власть в стране; органы местного самоуправления, с помощью которого население конкретного региона решает свои местные дела; формы непосредственного участия народа в осуществлении власти через референдум. Содержание политической функции в демократическом государстве составляет обеспечение народовластия. Государство, выполняя политическую функцию, призвано исходить из разнообразия интересов в обществе, выступать в роли арбитра при конфликте этих интересов, не допускать нарушений прав человека, интересов меньшинства во имя общего блага.

**Политическая функция** - это направление деятельности государства в политической сфере, имеющее своей стратегической направленностью создание жизнеспособного демократического общества и обеспечение народовластия в различных формах **(**Бабаев В.К., Баранов В.М., Толстик В.А.).

1. **Социальная функция.** Главным назначением социальной функции является обеспечение общественного благополучия, то есть достойной жизни и развития каждого человека, создание равных возможностей для всех граждан в достижении этого благополучия. Важную часть социальной функции составляет социальная защита тех, кто нуждается в государственной материальной поддержке: малоимущих, безработных, инвалидов, пожилых, многодетных семей, сирот, детей в неполных семьях, а в условиях межнациональных конфликтов к этой категории добавились беженцы и вынужденные переселенцы. В социальной функции ярко выражено общесоциальное начало государство – снятие или смягчение социальных противоречий путем использования цивилизованных средств их разрешения; обеспечение человеку надлежащих условий жизни с помощью гарантирования определенного объема социальных благ за счет государства. Назначение социальной функции: развивать здравоохранение, образование, культуру. Для выполнения социальной функции государство создает фонды, которые расходуются на пенсии, пособия, здравоохранение, образование. Оно разрабатывает и реализует программы, обеспечивающие занятость населения и сокращающие безработицу, регулирует размеры заработной платы, осуществляет контроль за безопасностью условий труда и соответствием их требованиям гигиены, социального обеспечения и страхования. Другим важным компонентом социальной функции являются обеспечение права каждого на свободу труда, занятости населения, миграции рабочей силы, контроль за безопасностью условий труда и соответствием требованиям гигиены, социального страхования и обеспечения. Ст. 7 Конституции РФ: “РФ – социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. В РФ охраняются труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный мин. размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты”. С переходом к рыночным отношениям, ростом инфляции социальная поддержка государством малообеспеченных граждан приобретает особую значимость. Государство обязано принимать необходимые меры социальной защиты людей от негативных последствий инфляции. Во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. провозглашено право каждого на жизненный уровень, необходимый для поддержания здоровья и благосостояния как самого человека, так и его семьи (ч.1 ст. 25). Общепризнанным эталоном социальной защищенности личности служит гарантированный со стороны государства прожиточный минимум.

“**Внутренние социально-политические функции** современного государства. К ним относятся: управление системами здравоохранения, социального обеспечения и благоустройства; обеспечение экологической безопасности; регулирование отношений между социальными и национальными группами, общественными и религиозными объединениями; охрана общественного порядка и др.”[[68]](#footnote-69).

1. **Идеологическая функция** – это поддержка определенной, в том числе и религиозной, идеологии, организация образования, поддержание науки, культуры, регулирование деятельности СМИ и др. Идеологическая функция состоит в поддержке, разработке общенациональной идеологии, организации и управлении развитием науки, образования, поддержке культуры, охране памятников истории и культуры.

“**Внутренние идеологические функции** современного государства. К ним относятся: управление развитием науки, образования и культуры; регулирование деятельности средств массовой информации; формирование общенациональной идеологии; охрана памятников истории и др.”[[69]](#footnote-70).

**Культурная функция (духовная)** как поддержка развития культуры, науки и образования.Государство призвано поддерживать развитие науки, обеспечивать культурный и образовательный уровень граждан, свойственный цивилизованному обществу, создать условия для их участия в культурной жизни общества, пользования соответствующими учреждениями и достижениями. Содержание этой функции сегодня составляет разносторонняя поддержка развития культуры – литературы, искусства, театра, кино, музыки, СМИ, науки, образования и пр. Государство также финансирует сохранение историко-культурных памятников. Культурно-воспитательные задачи выполняются широкой сетью государственных организаций, таких, как учебные заведения, библиотеки, музеи, театры и др.

**5. Экологическая функция** обусловлена социальной обязанностью государства обеспечить экологическое благополучие граждан и экологическую безопасность страны. В условиях ухудшения экологической обстановки во всем мире, ряда экологических катастроф это направление социальной политики приобретает самостоятельное и весьма важное значение лишь в XX веке. Интенсивная эксплуатация природной среды, промышленная революция, НТП, нарушение экологических требований, вредные последствия различных катастроф требуют постоянного вмешательства государства. Оно устанавливает правовой режим природопользования, определяет экологические требования, условия и порядок использования природных ресурсов, сохранения, восстановления и улучшения качества природной среды, принимает меры при экстремальных экологических ситуациях. В ст. 24 Конституции РФ, например, зафиксировано: “Каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением”. Это конституционное право предполагает возможность требовать соответствующего поведения от физических и юридических лиц, а также прибегать к помощи государства для обеспечения данного права. Государственные гарантии права человека на благоприятную окружающую среду состоят в том, что государство обязано осуществлять: планирование и государственное нормирование качества окружающей среды; принимать меры по предотвращению экологически вредной деятельности, предупреждению и ликвидации аварий, стихийных бедствий, катастроф; государственное и общественное страхование граждан, образование резервных фондов помощи, возмещение вреда, причиненного здоровью граждан в результате загрязнения природы и иных вредных воздействий; государственный контроль за соблюдение природоохранительного законодательства; привлекать к ответственности лиц и организации, виновных в нарушении экологических требований;

**6. Охранительная функция, в которую входят:**

* *Охрана всех форм собственности.* В демократических государствах действует принцип равной правовой защиты всех форм собственности (ст. 8 Конституции РФ)*.* В государствах, где основной экономический потенциал сосредотачивался в руках того или иного класса, государственная деятельность нацеливалась на охрану рабовладельческой, феодальной, капиталистической частной собственности, за посягательства на которую устанавливались более суровые меры наказания, чем за посягательства на другие ее виды;

# Охрана прав и свобод человека и гражданина. Эта функция направлена на реальное воплощение в жизнь ст. 2 Конституции РФ, согласно которой “Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства”.Обеспечение прав человека – это главный критерий демократичности государства. Права человека составляют основу политики в отношениях с другими государствами и со всем мировым сообществом. В современных условиях происходит интернационализация проблемы прав человека, перерастание ее из внутреннего дела государства в фактор международной политики, признание международной юрисдикции по вопросам нарушения прав человека. Во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. закреплен принцип уважения прав человека. Это значит, что все государства должны, во-первых, рассматривать права и свободы человека как естественные, неотчуждаемые и неприкосновенные; во-вторых, обязаны не допускать дискриминации по признакам пола, языка, расы, религии; в-третьих, обязаны сотрудничать друг с другом в этой сфере. Многие государства (в том числе и Россия) возвели в ранг конституционного принцип уважения прав и свобод человека, а также их защиты и соблюдения. Однако обращает на себя внимание разрыв между некоторыми конституционными положениями и реальной практикой;

## *Охрана правопорядка* – это функция, присущая любому государству во все исторические периоды его развития. Правопорядок – это необходимое условие нормальной жизнедеятельности государства, итоговое состояние упорядоченности отношений в обществе. Данная функция представляет собой деятельность государства, направленную на обеспечение точного и полного осуществления его законов всеми участниками общественных отношений, а также контроль за исполнением правовых норм. Его единичным проявлением является правомерное поведение конкретного субъекта права.

**7. Функция развития научно-технического прогресса.** Эту функцию предопределили научно-технические достижения XX века. С одной стороны, деятельность государства проявляется в стимулировании научно-технического прогресса. Это вызвано тем, что современные масштабы научных исследований и экспериментальных работ чрезвычайно велики и постоянно растут. Поэтому государство берет на себя обязанность стимулировать научно-технический прогресс, почти полностью оплачивать расходы на фундаментальные теоретические исследования. Государство поддерживает и защищает интеллектуальную собственность, создает условия для успешной научной деятельности, обеспечивает справедливую оценку научного труда и достойное вознаграждение за внедрение результатов научных разработок в наукоемкие технологии. С другой стороны, человечество не сразу осознало вредные последствия научно-технического прогресса, а государство с опозданием и недостаточно энергично стало применять адекватные меры по ограничению этой опасности. В современных условиях создание экологически чистых производств, безотходных технологий – одна из важнейших целей, достижение которой позволит человечеству выжить.

**8.Информационная функция.** Вступление общества в новую, информационную, стадию развития одновременно означает появление у государства информационной функции.К ее появлению государство подталкивает быстро развивающаяся информатизация общества, создание баз данных, всемирных информационных систем, формирование общемирового информационного пространства. Специфика данной функции заключается в способах ее воздействия на общество: целенаправленное информирование населения, (а подчас и манипулирование общественным сознанием), другие способы передачи информации создают необходимые условия для нормального функционирования всех ветвей власти и органов государства. Содержание информационной функции охватывает создание единого информационно-коммуникационного пространства России как части мирового информационного пространства, обеспечение свободного доступа пользователей к информации путем постоянного ее накопления, обновления и распространения; создание эффективной системы реализации прав граждан и социальных институтов на свободное получение, распространение и использование информации; организацию единой системы обеспечения защиты информации и информационной безопасности; содействие дальнейшему развитию рынка информации, фактическом удовлетворению потребностей общества в информационных продуктах и услугах и др.

**Внешние функции позволяют говорить о нем как о субъекте международных отношений.**

1. **Оборона страны.** Данная функция обеспечивает суверенитет, неприкосновенность государственных границ, внешнюю безопасность и достаточный уровень обороноспособности страны**;**
2. **Функция обеспечения государственного суверенитета – независимость в международной сфере.**
3. **Ведение захватнических войн** направлено на присоединение новыхтерриторий, имеющих стратегическое значение или богатых сырьевыми ресурсами;
4. **Взаимовыгодная торговля;**
5. **Поддержание мира** охватывает, во-первых, деятельность по разоружению, ликвидации ядерного оружия, запрет его применения. Во-вторых, обеспечение сотрудничества государств в таких сферах, как борьба с организованной преступностью, в том числе с контрабандой, наркобизнесом, нелегальной миграцией, международным терроризмом. В третьих, участие мирового сообщества в регулировании межнациональных и межконфессиональных конфликтов. В-четвертых, соблюдение принципа территориальной целостности государств и признание нерушимости существующих границ, повышение международной ответственности за нарушение мирового порядка.
6. **Сотрудничество с другими государствами.** Его фундамент составляет поиск взаимоприемлемых решений проблем, которые затрагивают интересы каждого народа и человечества в целом и требуют международного реагирования. К числу глобальных проблем относится, например, всеобщая заинтересованность мирового сообщества в предотвращении крупных экологических катастроф, которые перерастают территориальные пределы одного государства. Объединение международных усилий здесь проходит в двух главных направлениях: а) ограничение вредных воздействий на окружающую среду; б) рациональное использование природных ресурсов. Такое сотрудничество позволяет: предупредить промышленные аварии; обеспечивать готовность к чрезвычайным ситуациям и раннее оповещение о них; снижать серьезные последствия катастроф.

“**Внешние функции современного государства**. К ним относятся: организация политического и экономического взаимодействия с другими странами, культурного сотрудничества с ними; управление обороной страны, разведкой и контрразведкой; участие в оборонительных и иных международных союзах и др.”[[70]](#footnote-71).

1. **Формы осуществления функций государства**

**Формы осуществления функций государства - это основные пути и приемы их реализации (Петров А.В.)[[71]](#footnote-72).**

Государство должно выполнять свои функции в присущих ему формах и присущими ему методами. Формы осуществления функций государства характеризуют связь государства с правом как одним из основных средств властвования.

Различаются **правовые** и **неправовые** (организационные) формы осуществления функций государства.

**В правовых формах** отражается связь государства и права, а также обязанность государства действовать при выполнении своих функций на основе закона и в рамках закона.

**К правовым формам** осуществления функций государстваотносят:

**1. Правотворческая деятельность –** это деятельность по подготовке и принятию нормативно-правовых актов, без которых реализация функций государства невозможна.

**2. Правоприменительная деятельность (исполнительно--распорядительная деятельность)** – это деятельность по реализации нормативно-правовых актов, путем принятия актов применения права (например, приговор суда, решение суда по гражданскому делу).

**3**. **Правоохранительная деятельность** – это деятельность по охране правопорядка, прав и свобод человека и гражданина, предупреждению правонарушений, привлечению к юридической ответственности виновных лиц.

**Неправовые формы**осуществления функций государства – это организационно-подготовительная работа в процессе их осуществления, непосредственно не связанная с правом. Здесь связь с правом не является настолько тесной и непосредственной как при правовых формах.

**К неправовым формам** осуществления функций государстваотносят:

**1. Организационно-регламентирующая деятельность** – это текущая работа определенных структур по обеспечению функционирования государственных органов, связанная с подготовкой проектов документов, организацией выборов, кадровой работой, ознакомление с письмами и заявлениями граждан и т.п.

**2. Организационно-хозяйственная деятельность** – это текущая оперативно-техническая и хозяйственная работа по материальному обеспечению выполнения различных функций государства. Это может быть работа, связанная с составлением отчетов, статистикой, бухучетом, материально-техническим снабжением.

**3. Организационно-идеологическая деятельность –** это деятельность по идеологическому обеспечению осуществления функций государства (Цыганов В.И.); это повседневная воспитательная работа, связанная с разъяснением вновь изданных нормативно-правовых актов.

1. **Методы осуществления функций государства**

**Методы осуществления функций государства –это способы воздействия государства насубъектов общественной жизни в процессе осуществления его деятельности (Цыганов В.И.).**

**Методы осуществления функций государства** - это **основные способы проведения управленческой деятельности государства, реализуемые в правовых и обычных организационных формах (Петров А.В.)[[72]](#footnote-73).**

“Выбор того или иного метода определяется его способностью обеспечить наиболее эффективное достижение управленческих целей при реализации функций государства”[[73]](#footnote-74).

**Убеждение –** это метод активного воздействия на волю и сознание человека идейно-нравственными средствами для формирования у него взглядов и представлений, основанных на глубоком понимании сущности государственной власти, ее целей и функций.

“Основой методов убеждения является авторитет государственной власти, убежденность людей в том, что действия государства необходимы и осуществляются в их общих интересах. Авторитет власти формируется путем информирования, разъяснения политики, пропаганды, а также посредством иных форм идеологического воздействия на управляемых”[[74]](#footnote-75).

**Принуждение –** это психологическое, материальное или физическое (насильственное) воздействие полномочных органов и должностных лиц государства на личность с целью заставить (принудить) ее действовать по воле властвующего субъекта в интересах государства. Этот метод используется при нарушении норм права.

“Основой метода принуждения является сила государственной власти. Она применяется как посредством подавления – ограничения возможностей для отдельных лиц или организаций противодействовать власти, так и посредством насилия – прямого психического или физического воздействия на не подчиняющихся власти субъектов”[[75]](#footnote-76).

“В процессе исторического развития государства при реализации его функций все больший удельный вес приобретают методы убеждения, в то время как методы принуждения применяются в строго ограниченных законами рамках”[[76]](#footnote-77).

“Помимо методов, характеризующих властное содержание функций, государством используются методы, свойственные любой управленческой деятельности. К таким методам относятся: планирование, прогнозирование, моделирование, стимулирование и др.”[[77]](#footnote-78)

**Метод дозволения**выражается в том, что государство не запрещает создание тех или иных объединений, видов деятельности и тем самым выражает свое публичное позитивное отношение к учреждению подобного рода объединений и осуществлению тех или иных видов общественно полезной деятельности.

**Метод запретов**выражается в том, что государство препятствует осуществлению вредной для общественных интересов деятельности. Например, государство прямо запрещает сбыт наркотиков.

**Метод рекомендаций**, то есть метод ориентирования на конкретный вариант поведения или действий, желательных с точки зрения государства и **метод поощрений**, побуждающий следовать этому варианту, стимулирующий общественно-полезную деятельность.

**Метод стимулирования** – это побуждение участников общественных отношений к поведению в направлении определенном государством путем материального и морального поощрения.

**К материальным (экономическим) методам относятся**: дотации, инвестиции, беспроцентные и иные льготные кредиты, налоговые льготы, субсидии и т.п.

**К методам морального стимулирования относятся**: государственные награды, почетные звания и т.п.

**Метод договорного регулирования**, приобретающий в условиях демократического государства универсальное значение. В последнее время метод договорного регулирования получил широкое распространение не только в сфере частных, но и публичных интересов. Договоры применяются в отношениях между Российской Федерацией и ее субъектами, между различными регионами, властными структурами и т.д.

**Метод надзора и контроля.**В частности, государство осуществляет лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности, а также деятельности некоммерческих организаций. Оно стандартизирует продукцию, работы, услуги, выдает сертификаты, удостоверяющие их качество и др. В выполнении функции охраны прав и свобод личности, обеспечении законности и правопорядка большую роль играет прокурорский надзор за исполнением действующих законов и других нормативно-правовых актов гражданами, государственными органами, должностными лицами. В любом государстве действуют и специальные органы общественного контроля. В сфере финансового контроля за исполнением государственного бюджета наблюдает Счетная палата или аналогичные органы иного наименования. Другой орган государственного контроля в сфере соблюдения и защиты прав и свобод личности – это уполномоченный по правам человека.

**Метод информационного влияния на общество.** Государство через СМИ оповещает население о принятых нормативно-правовых актах, государственных решения, формирует общественное мнение, целенаправленно регулирует информационные потоки и т.д. Информационное влияние представляет собой косвенно-регулятивное воздействие на сознание, поведение и поступки людей, на создание информационного поля вокруг конкретных политических процессов, мероприятий, институтов. С помощью информационного влияния возможно как ускорить развитие социальных и юридических конфликтов, так и смягчить их.

**Тема 1,5 Понятие и структура механизма государства.**

**Механизм государства** - это взятые в единстве и взаимодействии система государственных органов, учреждений и материальных средств, с помощью которых осуществляются задачи и функции государства.

Механизм государства отождествляют с государством (зачастую) - это неверно. Механизм - одно из проявлений государства. Слово "механизм" выбрано для того, чтобы показать, что государство проявляется во множестве государственных органов, учреждений, связанных иерархической подчиненностью, которые правомочны совершать действия от имени государства. Механизм - взаимосвязанное целое, это та реальная организующая материальная сила, опираясь на которую, государство действует, властвует, проявляет себя во вне. Механизм олицетворяет государство, в нем выражена сущность государства. Без механизма государство не существует. В структуре механизма государства выделяют государственный аппарат и материальные средства.

Механизм государства = государственный аппарат + государственные учреждения + материальные средства.

Государственный аппарат понимается двояким образом (в широком и узком смысле).

В широком, государственный аппарат включает в себя все органы государства, все структуры государственной власти.

В узком, государственный аппарат включает в себя только исполнительно-распорядительные органы управления, т. к. именно здесь в наличии аппарат, состоящий из профессиональных чиновников.

Судебные органы имеют особое положение в государстве.

Структурными элементами механизма государства являются

*- Орган государства,*

*- Государственное учреждение,*

*- Материальные средства.*

Основным элементом механизма государства является орган государства.

**Орган государства** - первичное звено организации государственной власти, обладающее властными полномочиями, компетенцией и структурой и в деятельности которого находят выражение задачи и функции государства. Главное отличие органов государства и государственных учреждений состоит в наличие властных полномочий. Властными полномочиями обладают только органы государства.

К органам государства примыкают госучреждения. Госучреждения не обладают властными полномочиями - это либо вспомогательный рабочий аппарат какого-либо органа государства (канцелярия и т. д.), или учреждение, выполняющее социально-культурные функции - оно принадлежит государству.

**Государственные учреждения** - это часть механизма государства, представляющая собой организационно структурированные формирования, выполняющие задачи и функции государства на основе решений органов государства и находящиеся в подчинении у последних. Примерами учреждений являются поликлиники, больницы, детские сады, школы, государственные высшие учебные заведения, библиотеки и т. д. Все они финансируются из государственного бюджета, что показывает их государственный характер, существуют для выполнения задач и функций государства, но при этом не могут издавать общеобязательных властных велений. Учреждения занимаются каким-либо узким направлением деятельности (функцией государства) и находятся в подчинении государственных органов, распоряжения которых для них обязательны (например, подчиняются Министерству высшего и профессионального образования, Министерству культуры и т. д.). Значение учреждения может оказаться более существенным, чем его формальное положение в структуре (администрация Президента).

В каждом государстве складывается свой государственный аппарат, набор органов и материальных средств.

**Материальные средства** - часть механизма государства, выполняющая функции государственного принуждения, иные специальные функции (армия, полиция, тюрьмы). Эта часть механизма называется материальные средства, т. к. для их существования и выполнения ими своих функций необходимо нечто материальное.

Материальные средства (иногда называют материальные средства принуждения) обеспечивают деятельность органов государства.

Структура механизма государства различается в различных государствах. На механизм государства, на то, из каких органов он будет складываться, влияют множество факторов:

1. этап развития, на котором находится государство (механизм первых государств был слабым, неразвитым);

2. особенности исторического развития страны, события того или иного исторического периода;

3. размеры территории;

4. национальный состав населения (так, в многонациональных государствах есть органы, занимающиеся решением национальных проблем);

5. географическое положение страны (например, в РФ существует Госкомитет по Крайнему Северу, что обусловлено ее географическими особенностями);

6. научные открытия, технические изобретения и их использование в практической деятельности людей (так, в начале века не было всемирных компьютерных сетей, информатики).

Все названные факторы влияют на механизм конкретного государства косвенным образом. Более существенно на механизм государства влияет политический режим. При тоталитаризме увеличивается репрессивная часть механизма государства и т. п.

**Механизм государства в России**

1. Президент – это глава государства, который обеспечивает согласование функционирование и взаимодействие органов государственной власти. Он осуществляет свою деятельность через рабочий орган, который называется администрацией президента.

Администрация президента – рабочий орган президента по осуществлению им конституционных полномочий

Существует три ветви власти:

- Законодательная – Федеральное собрание (совет федерации и государственная дума) + представительные органы субъектов федерации.

- Исполнительная власть – Правительство РФ. Глава правительства вступает в должность после утверждения президентом, по согласованию с Федеральным Собранием + федеральные министры и зам главы правительства + федеральные органы исполнительной власти + органы исполнительной власти субъектов федерации (они объединяются с правительственными органами субъектов федерации.)

- Судебная система – Конституционный суд РФ (на местах существуют конституционные, а в Москве и Питере уставные суды) + Суды общей юрисдикции, которые возглавляются Верховным Судом РФ + Высший арбитражный суд

Отдельно существует и надзирает за всеми Прокуратура РФ.Прокуратура не является органом государственной власти. Это - орган надзора со специфическими полномочиями.

Цель государства РФ:

формирование гражданского общества, создание условий для устойчивой жизни и свободного развития человека.

Задачи, стоящие перед Россией:

- обеспечить переход к рыночным отношениям (экономика диктует политику);

- обеспечить гарантии свободы предпринимательства и свободной конкуренции;

- создать условий для реализации права каждым быть свободным и собственником;

- проведение политической реформы для демократизации политической системы.

**Тема 1,6: Политическая система современного общества**

**1. Политическая система общества: понятие, элементы;**

**2. Место государства в политической системе общества;**

**3. Роль партий и общественных объединений в политической системе общества;**

**4. Виды политических систем;**

**1. Политическая система общества: понятие, элементы**

**Политика – в переводе с греческого – (politika, от polis - государство) означает искусство управления государством.**

**Политика – это сфера деятельности, связанная с отношениями между социальными группами (классами, нациями, сословиями и др.) внутри государства и между государствами, в связи с удовлетворением и обеспечением наиболее значимых для людей и общностей экономических, военных, национальных, социальных, религиозных и иных потребностей и интересов, главным образом, по поводу захвата, удержания, использования государственной власти и оказания на нее влияния.**

Политика начинается там, где затрагиваются интересы множества людей. Ядро политики образует борьба за власть между политическими партиями, движениями и другими общественными объединениями. Главное в политике – это завоевание и сохранение власти.

Политика может быть внутренней и внешней. Внутренняя политика охватывает отношения внутри государства, а внешняя политика охватывает отношения между государствами.

**Политическая деятельность в обществе реализуется в рамках политической системы.**

Категория “политическая система общества” сравнительно недавно, но прочно вошла в научный оборот. Основополагающие идеи о политической системе общества были сформулированы в теории государства и права на рубеже 60-70-х годов. Понятие “политическая система” пришло из социологии.

**Политическая система общества – это целостная, упорядоченная совокупность политических организаций, принципов, норм, средств, методов, обеспечивающих функционирование политической власти (Цыганов В.И.).**

**Политическая система общества – это взаимосвязанная совокупность общественных процессов и институтов, возникающих и функционирующих в сфере политической жизни страны, в отношениях между ее основными социальными группами (Петров А.В.)[[78]](#footnote-79).**

Понятие “политическая система” показывает, как регулируются политические процессы, как формируется и функционирует *политическая власть*.

**Политическая власть – это разновидность социальной власти, осуществляемой не только государством, но и другими звеньями политической системы общества: органами МСУ, партиями, политическими движениями, общественными организациями и т.п. (Малько А.В.).**

**Структура политической системы общества**

**1. Субъекты политической жизни (политические институты), то есть *институциональная часть политической системы*.**

Это, в первую очередь, **политическая организация обществакак совокупность политических объединений общества, выражающих его интересы (государство, политические партии, иные общественные организации и движения). В периоды активных (революционных) общественных изменений субъектами политической жизни может выступать народ, отдельные классы, нации, группы, которые являются в то же время объектом управления политической власти. (Цыганов В.И.).**

**2. Политические отношения**, которые складываются между субъектами политической деятельности, то есть ***коммуникативная часть политической системы.***

**3. Политическая деятельность**, включающая деятельность всех субъектов политической жизни, то есть ***функциональная часть политической системы.***

**4. Политические принципы и нормы,** регулирующие политическую жизнь страны, то есть ***нормативная часть политической системы.*** Большинство политических норм имеют правовую форму закрепления, например, многие конституционные нормы имеют ярко выраженный политический характер.

**5. Политическое сознание** как осознанное отражение сферы политики субъектами политической и, в целом, социальной жизни (индивидами, группами, классами, общностями), представляющее собой совокупность соответствующих знаний, оценок и установок ***- духовная часть политической системы.***

**2. Место и роль государства в политической системе общества**

Государство в политической системе общества занимает центральное место. Оно придает политической системе целостность и устойчивость, интегрирует все ее элементы.

*Центральное место государства в политической системе обусловлено тем, что*:

1. Государство – это *объединение всех без исключения граждан*, независимо от классовой, возрастной, национальной, профессиональной и прочей принадлежности. *Государство является единственным официальным представителем всего народа, общества.* Государство выражает общие интересы, определяет основные направления развития общества; только им и от его имени принимаются властные решения, касающиеся всех членов общества и обязательные для выполнения каждым.
2. Государство - основная форма политической интеграции общества на строго ограниченной *территории*, подчиненной определенному виду политического господства. Государство является носителем власти, юрисдикция которого распространяется на всю территорию страны;
3. Государство играет важную роль в совершенствовании общества как *собственника основных средств производства*[[79]](#footnote-80), определяет основные направления его развития;
4. Государство обладает монополией на *правотворчество*. С помощью законов государство регламентирует создание и деятельность всех других политических организаций общества, таким образом, определяя существование других элементов политической системы;
5. Государство является единственным *носителем суверенитета;*
6. Государство обладает *специальным профессиональным аппаратом – государственным аппаратом (публичной властью),* предназначенным для управления обществом. Государственный аппарат имеет в своей структуре *правоохранительные и силовые органы* (суд, милицию, прокуратуру, вооруженные силы, службу безопасности),
7. Государство обладает монополией на *принуждение, объявление войны и мира*;
8. Государство обладает монополией на взимание *налогов;*
9. Государство обладает специфическим набором *материальных ценностей* (государственная собственность, бюджет, валюта). Является крупным *собственником;*
10. Государство выполняет *общесоциальные функции;*

**3. Роль партий и общественных объединений в политической системе общества**

Кроме государства в нее входят многочисленные общественные объединения (политические партии, профсоюзы, религиозные и иные организации).

**Общественное объединение – основной компонент политической организации общества, через который выявляются специфические интересы различные социальных групп и оказывается воздействие на политику государства[[80]](#footnote-81).**

**Общественное объединение** – это добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения.

Все объединения, участвующие в политической жизни страны, выражают и проводят интересы отдельных социальных групп общества. Главной задачей общественных объединений в политической сфере является влияние на государственную власть, на политику государства через избрание их представителей в выборные государственные органы, через средства массовой информации, общественное мнение.

Роль общественных объединений в политической системе определяется тем, что они выражают интересы различных социальных групп. Воздействуя через определенные политические механизмы на государство, общественные объединения способствуют удовлетворению данных интересов с помощью использования государственной власти.

Особенно это характерно для политических партий, которые, выражая интересы определенных групп населения, ставят своей целью получение государственной власти или иное воздействие на нее.

**Партия** – это общественное объединение, выражающее политическую волю своих членов и сторонников, ставящее своими задачами участие в определении политического курса государства, в формировании органов государственной власти, а также в осуществлении власти через своих представителей, избранных в представительные (законодательные) органы власти.

Политическая партия, участвуя в парламентских, президентских и иных выборах, получает тот или иной объем государственной власти. Политическая партия, получившая большинство голосов на выборах, приобретает большинство мест в высшем представительном законодательном органе государства – парламенте. Таким образом, через механизм государственной власти она получает возможность в пределах своей компетенции реализовать свою предвыборную программу, то есть способствует удовлетворению потребностей и интересов представляемых ею социальных групп.

В демократическом обществе государство и общественные объединения активно взаимодействуют друг с другом.

Активное взаимодействие государства и политических организаций способствует вовлечению населения в решение общественных задач, делает государственную политику более эффективной. При авторитарном режиме государственная власть подавляет общественные объединения, запрещает их деятельность, что подрывает связь государства с гражданским обществом. Подавление государством политических организаций может привести к утрате связи государственной власти с народом, бюрократизации государственного аппарата, снижению эффективности его действия. Следует иметь в виду, что политические организации могут быть использованы для выражения и достижения своих целей антиобщественными, антигосударственными элементами.

Политические партии и другие общественные объединения должны зарегистрироваться в порядке, установленном законом.

**4. Виды политических систем**

***На основе формационного критерия***:

1. ***рабовладельческие;***
2. ***феодальные;***
3. ***буржуазные;***
4. ***социалистические;***

**А.Б. Венгеров. *С социологической точки зрения*:**

**1**. ***Распределительная / закрытая политическая система*** характеризуется в экономической сфере господством государственной собственности, распределительных товарно-денежных отношений. Социальным отношениям свойственна уравнительность. Формируется государственная идеология, пронизывающая культуру, образование, науку. Инакомыслие подавляется. В идеологии господствует одна система ценностей. Граждане имеют минимум политических прав. У власти находится одна господствующая партия. Для таких систем характерен культ вождя, харизматического лидера. Как правило, роль государства в таких политических системах чрезмерна. Государство вмешивается в личную и экономическую жизнь членов общества. Характеризуется распределением, планированием, консервацией общественной жизни. Стабильность распределительной политической системы поддерживается насилием, принуждением, террором. Примеры: СССР, бывшие страны социализма, Венгрия, Болгария;

**2.*Либерально-демократическая / открытаяполитическая система***в экономической сфере основывается на многообразии и равноправии всех форм собственности, на рыночных товарно-денежных отношениях, свободе предпринимательства. Для социальных отношений характерно неравенство, основанное на экономическом неравенстве. Идеология такой системы характеризуется многообразием, многопартийностью, плюрализмом мнений. Индивид здесь наделяется многочисленными правами и свободами. Человек, его права и свободы имеют в такой системе приоритет над правами коллектива. Частная собственность охраняется государством. Партии в такой системе стремятся к завоеванию власти путем участия в избирательных кампаниях. Государство в этой системе рассматривается в первую очередь как политический институт, защищающий права и свободы, призванный обеспечивать правопорядок, создавать условия для развития рыночной экономики;

**3.*Конвергенционными политическими системами***А.Б.Венгеров называет системы, сочетающие черты вышеназванных, как например им приводится политическая система России. Подобные системы являются переходными, неустойчивыми, противоречивыми. Например, переход от плановой к рыночной экономике в 1980-х гг. в России привел к появлению конвергенционной политической системы, эволюционирующей постепенно, с огромными трудностями и противоречиями к либерально-демократической системе. Для конвергенционной политической системы характерно смешение многих политических институтов: провозглашение свободы труда, передвижений и места жительства, сохранение полицейской “прописочной” системы граждан и полицейского сыска, декларирование прав и свобод человека, институциональное закрепление принципа разделения властей, идеологический плюрализм и государственная монополия на телерадиовещание и т.п. Например, в российской действительности 90-х годов XX века видны “пережитки социализма” в сознании людей, их неготовность уйти от социального иждивенчества, характерного для тоталитарного распределительного государства сталинского типа.

**В.Е. Чиркин. Глобальные модели политической системы современного общества: индикаторы эффективности // Государство и право. 1992. № 5:**

1. ***Командная политическая система***имеет интегральный характер. Все ее элементы объединены вокруг одного центра принятия решений. Степень такой централизации может быть различной: власть абсолютного монарха (например, султанат Оман), теократическая элита с соответствующей государственной религией (Иран), единственная партия, провозгласившая сама себя в исторически обозримой перспективе руководителем общества и государства (в прошлом СССР, Болгария, Румыния, Чехословакия, до рубежа 80-90-х гг. Алжир, Бенин, Конго, Куба, КНДР). Командная политическая система существует также в условиях военных режимов. В командной политической системе преобладает командный стиль управления обществом, администрирование, принуждение, господствует единая идеология, упраздняется легальная политическая оппозиция, провозглашается исключительная роль партийно-государственного лидера, находящая свое выражение в культе личности, принижении политического значения гражданина, сводимого к роли “винтика” в государственной машине, неизбежном ограничении прав и свобод человека и гражданина. В командной политической системе нет разделения властей, “системы сдержек и противовесов”. Командная система отвергает способы саморегуляции общественного организма, делает ставку на силовые, принудительные методы;
2. ***Соревновательная политическая система***начала утверждаться при капиталистическом способе производства с его постулатами свободной конкуренции, свободного обмена товарами, естественных прав человека. Характерной чертой соревновательной системы является политический плюрализм, без которого ее функционирование невозможно. Соревновательная система предполагает политическое противостояние, противоборство различных сил, их состязательность в политическом процессе. Соревновательность означает признание равенства прав личности и объединений, юридические, но не социально-экономические гарантии этих прав;
3. ***Социопримирительная / консоциональная, реконсилиационная политическаясистема***постепенно складывается лишь в наше время и укрепляется в условиях перехода человечества от конфронтации к сотрудничеству, формируется на базе признания приоритета общечеловеческих ценностей. В этой системе на первый план выдвигается социальный аспект. Это система поиска консенсуса, компромисса. Воспитание гражданственности связано с идеей социальной справедливости, служения ей. Определенные ограничения вводятся в сами принципы капиталистического строя: собственность, распределение доходов, свободу договора (прежде всего на продажу рабочей силы). Принимаются не свойственные капитализму значительные социальные программы: по жилью, безработице, медицинскому обслуживанию, а также серьезные меры государственной помощи малообеспеченным слоям населения. Как бы ни критиковалась ограниченность этих мер, они обеспечивают хотя бы временно минимальный жизненный уровень. Конечно, остается кардинальная проблема труда и капитала, но социопримирительная система смягчает их противоречия;

**Раздел 2. Теория права**

**Тема 2.1 Происхождение и сущность права**

Вместе с возникновением государства появляется право. Это было естественно, поскольку государство является организацией, которая объединяет уже не родственников, а население, проживающее на определенной территории. Для регуляции взаимоотношений между соседями оказываются недостаточными обычаи, традиции, нормы морали и религиозные верования, кровнородственные связи. Тогда и возникло право, как регулятор взаимоотношений в обществе, где люди неравны в имущественном и социальном положениях.

Однако многовековая история существования права не закрепила за ним однозначного понимания.

**Значение термина "право".**В повседневной жизни мы сталкиваемся с различными толкованиями термина "право".

"Я имею право" - часто произносим мы, когда претендуем на получение каких-либо благ. В этом смысле под правом понимаются социально-правовые притязания людей, удовлетворение которых позволяет им полноценно существовать. В основном они составляют естественные права, человека, то есть притязания, обусловленные его природой; право на жизнь, человеческие условия существования, право на свободу, собственность, счастье, честь, достоинство, сопротивление угнетению и т. п.

По своему происхождению право связано с такими понятиями, как правда, справедливость. Jusв переводе с латыни означает справедливо, законно, а *justicia*- законность и правосудие. В этой связи известный римский юрист Цельс подчеркивал, что "право есть наука о добром и справедливом".

Третье значение термина "право" связано с пониманием права в субъективном смысле. В этом случае оно выражает официально признанные возможности, которыми располагают люди, организации и которые гарантируются государством. Так, граждане имеют право на труд, отдых, охрану здоровья и т, п. Здесь социально-правовые притязания получают не только официальное закрепление в законодательных актах государства, но и обеспечиваются гарантиями их осуществления.

Наконец, существует четвертое, предельно широкое понимание права, включающее в себя все правовые явления: субъективное право, объективное право, правовую психологию, правовую культуру, правовое сознание, принципы права и т. п. В этом случае понятие "право" отождествляется с термином "правовая система", которая объединяет всю совокупность правовых явлений, существующих в обществе: правовые идеи, источники права, институты права, отрасли права, правовые традиции, правосознание, правовую культуру, правопорядок, способы толкования норм права и т. п.

**Основным источником (формой) права**, то есть актами государства, в которых закреплены нормы права, являются законы.

Из-за многозначности термина "право" при его употреблении всякий раз требуется уточнение, в каком смысле оно используется.

**Сущность права.**Право создавалось людьми для удовлетворения определенной социальной потребности. Люди не могут существовать, не взаимодействуя друг с другом, не создавая коллективов, организаций. Только благодаря этому взаимодействию они удовлетворяют свои материальные, духовные, физиологические и иные потребности.

Однако в большинстве своем интересы и потребности не совпадают, поскольку все люди обладают различными способностями и талантами, неодинаковым материальным положением, социальным статусом. Вследствие этого их совместная деятельность предполагает наличие четких правил, которые являются результатом согласия, компромисса и должны соблюдаться всеми, быть обязательными для всех. Обязательность соблюдения таких правил придает человеческим действиям и поступкам предсказуемость, управляемость, а всему обществу - стабильность и упорядоченность.

Для отдельной личности право гарантирует свободу, независимость, индивидуальность, определенную границами этих правил. Право в нормативной форме "вводит в ткань человеческих отношений ценности добра, справедливости, милосердия, гуманизма и т. п. Именно через право данные ценности становятся элементами человеческого поведения. В этом выражается общечеловеческое назначение права.

Однако стабильность и упорядоченность социальной жизни могут достигаться и подчинением одной части населения правилам, которые установила другая часть, обычно меньшая. Тогда право служит интересам правящего класса или правящей группы и выступает как властные веления этого класса или группы.

Право является в таком случае неотъемлемым компонентом власти правящего класса и уже не несет в себе равный масштаб и одинаковую меру свободы для всех. Право в данной ситуации есть свобода одних и несвобода других. Классовую направленность, то есть функцию защиты интересов правящего класса, право приобретает в рабовладельческом, феодальном и буржуазном обществах, в которых классы собственников использовали его для усмирения бедных.

В зависимости от ответа на вопрос: "Кто создает право и кому оно должно служить?" и определяется его сущность. Можно выделить два подхода к праву.

Первый подход - понимание права в широком смысле (философский). Он рассматривает право как меру свободы и справедливости, обусловленную природой человека. Сторонники данного подхода исходят из того, что право есть совокупность норм и принципов, олицетворяющих разум, мудрость, справедливость и порядок, которые устанавливаются не государством, а даны человеку свыше. Право утверждает абсолютные и вечные ценности добра и справедливости, является силой мирового порядка.

Предполагается, что эти ценности имеют либо естественное, либо божественное происхождение. Данный подход основан на стремлении людей к созданию идеального миропорядка, в котором будут гарантированы права и свободы каждой личности.

Достоинством подхода является стремление содержательно определить право через ценности, которые оно защищает, а недостатком - некоторая абстрактность, оторванность от жизни. Ведь ценности добра и справедливости всегда были конкретно-историческими.

Второй подход - понимание права в узком смысле (прагматический). Его отстаивают авторы, акцентирующие внимание на формальных характеристиках права, его происхождении, структуре, способе выражения, субъектах осуществления кормы права.

Государство может быть отражением интересов класса, стоящего у власти, правящей группы. В этом случае право является воплощением воли господствующего класса. Понимание права как воли экономически господствующего класса было характерно для марксизма. К. Маркс и Ф. Энгельс определяли право как возведенную в закон волю господствующего класса, содержание которой обусловлено материальными условиями его жизни.

Все указанные выше подходы объединяет признание права в качестве эффективного нормативного регулятора. Эффективность действия права основана на том, что из всех социальных регуляторов только обязательность соблюдения требований права обеспечивается возможностью государственного принуждения.

Таким образом, право есть система общеобязательных правил поведения в обществе, установленных или санкционированных (то есть утвержденных в качестве общеобязательных правил, существовавших в обществе ранее) государством, соблюдение которых обеспечивается возможностью государственного принуждения.

Сущность права выражается в содержании. Содержание права проявляется в установлении равного масштаба поведения к неравным людям. Равная мера поведения, которую устанавливает каждая применяемая правовая норма, закрепляет формальное равенство всех перед законом.

**Признаки права.**Право является одним из регуляторов взаимоотношений людей в обществе наряду с моралью, религией, традициями, обычаями, ритуалами и т. п. Однако право в отличие от них обладает рядом свойств (признаков), которые характеризуют его как специфическую систему регулирования отношений в обществе.

1. Нормативность права. Право имеет нормативную природу. Она выражается в установлении в нормах права общего масштаба поведения, который определяет границы дозволенного, запрещенного, обязательного.

Общий масштаб, равная мера поведения являются отражением общезначимых интересов, преобладающих в обществе идеалов, представлений о добре, о справедливости. Наличие норм права говорит человеку о том, какие его действия будут правомерными (возможными, необходимыми), а за какие поступки возможно наступление неблагоприятных последствий, то есть санкций.

2. Структурная организация. Право представляет собой не простой набор норм, а целостную систему взаимосвязанных и взаимозависимых друг от друга правил поведения. Основу этой системы составляют нормы конституции (основного закона), которым не должны противоречить все иные нормы права (например, нормы, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения - нормы гражданского права).

3. Обязательность. Общеобязательный характер норм права выражается в том, что все члены общества обязаны выполнять их требования. Это оказывается возможным потому, что правовые нормы обеспечиваются государственным принуждением. Государственное принуждение выражается в защите субъективного права личности, в принуждении правонарушителя возместить причиненный ущерб, исполнить иные обязанности в отношении пострадавшей стороны. Государственное принуждение не только ограничивает свободу человека, но и в определенных законом случаях лишает человека свободы.

4. Формальная определенность. Нормы права выражены в официальной форме: закреплены в нормативно-правовых актах государства (законах, решениях судов, прецедентах). Этот признак права предохраняет его от произвольного изменения и толкования, обеспечивает ему внутреннее единство, взаимосвязь между отдельными нормами.

Формальная определенность выражается и в том, что предписывает порядок принятия законов, механизм их реализации и средства контроля за их исполнением. Конечно, например, партийные нормы так же фиксируются в уставе, как и религиозные нормы - в священных книгах. Однако правовые нормы обретают официальную форму выражения в законе, что делает их общеобязательными как для граждан, организаций, так и для самого государства”

5. Неперсонофицированность и неоднократность действия нрава. Нормы права не имеют конкретного адресата, они обращены ко всему населению. Лишь в том случае, когда действие конкретного лица подпадает под соответствующую норму, тогда он становится ее адресатом. Однако осуществление требований данной нормы не прекращает ее действия во времени, она продолжает действовать вплоть до ее изменения или отмены уполномоченным на то государственным органом (чаще всего парламентом).

6. Связь права с государством. Этот признак выражается в том, что государство не только целенаправленно создает нормы права (правотворчество), но и обеспечивает реализацию их требований с помощью правоохранительных органов. Однако связь права с государством двухсторонняя: государственные органы и должностные лица создаются правом, существуют и действуют (по крайне мере должны) строго на основе права. Именно правовые нормы наделяют государственные органы полномочиями.

**Функции права.**Свое назначение в обществе как нормативного регулятора право реализует с помощью функций. Функции права - главные направления воздействия права на личность, ее взаимодействия с другими людьми, органами государства.

Эти направления связаны с решением определенных задач. Среди них следует выделить задачу упорядочения общественных отношений, построения их в соответствии с принципами свободы личности и справедливости. Кроме этого одной из важных задач права является охрана регулируемых общественных отношений от посягательств со стороны правонарушителей. Двум этим задачам соответствуют две функции права - регулятивная и охранительная.

Содержание регулятивной функции права состоит в обеспечении четкой организации и стабильного функционирования общественных отношений. Это находит выражение в том, чтобы отчетливо закрепить права и свободы человека и гражданина, полномочия государственных органов и должностных лиц. В этом смысле границы прав и свобод должны способствовать созданию в обществе такого правового порядка, который бы отвечал интересам всего населения.

Охранительная функция права заключается в отделении нормы права от других норм (морали, традиций, обычаев). Она осуществляется органами государства, принимающими индивидуальные властные решения, направленные на охрану положительных и вытеснение вредных, опасных для общества отношений.

Охранительная функция реализуется:

1) путем введения запретов на совершение противоправных деяний;

2) в установлении санкций за совершение противоправных деяний;

3) в непосредственном применении санкций в отношении лиц, совершивших правонарушение.

**Причины возникновения права.**Возникновение права представляет собой одно из значительных приобретений человечества. На смену хаосу, порожденному животным эгоизмом человека, произволу сильного приходит понимание необходимости признания известных границ, ограничивающих проявления агрессивности и господства силы.

Однако прежде чем стать равным масштабом, общей мерой возможного и дозволенного поведения, право прошло длительную эволюцию вместе с развитием человека. Появление права является закономерным процессом. В его основе лежало усложнение хозяйственной и социальной организации догосударственного общества.

Переход от присваивающей к производящей экономике, вызванный ростом потребностей человека, привел к общественному разделению труда. Определенные группы людей закреплялись за конкретным видом деятельности. На Востоке переход к производящей экономике, а следовательно, и к оседлому образу жизни, обусловил деление населения общин на управляющих и управляемых.

Необходимость в организации земледельческих общин для ирригационного земледелия привела к созданию разветвленного аппарата чиновников, который мог объединить усилия разрозненных семейно-клановых групп, не способных в одиночку обрабатывать землю и собирать урожай. Так, появляется слой организаторов производства, которые одновременно были и контролерами, и распределителями произведенного.

Управленческие посты дают их обладателям большие материальные выгоды, и теперь произведенный продукт делится не поровну. Естественно, нарушением прежних обычаев равного распределения недовольны рядовые общинники. Для их усмирения и одновременно закрепления своего статуса привилегированной группы административно-общинная знать создает право. С появлением письменности правовые нормы фиксируются в официальных источниках государства.

На Западе переход к производящей экономике привел к общественному разделению труда: выделению земледелия, скотоводства, появлению ремесленников и торговцев. Все это способствовало повышению эффективности производства, возможности отдельным семьям самостоятельно существовать независимо от общины. Излишки продуктов, которые появлялись в результате совершенствования орудий труда и культуры производства, породили имущественное неравенство, появление частной собственности и накопление богатства.

Деление общества на богатых и бедных неизбежно усиливает конфликты и противоречия. Обычаи, религиозные и моральные нормы не в состоянии обеспечивать порядок в таком обществе. Тогда и появляется право, с одной стороны, как мера общественной и личной свободы производителя-собственника, а с другой - как фактор согласования различных, несовпадающих интересов людей, регулятор их разнообразных взаимоотношений, особенно в области обмена товарами и услугами.

Таким образом, появление права шло параллельно с развитием государства, поскольку именно право выступало основой организации государственной власти, структуры государственных органов, определяло порядок и процедуру занятия государственных должностей, их полномочия.

Формирование права происходило под влиянием различных факторов: географических, национальных, культурных, экономических, религиозных и т. п. Соотношение этих факторов было различным в разных государствах, что обусловило некоторые особенности образования права в странах Запада и Востока.

На Востоке, где были сильны традиции, право органично вытекало из норм религии и морали, закрепляя их требования с помощью государства в качестве общеобязательных. Правовая мораль имела религиозное обоснование, поэтому правонарушение было одновременно нарушением нормы морали и религии. Право здесь рассматривалось как мера должного поведения, то есть как обязанности, но не возможность.

**Источники (формы) права.**Одним из признаков права, которые отличают его от других социальных регуляторов (норм морали, традиций, обычаев, религиозных норм), является формальная определенность.

Напомним, что право возникает в обществе, расколотом на массы, сословия, бедных и богатых. Потребность в праве была обусловлена тем, что прежние социальные регуляторы не могли успешно согласовывать столь различающиеся и даже противоположные интересы. Упорядочить взаимоотношения людей - носителей разнородных интересов можно было только с помощью четких правил поведения, закрепленных в официальных действующих документах государства (законах, указах, постановлениях). При этом право закрепляет не единичные, а типичные, многократно повторяющиеся явления и процессы в различных сферах жизни человека.

Только четко закрепляя правила поведения в актах государственных органов, решениях судов, международных договорах, государство придает им общеобязательный характер, который обеспечен возможностью государственного принуждения.

Какое значение имеет для рядового члена общества понятие "источник права"? Дело в том, что незнание закона не освобождает гражданина от юридической ответственности. Поэтому важно знать, где может содержаться информация о правилах поведения, обязательных для всех. И еще один вопрос, имеющий практический смысл, на который отвечает "источник права"; "Кто и как придает правилам поведения значение правовых норм, то есть обеспечивает их обязательность?"

Понятие "источник (форма) права" имеет несколько значений. Первое определяет его как источник познания, то есть то, откуда люди черпают свои знания о праве. Это могут быть исторические юридические документы подобные Законам Ману в Индии, Русской правды на Руси, Законам царя Хаммурапи в Вавилоне и т. п.

Второе значение понятия "источник (форма) права" выражает материальные условия жизни общества, обусловливающие содержание правовых норм. В первую очередь, это существующий уровень развития производства, определяющий характер потребностей людей. Данные потребности являются материальным источником права.

Так, например, в XX в. возникли материальные предпосылки для реализации многих социальных прав; на труд, социальное страхование, пособия по безработице. Будучи объективно обусловленными, они были закреплены в конституциях и законах развитых западных стран.

Третье значение понятия "источник (форма) права" в юридическом смысле отражает то, какими путями образуется право и что сообщает правилу поведения качество правовой нормы, то есть общеобязательную силу, опирающуюся на возможность применения государственного принуждения. Именно в юридическом смысле и используется чаще всего понятие "источник (форма) права".

В этом контексте понятие "источник (форма) права" состоит из двух частей: "источник права'' и "форма права". Обычно они используются как тождественные понятия различными авторами, которые акцентируют внимание на различных сторонах единого понятия: одни имеют в виду процесс правотворческой деятельности государства как источник образования норм (следовательно, склонны использовать понятие "источник права"), другие - результат этой деятельности, то есть различные нормативно-правовые акты государства: законы, указы, декреты и т. п. (поэтому предпочитают использовать понятие "форма права").

**Тема2,2: Норма права**

**1. Норма права: понятие, признаки**

**2.Структура нормы права**

**3. Виды юридических норм**

**4. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта; способы изложения норм права в статьях нормативно-правовых актов.**

**1. Норма права: понятие, признаки**

**Юридическая норма (норма права, правовая норма) -элемент права, выраженный в виде отдельного общеобязательного и формально определенного правила поведения, обеспеченного возможностью государственного принуждения в случае его невыполнения**

**Норма права – это общеобязательное формально-определенное правило поведения, установленное государством или иными субъектами с санкции государства, обеспеченное возможностью государственного принуждения и направленное на регулирование общественных отношений**

**Признаки:**

1. Общеобязательность. Норма права предписывает правильный с точки зрения общества и потому обязательный для конкретного индивида образ действий. Норма права носит общий характер, выступает в качестве равного, одинакового правила для всех и каждого, кто оказывается в сфере ее действия. Общеобязательность состоит в том, что норма права представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей.
2. Формальная определенность. Норма права имеет письменную выраженность, фиксируется в нормативно-правовом акте. В этом состоит формальность. Определенность нормы права состоит в том, что она содержит в себе права и обязанности участников правоотношения.
3. Представительно-обязывающий характер. Норма права предоставляет участникам общественных отношений права и возлагает обязанности. Исключение составляют исходные нормы.
4. Системность. Норма права состоит из определенных элементов: гипотезы, диспозиции, санкции. Кроме того, нормы права существуют и действуют в составе целых правовых институтов и отраслей права.
5. Связь с государством. Нормы права устанавливаются государством и обеспечиваются его принудительной силой.

**2. Структура нормы права**

Норма права представляет собой сложное образование, имеющее собственную структуру, внутреннюю организацию, строение.

**Структура юридической нормы – это способ взаимосвязи элементов норм права, обеспечивающий ее функциональную самостоятельность**

***Структура юридической нормы* – необходимый состав и связь основных элементов содержания юридической нормы**

Норма права состоит из трех элементов:

1. Гипотезы
2. Диспозиции
3. Санкции

**Гипотеза –это часть нормы права, которая указывает на конкретные условия, жизненные обстоятельства при наличии или отсутствии которых норма реализуется.**

**Гипотеза – это часть юридической нормы, указывающая на обстоятельства при наличии или отсутствии которых норма реализуется**

**Гипотеза**- **часть нормы, определяющая условия, жизненную ситуацию, при которой норма действует и когда ее правилом должны руководствоваться субъекты общественных отношений**

**Виды гипотез:**

**В зависимости от количества обстоятельств, условий, содержащихся в норме:**

1. **Простые -** содержат одно условие, обстоятельство, необходимое для действия нормы (Например, ч. 2 ст. 10 Семейного кодекса РФ:“Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации заключения брака в органах ЗАГСА”).
2. **Сложные –** содержат два и более обязательных обстоятельства, условия действия нормы права (Например, ч. 1 ст. 12 Семейного кодекса РФ:“Для заключения брака необходимы взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста”).
3. **Альтернативные –** содержат несколько обстоятельств, условий одного из которых достаточно для действия нормы (Например, ст. 311 УПК РФ:“Подсудимый, находящийся под стражей, подлежит немедленному освобождению в зале суда в случаях вынесения: 1) оправдательного приговора; 2) обвинительного приговора без назначения наказания; 3) обвинительного приговора с назначением наказания и с освобождением от его отбывания; 4) обвинительного приговора с назначением наказания, не связанного с лишением свободы, или наказания в виде лишения свободы условно.”

**В зависимости от наличия или отсутствия обстоятельств, условий, при которых норма права начинает действовать:**

**1. Положительные гипотезы -** указывают на необходимость наличия обстоятельств, условий, при которых норма права начинает действовать (Например, ч. 1 ст. 12 Семейного кодекса РФ:“Для заключения брака необходимы взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста”).

**2.Отрицательные гипотезы** – указывают на необходимость отсутствия обстоятельств, условий, при которых норма права начинает действовать (Например, ст. 14 Семейного кодекса РФ Обстоятельства, препятствующие заключению брака:

Не допускается заключение брака между:

лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке;

близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами);

усыновителями и усыновленными;

лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Гипотеза – это предпосылка применения нормы права.

**Диспозиция – это часть юридической нормы, содержащая само правило поведение, которому должны следовать участники правоотношений, при наличии условий, предусмотренных гипотезой**

**Диспозиция указывает на юридические права и обязанности, возникающие у субъектов при наличии указанных в гипотезе условий. Диспозиция составляет основу нормы права, ее ядро. Диспозиция – это модель правомерного поведения.**

**Виды диспозиций:**

**По способу изложения:**

1. **Простая диспозиция** – указывает на правило поведения, называет, но не раскрывает его (например, ч. 2, 3 ст. 38 Конституции РФ).
2. **Описательная диспозиция** – указывает на правило поведения, называет, описывает все его существенные и необходимые признаки (например, ст. 158 Уголовного кодекса РФ:“Кража есть тайное хищение чужого имущества”).
3. **Ссылочная диспозиция** – не называет правило поведения, а отсылает для ознакомления с ним к другой норме права (например, ст. 49 ГПК РФ).
4. **Бланкетная диспозиция –** не называет правило поведения, а отсылает для ознакомления с ним не к нормативно-правовому акту, а к другому акту (инструкциям, правилам), которые носят не правовой, а нормативный характер (например, ст. 264 Уголовного кодекса РФ).

**По характеру воздействия диспозиции делятся**на представительно-обязывающие и запретительные.

Изложение диспозиции начинается со слов: “имеет право”, “должен”, “обязан”, “вправе”.

**Санкция – это часть юридической нормы, указывающая на отрицательные последствия, возникающие вследствие нарушения этой нормы**

**Санкция** - **часть нормы, определяющая вид и меру ответственности (неблагоприятные для субъекта юридические последствия) в случае нарушения правила, предусмотренного диспозицией**

**Виды санкций**:

**По степени определенности**:

1. **Абсолютно-определенные санкции** точно указывают вид и размер неблагоприятных последствий (например, увольнение, точно обозначенный размер штрафа).
2. **Относительно-определенные санкции** точно указывают на вид неблагоприятных последствий, а их меру определяют в диапазоне (от min до max или только до max). Это многие санкции уголовно-правовых норм с формулировкой “наказывается лишением свободы на срок от…до…лет” или “наказывается лишением свободы сроком до … лет”.
3. **Альтернативные санкции** содержат несколько видов неблагоприятных последствий, из которых может быть применено только одно (например, вандализм - см. санкцию этой статьи УК РФ).
4. **Кумулятивные санкции** допускают или обязывают применение к правонарушителям, кроме основного, дополнительного наказания, взыскания (исправительные работы с возложением обязанности загладить причиненный ущерб). В уголовном праве кумулятивные санкции имеют место при назначении наказания при рецидиве преступлений (ст. 68 УК РФ), назначении наказаний по совокупности преступлений (ст. 69 УК РФ) и назначении наказаний по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ).

**По объему:**

1. **Простые санкции** содержат одно неблагоприятное последствие.
2. **Сложные санкции** содержат два и более неблагоприятных последствия, назначаемых одновременно.

**По способу воздействия:**

1. **правовосстановительные**
2. **штрафные (карательные)**

Данную структуру юридической нормы обычно называют логической. Ее можно выразить через следующую формулу: “если (гипотеза), то (диспозиция), иначе (санкция)”. Ряд авторов считает, что текстуальное выражение нормы права не содержит всех трех элементов. Например, большинство уголовно-правовых норм состоят, по их мнению, из гипотезы и санкции, а многие гражданско-правовые нормы состоят из гипотезы и диспозиции. Это неверно, в данном случае структура нормы права также трехчлена, она устанавливается путем определенных логических операций, когда некоторые элементы не пишутся, но предполагаются либо находятся в других статьях нормативно-правового акта. Например, диспозицией уголовно-правовых норм является запрет совершать определенные действия, санкцией – неблагоприятные последствия, возникающие за совершение этих действий, а гипотезой чаще всего выступают условия, характеризующие субъекта: возраст, вменяемость, должностной статус и др.

**3. Виды юридических норм**

В зависимости от разных критериев нормы права могут быть распределены по различным классификационным группам.

**По отраслям права или по предмету правового регулирования:** конституционные, административные, гражданские, уголовные и т.д.

**По методу правового регулирования:**

1. **Императивные**, содержащие властные категоричные предписания, строго обязательные, не допускающие отступлений (например, многие нормы конституционного права, административного права, уголовного права). Например, ч. 1 ст. 13 УК РФ: “Граждане РФ, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству”;
2. **Диспозитивные** позволяют сторонам самим договорится, действовать по своему усмотрению  
   Диспозитивная норма действует лишь постольку, поскольку стороны не установили своим соглашением иных условий своего поведения (многие нормы гражданского права). Например, статья 472 ГК РФ. Срок годности товара 2. Товар, на который установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности, если иное не предусмотрено договором. Например, согласно ст. 409 ГК РФ: “По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплаты денег, передачи имущества и т.п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного утанавлшиваются сторонами”.
3. **Поощрительные** устанавливают поощрение за правомерное поведение, стимулируют социально полезное поведение (нормы о государственных наградах, премиях, почетных званиях и т.д.).
4. **Рекомендательные** предлагают наиболее предпочтительный, желательный для государства и общества вариант поведения, но не настаивают на нем.

**По функциям в механизме правового регулирования:**

1. **Исходные (отправные, учредительные, первичные)** определяют начала, основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления, принципы, методы, закрепляют правовые категории и понятия; имеют наиболее общий характер.Они подразделяются: **а) нормы-начала** – это конституционные положения, закрепляющие основы общественного и государственного строя; **б) нормы-дефиниции** – это предписания, содержащие правовые понятия, категории (например, ст. 14 УК РФ содержит понятие преступления); **в) нормы-принципы** –это предписания, выражающие и закрепляющие принципы права (например, ст. 3 Конституции РФ содержит принцип демократизма);**г) нормы-декларации** – это положения программного характера (например, ст. 1 Конституции РФ называет Россию демократическим государством. Это программа на будущее.); **д) коллизионные нормы** – это нормы, устраняющие возникающие противоречия между правовыми предписаниями.(Например, при заключении договора аренды, французский арендодатель и российский арендатор не определили самостоятельно право, которое будет регулировать их отношения, вытекающие из этого договора (автономия воли). В случае возникновения спора, суд или иной правоприменительный орган, в условиях отсутствия материального международно-правового регулирования по этим вопросам, будет вынужден обратиться к коллизионным нормам, на основании которых он и определит будет применяться российское или французское право. А уже нормы российского либо французского права будут регулировать отношение по существу. Таким образом, коллизионные нормы сами по себе лишены регулятивного воздействия, их функция состоит в формировании коллизионного механизма регулирования); **е) оперативные нормы** – это нормы, которые устанавливают даты вступления нормативно-правового акта в силу, прекращения его действия (ст. 1 ФЗ «О введении в действие части 1 ГК РФ»).
2. **Нормы – правила поведения** – это нормы непосредственного регулирования общественных отношений, с помощью закрепления конкретных правил поведения; это те нормы, которые определяют права и обязанности субъектов; условия реализации этих прав и обязанностей. Эти нормы составляют основную массу норм права.

В свою очередь нормы-правила поведения **по функциям права и роли в системе права** делятся на**регулятивные и охранительные.**

**1. Регулятивные нормы** - это нормы, регулирующие нормальное нужное обществу активное поведение, предоставляющие права и обязанности участникам правовых отношений.

**2. Охранительные нормы –** это нормы, вступающие в действие в связи с совершением правонарушения и устанавливающие меры юридической ответственности и другие принудительные меры для защиты субъективных прав (например, норма уголовного кодекса об ответственности за убийство).

**По характеру содержащихся в них предписаний**нормы права делятся:

1. **Управомочивающие –** это нормы, предоставляющие своим адресатам право на совершение положительных действий (например, норма, предоставляющая право распоряжаться своим имуществом, подавать иск в суд).
2. **Обязывающие** – это нормы, содержащие обязанность совершения определенных положительных действий (например, норма, возлагающая обязанность по уплате налогов). За отказ от обязанности устанавливается юридическая ответственность.
3. **Запрещающие** – это нормы, устанавливающие запрет на совершение определенных действий. Такими нормами являются все нормы особенной части УК РФ, КоАП РФ.

**В зависимости от характера регулируемых отношений** нормы права делятся:

**1. Материальные**, регулирующие различные сферы общественной жизни: экономические, политические, социальные, идеологические и др. (например, нормы конституционного права, административного права, гражданского права, уголовного права и т.д.).

**2. Процессуальные** содержат правила, устанавливающие процедуру применения материальных норм(например, нормы гражданского процессуального права, уголовного процессуального права). Они не имеют экономического, политического, идеологического, социального содержания, их содержание сугубо юридическое.

**По времени действия** нормы права делятся:

1. **Постоянные.** Срок их действия не установлен. Таковы большинство норм права. Содержатся в законах.
2. **Временные** принимаются на определенный срок. Окончание срока их действия устанавливается либо путем указания на конкретную дату (нормы бюджетов) либо связывается с исчезновением обстоятельств, для регулирования которых она была принята (чрезвычайное положение).

**По месту действия:**

1. **Общегосударственные** действуют на всей территории государства (это могут быть федеральные нормы);
2. **Нормы ограниченного действия** - на части территории государства (например, в субъектах федерации);
3. **Локальные нормы** действуют в рамках отдельных государственных, общественных или частных структур (например, Устав ННГУ).

**По юридической силе:**

1. **Основные**, то есть нормы законов, устанавливающие общие правила;
2. **Производные**, то есть нормы подзаконных актов, конкретизирующие эти общие правила;

**По кругу лиц:**

1. **Нормы права (общие)**, распространяющиеся на всех, кто попадает под их действие;
2. **Нормы права (специальные)**, распространяющиеся на четко обозначенную группу субъектов: военнослужащих, пенсионеров, работников Крайнего Севера, студентов и др.

**По субъектам правотворчества:**

1. **нормы, принятые государственными органами** (например, парламентом);
2. **нормы, принятые негосударственными органами** (например, народом на референдуме);

**В зависимости от характера отрасли:**

**1. Публично-правовые нормы** (нормы конституционного, административного права, уголовного права);

**2. Частно-правовые нормы** (нормы гражданского права, семейного права).

**4. Соотношение нормы права и статьи нормативно-правового акта; способы изложения норм права в статьях нормативно-правовых актов**

***Статья* - имеющая порядковый номер и, как правило, название структурная единица нормативного акта, содержащая в том или ином сочетании элементы юридической нормы**

Норма права и статья нормативно-правового акта не тождественны. Если норма права – это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, то статья нормативно-правового акта – это форма словесного изложения нормы права. Статья нормативно-правового акта имеет название, номер, несколько пунктов, частей. Таким образом, норма права и статья нормативно-правового акта соотносятся как содержание и форма.

**Варианты соотношения нормы права и статьи нормативно-правового акта:**

1. **Одна статья нормативно-правового акта содержит одну норму права.** В этом случае норма права и статья нормативно-правового акта совпадают. Статья нормативно-правового акта содержит в себе все три элемента нормы права (гипотезу, диспозицию, санкцию) или только один (два), а остальные необходимо выявить логическим путем. Такое соотношение типично (например, ст. 397 ГК РФ, ст. 110 СК РФ и др.).
2. **Одна статья нормативно-правового акта содержит несколько норм права.** Например, ст. 14 СК РФ указывает на обстоятельства, препятствующие заключению брака; статьи Особенной части УК РФ содержат квалифицирующие составы преступлений (ст. 139, 147). В данном случае каждая из частей этих статей содержит самостоятельный вид преступления.
3. **Одна норма права расположена в нескольких статьях нормативно-правового акта.** Так, ст. 12 СК РФ содержит условия заключения брака (гипотезу), ст. 10, 11 СК РФ устанавливают место и порядок заключения брака (диспозицию), а ст. 27, 30 СК РФ определяют основания и последствия признания брака недействительным (санкцию).

**Способы изложения норм права в статьях нормативно-правовых актов.**

**Способы изложения – это те правила и приемы, которые используются законодателем для формулирования объема юридических норм в тексте закона (иного нормативно-правового акта).**

**В зависимости от полноты изложения элементов (гипотезы, диспозиции, санкции) нормы права в статьях нормативно-правового акта**принято различать следующие способы:

**1. Прямой;**

**2. Ссылочный;**

**3. Бланкетный;**

**Прямой способ** означает, что норма права совпадает со статьей нормативно-правового акта (например, ст. 397 ГК, ст. 110 СК РФ).

**Ссылочный способ** характеризуется тем, что в статье нормативно-правового акта содержатся не все элементы нормы права. При этом есть отсылка к другим статьям нормативно-правового акта, в которых содержатся недостающие сведения. Например, ст. 97 УПК РФ ссылается на ст. 98 УПК РФ.

**Бланкетный способ** предполагает, что содержащаяся в статье норма права содержит отсылку не к конкретному нормативно-правовому предписанию – статье нормативно-правового акта, а к другому нормативно-правовому акту. Например, ст. 11.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

**В зависимости от уровня нормативного обобщения** различают **абстрактный и казуистический способы изложения.**

**Абстрактный способ изложения норм права** означает, что обстоятельства, факты, признаки моделируемых действий, их условий и последствий излагаются в тексте в обобщенном виде, т.е. в виде абстрактного понятия. Например, ст. 14 ГК РФ.

**Казуистический способ изложения норм права** основан на том, что моделируемые действия, их условия и последствия излагаются не обобщенно, а путем обозначения их индивидуальных признаков, перечисления тех или иных случаев (казусов). Например, ст. 925 ГК РФ.

**Тема2,3: Форма (источник) права**

1**. Теоретические подходы к понятиям “форма права” и “источник права”.**

**2. Виды форм (источников) права.**

**3. Нормативно – правовой акт как источник права: понятие, признаки, виды.**

**4. Закон как нормативно-правовой акт: понятие, признаки, виды, место и роль в системе нормативно-правовых актов.**

**5. Подзаконные нормативно-правовые акты в России.**

**6. Действие нормативно-правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц.**

**1. Теоретические подходы к понятиям “форма права” и “источник права”**

Некоторые ученые предлагают четко различать форму и источник права. При этом под источником права понимается установление государством правовых норм, а акты, в которых эти нормы содержатся, называют формами права. Многие авторы, рассматривая внешние формы права, определяют их как источники права

**Форма права – *это способ внешнего выражения норм права, благодаря которому право становится доступным для восприятия****.* Форма права соотносится только с содержанием права. Ее назначение – упорядочить содержание права, придать ему свойства государственно-властного характера.

Теория права оперирует также понятием **источник права, с помощью которого раскрываются те факторы, которые вызывают к жизни, обуславливают правовые нормы.**

**Под источником права следует понимать:**

1. **источник в материальном смысле** (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей, общественные отношения и т.п.);
2. **источник в идеологическом смысле** (совокупность юридических идей, обуславливающих содержание норм права, то есть различные правовые учения и доктрины, правосознание, правовая идеология и т.д.);
3. **источник в формально-юридическом смысле –** это и есть форма права.

***Источники права***- **официальные письменные документы, изданные от имени государства, в которых фиксируется содержание отдельных норм, институтов и отраслей права**

Источником права в широком смысле является социальная жизнь, потребности субъектов гражданского общества в правовом регулировании отношений. В узком, юридическом смысле термина источниками права признаются официальные государственные формы выражения юридических норм.

**2. Виды форм (источников) права.**

**1. Правовой обычай – это исторически сложившееся правило поведения, которое в результате многократного повторения вошло в привычку людей и соблюдение которого обеспечивается мерами государственного принуждения.**

**Правовой обычай – это правило поведения, в результате многократного повторения вошедшее в привычку людей, использование которого санкционировано государством**

**Правовой обычай** - **санкционированные и поставленные под защиту государства уже сложившиеся в обществе обычные нормы**

Обычаи складываются в процессе жизнедеятельности общества. Если они получают признание государства и обеспечиваются его принудительной силой, то становятся правовыми обычаями. Правовой обычай выступал исторически первым источником права. Совокупность действовавших в государстве обычаев составляла так называемое **обычное право**, то есть право, представленное правовыми обычаями, с помощью которых осуществлялось регулирование отношений людей в данном обществе. Дошедшие до нас законодательные памятники прошлого (Законы Ману, Законы XII таблиц, Законы Драконта, Салическая Правда, Русская Правда) – это сборники правовых обычаев. Правовые обычаи в качестве источников права наиболее характерны для ранних этапов развития общества. Сфера применения правового обычая сужается в современном мире. Правовой обычай – это основной источник права в странах с так называемой традиционной правовой системой (системой обычного права – страны Центральной Африки, Мадагаскарсновной источник права в странах с так называемой традиционной правовой системой ()блюдение котрого обеспечивается мкерами госу). Правовой обычай – это санкционированное государством правило поведения. Санкционирование осуществляется путем отсылки к обычаю, а не текстуального закрепления в законе. Согласно ст. 5 ГК РФ отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота.

**2.Правовой прецедент** – **это решение суда или административного органа по конкретному делу, которому придается характер правила, нормы.**

Правовой прецедент формируется в процессе рассмотрения государственным органом (административным или судебным) конкретного дела и принятия по нему решения не на основе конкретных норм права, а по усмотрению правоприменителя с соблюдением установленных процедур, при этом оставаясь на почве права, его принципов. Исторически прецедентное право возникло в Древнем Риме. Правовые прецеденты делятся на **судебные и административные**.

**Судебный прецедент** (от лат. praecedens - предшествующий) **- это вынесенное судом по конкретному делу решение, обязательное для всех судов той же или низшей инстанции при решении аналогичного дела. Судебный прецедент – это решение суда по конкретному делу, которому придается нормативный характер .**

**Судебный прецедент** - **решение суда по конкретному делу, которому придается характер общего правила (т. е. нормы) путем его обязательного применения при решении аналогичных дел**

Прецедентом становится не все решение, а его суть, правовая позиция судьи. Современное прецедентное право присуще странам с англосаксонской правовой системой (в Великобритании, Канаде, США, Австралии, Новой Зеландии и др.). В этих странах судебный прецедент признается господствующим источником права и лежит в основе всей правовой системы. Во многих других государствах судебный прецедент имеет значение для решения вопросов применения права, восполнения пробелов в законе. На основе судебных прецедентов вносятся отдельные дополнения в действующее законодательство, дается толкование закона.

**3. Нормативно-правовой акт** – это официальный письменный документ особой формы, принятый в четко обозначенном процедурном порядке правотворческим компетентным) органом государства и содержащий нормы права.

**4. Договор нормативного содержания –** соглашение между различными субъектами права, в котором содержатся нормы права.

**Договор нормативного содержания – соглашение между двумя и более правотворческими субъектами, содержащее нормы права**

Он является основным источником международного права. В ряде случаев договор нормативного содержания используется во внутригосударственном праве (Договор об образовании СССР от 30 декабря 1922 г., Федеративный договор о создании Российской Федерации 31 марта 1992 г., договоры между Российской Федерацией и отдельными ее субъектами, коллективные договоры между администрацией предприятия и трудовым коллективом и т.д.)

**5. Религиозные источники**– это священные книги и сборники, которые непосредственно применяются в судебной и иной юридической практике. В мусульманском праве это Коран (собрание поучений и заповедей Аллаха), Сунна (жизнеописание пророка Мухаммеда), Иджма (конкретизация положений Корана в изложении крупных ученых мусульман), Кияс (рассуждения по аналогии о тех явлениях жизни мусульман, которые не охватываются предыдущими источниками мусульманского права).

**6. Правовая доктрина** – это мнения, идеи и доктрины выдающихся ученых-юристов. В римском праве работы некоторых известных юристов (например, Ульпиана, Папиниана, Гая, Модестина и др.) положены в основу решения юридических дел. Судьи в англоязычных странах нередко аргументируют свои решения, обращаясь к трудам английских ученых. В мусульманских странах созданные в XII – XIV вв. сочинения арабских юристов, знатоков ислама (иджма) имеют официальное юридическое значение. Правовая система России не признает правовую доктрину в качестве официального источника права.

**7. Общие принципы права –** руководящие положения, исходные начала всего права в целом либо определенной его отрасли. В соответствии с законодательством ряда западных государств: при отсутствии конкретной нормы, прецедента или правового обычая возможно при решении юридических дел ссылаться на принципы справедливости, доброй совести, социальной ориентации права. Часть 2 ст. 6 ГК РФ предусматривает использование общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости, если невозможно применить аналогию закона при наличии пробела в праве.

**3. Нормативно – правовой акт как источник права: понятие, признаки, виды**

**Нормативно-правовой акт** – *это официальный письменный документ особой формы принятый в четко обозначенном процедурном порядке правотворческим (компетентным) органом государства и содержащий нормы права.*

***Нормативные акты*** - **официальные письменные документы, принятые специально уполномоченными правотворческими органами государства, которыми устанавливаются, изменяются или отменяются юридические нормы**

***Нормативно-правовой акт* – это официальный письменный документ, принятый правотворческим субъектом и содержащий нормы права**

**Признаки:**

1. Имеет форму официального письменного документа и реквизиты: наименование, дату принятия, орган принявший, подпись соответствующего должностного лица;
2. Нормативно-правовой акт – это систематизированный документ;
3. Принимается в четко обозначенном процедурном порядке компетентным правотворческим органом государства или в соответствии с Конституцией непосредственно населением путем референдума;
4. Содержит нормы права, которые этим нормативно-правовым актом устанавливаются, изменяются или отменяются;
5. Охраняются государством от нарушения;

Нормативно-правовой акт является господствующим источником права в странах с Романо-германской правовой системой (Россия, Германия, Австрия.Испания и т.д.).

**Виды нормативно-правовых актов**

Наибольшее распространение, а также научный и практический смысл имеет деление нормативно-правовых актов по уровню их юридической силы на **законы и подзаконные акты.**

1. **Закон как нормативно-правовой акт: понятие, признаки, виды, место и роль в системе нормативно-правовых актов**

**Закон –это нормативно-правовой акт высшей юридической силы, принимаемый по строгой процедуре верховным органом государственной власти, регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения**

***Законы* - нормативные акты, принимаемые высшими представительными органами государственной власти страны по строго определенной процедуре, имеющие высшую юридическую силу и содержащие первичные нормы для регулирования общественных отношений**

Закон занимает ведущее положение в системе нормативно-правовых актов.

**Признаки закона:**

1. Это нормативно-правовой акт, так как он содержит нормы права;
2. Обладает высшей юридической силой. Его не может отменить никакой другой орган, кроме принявшего, его содержанию не должны противоречить все иные нормативно-правовые акты. Все другие нормативно-правовые акты издаются на основе закона и во его исполнение.
3. Принимается по особой процедуре высшим представительным (законодательным) органом государственной власти или в порядке референдума. Конституцией государства устанавливается четкая процедура принятия законов, отличающаяся сложностью по сравнению с процедурой принятия подзаконных нормативно-правовых актов.
4. Регулирует наиболее важные и устойчивые общественные отношения.
5. Является фундаментальным юридическим документом. Служит базой, основой, ориентиром деятельности государственных органов.
6. Должен выражать волю и интересы народа.

**Виды законов по их юридической силе:**

1. **Конституция (закон законов) –** это основополагающий учредительный политико-правовой акт, обладающий наивысшей юридической силой, закрепляющийконституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и форму государственного устройства, систему и полномочия государственных органов. Конституция занимает верховное место в иерархии системы законодательства, все другие нормативно-правовые акты не могут ей противоречить.
2. **Федеральные конституционные законы** (в некоторых зарубежных странах, например, во Франции, их называют органическими). Это такие акты, необходимость принятия которых предусмотрена непосредственно Конституцией. Они являются своеобразным продолжением Конституции, их нормы развивают и конкретизируют отдельные ее положения (например, федеральные конституционные законы о Правительстве РФ, о Конституционном Суде РФ, об Уполномоченном по правам человека, о референдуме Российской Федерации, о судебной системе, об арбитражных судах, о военных судах, о государственном гербе, о государственном флаге, о государственном гимне и др.). Для конституционных законов установлена более сложная процедура их прохождения и принятия. **Органический закон**, в некоторых странах именуется **фундаментальный закон** или **конституционный закон** — термин юриспруденции, возникший во Франции и существующий в основном в странах, испытавших влияние французской правовой системы. Охватывает законодательство, регулирующее основы государственного строя. Важнейшим из органических законов является [Конституция](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B8%D1%82%D1%83%D1%86%D0%B8%D1%8F). Законодательство России не использует термин «органический закон»; вместо него используются термины [конституционное право](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B8%D1%82%D1%83%D1%86%D0%B8%D0%BE%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) (в самом узком смысле — [Конституция](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B8%D1%82%D1%83%D1%86%D0%B8%D1%8F) и прямо вытекающие из неё нормы). **Органический закон**, это такой вид закона, который находится между Обычным законом и Конституцией.
3. **Федеральные законы –** это акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, политической и духовной жизни общества (например, Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ и др.).

**Особое место в системе законов занимают кодексы. Кодекс** – это крупный сводный акт, детально и конкретно регулирующий определенную сферу общественный отношений, подлежащий непосредственному применению. Он либо полностью поглощает все нормы соответствующей отрасли, например, Уголовный кодекс, либо содержит основную по объему, самую важную часть таких норм (например, Гражданский кодекс, Уголовный кодекс, Трудовой кодекс). В настоящее время во главе большинства отраслей российского федерального законодательства находятся кодексы.

1. **Законы субъектов Федерации –** издаются их представительными органами и распространяются только на соответствующую территорию (например, закон Саратовской области о муниципальной службе в Саратовской области, закон Нижегородской области о фармацевтической деятельности и т.д.).

**Классификация законов может проводиться по различным основаниям**:

1. **по субъектам законотворчества** (принятые народом в результате референдума или законодательным органом);
2. **по предмету правового регулирования или по отраслям права** (конституционные, административные, гражданские, уголовные и т.п.);
3. **по сроку действия** (постоянные законы и временные (принимаются на определенный срок, например, законы о бюджете РФ)) и т.д.
4. **по характеру** (текущие и чрезвычайные);
5. **по сферам действия** (общефедеральные и региональные);
6. **по содержанию** (экономические, бюджетные, социальные, политические и т.п.);
7. **по степени систематизации** (обычные и кодификационные). В кодификационном законе обычно формулируются нормы, регулирующие наиболее важные, принципиальные вопросы общественной жизни, определяющие нормативные основы той или иной отрасли (института) законодательства (Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Кодекс об административных правонарушениях РФ, Основы законодательства и др.). Кодексы регулируют достаточно обширную сферу отношений (имущественные, трудовые, семейные);
8. **по значимости содержащихся в них норм** (конституционные и обыкновенные)**.** Порядок принятия обыкновенных законов более простой. В частности, в Российской Федерации они считаются принятыми, если за их утверждение подано более половины голосов от общего состава депутатов Государственной Думы;
9. **по объему регулирования** (общие и специальные). Общие законы посвящены целой сфере общественных отношений, например, кодексы. Специальные законы регулируют более узкие области общественных отношений, например, ФЗ «О судебных приставах», ФЗ «О полиции», ФЗ «Об образовании» и т.д.;

**5. Подзаконные нормативно-правовые акты в России**

**Подзаконный нормативно-правовой акт** – **это разновидность нормативно-правовых актов, издаваемая в соответствии с законом и направленная на его исполнение**

***Подзаконные нормативные акты*** - **официальные документы, принимаемые различными органами государства, муниципальными органами и отдельными организациями во исполнение законов и в соответствии с ними, содержащие общие правила, конкретизирующие первичные нормы законов**

Подзаконные акты издаются на основе законов и конкретизируют их нормы. По юридической силе они уступают законам. Тем не менее, их роль в регулировании общественных отношений очень велика. Они более многочисленны и разнообразны чем законы, обладают разными названиями, их юридическая сила зависит от места и роли принявшего их органа.

В Российской Федерации система подзаконных нормативно-правовых актов в общем виде закреплена в Конституции.

**1) Указы и распоряжения Президента РФ.** Для реализации своих властных полномочий Президент издает указы и распоряжения, которые обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации. Распоряжения в отличие от указов принимаются больше по процедурным текущим вопросам. Президент издает также многочисленные индивидуальные акты (указы Президента о награждении государственными наградами РФ, о присвоении почетных званий, о назначении или освобождении от должности и др.). Указы и распоряжения Президента РФ не должны противоречить Конституции и законам Российской Федерации.

**2) Постановления и распоряжения Правительства РФ.**Они принимаются на основании и во исполнение Конституции и законов Российской Федерации, нормативных указов Президента РФ. Они обязательны для исполнения в Российской Федерации. Президент РФ может отменить их.

**3) Приказы, инструкции, положения, нормативные письма, уставы министерств и иных федеральных органов исполнительной власти** могут приниматься в случаях и пределах, предусмотренных законами Российской Федерации, указами Президента и постановлениями Правительства. Если они затрагивают права, свободы и иные законные интересы граждан или являются межведомственными, то подлежат государственной регистрации в министерстве юстиции и публикуются не позднее десяти дней после регистрации.

**4) Нормативно – правовые акты органов государственной власти субъектов Российской Федерации.** К ним относятся постановления, распоряжения и т.п. глав субъектов, администраций, правительств субъектов, подзаконные решения представительных органов субъектов. Данные акты распространяют свое действие на территорию соответствующего субъекта. Подзаконные нормативные акты субъектов Российской Федерации соотносятся с актами федерального уровня в соответствии со ст. 76 Конституции РФ.

**5) Нормативно-правовые акты местных органов власти.**Они распространяются на всех лиц, находящихся на территории соответствующего муниципального образования.

**6) Локальные нормативные акты.**Издаются учредителями и иными субъектами управления на предприятиях, учреждениях, организациях (уставы, приказы, положения). Во многих случаях данные акты должны быть зарегистрированы в муниципальном органе.

**6. Действие нормативно-правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц**

Все нормативно-правовые акты действуют во времени, пространстве и по кругу лиц.

***Порядок действия нормативных актов* - определенные в нормативных актах общие правила их вступления в силу, распространения на территорию и находящихся на ней лиц, прекращения действия**

***Действие нормативно-правовых актов во времени:***

Говоря о переделах действия нормативно-правовых актов во времени учитывают 3 существенных обстоятельства:

1. *момент вступления его в законную силу;*
2. *момент прекращения его действия;*
3. *применение установленных нормативно-правовым актом норм права к отношениям, возникшим до его вступления в законную силу (обратная сила закона).*

***Нормативно-правовые акты вступают в силу одним из следующих способов:***

1. в результате указания в тексте нормативно-правового акта на *календарнуюдату*, с которой юридический документ вступает в силу;
2. в результате указания на *иные обстоятельства*, с которыми связывается вступление в законную силу документа *(“с момента подписания”, “с момента опубликования”)*;
3. в результате применения *общих правил*. По этим общим правилам законы РФ и другие нормативно-правовые акты высших представительных органов вступают в силу на всей территории РФ одновременно по истечении *10–ти дней со дня их официального опубликования*, если в тексте нормативно-правового акта не указано иное.

*Нормативно-правовые акты Президента РФ и Правительства РФ* вступают в силу на всей территории РФ одновременно по истечении *7-ми дней после дня их первого официального опубликования.*

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

*Акты министерств и ведомств* вступают в силу по истечении *10-ти дней со дня их официального опубликования и подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ.*

***Прекращение действия нормативно-правового акта происходит в результате:***

1. истечения срока, на который был принят нормативно-правовой акт (например, бюджет принимается на календарный год, последний день его действия 31 декабря соответствующего года).
2. объявления об утрате юридической силы нормативно-правовым актом (прямое указание на отмену, которое может содержаться в специальном акте);
3. принятия управомоченным органом нового нормативно-правового акта равной или большей юридической силы, регулирующего тот же круг общественных отношений;
4. устаревания нормативно-правового акта в связи с исчезновением обстоятельств, которые подлежали регулированию (например, утратили свою актуальность и потому прекратили свое действие нормативно-правовые акты, регламентирующие правовой статус Советов народных депутатов в связи с исчезновением этих органов власти на территории бывшего СССР).

Вопрос о действии нормативно-правового акта во времени нужно рассматривать с учетом еще двух аспектов:

1. *обратная сила нормативно-правового акта;*
2. *переживание нормативно-правового акта;*

***Обратная сила -*это распространение действия нормативно-правового акта на обстоятельства, имевшие место до его принятия (Цыганов В.И.).**

По общему правилу, сформулированному еще древнеримскими юристами, *нормативно-правовой акт не имеет обратной силы*, если в нем не указано иное. Конституция РФ в ст. 54 закрепляет два исключения: “Закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет… Если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон”.

***Переживание нормативно-правового акта*** – это применение его после отмены к обстоятельствам, имевшим место во время его действия. Это возможно только в том случае, если акт признается действующим для правовых отношений, возникших в прошлом, в период существования старого акта. Например, нормы ГК РСФСР (1964г.) раздела VII «Наследственное право» регулировали общественные отношения вплоть до 1 марта 2002 г. В соответствии со ст. 5 ФЗ от 29 декабря 2004 г. «О введении в действие Жилищного кодекса РФ» “к жилищным отношениям, возникшим до введения в действие Жилищного кодекса РФ, Жилищный кодекс РФ применяется в части тех прав и обязанностей, которые возникнут после введения его в действие, за исключением случаев, предусмотренных настоящим федеральным законом”.

**Действие нормативно-правового акта в пространстве**

***Действие нормативно-правового акта в пространстве*** – это территориальные ограничения его действия. Акты федеральных органов распространяются на всю территорию РФ, акты субъектов РФ – на территории этих государственных образований, акты органов местного самоуправления – на территории соответствующих муниципальных образований.

***Территория государства*** – это часть земного шара, на которую распространяется суверенитет данного государства. ***Государственная граница*** – это линия и проходящая по ней вертикальная поверхность, определяющая пределы территории суши, недр, вод, воздушного пространства государства.

В состав территории государства входят **суша**, **недра, воды, воздушноепространство.**

***Суша*** – это вся сухопутная территория в пределах границ государства.

***Водную территорию*** составляют *внутренние (национальные) воды* и *территориальные воды*.

***Внутренние воды*** состоят из морских и неморских вод.

***Внутренними неморскими водами*** являются воды рек, озёр, каналов и иных водоёмов, в том числе пограничные воды, расположенные в пределах государственных границ.

***К числу внутренних морских вод*** относятся морские воды, в том числе воды государств-архипелагов, расположенные в сторону берега от прямых исходных линий, принятых для отсчёта ширины территориального моря; воды портов; воды заливов, берега которых принадлежат одному государству, и если их ширина не превышает 24 морских миль; а также исторические моря и заливы.

***Территориальные воды, территориальное море,*** морской пояс, прилегающий к побережью или внутренним водам государства и составляющий часть территории государства. На Т. в., их поверхность и недра, воздушное пространство над ними распространяется суверенитет прибрежного государства. Режим Т. в. регулируется международной Конвенцией о территориальном море и прилегающей зоне 1958 (ратифицирована СССР 20 октября 1960), а также внутренним законодательством отдельных государств.

***Территориальные воды (территориальное море)*** — полоса моря (океана), прилегающая к материковому берегу, находящемуся под суверенитетом прибрежного государства, или к его внутренним водам, и составляющая часть территории государства.

***Недра,*** находящиеся под сухопутной и водной территорией являются принадлежностью данного государства до технически доступной глубины.

***В воздушное пространство*** входят тропосфера, стратосфера.

Тропосфе́ра — нижний, наиболее изученный слой атмосферы, высотой в полярных областях 8—10 км, в умеренных широтах до 10—12 км, на экваторе — 16—18 км.

Стратосфе́ра — слой атмосферы, располагающийся на высоте от 11 до 50 км.

***Континентальный шельф* -** в международном праве - морское дно и недра подводных районов, простирающиеся за пределы территориальных вод. Правовой режим континентального шельфа и его границы регулируются Конвенцией ООН по морскому праву 1982г., конвенциями и внутренними законами государств.

На шельф распространяются суверенные права прибрежного государства; без его прямого согласия никто не вправе вести разработку, разведку и добычу естественных богатств шельфа.

***Континентальный шельф*** — морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря РФ на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка. Подводной окраиной материка является продолжение континентального массива, включающего в себя поверхность и недра континентального шельфа, склона и подъема. Внутренней границей континентального шельфа является внешняя граница территориального моря. Внешняя граница континентального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль[[81]](#footnote-82) от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря.

***Исключи́тельнаяэкономи́ческая зона —*** прилегающие к территориальным водам прибрежного государства территория моря и континентального шельфа шириной до 200 морских миль от ближайшей точки береговой черты, в черте которых государство осуществляет собственные права на разведку, добычу и управление всеми природными ресурсами ограниченного региона.

Действие нормативно-правового акта может распространяться и за пределами государства, например, на территории посольств, консульств, дипломатических представительств государства в других странах. Определенные части территории государства (здания иностранных посольств, миссий, консульств, дипломатических представительств) признаются не находящимися на территории государства, где они реально пребывают, а юридически считаются находящимися на территории того государства, чье посольство помещается в данном здании или чьими представителями они являются. На началах взаимности территории посольств в иностранных государствах считаются территориями соответствующих государств. Действие нормативно-правового акта за пределами государства получило название ***экстерриториальность.***

Речные, морские, воздушные суда, находящиеся под флагом государства, считаются территорией государства: военные всегда и везде, а гражданские, если находятся в водах и воздушном пространстве своего государства или в нейтральных водах и воздушном пространстве.

**Действие нормативно-правового акта по кругу лиц**

Все граждане, лица без гражданства, иностранцы и юридические лица, находящиеся на территории государства, подпадают под сферу действия законодательства государства, в котором они пребывают.

Не подпадают под действие нормативно-правовых актов государства, где они реально пребывают и тем самым не подлежат юридической ответственности лица, обладающие дипломатическим иммунитетом. Это главы представительств и члены дипломатического персонала представительства, главы и члены делегаций и т.д. Эти лица считаются как бы находящимися на территории того государства, гражданство которого имеют. Правовое положение таких лиц регламентируется нормами международного права.

Важно иметь в виду принцип гражданства, согласно которому граждане России, где бы они ни находились, обязаны соблюдать законы РФ. Если гражданин России совершил преступление на территории другого государства, он несет уголовную ответственность по законам России, даже если это деяние не является преступлением в стране его пребывания.

Нормативно-правовые акты РФ, имеющие общий характер, распространяются на всех лиц, находящихся на ее территории: граждан, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативно-правовые акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан и должностных лиц. Например, воинские законы касаются только военнослужащих, законодательство о льготах для рабочих и служащих Крайнего Севера имеет в виду только граждан, работающих и проживающих в этих регионах. Некоторые национальные нормативно-правовые акты вообще не распространяются на иностранных граждан и лиц без гражданства (например, нормативно-правовые акты о выборах, о воинской службе).

Тема 2,4: Правовая система общества

1. Правовая система общества: понятие, элементы;

2. Классификация правовых систем общества;

3. Общая характеристика романо-германской правовой системы(системы континентального права);

4. Общая характеристика англо-саксонской правовой системы;

# 5. Общая характеристика религиозно-правовых систем.

# 6. Мусульманская правовая система;

**7. Индусское право;**

**8. Дальневосточное право;**

# 9. Общая характеристика системы обычного права;

1. Правовая система общества: понятие, элементы

**Правовая система общества** – **это совокупность всех существующих в стране правовых явлений**

**Правовая система общества – это взаимообусловленное единство правовой действительности и правосознания общества, выражающее особенности их структуры и функционирования, сложившиеся в процессе исторического развития страны**

Одновременно с понятием «**правовая система»** используется понятие «**правоваясемья»**. Этим понятием объединяются несколько близких по характеристикам национальных правовых систем, которые обладают *общностью*: а) источников права; б) его структуры; в) исторического пути правового развития, а нередко и г) понимания нормы права.

**Правовая семья** – *это категория, которая служит для обозначения относительного единства правовых систем, имеющих сходные юридические признаки, и отражает те особенности названных систем, которые обусловлены сходством их конкретно-исторического развития* (Бабаев В.К., Баранов В.М., Толстик В.А.).

Понятие «правовая система» – не синоним понятия «система права». «Система права» – это объективно существующее внутреннее строение, структура права, его подразделение на отрасли и институты.

**Структура правовой системы:**

1. **идеологические явления** (правовая наука, правовая культура, правовая политика, правовые понятия, правовые принципы);
2. **право в его системе и систему его источников**;
3. **юридическая техника**;
4. **система юрисдикционных органов;**
5. **система правовых отношений;**
6. **юридическая практика;**

“**Основными структурными компонентами правовой системы** общества являются обусловливающие друг друга и взаимодействующие в процессе функционирования и исторического развития правовая действительность и правовое сознание общества”

“**правовая действительность** – это материализованные в конкретных юридически значимых формах правовые явления: процессы нормотворчества, нормативные акты, юридические нормы, субъекты права, юридические факты, правоотношения, правонарушения, юридическая ответственность и др;

“**правовое сознание** – это идеальные конструкции в сознании людей, отражающие правовые явления: чувства, представления, понятия и идеи, существующие в виде внутренних психических процессов и внешне выражающиеся в актах письменной и устной речи, правовых образах и др.”

**“Правовая система общества** формируется как результат соединения, взаимосвязи правового сознания и правовой действительности”

2. Классификация правовых систем общества

Наиболее распространенной является классификация правовых семей французского ученого Рене Давида. В основе этой классификации лежат 2 критерия: *идеологический* (факторы религии, философии, экономической и социальной структуры) и *критерий юридической техники*, включающей в качестве основной составляющей источники права.

Р. Давид выделял три главные группы правовых семей или систем:

1. романо-германскую;

2. англосаксонскую;

3. социалистическую.

К ним примыкает весь остальной юридический мир, охватывающий 4/5 планеты и названный “религиозные и традиционные системы”.

Немецкий ученый Конрад Цвайгерт в качестве критерия классификации выделял категорию “правовой стиль” (“стиль права”), учитывающий пять факторов: 1) происхождение и эволюцию правовой системы; 2) своеобразие юридического мышления; 3) специфические правовые институты; 4) природу источников права и способы их толкования; 5) идеологические факторы. На этой основе К. Цвайгерт различал восемь “правовых кругов”:

1. романский,

2. германский,

3. скандинавский,

4. англо-американский,

5. социалистический,

6. право ислама,

7. индусское право,

8. дальневосточное право.

А.Х. Саидов полагал, что только единство глобальной марксистско-ленинской типологии и внутритиповой классификации правовых систем дает возможность составить целостное представление о правовой карте мира. Исходя из группы критериев, включающих: 1) историю правовых систем; 2) систему источников права; 3) структуру правовой системы – ведущие институты и отрасли права, А.Х. Саидов выделял восемь правовых семей:

1. романо-германскую;

2. скандинавскую;

3. латиноамериканскую;

4. правовую семью общего права;

5. мусульманскую;

6. индусскую;

7. семью обычного права;

8. дальневосточную правовую семью.

Они рассматриваются наряду с семьей социалистического права.

3. Общая характеристика романо-германской правовой системы (континентальная правовая система)

Свое историческое начало романо-германская правовая система берет в Древнем Риме. Ее истоки находятся в римском праве. Романо-германская правовая семья сложилась в Европе в результате усилий ученых европейских университетов, которые выработали и развивали начиная с XII века на базе Свода законов (кодекса)императора Юстиниана (529-534) общую для многих европейских стран юридическую науку. Главная роль принадлежала Болонскому университету в Италии. Кодификация Юстиниана была изложена доходчиво, на латыни. Процесс, получивший название рецепции римского права, сначала имел доктринальные формы и сугубо научное значение: римское право непосредственно не применялось, изучались его понятийный фонд, структура, внутренняя логика, юридическая техника. Преподавание римского права в университетах прошло ряд этапов. Сначала так называемая школа глоссаторов[[82]](#footnote-83) стремилась установить первоначальный смысл римских законов. В XIV веке постглоссаторами римское право было очищено и подвергнуто переработке. Со временем забота об уважении законов Древнего Рима уступила место стремлению выработать нормы права, отражающие рациональные начала не прошлой, а настоящей жизни. Новая школа, именуемая доктриной естественного права, побеждает в университетской науке в XVII – XVIII вв. Школа естественного права требовала, чтобы наряду с частным правом, основанным на римском праве, Европа выработала недостающие ей нормы публичного права, выражающие естественные права человека. Постепенно основные нормы римского права начинают восприниматься законодателем. В условиях господства в феодальной Европе натурального хозяйства, отсутствия товарного производства и рынка не было нужды втакого рода нормах. Однако по мере роста капиталистических отношений, развития товарного обмена все более было необходимо использовать римское право, рассчитанное на общество, где господствует частная собственность. Все западноевропейские народы в период позднего средневековья испытали влияние античной культуры и римского права как неотъемлемой его части, хотя это происходило в разное время и по-разному. Буржуазные революции ликвидировали феодальные юридические институты, превратили закон в основной источник права. Обстоятельства, определившие важную роль закона, обусловили возможность и необходимость кодификации законодательства. Путем кодификации право приводится в систему. Кодификация завершает формирование романо-германской правовой системы. Во Франции в 1804 г., Германии в 1896 г., в Швейцарии в 1881-1907 гг. были приняты гражданские кодексы. В течение XIX века были приняты и другие кодексы в большинстве стран континентальной Европы. Самой значительной была роль французской кодификации, особенно гражданского кодекса (кодекса Наполеона).

Последующее распространение, за пределы континентальной Европы, романо-германская правовая семья получила за счет колонизации европейскими странами других стран, насильственной экспансии романо-германской правовой семьи в неевропейские страны, а также за счет добровольной рецепции, усвоения и перенесения ряда положений этой семьи.

Общепризнанным центром развития романо-германской правовой семьи считается континентальная Европа (Италия, Франция, Испания, Португалия, Германия, Австрия, Швейцария, Бельгия, Люксембург, Голландия и др.) В романо-германской правовой системе выделяют 2 ветви: *романскую* (Франция, Бельгия, Люксембург, Голландия, Италия, Португалия, Испания – при ведущей роли национальной правовой системы Франции); *германскую* (ФРГ, Австрия, Швейцария - при ведущей роли правовой системы ФРГ). В качестве самостоятельной группы правовых систем в рамках романо-германской правовой семьи можно выделить *славянские правовые системы* (Югославии, Болгарии и т.д). Современная правовая система России, при всех ее особенностях, более родственна именно романо-германской правовой семье. Первоначально существовавшая в странах континентальной Европы, романо-германская правовая система, затем распространилась на всю Латинскую Америку, значительную часть Африки, страны Востока, Японию. Этот процесс объясняется колонизаторской деятельностью многих европейских государств.

***Среди признаков романо-германской правовой семьи можно выделить следующие:***

1. исторически сложилась в результате рецепции римского права в XII – начале XIII вв.;
2. основным источником права служит нормативно-правовой акт;
3. представляет собой единую иерархически построенную систему источников писаного права, доминирующее место в которой занимают нормативно-правовые акты. Важнейшим источником романо-германского права выступает *закон*;
4. в романо-германской юридической доктрине и в законодательной практике различают три разновидности обычного закона: *кодексы*, специальные законы (текущее законодательство) и сводные тексты норм. В большинстве континентальных стран приняты и действуют гражданские (либо гражданские или торговые), уголовные, гражданско-процессуальные, уголовно-процессуальные и некоторые другие *кодексы*;
5. романо-германская норма права – это общее правило поведения, сформулированное законодателем либо уполномоченными им органами. Эта норма носит обобщенный, абстрактный характер;
6. главная роль в формировании права отводится законодателю, который создает нормы права, а правоприменитель (судья, административные органы) призван точно реализовать эти общие нормы в конкретных правоприменительных актах;
7. в этой системе имеются *писаныеконституции*, обладающие высшей юридической силой;
8. деление права на публичное и частное, а также на отрасли и институты, кодификация законодательства;
9. благодаря огромному влиянию католической церкви и широкой юрисдикции церковных судов (особенно в Испании), существенный вклад в становление романо-германской правовой системы внесло *каноническое (церковное) право* – система канонов, правил, установленных церковью и относящихся как к устройству церкви, так и к жизни верующих (брак, завещание). Каноническое право основывалось на принципах римского права. Изучалось в университетах наравне с римским гражданским правом. Действие канонического права было определяющим до XVII века.
10. юридическая доктрина составляет весьма жизненный источник права, влияющий как на законодателя, так и на правоприменителя.

4. Общая характеристика англосаксонской правовой системы

Страны англосаксонской правовой семьи условно можно разделить на две группы. В первую группу входят, наряду с *Великобританией, Северная Ирландия, Канада[[83]](#footnote-84) (без Луизианы и Квебека, там сильно влияние французской правовой системы), Австралия, Новая Зеландия, бывшие колонии Британской империи* (в настоящее время 36 стран являются членами содружества). Ко второй группе относится США. В настоящее время правовая система в этой стране является самостоятельной.

Английская правовая система развивалась автономно, и связь с европейским континентом не оказала на нее существенного влияния. Римляне, правившие в Британии почти пять столетий, не смогли оказать определяющего воздействия на ее дальнейшее правовое развитие. Римское право не прижилось.

Эпохальным для становления англосаксонской правовой системы является период нормандского завоевания. До этого времени в государстве действовали не связанные между собой в единую систему местные, локальные акты (обычаи), приказы королей, регулирующие отдельные вопросы общественной жизни. Общее для всей Англии право возникает после ее захвата Вильгельмом I Завоевателем (1066 г.). Этот период считается периодом преодоления доминирующей роли местных обычаев и становления общего права, так как в государстве была установлена сильная централизованная власть, появились королевские разъездные судьи, которые решали дела с выездом на места от имени Короны. Вырабатываемые судьями решения брались за основу другими судебными инстанциями при рассмотрении аналогичных дел. Так начала складываться единая система прецедентов, общая для всей Англии, получившая название **«commonlaw»** (**общее право**). Впоследствии в связи с большими социальными изменениями в феодальной Англии (развитие товарно-денежных отношений, рост городов, упадок натурального хозяйства) возникла необходимость выйти за жесткие рамки закрытой системы уже сложившихся прецедентов. Эту роль взял на себя королевский канцлер. В XII-XIV вв. система «общего права» Англии была вынуждена соперничать с т.н. **«правомсправедливости»**, которое сформировалось из решений лорд-канцлера, действовавшего от имени короля, который делегировал ему свои полномочия по рассмотрению жалоб и “апелляций” на решения обычных королевских судов. Обращения в таких случаях поступали непосредственно к королю как источнику всех милостей и справедливости. Его просили вмешаться в рассмотрение дел или споров, чтобы оказать милосердие по совести и по существу. В Англии, таким образом, сложились две самостоятельные правовые системы: «общего права» и «права справедливости». «Право справедливости», как и «общее право», является составной частью прецедентного права, но прецеденты созданы здесь другим путем и охватывают иные отношения, чем «общее право». Несмотря на многие сходные черты «общего права» и «права справедливости», прецеденты их судов фиксировались раздельно, что привело к дуализму английской правовой системы, который существовал вплоть до судебной реформы 1873-1875 гг. Эта реформа слила «общее право» и «право справедливости» в единую систему прецедентного права. По закону о судоустройстве, принятому в 1873 году нормы «права справедливости» в случае, если они расходятся с «общим правом», получили приоритет над общим правом. Все английские суды получили право применять и нормы «общего права», и нормы «права справедливости».

**Среди *признаков англосаксонской правовой семьи* можно выделить следующие**:

1. основным источником права выступает *судебный прецедент* – вынесенное судом по конкретному делу решение, обязательное для всех судов той же или низшей инстанции при решении аналогичного дела;
2. судебные прецеденты носят индивидуальный (казуистический) характер;
3. источником права является также *статутное* (законодательное) право парламентского происхождения;
4. ведущая роль в формировании права отводится судам;
5. отсутствует деление права на отрасли и институты;
6. отсутствует деление права на частное и публичное;
7. отсутствуют кодексы европейского типа;
8. главенствующее значение имеет процессуальное (доказательственное) право, которое во многом определяет материальное право;
9. отрасли права выражены не столь четко как в романо-германской правовой системе, и проблемам их классификации и на практике, и в научных доктринах уделяется меньше внимания.

Сегодня английское право традиционно продолжает оставаться в основном судебным, разрабатываемым судьями в процессе рассмотрения конкретных дел. При рассмотрении дела английский судья должен выяснить, не было ли аналогичное дело рассмотрено ранее, и в случае положительного ответа руководствоваться уже имеющимся решением. Степень обязательности прецедента зависит от места в судебной иерархии суда, рассматривающего дело, и суда, чье решение может стать при этом прецедентом. До 2005 года существовала такая ***высшая судебная инстанция какпалата лордов[[84]](#footnote-85)***, решения которой были обязательны для всех судов. До 2005 года в Палату лордов входили и так называемые судебные лорды (англ. LordsofAppealinOrdinary), или лорды-юристы (англ. LawLords), назначаемые монархом по представлению премьер-министра для осуществления судебных полномочий в связи с тем, что Палата лордов играла роль высшей апелляционной инстанции. ***Актом о конституционной реформе 2005 года, вступившим в силу лишь в 2009 году, был учрежден Верховный суд (англ. SupremeCourt), состоящий из 12 судей, на который отныне возлагалась эта функция. Первыми судьями были назначены действующие судебные лорды.***

***Апелляционный суд***, состоящий из гражданского и уголовного отделений, обязан соблюдать прецеденты палаты лордов и свои собственные, а его решения обязательны для всех нижестоящих судов. ***Высокий суд*** (все его отделения, включая и апелляционные) связан прецедентами обеих вышестоящих инстанций. Его решения обязательны для всех нижестоящих судов, а также влияют на рассмотрение дел в отделениях Высокого суда, не будучи, однако, строго обязательными для них. ***Окружные и магистратские суды*** обязаны следовать прецедентам всех вышестоящих инстанций, а их собственные решения прецедентами не являются. Не считаются прецедентами и решения Суда короны, созданного в 1971 г. для рассмотрения особо тяжких уголовных преступлений. Таким образом, в английском праве существует огромное количество прецедентов, разобраться в которых бывает довольно сложно. ***Судебная инстанция не может отказаться от созданного ранее прецедента, который подлежит изменению лишь вышестоящей инстанцией или парламентским актом.*** Однако поскольку полное совпадение обстоятельств разных дел случается не так часто, то судья по своему усмотрению может признать, сходны ли они, от чего зависит применение той ли другой прецедентной нормы. Судья вправе констатировать совпадение обстоятельств и тогда, когда они, на первый взгляд, различаются. Наконец, судья вообще может не найти никакого сходства обстоятельств и, если вопрос не регламентирован статутным правом, сам создает правовую норму и становится как бы законодателем. Таким образом, пределы усмотрения судьи в английском праве весьма значительны.

Большое значение наряду с судебными прецедентами придается в английской правовой системе ***статутному праву*** (законы и разного рода подзаконные акты, принятые во исполнение закона). Роль статутного права в последнее время существенно возрастает. Это обусловлено в первую очередь потребностями развития международного экономического и иного сотрудничества. Имеет значение и вступление Великобритании в Европейский Союз.

В Великобритании ***нет писаной конституции.*** Конституция – это комплекс норм законодательного и судебного происхождения, призванных ограничивать произвол власти и обеспечивать права и свободы личности.

Закон по классической английской доктрине играет в правовой системе второстепенную роль, он лишь вносит коррективы или дополнения в судебную практику. За многовековую деятельность английского парламента количество действующих актов занимает около 50 увесистых томов (более 3000 актов). В конце XIX века в Великобритании были начаты и в настоящее время продолжаются работы по очистке законодательства от архаичных, фактически не действующих актов, а также по объединению нормативно-правовых актов, касающихся одного вопроса, в единый консолидированный акт.

В отличие от романо-германской правовой системы исполнительные органы Англии были изначально лишены полномочий принимать*акты во исполнениезакона*, то есть подзаконные акты. Чтобы издать такой акт, исполнительный орган должен быть наделен соответствующим полномочием, делегированным ему парламентом. Поэтому правотворчество исполнительных органов именуется *делегированием*. Проблема соотношения закона и судебного прецедента в Англии весьма своеобразна. Внешне она разрешается просто: закон может отменить прецедент, а при коллизии закона и прецедента приоритет отдается первому. Но при этом необходимо иметь в виду огромную роль судебного толкования закона, правило, согласно которому правоприменительный орган связан не только самим текстом закона, но и тем толкованием, которое дано ему в предшествующих судебных решениях, именуемых «прецедентами толкования». В Англии предпочитают цитировать вместо текста закона судебные решения, в которых применен.

**Общее право**

Общее право создается и определяется самими судьями в решениях по определенным делам. Решение принимается по конкретному рассматриваемому делу, которое (решение) в дальнейшем будет применяться к другим подобным делам. При отсутствии четких определений закона, судьи имеют полномочия и обязанность творить право, создав прецедент. Совокупность прецедентов называется «общим правом» и связывает с ним будущие решения. В дальнейшем, когда стороны не согласны с точкой зрения закона, дело рассматривается судом с использованием предыдущего прецедента по подобному делу. Если аналогичный спор был решен в прошлом, суд обязан следовать аргументациям, использованным в предыдущих решениях (этот принцип известен как обязывающая сила прецедентов — англ. staredecisis). Однако если суд установит, что суть рассматриваемого дела в корне отличается от всех предыдущих случаев, он будет решать дело как рассматриваемое впервые. После этого новое решение станет прецедентом, и оно будет связывать будущие дела в соответствии с принципом обязывающей силы прецедентов.

На практике общеправовая система является значительно более сложной, чем идеальная система, описанная выше. Решения суда являются обязательными только в конкретной юрисдикции, и даже в рамках той или иной юрисдикции некоторые суды имеют больше власти, чем другие. Например, в большинстве юрисдикций решения апелляционных судов имеют обязательную силу для нижестоящих судов в той же юрисдикции и для будущих решений того же апелляционного суда, а решения не апелляционных судов не имеют обязательной силы. Взаимодействие общего и конституционного права, устанавливающих права и нормативно-правовые акты, также влечет за собой значительные сложности. Однако обязывающая сила прецедентов — принцип, согласно которому аналогичные случаи должны решаться в соответствии с субординацией норм — лежит в основе всех общеправовых систем.

В целом в США сложилась дуалистическая система, сходная с английской: прецедентное право во взаимодействии со статутным при приоритете прецедента. Как для английского, так и для американского юриста право – это, прежде всего, судебная практика, а нормы закона входят в систему права лишь после того, как неоднократно будут применены и истолкованы судьями. **Одно из весьма существенных различий между английским и американским правом связано с федеральной структурой США. Компетенция штатов значительна, и в ее пределах они создают свое законодательство и массив прецедентов.** В США существует 51 система права: 50 - в штатах и одна федеральная. При этом, как ни значимо федеральное право, граждане и юристы пользуются в первую очередь правом штатов. Суды каждого штата осуществляют свою юрисдикцию независимо друг от друга, и поэтому совершенно необязательно, чтобы решения, принятые судами одного штата, соответствовали решениям судов других штатов. Нередки случаи, когда суды разных штатов принимают по аналогичным делам несовпадающие, а иногда и прямо противоположные решения. Весьма различно и законодательство штатов. Это делает правовую систему США сложной и запутанной. Еще одно отличие права США от английского – это **контроль судов за конституционностью законов.** Верховный суд США, верховные суды штатов могут признать соответственно тот или иной федеральный закон либо закон штата неконституционным. Судебные органы федерации и штатов осуществляют также контроль за конституционностью актов применения общего права. Любое судебное решение может быть аннулировано в случае признания его противоречащим конституционной норме. **Законодательство в правовой системе США имеет больший удельный вес и более значимо, чем статутное право Англии.** Это связано, прежде всего, с наличием целой системы конституций: федеральной и конституций штатов. Штаты обладают широкой законодательной компетенцией и активно используют ее. В каждом штате имеется значительный по объему массив своего законодательства. Усиление тенденций к централизации в развитии федерации США, государственного вмешательства в экономику привело к значительному росту объема федерального законодательства, расширению правотворчества высших звеньев исполнительных структур: президента, федеральных служб и т.д. **В законодательстве США встречается и немало кодексов, которых не знает английское право.** В нескольких штатах действуют гражданские и уголовно-процессуальные кодексы. За исключением Луизианы, где приняты кодексы романского типа, во всех остальных штатах кодексы не напоминают европейские. Законодатель стремится в первую очередь воспроизвести в них прежние нормы, созданные судебной практикой, консолидировать прецеденты, а не создать какие-либо новые нормы. Особой формой кодификации в США явилось создание так называемых **единообразных, типовых для штатов законов и кодексов** для установления максимального единства в тех отраслях права, где это необходимо. Подготовку проектов таких законов и кодексов осуществляет Общенациональная комиссия представителей всех штатов совместно с Американским институтом права и Американской ассоциацией адвокатов.

Термин общего права состоит из трех основных особенностей.

Общее право и его отличие от статутного права. В большинстве областей права в тех странах, где прослеживается правовое влияние Великобритании (члены Содружества Наций и США), законы принимаются законодательной властью, кроме них существуют постановления правительства и других органов исполнительной власти, а общее или прецедентное право — это совокупность решений, принятых судами (или квазисудебными трибуналами). Это понимание можно также разделить на два подпонятия:

права, вытекающие из чисто общего права, не указанные в конкретном законе; например, большая часть уголовного права и процессуального права до XX века не была определена статутом, и даже сегодня большинство гражданского и деликтного права живёт только в судебных решениях;

определения и нормы, указанные в статутах, постановлениях исполнительной власти и конституциях.

Отличие общего права от континентальных (статутных) правовых систем. Англосаксонское общее право отличается от правовых и юридических систем романо-германского типа — кодифицированных. Общеправовые системы придают большое значение судебным решениям, которые считаются «нормой права» с той же силой закона, как и акты парламента. В то же время, в рамках романо-германского права (правовой традиции, которая используется как единственная либо в сочетании с элементами общего права и применяется в странах континентальной Европы и, в том числе, в Российской Федерации), судебному прецеденту придается сравнительно меньший вес, а писаному праву уделяется сравнительно больший. Например, кодекс Наполеона, прямо запрещает французскому судье создавать судебный прецедент.

Отличие от права справедливости. Это определение различает общее право и право справедливости. До 1873 года в Англии было две параллельные судебные системы: суды общего права, и суды справедливости. Этот раскол распространялся на многие из британских колоний (в том числе бывших), в том числе США.

Происхождение термина

В XII—XIII веках термин общее право (лат. juscommune) был понятием римско-канонического права и обозначал ту его часть, которая применялась во всем христианском мире, в отличие от местных обычаев (лат. lexterrae). Из канонического права этот термин перешёл в создававшуюся в эту эпоху систему королевских судов, также общую для всей средневековой Англии и существовавшую наряду с местными феодальными судами — графскими судами.

# 5. Общая характеристика религиозно-правовых систем. Мусульманская правовая система.

Религиозное право действует сегодня во многих государствах Северной Африки, Ближнего Востока, Тихоокеанского и других регионов - Малайзии, ОАЭ, Индии, Алжире, Тунисе, Израиле, Пакистане, Саудовской Аравии, Египте и т.д. Очевидно, что правовые системы указанных стран испытывают на себе более существенное влияние религии. Основой религиозных правовых систем служит определенная система вероучения.

Мусульманское право – это система норм, выраженных в религиозной форме и основанных на мусульманской религии – исламе. Мусульманское право в своей основе сложилось в Арабском халифате в VII – X в. и основано на мусульманской религии – исламе. Хотя ислам – самая молодая из трех мировых религий, он получил очень широкое распространение. Ислам исходит из того, что существующее право произошло от Аллаха, который открыл его человеку через пророка Мухаммеда. Мусульманская правовая система берет начало в Коране и считается плодом божественных установлений, а не продуктом человеческого разума и социальных условий. Эта религия содержит, во-первых, теологию, которая устанавливает и уточняет, во что мусульманин должен верить и во что он не должен верить. Во-вторых, она содержит предписания верующим, указывающие на то, что они должны делать и что не должны. В исламе совокупность таких предписаний именуется *шариатом* (“путем следования” – в переводе) и составляет то, что называется мусульманским правом.

К семье мусульманского права относятся правовые системы таких государств, как Иран, Ирак, Пакистан, Судан и др.

Среди *признаков мусульманской правовой системы* можно выделить следующие:

1. главный творец права - Бог, а не общество и государство;

источниками мусульманского права являются религиозно-нравственные нормы, содержащиеся, в частности, в Коране, Сунне, Иджме, Кийасе и распространяющиеся на мусульман.

*Коран* – священная книга ислама, собрание изречений Мухаммеда, первый источник мусульманского права. Он состоит главным образом из положений нравственного свойства, носящих общий характер в отличие от конкретности и определенности юридических норм;

*Сунна* – сборник хадисов, то есть преданий о жизни Мухаммеда;

*Иджма* – общее решение авторитетных исламских правоведов (мусульманской общины);

*Кийас* – суждение по аналогии;

Вся система норм мусульманского права, основанная на Коране, обычно называется *шариатом*.

1. право Аллаха дано человечеству раз и навсегда, поэтому общество должно руководствоваться этим правом, а не создавать свое под влиянием тех или иных условий и обстоятельств. Правда, мусульманская правовая доктрина признает, что божественное откровение нуждается в разъяснении и толковании, на что ушли века кропотливой работы мусульманских юристов. Но эти усилия были направлены не на создание права, а лишь на то, чтобы приспособить ниспосланное Аллахом право к практическому использованию. Закон как акт, изданный компетентной властью, не существует в мусульманском праве. Теоретически только Аллах имеет законодательную власть. В действительности единственным реальным источником мусульманского права служат труды древних ученых-юристов. Поскольку мусульманское право отражает волю Аллаха, оно охватывает все сферы социальной жизни, а не только те, которые обычно относят к правовой сфере;
2. шариат основан на идее обязанностей, возложенных на человека, а не на правах, которые он может иметь. Последствием невыполнения обязанностей является грех того, кто их нарушает, поэтому мусульманское право не уделяет много внимания санкциям, установленным самими нормами. Оно регулирует отношения только между мусульманами;
3. отсутствует деление права на частное и публичное;
4. нормативно-правовые акты имеют вторичное значение;
5. архаичность, казуистичность, отсутствие систематизации;

**6. Индусское право**

Сформировавшись еще в древности и пройдя более чем двухтысячелетний длительный и сложный путь исторического развития, индусское право сохранило свое регулирующее значение вплоть до настоящего времени. Индусское право тесно связано с традиционными социальными институтами, то есть с общиной и кастовым делением общества. Все общество делится на 4 касты, каждая из которых занимает свое место в социальной иерархии, имеет свои права и обязанности. 1-ая каста: брахманы (жрецы, священнослужители); 2-ая каста: кшатрии (воины); 3-я каста: вайшии (торговцы); 4-я каста: шудры (слуги, ремесленники). В самом низу находятся бесправные группы “неприкасаемых” (чандалы). Они выполняют тяжелую и грязную работу. Переход из одной касты в другую возможен только в следующей жизни. Каждая каста не должна быть запятнана контактами с некоторыми предметами, общением с представителями низших каст.

Главная особенность индусского права – тесная связь с религией. Индусское право не имеет относительной самостоятельности и является неотъемлемой частью индуизма. Индуизм – крупнейшая в мире национальная религия. В широком смысле индуизм – это масса культов и верований, существовавших с древних времен на Индостане и в областях, испытывавших влияние традиционной культуры Индии (территории нынешнего Непала, Афганистана, Юго-Восточной Азии, Шри-Ланки). Индусское право – это право общины, исповедующей индуизм в Индии, Бирме, Пакистане, Малайзии, Сингапуре, Танзании, Уганде, Кении и др. Индусская правовая система – одна из древнейших в мире. Источником индусского права являются относящиеся ко II тыс. до н.э. **веды** – сборники индийских религиозных песен, молитв, гимнов и присловий, содержащие правила поведения. Кроме того, к индусским источникам права относятся: **смрити** - собрание древнеиндийских текстов, возводимых к отдельным авторитетным личностям и передаваемых от учителя к ученику. Смрити включает поздние упанишады, эпосы («Махабхарату» и «Рамаяну»), псевдоисторические сочинения о прошлом – пураны и итихасы, **дхармашастры** – обширные своды правил, которые приписывают известным ученым и которые отражают видение идеальной модели поведения брахманско-жреческой элитой. Их обычно называют кодексами или законами. Наиболее известныдхармашастры или «Законы Ману», относящиеся к XI веку до н.э. Индусское право всегда признавало, что *обычаи*, которых издавна придерживаются в определенном регионе, касте, клане или семье, должны рассматриваться как источник права. В предшествовавший британской колонизации период классическое индусское право не основывалось ни на формальных нормативах, устанавливаемых светскими правителями, ни на судебных решениях. По существу, оно опиралось на труды ученых, их комментарии и сборники. Все эти труды – это описание обычного права. Жрецы-юристы Индии, несомненно, играли важную роль в определении обычаев, заслуживающих правового признания. Индусское право претерпело существенные изменения в период английской колониальной экспансии. В области права собственности и обязательного права традиционные нормы заменили нормы общего права. Иначе обстояло дело в области семейного и наследственного права, где все тяжбы о наследовании, браке, касте и других обычаях или институтах решались в соответствии с нормами индусского права. Сложилось нечто вроде “англо-индусского права”. Тем не менее, полного вытеснения индусского права не произошло и ряд его традиционных норм и институтов продолжал действовать. В ходе борьбы за независимость обсуждался план полной кодификации индусского права, а вскоре после провозглашения независимости в 1947 г. правительство Индии представило на рассмотрение парламента проект «Индусского кодекса», который должен был охватить семейное и наследственное право. Однако в результате сопротивления консервативных сил и противодействия на местах проект не был утвержден, и правительство пошло по пути подготовки отдельных законопроектов. Такая практика удалась. Первым в 1955 году вступил в действие Закон о браке, унифицировавший брачное право индусов и приспособивший его к современному мировоззрению. В 1956 г. вступили в действие еще три закона: Закон о несовершеннолетних и опекунстве, Закон о наследовании, Закон об усыновлении и выплате средств на содержание членов семьи. Таким образом, к настоящему времени проделана большая работа по кодификации индусского права, и судьи руководствуются, прежде всего, новыми законами и прецедентами. В ст. 141 Конституции Индии устанавливается, что суды должны следовать прецедентам, созданным Верховным судом. В последующем произошли дальнейшие преобразования индусских правовых институтов, в результате чего резко сократилась сфера действия обычаев. Было разрешено усыновление сирот. Усыновленный ребенок полностью уравнивался с законнорожденным в наследственных правах. Запрещалась полигамия, узаконивался развод по суду. Было реформировано наследственное право – в сторону расширения наследственных прав женщины, в результате чего уменьшились юридические различия между правами мужчин и женщин. На основе Конституции Индии 1950 г. к настоящему времени отменены все правила об ответственности за нарушение норм кастовой принадлежности. Но многие индусы, особенно в сельской местности, все еще придерживаются традиционных правил поведения. До сих пор редки среди них браки между членами разных каст, особенно если женщина принадлежит к более высокой касте. Не часто и вдовы вторично выходят замуж, хотя в 1956 г. было отменено старое правило индусского права, согласно которому такой брак признавался недействительным, а дети от него – незаконнорожденными. Тем не менее, в стране принято говорить о “кастовых институтах” и “кастовой автономии”. Они сохраняются ст. 26 Конституции Индии: “Всякое религиозное течение или секта, если они не нарушают общественный порядок, мораль и здравоохранение, имеют право: а) основывать и содержать заведение в религиозных или благотворительных целях; б) осуществлять руководство в вопросах религии…” В соответствии с Конституцией Индии каста может налагать наказание на своих членов, нарушивших религиозные предписания. Если разногласия носят религиозный характер, то нарушители могут быть отлучены за отказ подчиниться. Следовательно, касты могут поддерживать внутреннюю дисциплину в вопросах поклонения, питания, брака и в других вопросах веры. Суд не полномочен пересматривать кастовые правила, он лишь следит за их соблюдением и правильным применением. Суд может аннулировать решение касты, если оно содержит вызов национальному правосудию.

Под «индусским правом», таким образом, понимают личное право индусов, видоизмененное законами и еще действующим (Бирма, Малайзия, Сингапур) обычаем. Индусское право применяется непосредственно и косвенно как отрасль права в Индии и Восточной Африке, где оно также видоизменено законодательством (Кения, Уганда).

**7. Дальневосточное право**

***Правовая система Японии.*** В правовой системе Японии сочетаются и параллельно действуют как традиционные нормы, сложившиеся в прошлом, так и рецепированные в конце прошлого века романо-германские правовые нормы. В силу глубоко укоренившихся традиций японцы отрицательно относятся к праву, которое они обычно отождествляют с уголовным. Слово “право” нередко ассоциируется у них с тюрьмой – символом жестокости, а категорическое судебное решение всегда вызывало отрицательную реакцию. Согласно традиции, судебному разбирательству следует предпочесть примирение, полюбовное соглашение. Даже если споры все же рассматриваются судом, они в подавляющем большинстве завершаются примирением. Кредитор, требующий от своего должника все, что ему причитается по закону, выглядит в глазах японца бесчеловечным. Уважения заслуживает кредитор, деликатно выясняющий положение должника и уважающий его. Если нарушен договор, то стороны, прежде чем запустить в действие юридический механизм, сначала должны испробовать “дружественные пути”.

Развитие Японии по капиталистическому пути в XIX веке потребовало и модернизации права. Она осуществлялась в основном за счет рецепции европейских правовых моделей. В 1880 году были приняты уголовный и уголовно-процессуальный кодексы, во многом напоминавшие французские. Что касается частного права, то в Японии в целом преобладало германское влияние. Гражданский кодекс вступил в силу в 1898 г., а торговый - в 1899 году. После Второй мировой войны значительное влияние на японское право оказала Америка. Это проявилось в Конституции 1946 года, а также в реформе уголовно-процессуального права 1948 года. Американское влияние сказалось и в сфере экономики – были приняты закон о компаниях, антитрестовское законодательство. В целом, однако, в Японии сохранилась прежняя кодификационная система. Ее основу составляют 6 существенно измененных кодексов, дополненных значительным массивом законов и иных нормативных актов, образующих систему источников, во многом напоминающую западноевропейскую. Японская юриспруденция не считает прецедент источником права.

***Правовая система Китая.*** Традиционная китайская концепция не отрицает права, но полагает, что оно необходимо для тех, кто не заботится о морали, для преступников, наконец, для иностранцев, которым чужда китайская цивилизация. Сами же китайцы спокойно обходятся без права. Они не интересуются содержанием законов, не обращаются в суд и регулируют свои отношения на основе соглашения. Законы, по мнению китайцев, ненормальное средство решения конфликтов. Они лишь предлагают образцы поведения и предостерегают потенциальных нарушителей. Как и в Японии, в Китае считается идеальным, чтобы законы вообще не применялись, а судебные решения не выносились. Традиционно стремление китайцев обходить суды и решать споры внесудебными методами. Однако постепенно идеи о значении закона, кодификации пробивали себе дорогу, особенно с начала XX века. После революции 1911 г. были организованы интенсивные кодификационные работы. Гражданский кодекс, включающий и гражданское, и торговое право, вступил в силу в 1929-1931 гг., Гражданский процессуальный кодекс – в 1932 г., Земельный – в 1930 г. На процесс кодификации оказали значительное влияние европейские кодексы, что давало многим исследователям повод отнести китайское право с определенными оговорками к континентальной правовой семье.

Современная правовая система КНР развивается в русле общей концепции построения в стране социализма с “китайской спецификой”. *Первый этап развития нового китайского права (1949-1957 гг.)* – это его становление. Принятые временные конституционные акты определили правовые основы государства. Но, как правильно отмечается в литературе, в этот период в Китае отсутствовала целостная правовая система, что определялось низкой правовой культурой общества, а также засильем военно-командных методов руководства. *Второй этап (1957-1976 гг.)* – период “культурной революции”. Он характеризуется углублением правового нигилизма, игнорированием закона в регулировании жизни общества. Значительно снизилась роль, а затем и прекратилась деятельность представительных органов, произошел отказ от соблюдения законности. В период “культурной революции”, по существу, были разрушены начавшие складываться правовые основы государства. *Третий этап (с конца 70-х гг.)* связан со значительным оживлением законодательной деятельности. Большим событием стало принятие в 1982 г. Конституции. Изданы после смерти Мао Цзэдуна Избирательный закон, Закон о судах, законы о совместных предприятиях, об иностранных инвестициях, о браке. В тот же период вступили в силу Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы. В настоящее время в Китае активно проводится хозяйственная реформа: возрождается многоукладная экономика, повышается самостоятельность предприятий, широко привлекается иностранный капитал. Очевидно, что проводимая реформа требует законодательной деятельности. За последние годы приняты: Общие положения гражданского права; Гражданский процессуальный кодекс; Закон о предприятиях, основанных на капитале иностранных фирм; Закон о хозяйственном договоре; серия актов о совместных предприятиях и т.д. Обновлено уголовное и уголовно-процессуальное законодательство.

Современное право КНР – сложное явление, органически включающее в себя систему глубоко укоренившихся в сознании народа традиционных представлений о должном поведении, а также поддерживаемых силой государственного принуждения законодательных и иных обязательных для исполнения нормативно-правовых актов.

# 8. Общая характеристика системы обычного права

Под системой обычного (традиционного) права понимается существующая в странах экваториальной, южной Африки и в Мадагаскаре форма регламентации общественных отношений, основанная на государственном признании сложившихся естественным путем и вошедших в привычку населения социальных норм (обычаев). Термин “обычное право” чаще всего используют для обозначения традиционного права, существовавшего у африканских народов до колонизации. Обычай является наиболее древним источником права, известным всем правовым системам, однако если в странах романо-германского и англосаксонского права он играет второстепенную роль, то в Африке он продолжает оставаться важнейшим регулятором общественных отношений, особенно за пределами городов. Мифический характер обычаев, их плюрализм, неформализованность и разрозненность не позволяют эффективно использовать их для создания национальных правовых систем по типу европейских. Период колонизации Африки создал предпосылки для заимствования современного законодательства, судебной системы, но принципиально не изменил образ правового сознания большинства сельского населения, которое продолжает ориентироваться на прежнюю систему ценностей. В настоящее время лидеры независимых африканских государств осуществляют систематизацию действующих обычаев.

К системе обычного права относятся правовые системы Мадагаскара, ряда стран Африки и Дальнего Востока.

Среди *признаков системы обычного права* можно выделить следующие:

1. ведущую роль среди источников права играют *обычаи и традиции*, имеющие, как правило, неписаный характер и передаваемые из поколения в поколение;
2. обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных, мифических предписаний, сложившихся естественным путем и признанных государством;
3. обычное право регулируют отношения, в первую очередь, групп или сообществ, а не отдельных индивидов. Основной субъект права для обычного права не индивид, а группа (семья, род и т.п.);
4. нормативно-правовые акты имеют вторичное значение, хотя в последнее время их принимается все больше и больше;
5. судебная практика не выступает в качестве основного источника права;
6. судебная власть руководствуется идеей примирения, восстанавливая согласие в общине и обеспечивая ее сплоченность;
7. при отсутствии в регионе сколько-нибудь централизованной власти дела о браке, опеке над детьми, наследовании, земледелии решали арбитражи, состоящие из старейшины и других влиятельных членов семей или группы родственников;
8. юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных сообществ;

Тема2,5: Система права

1. Система права: понятие, элементы.
2. Предмет и метод правового регулирования как основания деления права на отрасли.
3. Публичное и частное право.
4. Соотношение системы права и системы законодательства.

**1. Система права: понятие, элементы. (Система отраслей Российского права)**

Право представляет собой сложное целостное образование, включающее множество компонентов, то есть является определенной системой.

Система права – это внутренняя структура права, выражающаяся в объединении всех действующих в стране юридических норм в субинституты, институты, подотрасли и отрасли права (В.И. Цыганов).

***Система права* -** *внутренне согласованное соединение всех действующих в стране юридических норм, структурно разделенных на институты и отрасли права (Петров А.В.).*

Структурными элементами системы права являются: отрасль права, подотрасль права, институт права, субинститут, норма права.

Наиболее крупным элементом системы права является отрасль права.

***Отрасль права****– это совокупность юридических норм, регулирующих относительно обособленную и качественно однородную обширную сферу общественных отношений (В.И. Цыганов).*

***Отрасль права*** - *совокупность юридических норм, объединенных по признаку регулирования ими качественно однородной и относительно обособленной сферы общественных отношений (имущественной, управленческой, финансовой, трудовой, семейной и др*

Отраслями права являются конституционное право, гражданское право, уголовное право, трудовое право, семейное право и т.д. Отрасль права состоит из норм права, объединенных в правовые институты, а иногда в подотрасли права.

Каждая отрасль регулирует определенный комплекс общественных отношений. Данные отношения образуют предмет правового регулирования. Так, специфическим предметом гражданского права выступают имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Все отрасли права взаимосвязаны, хотя и неравнозначны.

Виды отраслей права

Среди отраслей российского права можно выделить материальные и процессуальные отрасли.

Материальные отрасли, так называемое материальное право (конституционное право, административное право, гражданское право, уголовное право, трудовое право, земельное право и др.) включает в себя правовые нормы, с помощью которых государство осуществляет воздействие на общественные отношения путем прямого, непосредственного правового регулирования. Материальное право закрепляет основы общественного и государственного строя, формы собственности, порядок образования, структуру и компетенцию государственных органов, права и обязанности участников правоотношений, основания и пределы ответственности за правонарушения. Объектом материального права выступают, таким образом, имущественные, трудовые, семейные и иные отношения.

Процессуальные отрасли, так называемое процессуальное право (гражданский процесс, уголовный процесс, арбитражный процесс, административный процесс) имеет организационно-процедурный характер, регламентирует порядок реализации материальных отраслей права, регулируют порядок разрешения юридических дел. Процессуальное право регулирует отношения, возникающие в процессе расследования преступлений, рассмотрения и разрешения уголовных, гражданских, арбитражных дел, а также дел об административных правонарушениях, и дел, рассматриваемых в порядке конституционного судопроизводства.

Процессуальное и материальное право соотносятся как форма и содержание. Процессуальное право служит формой реализации материального права. Процесс есть форма жизни закона.

Материальные отрасли, в свою очередь делятся на базовые и производные.

Базовые (профилирующие) отрасли, такие как конституционное (государственое) право, административное право, гражданское право, уголовное право, регламентируют наиболее общие и важные отношения в различных сферах общественной жизни.

Производные отрасли, такие как земельное право, экологическое право, семейное право, трудовое право, финансовое право, уголовно-исполнительное право, налоговое и др. выделились из базовых отраслей и регулируют какую-либо ограниченную, узкую сферу общественных отношений. Например, семейное право выделилось из гражданского права.

В рамках наиболее крупных и сложных по своему составу отраслей права выделяются подотрасли права.

Подотрасль права– это часть отрасли права, регулирующая крупный, относительно самостоятельный блок общественных отношений, входящих в сферу отношений, регулируемых отраслью права (Цыганов В.И.).

Например, гражданское право включает в себя такиеподотрасли, как наследственное право, жилищное право, авторское право, обязательственное право, вещное право. Конституционное право включает в себя такиеподотрасли как избирательное право, парламентское право. Земельное право включает в себя такиеподотрасли как горное, водное, лесное право и т.д. Финансовое право включает в себя такиеподотрасли как бюджетное и налоговое право.

Подотрасль не является обязательным элементом каждой отрасли права. Отдельные отрасли права, в частности процессуальные, а также, например, семейное право не подразделяются на подотрасли.

В рамках отрасли права выделяют институты права или правовые институты.

Институт права– это обособленная часть юридических норм, входящих в отрасль права и регулирующих относительно самостоятельную совокупность общественных отношений внутри предмета отрасли права (Цыганов В.И.).

Институт права – это составная часть, звено отрасли права. Если отрасль права регулирует род общественных отношений, то институт – лишь их вид.

Пример: институт права собственности в гражданском праве, институт должностных преступлений в уголовном праве, институты трудового договора, рабочего времени и отдыха в трудовом праве и т.д.

Виды правовых институтов:

По отраслям права институты права делятся на:

1. гражданские;
2. уголовные;
3. административные;
4. конституционные;

По этому же признаку, то есть по отраслям права институты права также делятся на:

1. Материальные (институт права собственности в гражданском праве);
2. Процессуальные (например, институт подведомственности в гражданском, уголовном, арбитражном процессах);

В зависимости от сферы распространения институты права подразделяются на:

1. Отраслевые, состоят из норм какой-либо одной отрасли права(например, институт трудового договора в трудовом праве, институт наследования в гражданском праве);
2. Межотраслевые, состоят из норм двух и более отраслей(например, институт юридической ответственности относится одновременно к нескольким отраслям права. Различают уголовную, административную, гражданско-правовую, дисциплинарную и материальную юридическую ответственность, иститут подведомственности);

По функциям права выделяют:

1. Регулятивные институты права(институт прав и свобод человека и гражданина, институт права собственности);
2. Охранительные институты права(институт юридической ответственности, институт привлечения к уголовной ответственности);

В рамках крупных институтов права выделяются субинституты.

Субинститут права– обособленная совокупность однородных правовых норм, входящая в институт права и регулирующая конкретную разновидность общественных отношений.

Субинститут – это составная часть института права.

Так, например, институт преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности делится на субинституты преступлений против жизни (его составляют различные виды убийств), против здоровья (его составляют нормы, касающиеся различных видов телесных повреждений) и против достоинства личности (клевета, оскорбление).

Институты договорных обязательств разделяются на субинституты, охватывающие правила об отдельных их разновидностях (так, например, институт договора купли-продажи разделяется на субинституты розничной купли-продажи, поставки, поставки для государственных нужд, продажи недвижимости, продажи предприятия и т.д.).

Институт собственности включает субинституты государственной собственности, муниципальной собственности, частной собственности.

Однако далеко не каждый институт права имеет в своем составе хотя бы один субинститут.

2. Предмет и метод правового регулирования как основания деления права на отрасли

Критериями деления права на отрасли выступают предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования – это фактические общественные отношения, нуждающиеся в правовомопосредовании. Это, например, трудовые отношения, имущественные отношения, семейные отношения. Т.о., под предметом правового регулирования понимается то, что подлежит урегулированию, то есть те общественные отношения, которые подвергаются правовому воздействию. Каждая отрасль права регулирует определенный комплекс общественных отношений. Именно общественные отношения выступают в качестве главного объективного (материального) критерия деления права на отрасли. Специфический предмет трудового права – это отношения, складывающиеся между работником и работодателем на основе трудового договора. Именно предмет правового регулирования обуславливает необходимость выделения той или иной отрасли права.

Однако только предмета правового регулирования недостаточно для того, чтобы выделить ту или иную отрасль права. Критерием деления права на отрасли выступает еще и метод правового регулирования.

Метод правового регулирования – это совокупность приемов, способов, средств воздействия права на определенную группу общественных отношений. Если предмет правового регулирования отвечает на вопрос: “Что регулирует данная отрасль права, какие общественные отношения?”, то метод правового регулирования отвечает на вопрос: “Как данная отрасль права регулирует эти общественные отношения?”. Метод правового регулирования – это юридический критерий правового регулирования.

Принято выделять два основных метода правового регулирования:

1. Диспозитивный (автономный, метод координации) – этометод, допускающий возможность выбора вариантов поведения в рамках закона. Он характеризуется автономией и равноправием сторон регулируемых общественных отношений. Взаимные права и обязанности участников правоотношения возникают на добровольной договорной основе. Признается господствующим в гражданском праве.
2. Императивный (авторитарный, метод субординации) – это метод властного приказа, не допускающий отступлений от предписаний правовых норм, основанный на отношениях субординации, подчиненности одних субъектов права другим. Субъекты правоотношений находятся, как правило, в отношениях власти и подчинения. Признается господствующим в административном и уголовном праве.

3. Публичное и частное право

Для романо-германской правовой системы характерно деление права на частное и публичное. Деление права на публичное и частное признавали уже в Древнем Риме. Публичное право, по утверждению римского юриста Ульпиана, есть то, которое относится к положению, интересам римского государства; частное, - которое относится к пользе отдельных лиц. С тех пор считается, что первое отражает и охраняет общие интересы государства, а второе направлено на удовлетворение потребностей и защиту интересов конкретного человека.

Российская система права длительное время не знала деления права на частное и публичное. Причина этого заключается в отсутствии института частной собственности. Советская официальная юридическая доктрина отрицательно относилась к идее деления права на частное и публичное, считая его искусственным и призванным замаскировать сущность буржуазного строя. Положение, высказанное в 20-е годы при разработке Гражданского кодекса РСФСР В.И. Лениным о том, что “мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное”, длительное время служило методологической установкой для юридической науки и практики. Нарождающиеся институты рыночной экономики, признание частной собственности переводят проблему деления права на публичное и частное из области теоретических рассуждений в практическую плоскость. Деление права на частное и публичное означает юридическое признание сфер общественной жизни, вмешательство в которые государства и его органов юридически запрещено или ограничено законом.

Какие же отрасли права относятся к частному, а какие к публичному праву?

Сущность частного права выражена в его принципах – независимости и автономии личности, признании защиты частной собственности, свободы договора.

Частное право – это совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие частные интересы граждан и негосударственных объединений. Это право, защищающее интересы лица в его взаимоотношениях с другими лицами. В сфере действия частного права индивид самостоятельно решает, использовать ему свои права или воздерживаться от дозволенных действий, заключать договор с иными лицами или поступать иным образом. Для частного права характерен метод децентрализации (координации, автономии, равноправия). Речь идет главным образом об имущественных и личных неимущественных отношениях.

Частное право: гражданское право, семейное право, земельное право, международное частное право.

Публичное право – это совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий, публичный, общегосударственный интерес, связаны с полномочиями и организационно-властной деятельностью государства. Публичное право – это сфера господства императивных начал, необходимости, а не автономии воли и частной инициативы. В публично-правовых отношениях стороны выступают как юридически неравные. Одной из таких сторон всегда выступают государство либо его орган (должностное лицо), наделенный властными полномочиями. Для публичного права характерен метод централизации (субординации, власти-подчинения). Нормы публичного права, как правило, императивны.

Публичное право: конституционное право, административное право, финансовое право, уголовное право, экологическое право, международное публичное право.

Абсолютной публично-правовой или частно-правовой отрасли не существует. В какой-то степени разделение права на публичное и частное носит условный характер. В странах с англосаксонской правовой системой такого разграничения нет. Отсутствует оно и в традиционном мусульманском праве. Частный интерес, не соответствующий интересу всего общества, т.е. публичному интересу, не может рассчитывать на юридическую защиту. Ряд отраслей права находится как бы на стыке между публичным и частным правом. Публично-правовые элементы присутствуют в отраслях частного права и наоборот. Так, в трудовом праве тесно сочетаются элементы публичного права (расторжение трудового договора по инициативе администрации) и частного (заключение трудового договора и его расторжение пол инициативе работника и т.д.). К примеру, в семейном праве к публично-правовым элементам относятся судебный порядок расторжения брака, лишения родительских прав, взыскания алиментов.

**4. Соотношение системы права и системы законодательства**

1. Система права - это совокупность юридических норм, а система законодательства – это совокупность нормативно-правовых актов, их дифференцированная система, основанная на принципах субординации и координированности ее структурных компонентов.

2. Если первичным элементом системы права является *норма*, то первичным элементом системы законодательства является *нормативно-правовой акт*.

3. Система права выступает в качестве *содержания*, а система законодательства выступает в качестве *формы*. Поэтому система права и система законодательства неразрывно связаны. Право не существует вне законодательства. Законодательство – это форма существования права.

4. Система права – это *объективное явление*, складывающееся в соответствии с существующими в каждой стране общественными отношениями. Государство своей целенаправленной правотворческой деятельностью систематизирует нормы права. Она не зависит от произвола законодателя. Система законодательства – это *субъективноеявление*, так как она зависит от законодателя.

5. Система права имеет *первичный характер*, а система законодательства имеет *производный характер*. Система права служит исходной базой для системы законодательства.

6. Внутренняя структура системы права не совпадает с внутренней структурой системы законодательства. Система права имеет только *горизонтальное (отраслевое) строение*, а система законодательства еще и *вертикальное (иерархическое),* помимо горизонтального, строение. *Горизонтальное отраслевоестроениесистемы права* и *системы законодательства* обусловлено предметом правового регулирования – фактическими общественными отношениями. На основе данного критерия вычленяются отрасли законодательства, соответствующие отраслям системы права (конституционное право – конституционное законодательство, трудовое право – трудовое законодательство, гражданское право – гражданское законодательство).

*Вертикальное (иерархическое) строениесистемы законодательства* отражает иерархию органов государственной власти и нормативно-правовых актов по их юридической силе. Во главе системы нормативно-правовых актов РФ стоит Конституция РФ, Федеральные конституционные законы, Федеральные законы, Указы и распоряжения Президента РФ, Постановления и распоряжения Правительства РФ, Приказы, инструкции, положения, нормативные письма, уставы министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, нормативно – правовые акты органов государственной власти субъектов Российской Федерации, нормативно-правовые акты местных органов власти, локальные нормативные акты.

7. Система права и система законодательства различаются *по объему*. Законодательство, с одной стороны, не охватывает всего разнообразия нормативности (кроме законодательства право оформляется и в правовых обычаях, и в нормативных договорах, и в правовых прецедентах), а с другой стороны, включает в себя кроме формулировок норм и иные элементы – преамбулы, названия разделов, глав, статей, то есть ненормативные элементы.

8. Система права и система законодательства могут совпадать, а могут и не совпадать. Уголовное законодательство полностью совпадает с уголовным правом, а аграрное право не имеет строго определенной системы законодательства.

9. В основе деления системы права на отрасли и институты лежат *предмет и метод правового регулирования.* Отрасли законодательства, регулируя определенные сферы государственной жизни, выделяются только по предмету правового регулирования.

**Система отраслей российского права**

**Конституционное правоРФ**– это ведущая отрасль права России, представляющая собой совокупность правовых норм, закрепляющих и регулирующих основы конституционного строя РФ (форму правления, форму государственного устройства, политический режим), основы правового статуса человека и гражданина (конституционные права, свободы и обязанности), федеративное устройство, систему органов государственной власти и систему местного самоуправления.

Главный нормативно-правовой акт этой отрасли – Конституция РФ 12 декабря 1993 г. (Основной закон), которая является актом прямого действия. Нормы конституционного права содержатся также в конституционных законах (например, ФКЗ о Конституционном Суде РФ). Доминирующий метод – императивный.

**Административное право РФ**регулирует сферу управленческой, исполнительно-распорядительной деятельности государственных органов, общественных организаций и должностных лиц (правительства, министерств, ведомств, предприятий, учреждений и т.д.) в экономической, политической и социальной сферах жизни общества. Одной из сторон в административных правоотношениях всегда выступает государственный орган или должностное лицо. Основной н.п.а. – Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30.12. 2001 г. № 195 – ФЗ. Доминирующий метод – императивный.

**Гражданское право РФ**регулирует имущественные (собственность, заключение сделок, договоров, наследование) и личные неимущественные отношения (честь, достоинство, авторство, имя), складывающиеся между различными организациями, организациями и гражданами, между гражданами. Гражданским правом регулируются отношения владения, пользования и распоряжения собственностью, ее приобретения, отчуждения и т.д. Особенностью гражданских отношений является равенство их участников, между сторонами отсутствуют отношения власти и подчинения. Гражданское право – это самая крупная, ведущая, базовая отрасль права. Она включает в себя подотрасли: авторское право, жилищное право, наследственное право и т.д. Нормы ГП содержатся в ГК РФ (ч. 1) от 30.11.94 г. № 51-ФЗ, (ч. 2) от 26.01. 96 г. № 14-ФЗ, (ч.3) от 26. 11. 2001 г. № 146 – ФЗ, (ч.4) от 18.12.06 г. № 230 – ФЗ. Некоторые подотрасли гражданского права также кодифицированы (Кодекс торгового мореплавания, Воздушный кодекс и др.). Доминирующий метод – диспозитивный.

**Гражданское процессуальное право РФ** определяет цели и задачи гражданского судопроизводства, подведомственность и подсудность споров, порядок рассмотрения дел и исполнения судебных решений. Нормы Гражданского процессуального права содержатся в Гражданском процессуальном кодексе РФ от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ.

**Семейное право РФ**тесно примыкает к гражданскому праву, хотя и является самостоятельной отраслью права. Нормы семейного права определяют порядок заключения и расторжения брака, отношения между супругами, родителями и детьми, вопросы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей (усыновление, опека, попечительство, приемная семья). Ведущие методы – диспозитивный и равенства сторон. Основной нормативно-правовой акт – Семейный кодекс РФ от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ.

**Уголовное право РФ** объединяет юридические нормы, обеспечивающие охрану от преступных посягательств прав и свобод личности, конституционного строя, частной и государственной собственности, общественной безопасности и общественного порядка, правосудия и т.п. Нормы УП устанавливают основания уголовной ответственности и освобождения от нее, формулируют понятие преступления и цели наказания, виды уголовно-правовых санкций и порядок их применения, определяют круг общественно-опасных деяний, которые признаются преступными. Нормы УП содержатся в УК РФ от 13. 06. 1996 г. № 63-ФЗ. Доминирующий метод – императивный.

**Уголовно-процессуальное право РФ** определяет цели и задачи уголовного судопроизводства, устанавливает порядок производства по уголовным делам. Оно регулирует деятельность органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда и их взаимоотношения с гражданами при расследовании и разрешении уголовных дел. Устанавливает права и обязанности участвующих в судопроизводстве субъектов (подозреваемых, подследственных, подсудимых, свидетелей, потерпевших, экспертов, представителей обвинения и защиты). Главным нормативно-правовым актом этой отрасли является Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 г. № 174-ФЗ.

**Трудовое право РФ** объединяет систему норм, которые регулируют трудовые отношения между работниками (рабочими и служащими) и работодателями (предприятиями всех форм собственности, организациями и учреждениями), прием на работу и увольнение, заключение трудовых договоров, вопросы организации труда и его оплаты, рабочее время и время отдыха. Субъектами трудовых отношений выступают также общественные и кооперативные организации, профсоюзы. Нормы ТП содержатся в ТК РФ от 30. 12. 2001 г. № 197- ФЗ. Методы – императивный, диспозитивный, рекомендация, поощрение, стимулирование.

**Финансовое право РФ.** Предмет данной отрасли публичного права – финансовые отношения, формирование и исполнение государственного бюджета, денежное обращение, займы, кредиты, налоги. Субъектами финансовых отношений являются все юридические и физические лица, а сама финансовая деятельность носит в значительной степени исполнительно-распорядительный характер, что влияет на используемый в этой отрасли права метод правового регулирования. Он включает контроль, ревизии, властные предписания. Нормы финансового права тесно связаны с конституционным и административным правом, поскольку сферы этих отраслей во многом переплетаются. В составе финансового права находятся подотрасли: бюджетное право, налоговое право, банковское право. Источники финансового права – Бюджетный кодекс РФ от 31.07.1998 г. № 145-ФЗ и Налоговый кодекс РФ от 31.07. 1998 г. № 146-ФЗ.

**Тема2,6: Правотворчество и систематизация нормативно-правовых актов**

**1. Процесс правообразования и правотворчество;**

**2. Правотворческий процесс и его основные стадии;**

**3. Принципы правотворчества;**

**4. Виды правотворчества;**

**5. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие, необходимость;**

**6. Инкорпорация и консолидация как разновидности систематизации;**

**7. Кодификация как особая форма систематизации нормативно-правовых актов;**

**8. Юридическая техника;**

**1. Процесс правообразования и правотворчество**

Ведущее место среди источников современного российского права занимают нормативно-правовые акты. Они являются результатом правотворчества. Правотворчество – это составная часть более широкого процесса – правообразования.

**Правообразование**– *это длительный естественноисторический процесс формирования юридической нормы.* Он включает в себя анализ сложившейся общественной ситуации, осознание необходимости ее правового урегулирования. Среди правообразующих факторов следует выделить в первую очередь материальные (экономические), политические, социальные, национальные, внешнеполитические, идеологические и иные. Завершает процесс правообразования этап правотворчества, на котором правотворческий орган, выявив общественные интересы, придает им правовую форму.

**Правотворчество** – *это целенаправленная деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц, а в случае референдума – всего народа по принятию, изменению и отмене юридических норм.*

**Правотворчество*– это деятельность компетентных органов и должностных лиц (в случае референдума - всего народа) по принятию, изменению и отмене правовых норм (Цыганов В.И.).***

**Признаки:**

1. Правотворчество – это специфическая, требующая особых знаний и умений деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц, в случае референдума – всего народа;
2. Результатом правотворчества являются юридические нормы, воплощенные в различных формах (источниках) права;
3. Правотворчество – это важнейшее средство управления обществом, в данном случае в нормах права формируется стратегия его развития;
4. Уровень правотворчества, результаты правотворческой деятельности, то есть нормативно-правовые акты – это показатель демократичности и цивилизованности государства;

Правотворческая деятельность осуществляется в рамках процессуальных норм (процедур), содержащихся в Конституции, регламентах, уставах и т.п.

По своей сущности правотворчество – это возведение государственной воли в закон.

**2. Правотворческий процесс и его основные стадии**

Правотворчество – это длящийся во времени процесс. В связи с этим выделяют 2 этапа правотворческого процесса:

**I. Предпроектный этап – этап выявления потребности в правовом регулировании.** Заключается в том, что в обществе выявляется потребность в урегулировании нормами права определенных социальных отношений. Оценивает потребность в правовом регулировании как общество, которое может оказать влияние на законодателя, так и государство.

**II. Проектный этап или этап принятия правотворческого решения.** Особенность его заключается в том, что, во-первых, эта работа осуществляется непосредственно в самом законодательном органе, а, во-вторых, на данном этапе создаются, изменяются или отменяются нормы права.

**Проектный этап может быть, в свою очередь, разбит на несколько *стадий:***

***1. Внесение в правотворческий орган проекта закона субъектом правотворческой инициативы.***

Чаще всего инициатором принятия того или иного закона является *правительство*, которое реализует ту или иную политику и острее других чувствует: в каком законе оно нуждается для дальнейшей эффективной работы.

***2. Рассмотрение проекта закона в комиссиях и комитетах правотворческого органа с целью проанализировать его содержание.*** Особая роль в этом процессе принадлежит комиссии по законодательству парламента, за которой обычно остается последнее слово перед вынесением проекта на обсуждение на заседании палаты парламента.

***3. Обсуждение законопроекта по палатам или на совместном заседании палат законотворческого органа.*** *Эта стадия может иметь 2 варианта развития: а) принятие законопроекта в первом чтении; б) возврат его на доработку с последующим прохождением процедуры обсужденияпо комиссиям и комитетам парламента;*

***4. Принятие законопроекта правотворческим органом во втором(окончательном) чтении.*** *С процедурной точки зрения принятие законопроекта означает лишь то, что он получил одобрение большинства депутатов палаты (или парламента в целом). В эту же стадию входит подписание законопроекта главой государства и опубликование (обнародование) текста нового закона.*

**Процедура принятия федеральных законов в России**

Составной частью правотворческого процесса является законотворчество.

*Законотворчество* – это совокупность предусмотренных законодательством процедур разработки, внесения на рассмотрение, принятия и введения в действие законов.

включающий в себя следующие стадии:

**Iая стадия** – ***законодательная инициатива*** - это закрепленное в Конституции РФ (ст. 104) право субъекта законодательной инициативы внести в правотворческий орган законопроект. Право законодательной инициативы порождает у законодательного органа обязанность рассмотреть предложение и законопроект, но принять или отклонить его – право законодателя. Право законодательной инициативы (согласно ч. 1 ст. 104 Конституции РФ) принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ. Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ и Высшему Арбитражному Суду РФ по вопросам их ведения. Законопроекты вносятся в Государственную Думу. Законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства, другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет федерального бюджета, могут быть внесены только при наличии заключения Правительства РФ.

**II-ая стадия**– ***обсуждение законопроекта.*** Данная стадия начинается в Государственной Думе с заслушивания доклада представителя субъекта, внесшего законопроект. Законопроект проходит рассмотрение в Государственной Думе, которое осуществляется в 3-х чтениях. В первом чтении обсуждается концепция законопроекта, целесообразность его принятия и т.п. Государственная Дума может вынести решение о принятии закона в первом же чтении (это характерно для небольших по объему законов). Во втором чтении законопроект принимается за основу. При третьем чтении законопроекта не допускается внесение в него поправок и возвращение к его обсуждению в целом либо по отдельным статьям, главам. По результатам третьего чтения проводится голосование о принятии закона. Данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до нужного качества: устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие дефекты. Наиболее существенные законопроекты выносятся на всенародное обсуждение.

**III-ая стадия** – ***принятие закона*** – это главная стадия правотворческого процесса, которая распадается на *3 подстадии:*

а) *Принятие закона Государственной Думой* Федеральные законы принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, то есть 50 % + 1 голос. Принятые Государственной Думой федеральные законы в течение 5-ти дней передаются на рассмотрение Совета Федерации;

б) *Одобрение закона Советом Федерации* В соответствии с ч. 4 ст. 105 Конституции РФ: “федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федерации. В случае отклонения федерального закона Советом Федерации палаты могут создать согласительную комиссию для преодоления возникших разногласий, после чего федеральный закон подлежит повторному рассмотрению Государственной Думой. В случае несогласия Государственной Думы с решением Совета Федерации федеральный закон считается принятым, если при повторном голосовании за него проголосовало не менее 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы”.

в) *Подписание закона Президентом РФ* Принятый федеральный закон в течение 5-ти дней направляется Президенту РФ для подписания и обнародования. Президент РФ в течение 14 дней подписывает федеральный закон и обнародует его. Если Президент РФ в течение 14-ти дней с момента поступления федерального закона отклонит его, то Государственная Дума и Совет Федерации в установленном Конституцией РФ порядке вновь рассматривают данный закон. Если при повторном рассмотрении федеральный закон будет одобрен в ранее принятой редакции большинством не менее 2/3 голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, он подлежит подписанию Президентом РФ в течение 7 дней и обнародованию (ст. 107 Конституции РФ).

**IV-ая стадия** – ***опубликование закона.***Федеральные законы подлежат официальному опубликованию в «Собрании законодательства РФ», «Российской газете», «Парламентской газете» течение 7 дней после их подписания Президентом РФ. Неопубликованные законы не применяются. Вступают в силу законы, как правило, по истечении 10 дней после дня их официального опубликования.

**3. Принципы правотворчества**

**Принципы правотворчества –** *это основные начала, идеи, на которых строится правотворческая деятельность.*

1. **Принцип законности.**Правотворчество должно осуществляться в порядке, предусмотренном Конституцией и иными нормативно-правовыми актами. Данная деятельность не должна выходить за пределы компетенции принимающих нормативно-правовые акты государственных органов.
2. **Принцип гуманизма** означает, что принимаемые субъектами правотворчества н.п.а. должны формулировать общечеловеческие ценности, предусматривать механизмы для воплощения прав и свобод человека и гражданина в жизнь.
3. **Принцип демократизма** означает:

А) исключительное право издавать законы принадлежит высшему представительному органу государственной власти – парламенту либо непосредственно народу на референдуме;

Б) обязательность выявления и выражения в нормах права воли и интересов народа.

Этот принцип характеризует степень участия граждан в процессе правотворчества.

1. **Принцип гласности** означает открытость правотворческого процесса для широкой общественности. Гласность выражается в освещении законотворческого процесса в СМИ, опубликовании законопроектов и принятых законов в СМИ, обнародовании принятых законов и иных нормативно-правовых актов. Неопубликованные законы юридической силы не имеют.
2. **Принцип профессионализма**означает, что заниматься правотворчеством должны компетентные специалисты, обладающие профессиональными знаниями, умениями, навыками.
3. **Принцип научности** означает, что в процессе правотворчества должны учитываться научные доктрины, социологические данные. Подготовка нормативно-правовых актов осуществляется с участием представителей разных наук.
4. **Принцип системности** означает строгий учет системы права, законодательства, построения отрасли и т.д.
5. **Принцип использования правового опыта** означает, что вновь разрабатываемый нормативно-правовой акт должен опираться на уже известный положительный правовой опыт государства и цивилизации в целом.
6. **Связь с практикой** выражает задачу законодателя постоянно отслеживать общественные процессы, ориентироваться на практику применения уже действующих нормативно-правовых актов.
7. **Своевременность**предполагает создание новых норм права в связи с качественным изменением общественных отношений, нуждающихся в правовом регулировании.
8. **Оперативность** предполагает внесение субъектами правотворчества изменений и дополнений в действующие нормативно-правовые акты.

**4. Виды правотворчества**

***По субъекту:***

1. **Правотворчество высших представительных органов государства** (например, правотворчество Федерального Собрания РФ – парламента РФ или законотворчество);
2. **Непосредственное правотворчество народа,** например, в процессе проведения референдума, то есть всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни;
3. **Подзаконное правотворчество,** отличающееся многочисленностью субъектов, к которым, например, в России можно отнести:

**А)** Президента РФ;

**Б)** Правительство РФ;

**В)** Федеральные министерства и ведомства, государственные комитеты, агентства (ведомственное правотворчество), органы государственной власти субъектов федерации;

**Г)** Органы местного самоуправления;

**Д)** Субъекты управления на предприятиях, учреждениях, то есть *локальное правотворчество*

**Е) К подзаконному правотворчеству** относится такжедоговорное правотворчество

1. **Санкционированное правотворчество** предполагает, что источником права признается уже сложившееся в обществе правило поведения, например, обычай, который непосредственно государством не создается, а только санкционируется, т.е. государство придает ему юридическую силу. **Санкционирование государством норм, которые сложились независимо от него в виде обычая (Цыганов В.И.).** Строго говоря, это нельзя считать правотворчеством, так как в данном случае нормы права складываются спонтанно, а не в результате целенаправленной деятельности государства.

**5. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие, необходимость**

**Систематизация** – *это деятельность, направленная на упорядочение нормативно-правовых актов, приведение их в единую, согласованную, цельную систему с целью их доступности, лучшей обозримости и эффективного применения.*

***Систематизация нормативно-правовых актов*** *–* **это упорядочение нормативно-правовых актов, придающее им характер системы (Цыганов В.И.).**

***Систематизация нормативных актов (законодательства) -* деятельность официальных государственных органов, а также юристов ученых и практиков по упорядочению действующих нормативных актов с целью их согласования, устранения противоречий и более эффективного использования**

Демократическое общество диктует потребность в том, чтобы право было совершенным по своей форме, упорядоченным, систематизированным, эффективно выполняющим свои задачи.

**Цели систематизации:**

1. Создание стройной системы законов, обладающей качествами полноты, доступности и удобства пользования;
2. Устранение устаревших и неэффективных норм права;
3. Разрешение юридических коллизий;
4. Ликвидация пробелов и обновление законодательства;

**6. Инкорпорация и консолидация как разновидности систематизации**

**Инкорпорация** (от лат. incorporeatio – включение в свой состав) **–** *это вид систематизации, в ходе которой действующие нормативно-правовые акты объединяются, сводятся воедино без изменения их содержания, переработки и редактирования в разного рода сборники, собрания, где каждый из нормативно-правовых актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение.*

**Инкорпорация – это способ систематизации нормативно-правовых актов без изменения формы и содержания, при котором происходит их объединение в сборники (Цыганов В.И.).**

Результат инкорпорации – это различного рода сборники или собрания. Инкорпорация – это самый простой вид систематизации, при котором не производится переработка содержания норм права. Она проводится с целью обеспечения самого широкого круга субъектов текстами законов и иных нормативно-правовых актов.

**Принципы инкорпорации:**

1. *хронологический*(по времени их принятия). Например, «Собрание законодательства РФ», «Ведомости Федерального собрания РФ»;
2. *тематический*, *систематический, предметный* (по определенной тематике). Например, Свод законов Российской Империи, состоящий из 16 томов, действовал в XIX- XX вв.;

Пример: Свод законов Юстиниана как основной источник древнеримского права представлял собой форму инкорпорации действовавших в тот период в Риме норм. Первое в России Полное собрание законов, изданное в 1830 г., состояло из законодательных актов, исходящих от царя, нормативных актов, принятых Сенатом, министерствами, а также Святейшим Правительствующим Синодом.

**Виды инкорпорации:**

1. *Официальная* осуществляется компетентными государственными органами. На официальные сборники (своды, собрания) возможны ссылки в процессе правоприменительной деятельности (Собрание законодательства РФ).
2. *Неофициальная* может проводится государственными и негосударственными организациями для удобства использования нормативного материала в учебных целях, для просвещения населения либо с коммерческими целями (сборники нормативно-правовых актов по отраслям права). На неофициальные сборники нельзя ссылаться в ходе рассмотрения дел в суде и других правоприменительных органах.

**Консолидация** – *вид систематизации, в ходе которой действующие н.п.а., изданные по одному и тому же вопросу или по нескольким взаимосвязанным вопросам объединяются без изменения их содержания в единый укрупненный акт, где каждый из объединенных н.п.а. теряет свое самостоятельное юридическое значение.*

**Консолидация – это систематизация нормативно-правовых актов без изменения содержания путем объединения их в единый акт (Цыганов В.И.).**

В данном случае нормативно-правовые акты объединяются по признаку их относимости к одному виду деятельности (охрана природы, образование и т.д.). Такой акт утверждается правотворческим органом в качестве нового, самостоятельного источника права, а прежние разрозненные акты признаются утратившими силу. Очевидно, что объединению подлежат предписания одинаковой юридической силы. Этот новый укрупненный акт не вносит изменений в действующее законодательство. Данный вид систематизации законодательства не имеет самостоятельного значения, поскольку является этапом в переходе от инкорпорации к кодификации. Субъектами консолидации выступают официальные правотворческие органы.

Пример консолидации: Указ Президиума Верховного Совета СССР от 1 октября 1980 г. «О праздничных и памятных днях», который заменил собой 48 нормативно-правовых актов. Мировая практика консолидации весьма обширна. В Великобритании издаются десятки такого рода актов, которые объединяют акты парламента, принятые по одному и тому же предмету регулирования за все длительное время его существования. В конце XIX века английский парламент принял специальный закон о консолидации статутного права. Во Франции получили распространение кодексы, объединяющие нормативные предписания по одному и тому же вопросу. Изданы, например, такие консолидированные акты, как Кодекс дорог общественного пользования, кодекс сберегательных касс и др. В Германии действует такой консолидированный акт как Социальный кодекс.

**7. Кодификация как особая форма систематизации нормативно-правовых актов**

**Кодификация** – *вид систематизации, всегда носящий официальный характер, осуществляемый только компетентным правотворческим субъектом и предполагающий существенную коренную переработку норм права по содержанию и их логическое, систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (своде законов, кодексе, основах законодательства и др.).*

**Кодификация**– ***это систематизация и коренная переработка нормативно-правовых актов путем объединения их в единый обобщающий акт (Цыганов В.И.)***

Кодификация – это наиболее сложный и трудоемкий вид систематизации. В ходе кодификации происходит качественная переработка действующих норм права, отменяются устаревшие и неэффективные нормы, устраняются несогласованности, дублирование, противоречия, пробелы. Нормативный материал приводится законодателем в стройную, внутренне согласованную систему. Кодификация связана с совершенствованием законодательства. На смену ранее действовавшему большому числу нормативно-правовых актов приходит новый единый сводный акт, изданием которого достигается четкость и эффективность в правовом регулировании. Кодифицированный акт выступает основным среди всех иных актов, действующих в данной сфере.

**Виды кодификации**:

1. ***Всеобщая*** состоит в полной кодификации всего нормативно-правового материала. Сводный кодификационный акт. Например, с 1995 г. в России ведется подготовка и издание Свода законов РФ - “Кодекса кодексов”.

2. ***Отраслевая*** состоит в кодификации отдельной отрасли или подотрасли права. (Например, Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Трудовой кодекс РФ);

3. ***Специальная*** охватывает нормы какого-либо правового института (Лесной кодекс, Таможенный кодекс, Налоговый кодекс);

**Виды кодификационных актов**:

***Основы*** обеспечивают регулирование наиболее важных вопросов определенной отрасли права. Стоят во главе тех или иных отраслей либо институтов права, обеспечивают согласованность всех норм соответствующих отраслей и институтов. Например, Основы законодательства о культуре 1992 г., Основы законодательства об охране здоровья граждан 1993 г. (в ред. от 07.03. 2005 г.).

***Кодекс*** – это крупный сводный акт, детально и конкретно регулирующий определенную сферу общественный отношений, подлежащий непосредственному применению. Он либо полностью поглощает все нормы соответствующей отрасли, например, Уголовный кодекс, либо содержит основную по объему, самую важную часть таких норм (например, Гражданский кодекс, Уголовный кодекс, Трудовой кодекс). В настоящее время во главе большинства отраслей российского федерального законодательства находятся кодексы.

***Уставы*** – это комплексные нормативно-правовые акты, регулирующие ту или иную сферу государственной деятельности, определяющие правовое положение определенных органов и организаций (например, работу железнодорожного транспорта, внутреннего водного транспорта). Уставы регулируют деятельность определенных органов и организаций, их права и обязанности. Например, Устав гарнизонной караульной службы ВС, Устав Центробанка РФ, Дисциплинарный устав ВС).

***Положения*** – это сводные нормативно-правовые акты, детально регламентирующие правовой статус либо деятельность определенных государственных органов, учреждений (Положение о службе в органах внутренних дел РФ, а также Присяге сотрудников органов внутренних дел РФ, утвержденное постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 23 декабря 1992 года).

***Регламенты*** – это нормативно-правовые акты, которые содержат нормы, регламентирующие деятельность государственных органов (Регламент Государственной Думы Федерального Собрания – парламента РФ, принятый Постановлением Государственной Думы 22 января 1998 г.).

***Правила*** – это нормативно-правовые акты, содержащие процедурные нормы, определяющие порядок организации какого-либо рода деятельности (например, *Правила возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением трудовых обязанностей*, утвержденные Постановлением ВС РФ от 24.12.1992 г.; *Правила проведения экспертизы промышленной безопасности*, утвержденные Постановлением федерального горного и промышленного надзора России от 6 ноября 1998 г . № 641).

**8. Юридическая техника**

**Юридическая техника** *– это совокупность правил, средств и приемов разработки, оформления и систематизации нормативно-правовых актов в целях их ясности, понятности и эффективности.*

***Юридическая техника*** *–* ***это совокупность средств, приемов, правил, используемых при выработке, принятии, опубликовании, применении, толковании и систематизация нормативно-правовых актов***

Объектом юридической техники является текст нормативно-правового акта. Уровень развития юридической техники служит важнейшим показателем уровня развития правовой культуры общества.

Юридическая техника призвана структурировать правовой материал, совершенствовать язык нормативно-правовых актов.

**К техническим правилам** относят:

1) конкретность, ясность и исчерпывающая полнота правового регулирования;

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

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

4) ясность, простота применения и понимания терминов; недопустимость использования в тесте документа неясных, многозначных и нечетких, эмоционально насыщенных терминов, таких как “бесчинство”, “исключительный цинизм” и т.д.

5) отказ от словесных штампов, устаревших оборотов и редко встречающихся слов (например, “присовокуплять”, “довольствие” и т.д.);

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

Важнейшим **техническим средством** являются **юридические термины,**то есть**(**словесное выражение понятий, используемых при изложении содержания нормативно-правового акта**).**Все юридические термины делятся на три группы: *общеупотребительные* – слова из обычного литературного языка (например, “жилое помещение”, “доля”, “захват” и др.); *специальные юридические термины* – это термины, отражающие особенности государства и права как специфических социальных явлений и возникающие в процессе юрисдикционной деятельности. Например, “правоотношения”, “подсудимый”, “прокурор” и т.д.; специальные неюридические термины – это термины, составляющие принадлежность других (неюридических) наук (например, “кибернетика”, “эпизоотия” и т.д.).

Другим **техническим средством** являются**юридические конструкции,** то есть(специфическое строение нормативного материала по тому или иному типу связи между его элементами).

**Юридические конструкции – это технико-юридический прием выражения воли субъекта правотворчества, с помощью которого осуществляется построение нормативного материала, соответствующее определенному типу сложившихся правовых отношений, юридических фактов и их связи между собой**

**Например:**юридический состав правонарушения, договор, право собственности, судебный иск и т.д.

К **техническим приемам** относят *способы, фиксирующие официальные реквизиты* (наименование правового акта, дата и место его принятия, подписи должностных лиц и т.п.), *структурную организацию правового акта* (вводная часть – преамбула, общая и особенная части, нумерация разделов, глав, статей, пунктов и т.д.).

**Юридическая техника** подразделяется на следующие **виды:**

1. законодательная (правотворческая) техника;
2. техника систематизации нормативно-правовых актов;
3. техника учета нормативно-правовых актов;
4. техника правоприменительных актов и других документов.

**Тема 2,7: Толкование права**

**1. Толкование права: понятие, необходимость.**

**2. Способы толкования права**

**3. Виды толкования права по объему**

**4. Виды толкования права по субъектам**

**5. Акты толкования права (интерпретационные акты)**

**1. Толкование права: понятие, необходимость**

**Толкование права** – ***это деятельность государственных органов, должностных лиц, граждан и их объединений, направленная на раскрытие истинного смысла юридических норм в соответствии с заключенной в них волей правотворческого субъекта (Цыганов В.И.).***

**Толкование права** - ***деятельность субъектов применения права по установлению точного содержания (смысла) юридической нормы в соответствии с выраженной в ней волей правотворческого органа***

Применение правовых норм невозможно без предварительного познания их смысла.

Толкование – не обычный мыслительный процесс, а деятельность (интеллектуально-волевая, организационная), процесс, протекающий во времени. Он включает в себя два самостоятельных компонента: *уяснение*и*разъяснение.*

*Уяснение* – это процесс понимания, осознания содержания норм “для себя”.

*Разъяснение* – объяснение, доведение усвоенного содержания до других.

*Уяснение* и*разъяснение* – две диалектически связанные стороны единого процесса – толкования.

Толкование права осуществляется не ради обычного познания, изучения правовых норм, а в целях их реализации. Толкование права является неотъемлемым элементом правоприменительной деятельности.

Объектом толкования являются нормативно-правовые акты.

Предметом толкования является воля законодателя, выраженная в нормативно-правовом акте.

Цель толкования – это правильное, точное и единообразное понимание и применение закона, выявление его сути, которую законодатель вложил в словесную формулировку.

**Необходимость толкования норм права обусловлена тем, что:**

* 1. Норма права носит общий (абстрактный) характер, а применять ее необходимо к конкретным жизненным ситуациям;
  2. Юридические нормы содержат много специальных правовых терминов (например, “моральный вред”, “залог”, “доверительное управление”, “крайняя необходимость”, “необходимая оборона” и т.п.), оценочных категорий (“существенный вред”, “тяжкие телесные повреждения”, “малозначительное деяние”), понятий естественных наук;
  3. Толкование вызывается несовершенством и неадекватным использованием законодательной техники, отсутствием ясного, точного, понятного языка нормативно-правового акта, поэтому некоторые формулировки получаются расплывчатыми, а иногда двусмысленными;
  4. Толкование вызывается несовпадением смысла, который законодатель вложил в норму права, и тем смыслом, который вытекает из текстуального выражения нормы права;
  5. Толкование вызывается тем, что законодатель нередко при формулировании нормативно-правовых актов употребляет выражения и “т.д.”, и “т.п.”, “иные”, “другие”.

**Значение толкованиянорм права обусловлено тем, что:**

1) Является важным условием эффективной реализации норм права; Толкование права осуществляется не ради обычного познания, изучения правовых норм, а в целях их реализации;

2) Обеспечивает правильное, единообразное понимание и применение права на территории страны;

3)Выступает в качестве активного средства правового воспитания, действенного рычага повышения правовой культуры граждан и должностных лиц;

4) Способствует установлению пробелов и других изъянов действующего законодательства.

**2. Способы толкования права**

**Под способами толкования** *понимается совокупность приемов и средств, используемых для установления содержания нормы права. В юридической науке различаются следующие способы*:

* 1. **Грамматический (текстовой)**
  2. **Систематический**
  3. **Логический**
  4. **Историко-политический**
  5. **Специально-юридический**
  6. **Телеологический (целевой)**
  7. **Функциональный**

***1) Грамматическое толкование***

Норма права – это выраженная словами мысль законодателя. Слова, выражающие мысль, имеют самостоятельное значение. Однако они находятся в определенной логической связи с другими словами, и приобретают подчиненный общему строю смысл.

1. При толковании закона, в первую очередь, необходимо выяснить терминологическое или грамматическое содержание отдельных понятий нормативно-правового акта.
2. После уяснения смысла слов и терминов устанавливается смысл предложений, с помощью которых сформулирована норма права. Для этого сопоставляются *грамматические формыслов* (род, число, падеж), выявляются связи между словами и предложением, устанавливаются *синтаксическая и морфологическая структура предложений* (знаки препинания, соединительные и разъединительные союзы и т.д.).

Недостаточное знание правил грамматики, неправильная их интерпретация приводят к неточному пониманию содержания нормы, а, следовательно, и к ее нарушению в процессе реализации. Примером может служить известный царский указ “Казнить нельзя помиловать”. Отсутствие знаков препинания делает это веление невыполнимым.

***2. Систематическое толкование***

Оно предопределено системностью права и заключается в уяснении смысла конкретной нормы путем сопоставления ее с иными нормами. Нормы права не существуют независимо друг от друга и поэтому для полного уяснения смысла нормы недостаточно ее внутреннего анализа, а требуется исследование ее связей с другими нормами. В ходе систематического толкования определяется место нормы в системе права, в отрасли права, в институте права. К данному способу приходится прибегать при реализации бланкетных и отсылочных норм.

Так, например, ст. 120 Конституции РФ гласит, что “судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону”. Из текста статьи неясно, относится ли указанное правило к народным заседателям, которые согласно ГПК и УПК входят в состав суда. Для правильного решения этого вопроса необходимо обратиться к ст. 119 Конституции РФ, закрепляющей, что судьями могут быть граждане РФ, достигшие 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 5-ти лет. Следовательно, в ст. 120 Конституции РФ речь идет только о независимости судей.

***3) Логическое толкование***

Это толкование нормы права с использованием законов логики. С помощью данного способа устанавливается весь объем содержания нормы права, устраняются имеющиеся в ней неясности. Логическое толкование имеет целью с помощью правил формальной логики выявить то, что законодатель желал выразить в тексте закона, но не выразил. Для этого интерпретатор должен знать законы логики, различные логические приемы и т.д. В нормативно-правовых актах, например, используется термин “холодное оружие”. Как же трактовать деяние, если использовалось оружие, нагретое до высокой температуры? Будет ли оно “холодным”? Логический анализ позволяет заключить, что холодное оружие характеризуется вовсе не температурой. Парными категориями “холодного” являются термины “огнестрельное”, “газовое”, а не “горячее”, “теплое” и т.д.

1. ***Историко-политическое толкование***

Оно имеет цель установить смысл нормы права, исходя из условий и обстоятельств ее возникновения. При этом интерпретатор опирается на знания о конкретно – исторических условиях, общественно-политической обстановке и причинах, вызвавших принятие толкуемого нормативно-правового акта для того чтобы определить цели и задачи, которые преследовал законодатель, издавая его. В ходе историко-политического толкования можно установить, что норма права не действует, так как исчезли общественные отношения, которые она регулировала. Реализация правовых предписаний невозможна без раскрытия их политического и социально-экономического содержания в конкретных исторических условиях.

Так, например, еще совсем недавно в союзном и российском законодательстве (уголовном и административном) в качестве правонарушений признавались спекуляция, тунеядство и т.д. Правовые нормы отражали взгляд законодателя на указанные деяния, который соответствовал экономической, социальной и политической природе социализма. Законом «О предприятиях и предпринимательской деятельности» от 25 декабря 1990 г. была разрешена любая деятельность, имеющая целью получение прибыли (в том числе и скупка с целью перепродажи). В уголовном же и административном законодательстве составы спекуляции оставались до 28 февраля 1991 г., т.е. до внесения изменений в закон. Как же должны были принимать решения соответствующие органы, когда, с одной стороны, законодательство разрешало деятельность, а с другой – запрещало ее под угрозой наказания? Здесь был необходим учет социально-экономической и политической обстановки в стране (переход к рынку, развитие частной инициативы и т.д.).

***5) Специально – юридическое толкование***

Это интеллектуально-волевая деятельность по установлению содержания юридических терминов, используемых в законодательстве. Данный способ толкования обуславливает потребность в специальных юридических знаниях, которые интерпретатор применяет при толковании норм. Прежде всего, это касается толкования специальных терминов (траст, эмансипация, акцепт, комитент и д.р.). Однако этот способ не сводится только к толкованию терминов. Интерпретатор должен учитывать особенности правового регулирования, юридические конструкции, тип регулирования и т.д.

***6) Телеологическое(целевое) толкование***

Направлено на уяснение *целей издания* нормативно-правовых актов. Подобное толкование необходимо не всегда. Однако если в государстве резко меняется политическая обстановка, то выяснение цели принятия того или иного нормативно-правового акта необходимо. Иногда законодатель определяет цели принятого нормативно-правового акта непосредственно в его тексте.

***7) Функциональное толкование***

Опирается на знание факторов и условий, в которых функционирует, реализуется толкуемая норма права. Этот способ используется, главным образом, при установлении содержания норм права, включающих оценочные термины (например, «уважительные причины», «существенный вред», «значительный ущерб», «крайняя необходимость», «благоустроенное жилое помещение» и т.д.). С учетом особенностей места, времени и других факторов одни и те же обстоятельства могут быть признаны уважительными либо неуважительными, существенными либо несущественными и т.п. Иногда законодатель прямо обязывает учитывать различные конкретные условия, т.е. обратиться к функциональному толкованию. Так, например, в ст. 81, 83 СК РФ указано, что при определении размера алиментов за несовершеннолетних детей суд также учитывает материальное или семейное положение сторон и другие “заслуживающие внимания обстоятельства”.

**3. Виды толкования права по объему**

***1) Буквальное (адекватное) толкование*** означает полное соответствие словесного выражения нормы права ее действительному смыслу. Буквальное толкование возможно в случаях, когда действительный смысл нормы права и ее текстуальное выражение совпадают. Большинство норм толкуется именно буквально. Например, в ст. 37 ФЗ «О банках и банковской деятельности» сказано, что “вкладчиками банка могут быть граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства”. В данном случае словесное выражение и действительное содержание по объему совпадают, субъекты правоотношения перечислены полностью.

***2)*** При ***распространительном толковании*** содержание (смысл) толкуемой нормы оказывается шире ее текстуального выражения. Перечень случаев, требующих распространительного толкования, нередко сопровождается словами “и т.д.”, “и другие”. Так, ст. 150 ГК РФ дает перечень нематериальных благ: “жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя…” и далее определяет, что к таковым относятся и “иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага”, открывая тем самым возможность для распространительного толкования. Распространительное толкование возможно и без указания о том в законе. В частности, ст. 1068 ГК РФ предусматривает ответственность за вред, “причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц”. Будет ли возмещен ущерб, если вред нанесен не гражданину, а иностранцу либо лицу без гражданства? По-видимому, здесь слову “гражданин” следует давать распространительное толкование. В ст. 33 Конституции РФ говорится о том, что граждане РФ имеют право обращаться в государственные органы, на самом деле таким правом обладают и иностранные граждане. В ч. 1 ст. 120 Конституции РФ установлено, что “судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону”. Данную статью необходимо толковать широко: судьи подчиняются всей системе нормативно-правовых актов, действующих в государстве, т.е. не только законам, но и подзаконным актам.

**3)** При ***ограничительном толковании*** содержание нормы права оказывается уже ее текстуального выражения. Так, в ст. 34 СК РФ говорится, что “имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью”. Однако нередки случаи, когда супруги, не расторгнув брака, проживают раздельно. Является ли при таких условиях нажитое ими имущество совместным? В данном случае необходимо толковать норму права ограничительно (т.е. не всякое имущество, нажитое во время брака, является совместной собственностью). Перечисленные в УК РФ обстоятельства, отягчающие наказание, всегда толкуются ограничительно или буквально, но никогда не расширительно (ст. 63). Обстоятельства, смягчающие наказание, подлежат расширительному толкованию (ст. 61).

**4. Виды толкования права по субъектам**

Юридическое значение результатов толкования различается в зависимости от того, кто толкует нормы права.

В зависимости от субъектов толкования выделяют ***официальное*** и***неофициальное толкование***.

***Официальное толкование*** производится специально уполномоченными на то компетентными государственными органами или должностными лицами, закрепляется в специальном акте и имеет обязательное значение для других субъектов. Официальное толкование является юридически значимым, так как вызывает юридические последствия и ориентирует на единообразное понимание юридической нормы.

***Официальное толкование*** подразделяется на:

***1)Нормативное;***

***2)Казуальное;***

***Нормативное толкование*** является обязательным для всех случаев применения толкуемой нормы. Нормативное толкование – это разъяснение общего характера.

***Нормативное толкование***, в свою очередь, бывает двух видов:

*а) Аутентическое (авторское) толкование* дает орган, принявший нормативно-правовой акт. Какого-либо специального разрешения ему для толкования собственных нормативно-правовых актов не требуется. Он делает это в силу своей компетенции и дает аутентическое толкование как в тексте самого нормативно-правового акта (нормы-дефиниции), так и в специальных нормативно-правовых актах (например, отдельные положения ГК РФ получили объяснение в ФЗ «О введении в действие ч. 1 ГК РФ»). Например, такое толкование может даваться Государственной Думой, Президентом РФ и другими правотворческими органами. Аутентичное толкование вправе давать все правотворческие органы, но в отношении только своих актов. Например, законодатель может давать толкование всех законов, Правительство – толковать лишь свои акты и т.д. Законодательный орган имеет право поручить соответствующим органам исполнительной власти разъяснять тот или иной закон, но это будет акт легального толкования.

*б) Легальное (делегированное) толкование* носит *подзаконный характер* и осуществляется органом, специально уполномоченным на то законом или по поручению органа, издавшего конкретный акт. Так, ст. 126 Конституции РФ указывает, что Верховный Суд РФ “дает разъяснения по вопросам судебной практики”. Аналогичные разъяснения дает и Высший Арбитражный Суд (ст. 127 Конституции РФ). Исключительная компетенция Конституционного Суда РФ – толкование нормативно-правовых актов с точки зрения их соответствия Конституции РФ. Правом официального толкования (разъяснения) избирательного законодательства пользуется Центральная избирательная комиссия. Можно выделить толкование, имеющее межгосударственное значение. Таковы, в частности, международные правила по толкованию торговых терминов «Инкотермс», изданные международной торговой палатой.

***Казуальное толкование*** дается в процессе рассмотрения конкретного дела и является обязательным только по отношению к этому делу. Казуальное толкование осуществляется как в деятельности судов (*судебное толкование*), так и в процессе применения права другими органами (*административное толкование*).

***Неофициальное толкование*** дается субъектами, не имеющими официального статуса и полномочий официально разъяснять нормы права. Его результаты не имеют юридического значения. ***Неофициальное толкование*** подразделяется на:

***а) Обыденное***

***б) Профессиональное***

***в) Доктринальное (научное)***

*а) Обыденное толкование* осуществляется лицами, не имеющими специальных юридических знаний в обыденной жизни.

*б) Профессиональное толкование* дается специалистами-юристами (например, толкование, осуществляемое прокурором или адвокатом в судебном процессе).

*в) Доктринальное (научное) толкование* производится учеными-юристами, научно-исследовательскими учреждениями в статьях, научных комментариях, сборниках. Это научное разъяснение норм права.

**5. Акты толкования права (интерпретационные акты)**

**Результатом толкования** должна быть полная определенность смысла нормативно-правового акта. Результат толкования не должен выходить за пределы толкуемых норм. Вместе с тем он выражает новое знание – конкретизирующее суждение о нормах. В результате правоприменительного толкования в правовую материю могут быть привнесены некоторые новые моменты, выражающие конкретизацию нормативных предписаний.

***Акты толкования права (интерпретационные акты)*** – *это правовые акты компетентных государственных органов, содержащие результат официального толкования.*

***Акт толкования права*** *– это такой правовой акт, который содержит разъяснение смысла юридических норм (Малько А.В).*

**Сходство с другими правовыми актами (нормативными и правоприменительными)**

Акты толкования права – это правовые акты, они издаются компетентными государственными органами, имеют обязательный характер, формально закреплены, их реализация обеспечивается государством. Акты толкования права издаются с целью установления единства в понимании и применении правовых норм, обобщения практики регулирования общественных отношений. В этом состоит их сходство с другими правовыми актами (нормативными и правоприменительными).

**Отличия акта толкования права от нормативно-правового акта и от правоприменительного акта**

Нормативно-правовой акт содержит нормы права, а интерпретационный акт лишь толкует, объясняет эти нормы. Акт толкования права не является формой (источником) права. Лица, занимающиеся толкованием, не могут заменить законодателя. В процессе толкования новые нормы права не создаются. Акт толкования права носит вспомогательный характер. Он не должен браться в качестве единственной юридической основы решения дел. Субъект, решающий дело, прежде всего, обязан ссылаться на правовую норму. Вместе с тем, не имея норм права, акт толкования права неотделим от толкуемого нормативно-правового акта. Они разделяют общую судьбу: с утратой нормативно-правовым актом юридической силы утрачивает свое значение и акт толкования права.

От правоприменительного акта акт толкования права отличается тем, что первый связан с решением конкретного дела, а последний имеет общий характер, так как толкует нормы права.

Акты толкования права публикуются в официальных источниках. Например, акты толкования права Верховного Суда РФ издаются в форме постановлений Пленума Верховного Суда РФ и публикуются в «Бюллетене Верховного Суда РФ». Конституционный Суд РФ издает свои акты в форме постановлений, которые публикуются в «Собрании законодательства РФ» и в «Вестнике Конституционного Суда РФ».

Предписания общего характера, содержащиеся в актах официального толкования, надо считать не нормами права, а **правоположениями**, которые имеют юридическое значение. Последнее проявляется в том, что правоприменительные органы (например, суды) должны при решении конкретных вопросов учитывать содержание правоположений.

**Тема2,8 Реализация права**

1. **Реализация права: понятие, формы.**
2. **Применение права как особая форма его реализации.**
3. **Стадии применения права.**
4. **Акты применения права.**
5. **Пробелы в праве и пути их преодоления.**
6. **Юридические коллизии и способы их устранения.**

**1. Реализация права: понятие, формы**

**Реализация права – это претворение права в жизнь, реальное воплощение содержания норм права в фактическом поведении субъектов**

**Реализация права– это осуществление в поведении субъектов права предписаний правовых норм (Цыганов В.И.).**

Реализация права (точнее следует говорить о реализации правоотношений) - завершающая стадия механизма правового регулирования, на которой предписания юридических норм, конкретизированные в правоотношении в виде субъективных прав и субъективных обязанностей, воплощаются в реальном поведение людей. Содержанием и итогом реализации правоотношений является *правомерное поведение* субъектов, осуществление ими своих прав и обязанностей в соответствии с предписаниями юридических норм. В результате правомерного поведения достигает стабильность, упорядоченность общественных отношений, реализуются цели правового регулирования (Петров А.В.).

Право имеет смысл, если оно реализуется. Издание законов – это не самоцель для правотворческих органов. Реализация права является завершающей стадией механизма правового регулирования, когда субъективные права и юридические обязанности воплощаются в реальном поведении людей. Реализация права по своему содержанию есть правомерное поведение субъектов.

В зависимости от критерия можно выделять различные формы реализации права.

***По субъекту***: *индивидуальная*и *коллективная* формы реализации.

***По внешней стороне***: *действие* и *бездействие.*

***В зависимости от характера действий субъектов выделяют 4 формы реализации права:***

**1) *соблюдение*** – **воздержание от действий, запрещенных нормами права, то есть пассивное поведение. Это реализация запрещающих норм (норм-запретов). Нормы – запреты – это многие нормы УК РФ, многие нормы административного права.** Например, работник не нарушает установленные в правилах внутреннего трудового распорядка запреты.

**2) *исполнение* связано с выполнением обязанностей, то есть строго определенных в законе действий в интересах управомоченной стороны. Это реализация обязывающих норм, предусматривающих позитивные обязанности, для которых требуется активное поведение:** уплатить налог, поставить товар покупателю, выполнить работу по трудовому договору, явится в суд по повестке в качестве свидетелей и т.д.

**3) *использование* выражается в осуществлении субъективных прав, посредством этого лицо удовлетворяет свой собственный интерес и тем самым достигает определенного блага. В такой форме реализуются управомочивающие нормы, в диспозициях которых предусмотрены субъективные права. Субъективное право предполагает как активное, так и пассивное поведение. Субъект ведет себя пассивно, если отказывается от использования своего права. Характерный признак данной формы – добровольность. Никто не может заставить гражданина использовать свое право.**

Пример активного поведения: получение высшего образования, участие в выборах и т.д.

**4) *применение* – это властная деятельность компетентных государственных органов и должностных лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных юридических норм (например, в соответствии с уголовным кодексом суд выносит приговор подсудимому за совершение им преступления).**

***Применение права -* особая форма реализации правоотношений, которая осуществляется путем использования, исполнения и соблюдения субъективных прав и обязанностей сторонами правоотношения с помощью и под контролем специально уполномоченного властного государственного органа (Петров А.В.).**

***Применение права* – властная деятельность компетентных государственных органов по разрешению юридического дела, направленная на установление, изменение, прекращение правоотношений, определение точного объема субъективных прав и юридических обязанностей их участников и их закрепление в специальных индивидуальных решениях (Цыганов В.И.).**

**2. Применение права как особая форма его реализации**

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

**Применение** – это особая форма реализации права и характеризуется следующими **признаками**:

1. *Особый субъект*. Применение права осуществляется *уполномоченными на то государственными органами или должностными лицами, наделенными функциями государственной власти*, то есть имеет *государственно-властный характер*, то есть акты, которые издаются в процессе правоприменения, являются обязательными для лиц, которым они адресованы и их неисполнение влечет за собой государственное принуждение.
2. имеет *индивидуальный характер*. Правоприменение связано с принятием решения по конкретному делу и его оформлением и проводится в отношении строго установленных лиц.
3. направлено на установление *конкретных правовых последствий – субъективных прав, обязанностей, ответственности*;
4. реализуется в специально предусмотренных *процессуальных формах*. Данная деятельность жестко регламентирована нормами права;
5. завершается вынесением индивидуального юридического решения, то есть *принятием правоприменительного акта (например, приговора суда, судебного решения по делу и т.д.)*.
6. это *организующая деятельность*, так как представляет собой решение конкретного дела, жизненного случая, определенной правовой ситуации. Это “приложение закона”, правовых норм к конкретным лицам, конкретным обстоятельствам.
7. имеет *ряд стадий* (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения);

**Применение права необходимо в тех случаях, когда:**

1. Правоотношение не может возникнуть без властного веления государственного органа или должностного лица (например, установление права на получение пенсии);
2. Возникают споры о праве и сами стороны не могут достигнуть соглашения или есть препятствия к осуществлению субъективного права (например, раздел супругами имущества);
3. Общественные отношения в силу их особой значимости необходимо проконтролировать с позиций законности (например, регистрация брака);
4. Возникает необходимость в государственном принуждении (например, в привлечении к юридической ответственности, так как совершено правонарушение и в отношении правонарушителя необходимо реализовать санкции);
5. Требуется в официальном порядке установить, подтвердить наличие или отсутствие конкретных фактов и признать их юридическое значение (признание человека безвестно отсутствующим, признание человека умершим);
6. Необходимо защитить чье-то субъективное право;
7. Необходимо осуществить предусмотренный законом контроль за правильностью приобретения прав и возложения обязанностей (нотариально удостоверить, получить разрешение на какую-либо деятельность);
8. Реализация права с помощью и под контролем государственного органа;

Применение права должно соответствовать следующим **требованиям**:

1) ***Законность*** – строгое соблюдение установленного законодательством порядка правоприменительной деятельности;

**2)*Обоснованность*** – полное, всестороннее исследование всех относящихся к делу фактических обстоятельств.

**3)*Целесообразность*** – максимально полный учет конкретных обстоятельств дела, ситуации, личности, субъекта.

**Место реализации права в механизме правового регулирования**

Реализация права – это завершающая стадия механизма правового регулирования, на которой предписания норм права, конкретизированные в правоотношении воплощаются в реальном поведении людей.

**3. Стадии применения права**

Применение права – это сложный процесс, включающий несколько стадий:

1. *Установление фактических обстоятельств юридического дела;*
2. *Выбор и анализ правовой нормы, подлежащей применению;*
3. *Принятие решения по юридическому делу и его документальное оформление;*

Первые две стадии являются подготовительными, третья – заключительной, основной. На третьей стадии принимается властное решение – акт применения права

1) *Исследование фактических обстоятельствдела* начинается с определения круга фактов, необходимых для решения дела. Круг таких *фактических обстоятельств* очень широк. При совершении преступления – это лицо, совершившее преступление, время, место, способ совершения, наступившие вредные последствия, характер вины (умысел, неосторожность) и другие обстоятельства; при возникновении гражданско-правового спора – обстоятельства заключения сделки, ее содержание, действия, совершенные для ее исполнения, взаимные претензии сторон и т.д. Фактические обстоятельства, как правило, относятся к прошлому и поэтому правоприменитель не может наблюдать их непосредственно. Процедура установления фактов осуществляется в ***процесседоказывания***, которое осуществляется с помощью ***доказательств*** – сведений, фактических данных, допускаемых законом для установления истины по юридическому делу. Доказательства – материальные и нематериальные следы прошлого, зафиксированные в документах (показаниях свидетелей, заключениях экспертов, протоколах осмотра места происшествия и т.д.). Эти документы составляют основное содержание материалов юридического дела и отражают юридически значимую фактическую ситуацию. Сбор доказательств может быть сложнейшей юридической деятельностью (например, предварительное следствие по уголовному делу), а может и сводиться к представлению заинтересованным лицом необходимых документов. Например, гражданин, имеющий право на пенсию, обязан представить в комиссию по назначению пенсий подтверждающие это право документы: о возрасте, стаже работы, заработной плате и др.

К доказательствам, с помощью которых устанавливаются фактические обстоятельства по делу, предъявляются процессуальные требования **относимости, допустимости и полноты**.

***Требование относимости*** означает принятие и анализ только тех доказательств, которые имеют значение для дела, то есть способствуют установлению именно тех фактических обстоятельств, с которыми применяемая норма права связывает наступление юридических последствий (прав, обязанностей, юридической ответственности).

***Требование допустимости***гласит, что должны использоваться лишь определенные процессуальными законами средства доказывания. Например, не могут служить доказательством фактические данные, сообщаемые свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности. Для установления причин смерти и характера телесных повреждений обязательно проведение экспертизы.

***Требование полноты*** фиксирует необходимость установления всех обстоятельств, имеющих значение для дела. Их неполное выяснение является основанием к отмене или изменению решения суда, приговора.

2) Сущность *юридической оценки фактических обстоятельств, то есть их юридической квалификации,* состоит в том, чтобы найти, выбрать и проанализировать именно ту норму, которая по замыслу законодателя должна регулировать рассматриваемую фактическую ситуацию. Этот поиск происходит путем сравнения фактических обстоятельств реальной жизни и юридических фактов, предусмотренных гипотезой применяемой правовой нормы, и установления тождества между ними. Для правильной юридической квалификации фактов, установленных на первой стадии, следует выбрать (найти) норму (нормы), прямо рассчитанную на эти факты. Основная трудность заключается в том, что далеко не всегда подлежит применению норма, гипотеза которой охватывает фактическую ситуацию. Для устранения сомнений необходимо проанализировать выбранную норму, установить действие содержащего эту норму закона во времени, в пространстве и по кругу лиц. Например, определяя действие закона во времени, надо соблюдать следующие правила: “Закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет” (ч. 1 ст. 54 Конституции РФ); “Законы, устанавливающие новые налоги или ухудшающие положение налогоплательщиков, обратной силы не имеют” (ст. 57 Конституции РФ) и т.д.

Юридическая квалификация облегчает работу правоприменителя по уяснению круга подлежащих установлению фактов. Выясняются не любые факты, а лишь те, которые предусмотрены в гипотезе избранной нормы. Типичная ошибка в этой ситуации, когда начинают “подгонять” факты под гипотезу избранной нормы. В юридической практике выяснение дополнительных обстоятельств часто приводит к изменению юридической квалификации. Анализ, толкование избранной нормы права предполагает обращение к официальному тексту соответствующего нормативно-правового акта, ознакомление с возможными дополнениями и изменениями его первоначальной редакции, а также с официальными разъяснениями смысла и содержания применяемой нормы. Анализ закона необходим также для принятия правильного юридического решения, которое должно отвечать требованиям диспозиции (санкции) применяемой нормы.

3) Содержание *решения по юридическому делу* определяется главным образом его фактическими обстоятельствами. Вместе с тем при вынесении решения правоприменитель руководствуется требованиями диспозиции (санкции) применяемой нормы.

Вынесение решения по делу необходимо рассматривать в двух аспектах.

Во-первых, это *умственная деятельность*, заключающаяся в оценке собранных доказательств и установлении на их основе действительной картины происшедшего, в окончательной юридической квалификации и в определении для сторон или виновного юридических последствий – прав и обязанностей сторон, меры ответственности виновного.

Во-вторых, решение по делу представляет собой документ – *акт применения права*, в котором закрепляется результат умственной деятельности по разрешению юридического дела, официально фиксируются юридические последствия для конкретных лиц.

**4. Акты применения права**

***Правоприменительные (индивидуальные) акты* – это предписания государственных органов или должностных лиц, адресованные конкретным лицам или организациям и обязательные для исполнения ими (Цыганов В.И.).**

***Акты применения права* - официальные письменные документы компетентных государственных органов, где в необходимой процессуальной форме обобщается процесс применения права и объявляется обязательное к исполнению решение по рассматриваемому делу**

**Признаки правоприменительных актов:**

1. издаются *компетентными органами или должностными лицами*. Как правило, это органы государства или их должностные лица. Отсюда вытекает *государственно-властный характер* актов применения права. Однако государственно-властные полномочия нередко осуществляются негосударственными организациями. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 132 Конституции РФ органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями. Очевидно, что для реализации таких полномочий они должны принимать правоприменительные акты. Другой пример: гражданско-правовые споры по соглашению сторон могут быть переданы на рассмотрение третейского суда.
2. *не являются нормативно-правовыми актами*, так как не создают, не изменяют и не отменяют норм права;
3. правоприменительные акты *строго индивидуализированы (персонифицированы)*, то есть, адресованы поименно определенным лицам. Этим они отличаются от нормативно-правовых актов, обладающих общим характером.
4. акты применения права *направлены на реализацию требований юридических норм*, так как конкретизируют общие предписания норм права применительно к определенным ситуациям и лицам, официально фиксируют их субъективные права, обязанности или меру юридической ответственности, то есть выполняют функции индивидуального регулирования.
5. реализация правоприменительных актов *обеспечивается государственным принуждением*. При этом акт применения права – документ, который является непосредственным основанием для использования государственных принудительных мер.
6. В отличие от нормативно-правовых актов, акты применения права рассчитаны не на многократное, а на *однократное применение*. Так, например, приговор суда, приказ о принятии на работу или об увольнении рассчитаны на однократное применение.
7. имеют *определенную установленную законом форму (наименование, дата, место применения, адресат, подпись должностного лица и т.д.)*.
8. принимаются в соответствии с закрепленной в нормативно-правовых актах *процедурой*.

**Виды актов применения права:**

**По субъектам принятия** акты применения права делятся на:

1. Акты органов государственной власти;
2. Акты органов государственного управления;
3. Акты контрольно-надзорных органов;
4. Акты органов местного самоуправления;
5. Акты, издаваемые субъектами управления различных организаций;

**По способу принятия** акты применения права делятся на:

1. принятые *коллегиально*;
2. принятые *единолично*;

**По характеру правового воздействия (по функциям права)** акты применения права делятся на:

1. регулятивные;
2. охранительные.

*Регулятивные акты* обеспечивают реализацию диспозиций регулятивных норм и властно подтверждают или определяют права и обязанности сторон (напр., приказ о повышении по службе);

*Охранительные акты* обеспечивают реализацию санкций охранительных норм, устанавливая меры юридической ответственности за совершение правонарушения (напр., постановление о возбуждении уголовного дела).

**По значению в правоприменительном процессе** акты применения права делятся на:

1. *основные,* выражающие конечное решение юридического дела (например, решение суда по гражданскому делу, приговор суда, постановление комиссии отдела социального обеспечения о назначении пенсии и т.д.).
2. *вспомогательные,* подготавливающие издание основных актов (например, определение суда о назначении экспертизы);

**По форме** акты применения права делятся на:

1. имеющие *вид отдельного документа, то есть письменную форму* (приговор суда, постановление об избрании меры пресечения обвиняемому);
2. имеющие *форму резолюции на других материалах дела* (утверждение прокурором обвинительного заключения, резолюция о передаче материалов проверки в следственные органы);
3. имеющие*устный вид* (наложение штрафа за безбилетный проезд в общественном транспорте).

**По характеру содержащегося в актах решения:**

1. *Обязывающие*, т.е. устанавливающие обязанность стороны правоотношения (например, решение суда о сносе самовольно построенного гаража);
2. *Управомочивающие*, т.е. устанавливающие субъективные права стороны правоотношения (например, приказ ректора о выплате повышенной стипендии);

**По отраслевому признаку:** административные акты, уголовно-правовые акты, гражданско-правовые акты и т.д.

**По форме:** указы, приговоры, решения, определения, приказы, постановления, распоряжения и т.п.

**По характеру:** материальные и процессуальные.

Правоприменительные акты – это документы юрисдикционного характера. Они имеют четкую ***структуру*** и состоят из ***5-ти частей***:

***Вводная часть*** содержит наименование акта (приговор, решение, постановление и т.д.), место и дату принятия, наименование органа или должностного лица, которое принимает решение, по какому делу.

***В описательной части*** описываются факты, являющиеся предметом рассмотрения, фиксируется, когда, где, кем, при каких обстоятельствах и какими способами совершены действия.

***Мотивировочная часть*** включает анализ доказательств, подтверждающих наличие или отсутствие фактических обстоятельств, их юридическую квалификацию и ее обоснование, указание на официальные разъяснения применяемого закона и процессуальные нормы, которыми руководствовался правоприменитель.

***В резолютивной части*** формулируется решение по делу (о правах и обязанностях сторон, об избранной мере юридической ответственности, об установлении юридического факта и т.д.).

***Заключительная часть*** содержит необходимые реквизиты дела – печать, подписи.

**5. Пробелы в праве и пути их преодоления**

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

***Пробелы в праве*** – **это отсутствие необходимых для регулирования общественных отношений правовых норм или их неполнота (Цыганов В.И.).**

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

Во-первых, каждая юридическая норма регулирует отдельный вид общественных отношений, признаки которого описываются в ее гипотезе. Таким образом, каждая норма имеет свой “участок” в общей сфере правового регулирования.

Во-вторых, круг отношений, которые признаются правовыми, законодатель закрепляет по отраслям права посредством специализированных норм. Такие нормы предназначены для установления круга отношений, входящих в сферу правового регулирования. Так, ст. 2 ГК РФ имеет заголовок “Отношения, регулируемые гражданским законодательством”. В ч. 1 названной статьи предусмотрено, что “гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников”.

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

*Важно учитывать 2 условия пробельности (признания наличия пробела в праве):*

1. фактические обстоятельства должны находиться в сфере правового регулирования;
2. должна отсутствовать конкретная норма права, призванная регулировать данные фактические обстоятельства.

Устранить пробел в праве можно лишь с помощью правотворческого процесса путем принятия новой нормы права. Пробелы в законодательстве существуют в основном вследствие *двух причин:* во-первых, в результате появления новых общественных отношений, которые в момент принятия закона не существовали и не могли быть учтены законодателем; во-вторых, из-за упущений при разработке закона.

Преодолеть пробел в праве можно с помощью правоприменительного процесса путем **аналогии закона и аналогии права**.

***Аналогия закона и права -* допускаемые законодательством способы восполнения пробелов в нормативных актах в процессе применения права (Петров А.В.)**.

***Аналогия закона*** – **это решение юридического дела на основе нормы права, регулирующей сходные с рассматриваемыми обстоятельства (Цыганов В.И.).** Необходимость применения данного приема заключается в том, что решение по юридическом делу обязательно должно иметь *правовое основание*. Поэтому если нет нормы, прямо предусматривающей спорный случай, то надо отыскать норму, регулирующую сходные со спорным отношения. Правило найденной нормы и используется в качестве правового основания при принятии решения по делу.

Таким образом, ***аналогия закона применяется если:***

* 1. имеется общественное отношение, требующее правового регулирования;
  2. отсутствует норма права, его регулирующая;
  3. имеется в наличии иная правовая норма, регулирующая сходные, аналогичные отношения, на основе которой, собственно, данное дело и решается;

Применение аналогии закона в случаях обнаружения пробела предусмотрено законодателем. Так в ч. 4 ст. 1 ГПК РФ записано: “В случае отсутствия нормы процессуального права, регулирующей отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, федеральные суды общей юрисдикции и мировые судьи применяют норму, регулирующую сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такой нормы действуют исходя из принципов осуществления правосудия в Российской Федерации (аналогия права)”.

***Аналогия права* – это решение юридического дела на основе общих начал и смысла права (Цыганов В.И.).**

Общие начала и смысл законодательства есть не что иное, как принципы права (общеправовые и отраслевые). При аналогии права принципы выполняют непосредственно регулирующую функцию и выступают единственным нормативно-правовым основанием правоприменительного решения.

Таким образом*,* ***аналогия права применяется если:***

1. имеется общественное отношение, требующее правового регулирования;

2. отсутствует норма права, его регулирующая;

3. отсутствует норма права, регулирующая сходные отношения, что не дает возможности использовать аналогию закона;

Новое гражданское законодательство внесло некоторые изменения в процедуру применения аналогии права. В ч. 2 ст. 6 ГК РФ записано: “При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требования добросовестности, разумности и справедливости”. Иначе говоря, правоприменитель, используя аналогию права, руководствуется не только отраслевыми (общие начала и смысл законодательства), но и общеправовыми (требования добросовестности, разумности и справедливости) принципами.

Прямой запрет на аналогию содержится в уголовном и административном праве.

**6. Юридические коллизии и способы их устранения.**

*Юридические коллизии* – это противоречия между правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения.

***Коллизии юридических норм-* противоречие между нормами, закрепленными в различных нормативных актах, но регулирующих одни и те же общественные отношения (Петров А.В.).**

Они вносят в правовую систему несогласованность, создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют пользование законодательством.

Можно выделить объективные причины коллизий (например, в условиях отставания права от более динамичных общественных отношений одни нормы “устаревают”, другие же – принимаются и действуют одновременно без отмены прежних) и субъективные (недостаток опыта законодателя, низкое качество законов, непоследовательная систематизация нормативно-правовых актов и пр.).

Юридическая коллизия разрешается путем выбора того нормативно-правового акта, который должен быть применен к рассматриваемому случаю.

***Виды коллизий***:

1. между Конституцией и иными актами (разрешаются в пользу Конституции);
2. между законами и подзаконными актами (разрешается в пользу законов как актов большей юридической силы);
3. между общефедеральными актами и актами субъектов Федерации:

а) если акт субъекта Федерации принят в пределах ведения, то в соответствии с ч. 6 ст. 76 Конституции РФ действует именно он;

б) если акт субъекта Федерации принят вне пределов своего ведения, то действует общефедеральный акт;

1. между актами одного и того же органа, но изданными в разное время (применяется позже принятый акт);
2. между актами, принятыми разными органами (применяется акт, обладающий большей юридической силой);
3. между общим и специальным актом:

а) если они приняты одним органом, то применяется специальный акт;

б) если они приняты разными органами, то действует общий акт.

***Возможные способы разрешения коллизий:***

* принятие нового акта:
* отмена старого акта;
* внесение изменений в действующие акты;
* систематизация законодательства;
* референдумы;
* деятельность судов (прежде всего Конституционного Суда РФ);
* переговорный процесс через согласительные комиссии;
* толкование и др.

**Тема 2,9: Правоотношения**

1. **Понятие и признаки правоотношений. Состав правоотношения.**
2. **Субъекты правоотношений, их правосубъектность.**
3. **Содержание правоотношений.**
4. **Объекты правоотношений.**
5. **Виды правоотношений.**
6. **Юридические факты: понятие, виды.**

**1. Понятие и признаки правоотношений. Состав правоотношения**

**Правоотношение – это урегулированное нормами права и охраняемое государством общественное отношение, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности (Цыганов В.И.).**

**Признаки правоотношения:**

1. *Правоотношение – это общественное отношение, урегулированное нормой права.*Опосредуя экономические, политические и иные общественные отношения, правоотношения служат *юридической формой* взаимодействия между участниками этих отношений.
2. *Правоотношения складываются (возникают, изменяются или прекращаются) на основе правовых норм, в которых выражается и закрепляется государственная воля.*

“Правоотношение имеет особое юридическое содержание, возникающее вследствие регулирующего воздействия права”

1. *Правоотношение – это связь между сторонами с помощью субъективных прав и юридических обязанностей.* В рамках правоотношения праву одной стороны корреспондирует обязанность другой и наоборот.
2. *Правоотношение – это такое общественное отношение, в котором осуществление субъективного права и исполнение обязанности обеспечены возможностью государственного принуждения.*
3. *Правоотношение – это всегда волевое отношение, так как для его возникновения необходима воля его участников, хотя бы с одной стороны.*
4. *Правоотношение – это отношение, охраняемое и обеспеченное государством.*

“Правоотношение – это юридически защищенное отношение”

1. *Правоотношение – это отношение по поводу реального блага, ценности, в связи с чем субъекты осуществляют принадлежащие им субъективные права и юридические обязанности.*
2. “Непосредственным основанием возникновения (изменения, прекращения) правоотношений являются юридические факты”

Правоотношение обладает сложной по составу элементов структурой. В нее входят *субъект, объект и содержание правоотношения*.

**Предпосылки возникновения правоотношений** – это условия (факторы), порождающие правоотношения.

Они делятся на:

**а) Общие материальные.** К ним относятся материальные условия жизни, под влиянием которых субъекты вступают в конкретные правоотношения, также сюда относятся экономические, социальные, культурные предпосылки, обуславливающие правовое регулирование, его необходимость для тех или иных общественных отношений. К материальным предпосылкам можно отнести также наличие объекта правоотношения (то, по поводу чего лица вступают в данные юридические связи), не менее двух субъектов (так как само с собой лицо вступить в правоотношение не может) и соответствующее поведение участников правоотношений.

**б) Специальные юридические.** К ним относятся 3 элемента: норма права; правосубъектность, юридический факт.

Без названных предпосылок правоотношение невозможно.

**Место и роль правоотношения в механизме правового регулирования:**

Правоотношение занимает центральное место в механизме правового регулирования. Нормы права образуют основу правового регулирования. Правоотношения возникают только на основе норм права. Если норма права – это статическое состояние правового регулирования, то правоотношение – динамическое. Правоотношения переводят идеальную модель общественных отношений, содержащуюся в норме права, в наличное бытие у конкретных субъектов конкретных прав и обязанностей.

**2. Субъекты правоотношений, их правосубъектность**

**Субъекты правоотношений – это участники правоотношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями.**

**Субъект права – это лицо (физическое или юридическое), обладающее по закону способностью иметь и осуществлять непосредственно или через своих представителей субъективные права и юридические обязанности, то есть наделенное правоспособностью.**

***Субъекты права*- лица, субъекты общественной жизни, которые в соответствии с юридическими нормами и при наличии определенных обстоятельств могут иметь предусмотренные ими права и нести соответствующие обязанности (Петров А.В.).**

Выделяют **индивидуальны**е и**коллективные** субъекты правоотношений:

**К индивидуальным субъектам** относятся:

1) граждане;

2) лица без гражданства (апатриды);

3) иностранцы.

4) лица с двойным гражданством (бипатриды);

*Граждане*– самые многочисленные субъекты права, они вступают в различные правоотношения: гражданско-правовые, семейные, трудовые, земельные, финансовые, процессуальные и другие. Правовое положение граждан России в целом характеризуется наличием у них правового статуса, который включает в себя правосубъектность и основные права, свободы и обязанности, закрепленные в Конституции РФ.

*Лица без гражданства и иностранцы* вправе вступать в те же правоотношения на территории России, что и российские граждане, за рядом ограничений, установленных законодательством: они не могут, в частности, избирать и быть избранными в представительные органы власти России, занимать определенные должности в государственном аппарате, служить в Вооруженных Силах и т.п. На них не распространяются некоторые статьи УК РФ (например, об измене Родине).

*Лица с двойным гражданством* обладают одновременно правами и обязанностями двух государств.

**Коллективные субъект** – единое лицо, обладающее организационным единством, единством целей, воли при их достижении.

**К коллективным субъектам**относятся:

I) Государственные организации;

II) Негосударственные организации;

III) Государство в целом;

*I) Государственные организации* делятся:

1. *органы государства*, выполняющие функции управления и обладающие властными полномочиями. Правовое положение органов государства характеризуется *компетенцией,* то есть совокупностью прав и обязанностей, предусмотренных соответствующими нормативно-правовыми актами.
2. *Учреждения –* это организация, созданная для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера. *Учреждения* не имеют властных полномочий. Такие учреждения (школы, больницы, вузы, библиотеки и т.д.) состоят на бюджете государства, наделяются комплексом прав и обязанностей для выполнения своих функций.
3. *предприятия,* занимающиеся хозяйственной деятельностью, действующие на праве хозяйственного ведения (унитарные предприятия) или на праве оперативного управления (казенные предприятия).

Государственные организации выступают в гражданско-правовых отношениях в качестве *юридических лиц*, осуществляя функции, не связанные с властными полномочиями. В соответствии с п. 1 ст. 48 ГК РФ “юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде”.

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

*II) Негосударственные организации* делятся:

1. *Коммерческие* (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы) выступают субъектами правоотношений, участвуя в хозяйственной деятельности, и преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.
2. *Некоммерческие* (потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, фонды, общественные объединения) выступают субъектами правоотношений, участвуя в сфере политической, идеологической, социальной и др, и не преследуют цель извлечения прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

III) К специфическим организациям относится *государство*, котороев целом выступает в качестве субъекта правоотношений в государственно-правовых (межгосударственные, между республиками и Федерацией) и некоторых имущественных (при выпуске облигаций внутригосударственного займа, в отношении права собственности на бесхозяйное имущество, на клады и т.д.) взаимосвязях, является собственником предприятий промышленности, транспорта, связи и др. Государство является стороной при приобретении и лишении гражданства.

Некоторые ученые коллективными субъектами правоотношений признают *социальные общности*(народ, нация, население региона, трудовой коллектив) являются субъектами правоотношений в особых, предусмотренных законом случаях. Например, народ непосредственно осуществляет свои права путем всенародного голосования (референдума).

Для того чтобы быть субъектами правоотношений, лица должны обладать правосубъектностью.

**Правосубъектность – это признаваемая нормами права способность (возможность) лица быть участником правоотношений**.

Применительно к коллективным субъектамправосубъектность выражается в их компетенции.

**Компетенция– это совокупность юридически установленных полномочий, прав и обязанностей конкретного государственного органа (органа местного самоуправления) или должностного лица, определяющих его место в системе государственных органов (органов местного самоуправления).**

Правосубъектность организаций возникает с момента их создания и заканчивается в момент ликвидации или реорганизации. Момент создания государственных организаций устанавливается в решении вышестоящих государственных структур об их создании; правосубъектность негосударственных организаций возникает с момента их регистрации в налоговых органах (в России).

Применительно к индивидуальным субъектам**правосубъектность** делится на **правоспособность и дееспособность**. Поэтому иногда **правосубъектность** называется **праводееспособностью. Правосубъектность**является именно свойством лица – таким его общественно-юридическим состоянием, которое по своей природе неотъемлемо от лица.

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

***Правоспособность субъектов права* - закрепленный в юридических нормах различных отраслей права объем прав и обязанностей, который может иметь субъект данного вида**

Правоспособность человека возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

**Виды правоспособности:**

1. **Общая**
2. **Отраслевая**
3. **Специальная**

**Общая правоспособность –** это принципиальная возможность лица иметь права и обязанности. Ею обладают все люди с момента рождения и до смерти. Некоторые ученые ее не выделяют.

**Отраслевая правоспособность –** это возможность приобретать права и обязанности в тех или иных отраслях права (брачная - 18 лет (в некоторых случаях с 16 лет), трудовая – 16 (в некоторых случаях с 15 лет)). Она наступает, как правило, одновременно с дееспособностью при достижении определенного возраста. Но в гражданском праве наблюдается разъединение правоспособности и дееспособности.

**Специальная правоспособность –** это способность приобретать права и обязанности при наличии специальных дополнительных условий (образование, должность, стаж). Например, судья, врач.

**Дееспособность – это предусмотренная нормами права способность (возможность) индивида своими действиями приобретать права и обязанности, осуществлять и исполнять их.**

***Дееспособность субъектов права* - закрепленные в нормах различных отраслей права юридические качества субъекта, при наличии которых он может собственными действиями осуществлять правоспособность и реализовывать права и обязанности**

Дееспособность связана с возрастом и с психическими свойствами человека и зависит от них. Разновидностями дееспособности являются **сделкоспособность**, то есть способность (возможность) лично, своими действиями совершать гражданско-правовые сделки, и **деликтоспособность** – предусмотренная нормами права способность лица нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

Дееспособность индивида возникает с установленного в отраслях права возраста. Это связано с тем, что физическая и психическая зрелость, необходимая для самостоятельной реализации своих прав и обязанностей, наступает лишь с возрастом (гражданское право – с 18 лет; административное право – с 16 лет; уголовное право – с 16 лет, по некоторым преступлениям – с 14 лет).

Согласно российскому законодательству **полная дееспособность** физических лиц наступает **с 18-ти лет**.

Закон знает 2 исключения из этого правила:

1. В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18-ти лет, гражданин, не достигший 18-ти лет, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак (ч. 2 ст. 21 ГК РФ). Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения 18–ти лет (ч. 2 ст. 21 ГК РФ).
2. Несовершеннолетний, достигший 16-ти лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным, именуемое эмансипацией, производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия – по решению суда. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда (ст. 27 ГК РФ).

Выделяют также **частичную дееспособность (с 14 до 18 лет)**

**Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18-ти лет** в соответствии с п. 2 ст. 26 ГК РФ вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя: 1) распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами; 2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; 3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими; 4) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные п. 2 ст. 28 ГК РФ. По достижении 16-ти лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов в соответствии с законами о кооперативах.

**Малолетние в возрасте от 6-ти до 14-ти лет** вправе самостоятельно совершать: 1) мелкие бытовые сделки; 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации; 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями или с согласия последних третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения (п. 2 ст. 29 ГК РФ).

**Дееспособность может быть ограничена судом**, если гражданин вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Над ним устанавливается попечительство (ст. 30 ГК РФ).

**Совершеннолетний гражданин может быть признан судом полностью недееспособным**, если вследствие психического расстройства он не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 29 ГК РФ). От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун.

**3. Содержание правоотношений**

**Содержание правоотношения – это субъективные юридические права и обязанности.**

Субъективное право и соответствующая ему обязанность образуют юридическую связь управомоченной и обязанной сторон.

**Субъективное право – это предусмотренная для управомоченного лица в целях удовлетворения его интересов мера возможного поведения, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц.**

**Признаки субъективного права:**

1. Субъективное право есть ***мера возможного поведения***. Мера означает границу, предел проявления чего-нибудь. Применительно к субъективному праву мера включает в себя вид и размер возможного поведения. Например, Трудовой кодекс РФ, регулирующий право на оплачиваемый отпуск, определяет и вид поведения (ежегодный отпуск с сохранением среднего заработка) и его размер (продолжительность отпуска). Субъективное право – это ***возможное*** поведение, то есть носитель субъективного права всегда имеет выбор: действовать определенным образом или воздержаться от действий. Субъективное право совершенно верно связывается со свободой. Это **мера свободы**.
2. Содержание анализируемого права устанавливается ***нормами права и юридическими фактами.***
3. ***Осуществление субъективного права обеспечено обязанностью другой стороны.*** В одних случаях эта обязанность состоит в воздержании от действий, нарушающих субъективное право другой стороны, в других – данное право обеспечивается исполнением обязанности, то есть активными действиями обязанного лица.
4. ***Субъективное право предоставляется управомоченному лицу для удовлетворения его интересов; при отсутствии последнего стимул для осуществления субъективного права теряется.***
5. ***Данное право состоит не только в возможности, но и в юридическом или фактическом поведении управомоченного лица.***

**Структура субъективного права:**

***Субъективное право – сложное явление, включающее в себя ряд правомочий:***

а) *право на собственные фактические действия*, направленные на использование полезных свойств объекта права (например, собственник вещи вправе использовать ее по прямому назначению). *Правопользование.*

б) *право на юридические действия*, на принятие юридических решений (собственник вещи может ее заложить, подарить, продать, завещать и т.д.). *Правоповедение.*

в) *право требовать* от другой стороны исполнения обязанности, то есть право на чужие действия (займодавец имеет право требовать от заемщика возврата денег или вещей). *Правотребование.*

г) *право притязания*, которое заключается в возможности привести в действие аппарат принуждения против обязанного лица, то есть право на принудительное исполнение обязанности (в принудительном порядке может быть взыскан долг, произведено восстановление рабочего или служащего на работе). *Правопритязание.*

**Юридическая обязанность – это предписанная обязанному лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера необходимого должного поведения, которой оно должно следовать в интересах управомоченного лица.**

**Признаки юридической обязанности:**

1. Это ***мера необходимого, должного поведения***, точное определение того, каким оно должно быть. Соблюдение такой меры обязательно, ибо обязанность обеспечена возможностью государственного принуждения.
2. Она устанавливается на основе юридических фактов и требований правовых норм.
3. Обязанность устанавливается в интересах управомоченной стороны – отдельного лица или общества (государства) в целом.
4. Обязанность есть не только (и не столько) долженствование, но и реальное фактическое поведение обязанного лица.
5. У обязанного лица нет выбора между исполнением и неисполнением обязанности. Невыполнение или ненадлежащее выполнение юридической обязанности является правонарушением и влечет меры государственного принуждения.

***Юридическая обязанность имеет три основные формы:***

1. *Воздержание от запрещенных действий (пассивное поведение);*
2. *Совершение конкретных действий (активное поведение);*
3. *Претерпевание ограничений в правах личного, имущественного или организационного характера (мер юридической ответственности).*

Субъективное право и обязанность неразрывно связаны. Нет субъективного права, не обеспеченного обязанностью, и нет обязанности, которой не соответствовало бы право.

**4. Объекты правоотношений**

**Объект правоотношения– это то реальное благо, на использование или охрану которого направлены субъективные права и юридические обязанности; это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи.**

Выделяют 2 подхода к пониманию данной категории:

1. **Монистический подход**нашел выражение и обоснование в работах О.С. Иоффе, М.Д. Шаргородского. С точки зрения этого подхода объектом правоотношения может выступать только ***поведение*** его участников.
2. **Плюралистический подход** исходит из ***многообразия объектов правоотношений***, к которым относятся:

*а) Предметы материального мира.*К ним относятся *вещи*. В юридическом смысле вещами являются предметы природы в их естественном состоянии, а также созданные в процессе трудовой деятельности человека, по поводу которых возникает правоотношение. К вещам относятся: средства производства, предметы потребления, деньги, ценные бумаги и т.д. Купля-продажа продуктов, промышленных товаров, мена, дарение, наследование – это только некоторые правоотношения, где объектом являются предметы материального мира.

*б) Продукты духовного творчества.*Это то, что является результатом интеллектуальной (духовной, творческой) деятельности: произведения искусства, литературы, науки, живописи, кино, компьютерные программы и др.

*в) Личные неимущественные блага.* Под личными неимущественными благами как объектами правоотношений понимаются нематериальные блага, непосредственно связанные с человеком, его личностью. Это жизнь, здоровье, честь, достоинство человека. Например, в случае посягательства на жизнь человека (при совершении убийства) возникает охранительное уголовно-правовое отношение, объектом которого является жизнь человека.

*г) Поведение участников правоотношений.* Поведение человека выражается либо в действии (активное поведение), либо в бездействии (пассивное поведение).

*д) Результаты поведения участников правоотношений* (правоотношения, возникающие, например, на основе договора перевозки, подряда и т.п.). Результаты поведения – это те последствия, к которым приводит то или иное действие или бездействие. Многие правоотношения и устанавливаются ради того, чтобы путем поведения лиц добиться определенного результата. В этом случае не само поведение будет объектом правоотношения, а именно результат поведения. Примером может служить правоотношение, возникающее на основе договора перевозки (ст. 78 ГК РФ).

*е) Документы и ценные бумаги –* паспорта, аттестаты, дипломы, удостоверения, протоколы следственных действий, административные протоколы.

**5. Виды правоотношений**

**I)*По отраслевому признаку или в зависимости от предмета правового регулирования*:** конституционные, гражданско-правовые, административно-правовые и т.д.

**II) *По функциям права:***

**1) Регулятивные правоотношения**являются результатом осуществления регулятивных норм права, закрепляющих определенный порядок отношений. Связаны с установлением позитивных прав и обязанностей и их реализацией.

**Регулятивные правоотношения, в свою очередь, делятся на:**

**а) активные**,выражающие динамическую функцию права и складывающиеся на основании обязывающих норм, осуществления определенных положительных действий (например, налоговое правоотношение);

**б) пассивные**,выражающие статическую функцию права и складывающиеся на основе управомачивающих и запрещающих норм (авторское правоотношение).

**2) Охранительные правоотношения**появляются на основе охранительных норм права вследствие совершения правонарушения, связаны с государственным принуждением, возникновением и реализацией юридической ответственности.

**III) *В зависимости от степени конкретизации (индивидуализации) субъектов (сторон):***

1. **относительные правоотношения.** В них конкретно (поименно) определены обе стороны (лица управомоченные и лица обязанные) (покупатель и продавец, поставщик и получатель, истец и ответчик, работодатель и работник).
2. **абсолютные правоотношения.** В них названа лишь управомоченная сторона, а обязанная сторона – это каждый и всякий, чья обязанность состоит в том, чтобы воздерживаться от нарушения субъективного права (правоотношения, вытекающие из права собственности, авторского права).

**IV) *В зависимости от характера:***

1. **материальные,** возникающие на основе норм материального права (например, финансовые, трудовые и т.д).
2. **процессуальные,** возникающие на основе процессуальных норм права. Они предусматривают процедуру осуществления прав и обязанностей субъектов, порядок разрешения юридического дела (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные и др.)

**V) *В зависимости от состава участников (количества сторон):***

**1)простые**,возникающие между двумя субъектами (например, правоотношения купли-продажи);

**2)сложные**, возникающие между несколькими субъектами (правоотношения отбывания уголовного наказания).

**VI) *В зависимости от продолжительности действия:***

1. **кратковременные** (например, правоотношения мены, участие в выборах);
2. **долговременные, длящиеся** (например, правоотношения гражданства);

**VII) *По методам регулирования***:

**1)Управленческие,** основанные на властных взаимоотношениях субъектов (директор завода и работник, командир воинского подразделения и его подчиненный);

**2)Договорные**, для которых характерно равенство сторон, автономное положение их относительно друг друга (взаимоотношения коммерческих фирм);

**VIII) *По составу участников:***

**1) Двусторонние,** возникающие между двумя субъектами (договор аренды);

**2) Многосторонние,** где есть три и более участников (купля-продажа через посредника);

***IX) По значимости:***

**1) Главные (основные);**

**2) Производные;**

Например, на основании обращения в суд с иском возникает главное правоотношение между судом и участниками процесса (истцом и ответчиком). Это отношение длится постоянно от начала до завершения процесса. Если в процессе участвуют прокурор, эксперт или третьи лица, то возникают дополнительные процессуальные правоотношения между судом и этими участниками процесса (суд-прокурор, суд-эксперт).

***X) По методам регулирования:***

**1.Управленческие**, основанные на властных взаимоотношениях субъектов (директор завода и работник завода, командир воинского подразделения и его подчиненный);

**2. Договорные**, для которых характерно равенство сторон, автономное положение их относительно друг друга (взаимоотношения коммерческих фирм);

**6. Юридические факты: понятие, виды**

**Юридический факт – это конкретное жизненное обстоятельство (событие или действие), с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений.**

***Юридические факты* - фактические жизненные обстоятельства, закрепленные в гипотезах юридических норм, с которыми право связывает возникновение (изменение, прекращение) у конкретных субъектов права взаимных прав и обязанностей**

**Признаки:**

1. Юридические факты по своему содержанию – это *реальные жизненные факты (явления);*
2. Юридические факты –*это обстоятельства конкретные, индивидуальные*. Если речь идет о фактах – действиях, то конкретность действий означает, что они совершены определенными субъектами и несут конкретное социальное и правовое содержание. Конкретность юридических фактов-событий выражается в том, что они происходят в определенной местности в некоторый момент времени.
3. Юридические факты – *это обстоятельства, конкретные определенным образом выраженные вовне*. Юридическими фактами не могут быть абстрактные понятия, мысли, события внутренней духовной жизни человека.
4. Юридические факты – *это обстоятельства, состоящие в наличии или отсутствии определенных явлений материального мира*. Необходимо учитывать, что юридическое значение могут иметь не только позитивные (существующие) явления, но и так называемые негативные факты (отсутствие служебной подчиненности, родства, другого зарегистрированного брака и т.п.)
5. Юридические факты – это обстоятельства, *несущие в себе информацию о состоянии общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования.* Юридические факты – это такие обстоятельства, которые затрагивают прямо или косвенно права и интересы общества, государства, личности;
6. Юридические факты – *это обстоятельства, прямо или косвенно предусмотренные нормами права.* Многие юридические факты исчерпывающе определены в норме права.
7. Юридические факты – *это обстоятельства, которые зафиксированы в установленной законодательством процедурно-процессуальной форме.* Многие юридические факты имеют правовое значение лишь в том случае, если они надлежащим образом оформлены и удостоверены (в виде документа, справки и т.д.)
8. Юридические факты – *это обстоятельства, вызывающие предусмотренные законом правовые последствия.* Имеется в виду, прежде всего, возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Очень часто для возникновения правоотношения требуется **фактическийюридический состав**, то есть совокупность двух или нескольких юридических фактов, наличие которых необходимо для возникновения правоотношений. Так, для возникновения пенсионного правоотношения нужны достижение определенного возраста, наличие трудового стажа и решение органов социального обеспечения о назначении пенсии. Для поступления в вуз необходимы следующие факты: аттестат об окончании средней школы, сдача вступительных экзаменов или собеседование, проходной балл по конкурсу, приказ ректора о зачислении на первый курс соответствующего учебного заведения. Для вступления в брак необходимы достижение определенного возраста, заявление будущих супругов о регистрации брака и акт его регистрации в органах ЗАГС.

**Виды юридических фактов:**

***Классификация юридических фактов* - их разделение на виды по различным критерием, позволяющая установить особенности их действия в механизме правового регулирования**

**1.По последствиям юридические факты делятся:**

**а) *правообразующие факты*** вызывают возникновение правоотношений (например, это гражданско-правовые сделки, заключение трудового договора, заключение брака, поступление в ВУЗ и т.д.)

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

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

Один и тот же факт способен вызвать несколько юридических последствий. В частности, смерть гражданина одновременно может вызвать возникновение правоотношений по наследованию, прекращение трудового правоотношения, изменение правоотношения по найму жилого помещения.

**2. По волевому признаку юридические факты делятся на:**

***а) события***

***б) деяния (действие или бездействие)***

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

**Они делятся на*абсолютные и относительные.***

**Абсолютные события – это юридические факты, наступление которых вообще не зависит от воли людей** (например, пожар дома в результате удара молнии приводит к возникновению страховых правоотношений между собственником и страховой компанией, если дом был застрахован.Юридическим фактом является не удар молнии, а гибель имущества в результате пожара).

**Относительные события – это юридические факты, которые наступают в результате действий третьих лиц.** Данные лица не являются участниками правоотношений, возникающих в результате их действий. Например, пожар в результате поджога приводит к возникновению правоотношений между собственником и страховой компанией.

**Деяния – это действия либо бездействие сторон правоотношения.**

**Деяния делятсянадействия и бездействие.**

**Действия** – это волевые акты поведения людей, внешнее выражение их воли и сознания. Они могут быть **правомерными и неправомерными**.

***Правомерные действия***– это поведение людей, соответствующее нормам права и порождающее правовые последствия.

Они делятся на***юридические акты и юридические поступки.***

**Юридические акты** – это действия, совершенные с целью породить юридические последствия (приговоры и решения суда, договоры между организациями, гражданско-правовые сделки).

**Юридические поступки**– это фактическое поведение людей, составляющее содержание реальных жизненных отношений и не преследующее правовых целей, но объективно порождающие правовые последствия (например, создание литературного произведения, выполнение трудовых обязанностей и т.д.).

**Неправомерные деяния**противоречат правовым предписаниям, причиняют вреда интересам общества и государства.

**К неправомерным деяниям относятся**правонарушения, а именно: преступления и проступки.

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

**3. Юридические факты-события можно классифицировать по различным основаниям:**

**а) по происхождению:** *природные (стихийные) и зависящие в своем происхождении от человека;*

**б) в зависимости от повторяемости события:** *уникальные и повторяющиеся (периодические);*

**в) по протяженности во времени:** *моментальные (происшествия) и протяженные во времени (явления, процессы);*

**г) по количеству участников:** *персональные,коллективные*, *массовые*; *с определенными неопределенным количеством участников;*

**д) по характеру наступивших последствий:***обратимые и необратимые.*

***4. По форме проявления:***

**а) *положительные*–** это такие юридические факты, с наличием которых норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

**б) *отрицательные*–** это такие юридические факты, с отсутствием которых норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

**5. По характеру действия**:

а) ***факты однократного действия***

б) ***факты непрерывного юридического действия***

6. С точки зрения**продолжительности существования фактических обстоятельств:**

***а) факты краткосрочного действия;***

***б) факты длительного действия*** (например, создание художественного произведения);

Особое место среди юридических фактов занимают ***правовые состояния***, то есть длящиеся (непрерывные или периодически возникающие) обстоятельства, отражающие положение субъекта в обществе, его отношения с другими людьми и т.д. (гражданство, брак, болезнь, трудовой стаж).

Специфическими юридическими фактами выступают ***презумпции, фикции, преюдициальные факты.***

***Презумпция –* это закрепленное в нормах права предположение о существовании некоторого факта, которое считается достоверным, если (пока) не будет доказано обратное (например, презумпция невиновности).**

***Фикции (правовые фикции)*-несуществующие обстоятельства, которые в соответствии с нормами права признаны существующими и, как следствие, способные влечь юридические последствия (например, признание гражданина умершим – ст. 45 ГК РФ).**

***Преюдициальные факты***– **это обстоятельства, которые установлены вступившими в юридическую силу решениями судов и являющиеся обязательными для всех судов при рассмотрении ими других дел.**

**Тема 2,10: Правомерное поведение**

1. **Правомерное поведение в системе юридически значимого поведения.**
2. **Виды правомерного поведения.**
3. **Правомерное поведение в системе юридически значимого поведения**

***Правомерное поведение* – это социально-положительное, соответствующее предписаниям юридических норм сознательно-волевое поведение субъектов права, находящееся под защитой государства (Цыганов В.И.).**

***Правомерное поведение* - деятельность субъектов общественной жизни, реализующих свои социальные интересы через субъективные права и обязанностями в соответствии с предписаниями юридических норм**

***Признаки правомерного поведения:***

1. Правомерное поведение *соответствует требованиям правовых норм.* Человек действует правомерно, если он точно соблюдает правовые предписания.
2. Правомерное поведение *социально полезно*. Это действия, адекватные образу жизни, полезные (желательные), а порой и необходимые для нормального функционирования общества. Общество заинтересовано в соблюдении установленных норм права, в уважении к закону.
3. Правомерное поведение является *осознанным.* Правомерному поведению присущ признак, характеризующий его *субъективную сторону*, которую, как и у любого другого действия, составляют мотивы и цели, степень осознания возможных последствий поступка и внутренне отношение к ним индивида.

**2. Виды правомерного поведения**

**По степени социальной значимости** правомерное поведение подразделяется на:

1. ***необходимое*** является социально полезным и закрепляется в праве в качестве обязанности (защита Родины, исполнение трудовых обязанностей, соблюдение правил внутреннего трудового распорядка и т.д.). Выполнение этих обязанностей обеспечивается (помимо организационной деятельности государства) угрозой государственного принуждения.
2. ***желательное*** является социально полезным, но закрепляется не как обязанность, а как право, характер реализации которого во многом зависит от воли и интересов самого управомоченного (участие в выборах, вступление в брак и т.д.).
3. ***допустимое*** является социально вредным, но дозволенным законом (развод, частые смены работы и т.д.).

**По субъектам** правомерное поведение подразделяется на:

1. **индивидуальное;**
2. **коллективное (**например, деятельность трудового коллектива).

**По объективной стороне или по характеру внешнего проявления** правомерное поведение подразделяется на:

1. **активное действие;**
2. **бездействие;**

**По формам реализации правовых норм** правомерное поведение подразделяется на:

1. **соблюдение;**
2. **исполнение;**
3. **использование;**

**По субъективной стороне** правомерное поведение подразделяется на:

1. **Социально активное поведение** свидетельствует о высокой степени ответственности субъекта (творческое отношение к труду, инициатива и дисциплинированность в работе).
2. **Законопослушное поведение** – это ответственное правомерное поведение, характеризуемое сознательным подчинением людей требованиям закона.
3. **Конформистское поведение**. Ему свойственна низкая степень социальной активности. Личность пассивно соблюдает правовые предписания, стремиться приспособиться к окружающим, не выделяться, “делать как все”.
4. **Маргинальное поведение** является правомерным, но в силу низкой ответственности субъекта находится как бы на грани антиобщественного, неправомерного (в переводе с латинского “маргинальный” – находящийся на грани). Оно не становится неправомерным из-за страха перед наказанием, (а не из-за осознания необходимости реализации правовых норм) либо в силу каких-то корыстных мотивов. В этих случаях субъекты подчиняются закону, но не признают и не уважают его.
5. **Привычное поведение,** когда правомерные действия в силу многократного повторения превращаются в привычку. Привычное поведение не напрасно называется “второй натурой”. Оно становится внутренней потребностью человека.

**Тема: Правонарушение**

**1. Понятие и признаки правонарушения.**

**2.Состав правонарушения.**

**3. Виды правонарушений.**

* 1. **Понятие и признаки правонарушения**

***Правонарушение***– **это общественно опасное, противоправное, виновное деяние деликтоспособного лица, за которое предусмотрена юридическая ответственность (Цыганов В.И.).**

**Признаки правонарушения:**

1. Правонарушение – это *деяние*, внешне выражающееся в *действии или бездействии* (под бездействием здесь понимается воздержание от действий, когда закон предписывает их совершение). Не могут считаться правонарушениями мысли, чувства, политические и религиозные воззрения, не выраженные в действиях. Не считаются правонарушениями и качества, свойства личности, национальность, родственные связи человека и т.д.
2. Правонарушение имеет *общественно опасный характер*, то есть наносит вред или создает угрозу нанесения вреда интересам личности, собственности, общества, государства. Это основной *социальный* признак правонарушения.
3. Правонарушение – *действие противоправное*, нарушающее требование норм права. Это основной *юридический* признак правонарушения.
4. Правонарушение – это *виновное деяние*,характеризуемое определенным   
   (в форме умысла или неосторожности) интеллектуально-волевым отношением лица к своему деянию и его последствиям. Если в поведении человека отсутствует вина, то его деяние правонарушением считаться не может (например, убийство, совершенное в состоянии необходимой обороны).
5. *Наказуемость.* Правонарушение влечет за собой наступление *юридической ответственности.*
   1. **Состав правонарушения**

**Юридический состав правонарушения – это совокупность предусмотренных в правовых нормах элементов (и их признаков) правонарушения, связанных с ним условий необходимых и достаточных для признания деяния правонарушением (Цыганов В.И.).**

**Состав правонарушения** - **совокупность объективных и субъективных признаков, необходимых и достаточных для признания данного деяния правонарушением**

Состав правонарушения включает следующие элементы: объект, объективную сторону, субъект, субъективную сторону.

**Субъект и субъективная сторона – это необходимые элементы состава правонарушения, которые характеризуют зафиксированные в юридических нормах качества субъекта и его внутреннее психическое состояние при совершении правонарушения[[85]](#footnote-86).**

***Субъектом правонарушения*** может быть деликтоспособное физическое лицо или организация, совершившие данное деяние. В уголовном праве таковым является только физическое лицо. Субъект правонарушения закреплен в гипотезе юридической нормы. Физическое лицо может быть признано субъектом правонарушения лишь при достижении определенного возраста (за совершение преступлений – 16 лет, а за определенные – с 14 лет; за административные правонарушения – с 16 лет; за имущественные правонарушения с 18 лет). Не является субъектом правонарушения лицо, признанное судом недееспособным. Организации признаются субъектами правонарушений в гражданском и административном праве

**Объект и объективная сторона – это необходимые элементы состава правонарушения, которые характеризуют зафиксированные в юридических нормах внешние проявления правонарушения как общественно опасного противоправного деяния[[86]](#footnote-87).**

***Объектом правонарушения*** является то, на что оно направлено, то, на что посягает правонарушение. Объектом правонарушений могут быть только общественные отношения, которым наносится вред, но не нормы права и не конкретные социальные блага в виде денег, вещей, жизни, здоровья. Нормы права не являются объектом правонарушений, так как им непосредственно не наносится вред. В теории уголовного права выделяют *общий, родовой и непосредственный* объекты преступлений. Данная классификация может быть воспринята общей теорией права. *Общий объект правонарушений* – это всегда общественные отношения, охраняемые правом, той или иной его отраслью. *Родовой объект правонарушения* – это группа однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель. В трудовом праве это, например, дисциплина труда, заработная плата и др.; в семейном праве – порядок и условия заключения брака, отношения родителей с детьми и др.; в уголовном праве – отношения по охране жизни, здоровья, прав и свобод личности, правосудие и др. Родовой объект правонарушения, следовательно, конкретизирует общий объект правонарушения, указывая на определенной группы общественных отношений, подвергшихся нарушению, и позволяет вычленить их из общей массы общественных отношений, показать, какой отраслью права они регулируются. *Непосредственный объектправонарушения* – это конкретные блага, интерес, личность, ее здоровье, честь, достоинство, имущество и т.д., на которые посягает правонарушитель. Непосредственный объект правонарушения детализирует родовой объект, так как показывает, что же из его элементов стало предметом посягательства. Таким образом, любое правонарушения посягает одновременно на общий, родовой и непосредственный объекты

***Объективную сторону правонарушения*** характеризуют: а) **внешне выраженное деяние (действие либо бездействие)**, его б) **наступившие общественно опасные вредныепоследствия**, в) **противоправность**, г) **вредный результат**, **причиненный правонарушением** д) **необходимаяпричинная связь между деянием** и **вредным результатом**. Как и иные элементы состава, объективная сторона достаточно четко закреплена в законе. В некоторых составах предусматриваются факультативные (дополнительные) элементы объективной стороны – **способ, обстановка, время, место совершения правонарушения.**

***Субъективная сторонаправонарушения*** сопряжена с понятием вины. **Вина - это психическое отношение лица к совершенному им противоправному деянию и его последствиям, характеризующееся определенными интеллектуально-волевыми свойствами.** Степень вины субъекта определяется предвидением или непредвидением виновным последствий своего деяния, его отношением к деянию и его последствиям. Вина может выступать в форме *умысла* или *неосторожности*. ***Умысел*** *проявляется в том, что лицо не только осознает противоправность своего деяния и возможность наступления в результате общественно опасных вредных последствий, но и желает (прямой умысел) или сознательно допускает (косвенный умысел) возможность наступления этих последствий или относится к ним безразлично.****Неосторожность****предполагает, что индивид предвидел наступление общественно опасных последствий, но не только не желал их наступления, но и легкомысленно надеялся на их предотвращение (самонадеянность), либо не предвидел, но должен был предвидеть по обстоятельствам дела (небрежность).*

В уголовном праве, кроме вины, элементами субъективной стороны в случаях, специально указанных в законе, признаются также **цели** и **мотивы** совершенного деяния.

**Цель преступления** – это тот преступный результат, который стремится достичь виновный, а **мотивы** – внутреннее побуждение достигнуть результат, к которому стремится лицо, совершая преступление.

Необходимо отметить, что субъективная сторона помогает правонарушение отличить от ***казуса***. ***Казус*** – это случай (факт), возникший помимо воли и желания лица. К казусу следует, например, отнести случай причинения футболистом тяжелого увечья сопернику в момент попытки завладеть мячом или забить гол.

* 1. **Виды правонарушений**

***Виды правонарушений*** - *однородные группы правонарушений, различающиеся в зависимости от характера вредных последствий и объектов посягательств*

**По характеру и степени общественной опасности (вредности)** все правонарушения подразделяются на *преступления и проступки*.

**Преступления** - общественно опасные уголовно наказуемые деяния, которые отличаются максимальной степенью общественной вредности, посягают на наиболее социально значимые интересы, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Общественная опасность - это явная опасность деяния для общества, для наиболее существенных интересов государства, личности. Признавая вредоносность, антисоциальный характер иных правонарушений (проступков), следует помнить, что вред, причиненный ими, не достигает уровня общественной опасности. Названная сторона преступления закреплена и законодательно. Так. ст. 14 УК РФ определяет преступление как общественно опасное деяние в целом. Общественная опасность присуща всем элементам его состава, в том числе и субъекту. Не случайно взятые в совокупности преступления образуют специфическое социально-правовое явление – преступность. Для субъекта, виновного в совершении преступления и привлеченного к ответственности, законом предусмотрены специальные последствия – судимость. Повышенная общественная опасность преступлений предопределяет и их формально-юридическую сторону. В качестве преступных, деяния закрепляются исключительно законом. Никакие иные нормативно-правовые акты этого сделать не могут. Причем в Уголовном кодексе они закреплены с исчерпывающей полнотой. Аналогия в уголовном праве недопустима. Преступления влекут наиболее суровые наказания: лишение или ограничение свободы, исправительные работы, значительные штрафы, а за особо опасные преступления – смертная казнь. Субъектами преступлений могут быть только граждане и должностные лица.

**Проступки** отличаются меньшей степенью социальной опасности (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические последствия.

К **административным проступкам** относятся деяния, наносящие ущерб отношениям, складывающимся в сфере государственного управления, посягающие на государственный или общественный порядок. Общественная вредность их состоит в том, что они мешают осуществлению нормальной исполнительной и распорядительной деятельности государственных и общественных органов и организаций, дестабилизируют ее, посягают на общественный порядок. Административные правонарушения посягают на ***права граждан***, (например, нарушение права гражданина на ознакомление со списком избирателей, участников референдума, неисполнение решения избирательной комиссии, комиссии референдума. Непредставление сведений и материалов по запросу избирательной комиссии, комиссии референдума, нарушение порядка представления сведений об избирателях, участниках референдума, нарушение порядка участия средств массовой информации в информационном обеспечении выборов, референдумов и т.д.), ***на здоровье, санитарно-эпидемиологическое благополучие населения и общественную нравственность*** (например, нарушение санитарно-эпидемиологических требований к питьевой воде, нарушение санитарно-эпидемиологических требований к организации питания населения, нарушение санитарно-эпидемиологических требований к условиям воспитанияи обучения, занятие проституцией), также выделяют ***административные правонарушения в области охраны собственности***(например, самовольное занятие земельного участка уничтожение или повреждение специальных знаков, пользование недрами без лицензии на пользование недрами либо с нарушением условий, предусмотренных лицензией на пользование недрами, и (или) требований утвержденных в установленном порядке технических проектов, самовольная застройка площадей залегания полезных ископаемых, самовольная добыча янтаря, самовольное занятие водного объектаили пользование им с нарушением установленных условий, повреждение объектов и систем водоснабжения, водоотведения, гидротехнических сооружений, устройств и установок водохозяйственного и водоохранного назначения и т.д.), ***в области охраны окружающей среды и природопользования*** (например, несоблюдение экологических требований при осуществлении градостроительной деятельности и эксплуатации предприятий, сооружений или иных объектов, несоблюдение экологических и санитарно-эпидемиологических требований при обращении с отходами производства и потребления илииными опасными веществами, нарушение правил обращения с пестицидами и агрохимикатами, нарушение законодательства об экологической экспертизе, сокрытие или искажение экологической информации, порча земель и т.д.)***, в промышленности, строительстве и энергетике*** (например, нарушение требований промышленной безопасности или условий лицензий на осуществление видов деятельности в области промышленной безопасности опасных производственных объектов, нарушение норм и правил безопасности гидротехнических сооружений, нарушение правил или нормэксплуатации тракторов, самоходных, дорожно-строительных и иных машин и оборудования, нарушение требований проектной документации и нормативных документов в области строительства, нарушение установленного порядка строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства, ввода его в эксплуатацию, выполнение инженерных изысканий, подготовка проектной документации, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объектов капитального строительства без свидетельства о допуске к соответствующим видам работ или с нарушением минимально необходимых требованийк выдаче свидетельств о допуске к соответствующим видам работ и т.д.)**, в сельском хозяйстве, ветеринарии и мелиорации земель** (например, нарушение правил борьбы с карантинными, особо опасными и опасными вредителями растений, возбудителями болезней растений, растениями-сорняками, нарушение порядка ввоза и вывоза подкарантинной продукции (подкарантинного материала, подкарантинного груза и т.д.), ***на транспорте*** (действия, угрожающие безопасности движения на железнодорожном транспорте и метрополитене, действия, угрожающие безопасности полетов, нарушение требований авиационной безопасности и т.д.), ***в области дорожного движения*** (например, управление транспортным средством, не зарегистрированным в установленном порядке, транспортным средством, не прошедшим государственного технического осмотра, управление транспортным средством с нарушением правил установки на нем государственных регистрационных знаков, управление транспортным средством водителем, не имеющим при себе документов, предусмотренных Правилами дорожного движения и т.д.), ***вобласти связи и информации*** (например, самовольное подключение к сети электрической связи оконечного оборудования, самовольные проектирование, строительство, изготовление, приобретение, установка или эксплуатация радиоэлектронных средств и (или) высокочастотных устройств, нарушение правил проектирования, строительства, установки, регистрации или эксплуатации радиоэлектронных средств и (или) высокочастотных устройств, нарушение правил охраны линий или сооружений связи и т.д.).

За совершение подобных проступков Кодексом РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ предусмотрена административная ответственность. Административные правонарушения влекут такие виды взыскания как предупреждение, штраф, лишение специального права, административный арест и т.д. Меры административного наказания вправе применять только специально на то уполномоченные органы и должностные лица и в особом порядке (административное производство). Субъектами таких правонарушений могут быть граждане, должностные лица и юридические лица.

**Гражданско-правовые правонарушения** в отличие от преступлений и административных правонарушений не имеют четко закрепленной в законодательстве дефиниции. Это противоправные деяния, наносящие вред урегулированным нормами гражданского права имущественным и связанным с ними личным неимущественным отношениям. Гражданские правонарушения могут возникать из договора, т.е. они связаны с нарушением обязательств одной из сторон договора или могут быть обусловлены внедоговорными фактами, например, причинения имущественного ущерба. За их совершение предполагается гражданско-правовая ответственность в различных формах. При гражданских правонарушениях ответственность наступает в виде возмещения убытков, уплаты неустойки, признания сделки недействительной и т.д.

Под **дисциплинарным проступком** понимается противоправное виновное неисполнение рабочим или служащим своих трудовых обязанностей, нарушающее правила внутреннего трудового распорядка. Такие правонарушения подрывают трудовую дисциплину и тем самым наносят вред нормальному функционированию предприятий, организаций (например, прогул, опоздание на работу, появление на работе в нетрезвом виде, невыполнение распоряжений представителей администрации организации и т.д.). Лицо, совершившее дисциплинарный проступок, находится в служебной зависимости от лица, налагающего дисциплинарную ответственность. В трудовом законодательстве за совершение дисциплинарного проступка предусмотрены такие виды дисциплинарных взысканий, как замечание, выговор, строгий выговор и т.д. Санкции за совершение дисциплинарных проступков устанавливаются Трудовым кодексом РФ, правилами внутреннего трудового распорядка, ведомственными уставами, положениями, инструкциями и другими локальными актами.

**Процессуальные правонарушения** – это правонарушения, посягающие на установленные законом процедуры осуществления правосудия, например, неявка свидетеля в суд, неявка к следователю на допрос, отказ добровольно выдать вещественное доказательство и т.д.). Пример, санкции – принудительный привод по повестке к заинтересованному должностному лицу или органу.

**Международное правонарушение** – это нарушающее нормы международного права деяние субъекта международного права. Международные правонарушения делятся на международные преступления (агрессия, геноцид, апартеид, экоцид, международный терроризм, работорговля, наркобизнес, пиратство и др.) и международные деликты (например, нарушение договорных торговых обязательств).

**Тема: Юридическая ответственность**

**1. Юридическая ответственность: понятие, признаки;**

**2. Цели и функции юридической ответственности;**

**3. Принципы юридической ответственности;**

**4. Виды юридической ответственности;**

**5. Освобождение от юридической ответственности;**

**6. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность;**

**1. Юридическая ответственность: понятие, признаки**

***Юридическая ответственность*** - **обязанность лица, при наличии в его деянии состава правонарушения, претерпеть неблагоприятные последствия, предусмотренные санкциями юридических норм**

**Признаки:**

1. юридическая ответственность предполагает *меру государственного принуждения*, связана с *государственным принуждением*;
2. юридическая ответственность наступает за совершение *правонарушения*, обращена на правонарушителя. Это отличает юридическую ответственность от многих других мер государственного принуждения, например, мер защиты субъективных прав, принудительных мер медицинского, воспитательного характера, реквизиции.

Основанием для возникновения юридической ответственности является правонарушение. Не являются правонарушениями и соответственно не могут выступать в качестве оснований юридической ответственности деяния, хотя внешне сходные с правонарушениями, но не являющиеся таковыми в силу своей общественной значимости (необходимая оборона, крайняя необходимость, обоснованный риск и др.);

1. юридическая ответственность влечет за собой негативные последствия (лишения) для правонарушителя. Эти негативные последствия могут быть: а) *личного характера* (лишение свободы, лишение права занимать определенную должность, исправительные работы – в уголовном праве; лишение родительских прав - в семейном праве; выговор – в трудовом праве и др.), б) *имущественного характера* (конфискация, штраф – в административном и уголовном праве; взыскание неустойки, пени – в гражданском праве; материальная ответственность – в трудовом праве и т.д.); в) *организационного характера* (например, увольнение – в трудовом праве);
2. характер и объем лишений установлены в санкции юридической нормы;
3. юридическая ответственность устанавливается государством *в правовых нормах;*
4. возложение лишений, применение государственно-принудительных мер осуществляется в ходе правоприменительной деятельности компетентными государственными органами *в строго определенных законом порядке и формах.* Вне процессуальной формы юридическая ответственность невозможна.

**2. Цели и функции юридической ответственности**

***Цель юридической ответственности*** – это охрана существующего строя и общественного порядка. Ответственность, применяемая к конкретному правонарушителю, имеет (наряду с охраной общественных отношений) более узкую **цель** – ***наказание виновного***. Еще одной **целью** юридической ответственности является ***предупреждение совершения правонарушений впредь.***

Указанные цели юридической ответственности определяют ее функции. Главная среди них – ***штрафная, карательная функция***. Она выступает как реакция общества в лице государства на вред, причиненный правонарушителем. Прежде всего, это наказание правонарушителя. Однако наказание правонарушителя не самоцель. Оно является также средством предупреждения (превенции) совершения новых правонарушений. Следовательно, юридическая ответственность осуществляет и ***превентивную (предупредительную) функцию.*** При этом наказание направлено и на воспитание нарушителя, т.е. юридическая ответственность имеет также ***воспитательную функцию.*** В значительном числе случаев меры юридической ответственности направлены не на формальное наказание виновного, а на то, чтобы восстановить нарушенные противоправным поведением общественные отношения. В этом случае юридическая ответственность осуществляет ***правовосстановительную (компенсационную) функцию.*** Наиболее ярко она проявляется в гражданском праве, предполагающем такие санкции как возмещению убытков. Таким образом, юридическая ответственность связана в основном с охранительной деятельностью государства, с охранительной функцией права. Но она выполняет и свойственную праву в целом ***организующую (регулятивную) функцию. Существует также охранительная функция права.*** Юридическая ответственность применяется в целях охраны прав, свобод и иных законных интересов граждан, охраны собственности и общественного порядка.

**3. Принципы юридической ответственности**

***Принципы юридической ответственности****–* ***это основополагающие начала ее существования и реализации, обеспечивающие достижение ее целей и назначения (Цыганов В.И.).***

***Законность*** состоит в требовании строгой и точной реализации правовых предписаний. Применительно к юридической ответственности это требование заключается в том, что привлекать к ней могут только компетентные органы в строго установленном законом порядке и на предусмотренных законом основаниях. Фактическим основанием ответственности является правонарушение в единстве всех своих элементов. Если в действиях субъекта отсутствует хотя бы один элемент состава правонарушения, то нет и законного основания для привлечения его к ответственности. Никакой иной фактор (национальность, партийность, образование, пол, идеологические воззрения и т.д.) не может служить таким основанием. В противном случае это будет уже не правовая ответственность, а произвол. Законность предъявляет определенные требования и к порядку привлечения нарушителя к ответственности.

***Однократность*** применения наказания означает, что за одно противоправное деяние может быть вынесено только одно наказание. Не следует путать действие этого принципа с пересмотром меры наказания вышестоящим судом, тем же судом, но по вновь открывшимся обстоятельствам, а также с амнистией или помилованием. Во всех перечисленных случаях речь идет об отмене прежнего приговора и вынесении нового или о смягчении меры наказания вплоть до полной ее отмены (амнистия).

***Справедливость*** проявляется в следующей системе формальных требований:

а) нельзя назначать уголовное наказание за проступки;

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

в) если вред, причиненный правонарушением, имеет обратимый характер, юридическая ответственность должна обеспечить его восполнение;

г) за одно правонарушение возможно лишь одно наказание;

д) ответственность несет тот, кто совершил правонарушение;

е) вид и мера наказания зависят от тяжести правонарушения.

При установлении юридической ответственности учитываются как отягчающие, так и смягчающие вину обстоятельства. В отдельных предусмотренных законом случаях возможно определение меры наказания ниже установленного санкцией нормы предела либо вообще освобождение лица от наказания.

***Неотвратимость наступления.*** Если за то или иное деяние должны последовать меры государственного принуждения, то без законных оснований никто не может быть освобожден от ответственности и наказания ни под каким предлогом (общественное положение, партийная принадлежность, родственные связи и т.д.). Если совершено правонарушение, а ответственность не наступила, это наносит моральный урон авторитету закона, подрывает идею законности в сознании граждан и должностных лиц. Внедрение в общественное сознания представления о неизбежности юридической ответственности – важный фактор снижения уровня правонарушений.

***Гуманизм юридической ответственности*** как принципформулируется еще со времен Ч. Беккариа, который писал: “…Следует употреблять только такое наказание, которое ... производило бы наиболее сильное впечатление на душу людей и было бы наименее мучительным для тела преступника”. Гуманизм выражается, в частности, в запрете устанавливать и применять такие меры наказания, которые унижают человеческое достоинство.

***Персонифицированность возложения юридической ответственности***  заключается в том, что ответственность за совершенное правонарушение виновный должен нести сам. Недопустимо ее перенесение с виновного на другого субъекта.

***Индивидуализация юридической ответственности*** – это обусловленный нормами права и осуществляемый при возложении юридической ответственности всесторонний учет личности правонарушителя, особенностей совершенного им деяния, а также других обстоятельств объективного и субъективного порядка в целях справедливого разрешения дела.

***Ответственность за вину.*** Ответственность может наступить только при наличии вины правонарушителя, которая означает осознание лицом противоправности своего поведения и вызванных им результатов. Если же лицо невиновно, то, несмотря на тяжесть деяния, оно не может быть привлечено к ответственности. Вместе с тем исключительных случаях, нормы гражданского права допускают ответственность без вины, то есть за сам факт совершения противоправного, асоциального явления. В частности, организация или гражданин – владелец источника повышенной опасности обязаны возместить ущерб, причиненный этим источником (например, движущимся автомобилем), и тогда, когда не виновны в причинении ущерба (ст. 1079 ГК РФ). В уголовном праве при привлечении лица к уголовной ответственности действует презумпция невиновности. Лицо предполагается невиновным до тех пор, пока не будет доказано обратное. Вина обвиняемого доказывается государственным органом, сам же он освобождается от необходимости доказывать свою невиновность. В гражданском праве действует другая презумпция – виновности причинителя вреда: лицо при наличии объективной стороны правонарушения предполагается виновным до тех пор, пока не докажет обратное.

***Недопустимость удвоения ответственности*** – это недопустимость сочетания двух и более видов юридической ответственности за одно правонарушение. Это не означает, что за преступление нельзя назначить и основное и дополнительное наказание. Однако за одно правонарушение виновный может быть наказан только один раз.

***Целесообразность***предполагает соответствие наказания, избираемого применительно к правонарушителю, целям юридической ответственности, позволяющая индивидуализировать санкции, учесть различные обстоятельства совершения деяния, как смягчающие, так и отягчающие.

***Обоснованность*** заключается в объективном, всестороннем и аргументированном исследовании обстоятельств дела, в установлении факта совершения лицом конкретного правонарушения и соответствующей нормы права, в общей форме фиксирующей юридическую ответственность, а также в принятии правоприменительного акта, закрепляющего порядок, вид, меру возможного наказания.

**4. Виды юридической ответственности**

**Виды юридической ответственности- *однородные группы юридической ответственности, различающиеся в зависимости от оснований их возникновения, порядка реализации и применяемых санкций***

***Уголовная ответственность*** – наиболее суровый вид ответственности. Она наступает за совершение преступлений и в отличие от других видов ответственности устанавливается только законом. Никакие иные нормативно-правовые акты не могут определять общественно опасные деяние как преступные и устанавливать за них меры ответственности. В Российской Федерации исчерпывающий перечень преступлений зафиксирован в Уголовном кодексе. Порядок привлечения к уголовной ответственности регламентируется Уголовно-процессуальным кодексом. Полномочиями привлечения к уголовной ответственности обладает только суд. Меры уголовного наказания – наиболее жесткие формы государственного принуждения, воздействующие преимущественно на личность виновного: лишение свободы, исправительные работы и т.д. В основе процессуальной формы уголовной ответственности лежит презумпция невиновности. Уголовная ответственность всегда носит личный характер. Уголовной ответственности подлежит то лицо, которое совершило преступление.

***Административная ответственность*** наступает за совершение административных проступков, предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях (за нарушение правил дорожного движения, общественного порядка, охраны природы и т.д.). Кроме того, эта ответственность может определяться указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и нормативными актами субъектов Федерации. Дела об административных правонарушениях рассматриваются компетентными органами государственного управления, круг которых закреплен КоАП (Статья 22.1) Дела об административных правонарушениях рассматриваются судьями (мировыми судьями); комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав; федеральными органами исполнительной власти, их учреждениями, структурными подразделениями и территориальными органами, а также иными государственными органами, уполномоченными на то исходя из задач и функций, возложенных на них федеральными законами либо нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или Правительства Российской Федерации. Дела об административных правонарушениях, предусмотренных законами субъектов Российской Федерации, рассматриваются в пределах полномочий, установленных этими законами мировыми судьями; комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав; уполномоченными органами и учреждениями органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации; административными комиссиями, иными коллегиальными органами, создаваемыми в соответствии с законами субъектов Российской Федерации.

Меры административного принуждения – предупреждение, штраф, лишение специального права, исправительные работы, административный арест, диквалификация и т.д.

***Гражданско-правовая ответственность*** наступает за нарушения договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда, то есть за совершение гражданско-правового деликта. Полное возмещение вреда – основной принцип гражданско-правовой ответственности. К мерам гражданско-правовой ответственности, в частности, относятся: принудительное исполнение соответствующей обязанности, возмещение убытков, неустойка (штраф, пеня) (ст. 330, 393-398 ГКРФ). Возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями, например выплатой неустойки. Гражданско-правовая ответственность возлагается как на граждан (физических лиц), так и на юридических лиц. Должник в обязательстве несет ответственность и за действия третьих лиц; законом или договором могут быть предусмотрены основания привлечения лица к ответственности при отсутствии его вины за причиненный вред другим лицам; на ответчике лежит бремя доказательства своей невиновности.

***Дисциплинарная ответственность*** возникает вследствие совершения дисциплинарных проступков; за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины. Регламентируется Трудовым кодексом, правилами внутреннего трудового распорядка, уставами о дисциплине, действующими в некоторых министерствах и ведомствах (например, в министерствах обороны, внутренних дел) и др. Привлекать к дисциплинарной ответственности может лицо, осуществляющее распорядительно-дисциплинарную власть над конкретным работником. Для дисциплинарной ответственности характерно то, что она имеет место в отношениях подчиненности лица, совершившего проступок, органу, применившему меру дисциплинарного воздействия. Возлагается администрацией предприятия, учреждения, организации, в отношении же отдельных категорий – дисциплинарными коллегиями. Меры дисциплинарной ответственности – замечание, выговор, строгий выговор, увольнение (ст. 193 ТК РФ).

***Материальная ответственность*** рабочих и служащих за ущерб, нанесенный предприятию, учреждению, организации заключается в необходимости возместить ущерб в порядке, установленном законом. Основанием этого вида ответственности является нанесение ущерба во время работы предприятию, с которым работник находится в трудовых отношениях. Этот вид ответственности не следует смешивать с имущественной ответственностью в гражданском праве. Работник отвечает только за прямой ущерб, неполученные доходы с него не взыскиваются, как это характерно для гражданского права. Размер материальной ответственности работника, как правило, ограничивается по отношению к его среднему месячному заработку.

***По субъекту применения санкций*** различается ***судебная*** и ***административная (внесудебная)*** ответственность.

***По субъекту правонарушения*** выделяют ***персональную*** и ***коллективную*** ответственность (например, коллективная (бригадная) материальная ответственность работников).

***По функциям*** различают ***правовосстановительную (имущественную)***, то есть направленную на устранение вреда, нанесенного правам и законным интересам участников правоотношений и ***карательную (штрафную) ответственность***, то есть имеющую целью общую и частную превенцию правонарушений. ***Карательная (штрафная) ответственность*** наступает за преступления, административные и дисциплинарные правонарушения, а ***правовосстановительная (имущественная) ответственность*** свойственна гражданско-правовым деликтам.

***Формы реализации юридической ответственности-*** *определенные законодательством способы возложения на лицо, виновное в совершении правонарушения, санкций юридических норм*

По ПетровуА.В: “Юридическая ответственность может реализоваться в простой форме путем добровольного исполнения лицом, совершившим правонарушение, обязанностей, предусмотренных санкцией юридической нормы (например, поставщик, виновный в просрочке поставки продукции, уплачивает покупателю предусмотренный договором штраф). При отказе правонарушителя от добровольного принятия на себя санкции, лицо, чьи права нарушены, может поставить вопрос о принудительном применении санкции компетентными государственными органами, прежде всего, судом.

Санкции, предусмотренные нормами уголовного права и административного права, возлагаются на правонарушителя только путем их применения специально уполномоченными государственными органами.

Правомерное поведение субъектов права, подкрепленное неотвратимостью юридической ответственности за различные правонарушения, приводит к формированию в общественных отношениях состояния *правопорядка”*

**5. Освобождение от юридической ответственности возможно в силу следующих обстоятельств:**

**1. Освобождение от юридической ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ).**

Статья 75 УК РФ. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.

1. Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным.

(в ред. Федерального закона от 08.12.2003 N 162-ФЗ)

2. Лицо, совершившее преступление иной категории, освобождается от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

(в ред. Федерального закона от 27.07.2006 N 153-ФЗ)

*ПРЕСТУПЛЕНИЯ НЕБОЛЬШОЙ ТЯЖЕСТИ - в уголовном праве РФ категория преступлений, представляющих собой умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ\*, не превышает 2-х лет лишения свободы.*

*ПРЕСТУПЛЕНИЯ СРЕДНЕЙ ТЯЖЕСТИ - в уголовном праве РФ категория преступлений, представляющих собой умышленные и неосторожные деяния, за Совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ\*, не превышает 5 лет лишения свободы.*

**2. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ).**

Статья 76 УК РФ. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим.

Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный потерпевшему вред.

(в ред. Федерального закона от 08.12.2003 N 162-ФЗ).

**3. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ).**

Статья 78 УК РФ. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности.

1. Лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки:

а) два года после совершения преступления небольшой тяжести;

б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести;

в) десять лет после совершения тяжкого преступления;

г) пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

2. Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора суда в законную силу. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно.

3. Течение сроков давности приостанавливается, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия или суда. В этом случае течение сроков давности возобновляется с момента задержания указанного лица или явки его с повинной.

4. Вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом. Если суд не сочтет возможным освободить указанное лицо от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, то смертная казнь и пожизненное лишение свободы не применяются.

5. К лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренные статьями 353, 356, 357 и 358 настоящего Кодекса, сроки давности не применяются.

*ТЯЖКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ - в уголовном праве РФ (ст. 15 УК РФ\*) умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное уголовным законом, не превышает 10 лет лишения свободы.*

*ОСОБО ТЯЖКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ— категория преступлений, дифференцируемых уголовным правом РФ в зависимости от характера и степени общественной опасности. В соответствии со ст. 15 УК РФ\* О.т.п. признаются умышленные деяния, за совершение которых УК РФ предусмотрено наказаниев виде лишения свободы на срок свыше 10 лет или более строгое наказание.*

**4. Освобождение от юридической ответственности в связи с актом помилования или амнистии.** (Ст. 84, 85 УК РФ).

Статья 84 Амнистия

1. Амнистия объявляется Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации в отношении индивидуально не определенного круга лиц.

2. Актом об амнистии лица, совершившие преступления, могут быть освобождены от уголовной ответственности. Лица, осужденные за совершение преступлений, могут быть освобождены от наказания, либо назначенное им наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания, либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного вида наказания. С лиц, отбывших наказание, актом об амнистии может быть снята судимость.

Статья 85 Помилование

1. Помилование осуществляется Президентом Российской Федерации в отношении индивидуально определенного лица.

2. Актом помилования лицо, осужденное за преступление, может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания. С лица, отбывшего наказание, актом помилования может быть снята судимость.

*АМНИСТИЯ — смягчение наказания и освобождение от наказания лиц, осужденных судом, освобождение от уголовного преследования, снятие судимости с лиц, отбывших наказание, осуществляемые актом верховной власти в отношении определенной категории лиц.*

*В РФ А. объявляется Государственной Думой в отношении индивидуально не определенного круга лиц (см., напр., постановление Государственной Думы от 18.06.1999 г. «Об объявлении амнистии»). Актом об А. лица, совершившие преступления, могут быть освобождены от уголовной ответственности. Лица, осужденные за совершение преступлений, могут быть освобождены от наказания либо назначенное им наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания. Осужденные могут быть также освобождены от дополнительного вида наказания. С лиц, отбывших наказание, актом об А. может быть снята судимость (ст. 84 УК РФ\*).*

*ПОМИЛОВАНИЕ - в РФ акт главы государства, которым лицо, осужденное за преступление, может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания (ст. 85 УК РФ\*). В соответствии с ч. 3 ст. 50 Конституции РФ\* каждый осужденный за преступление имеет право просить о П. или смягчении наказания. П. осуществляется Президентом РФ (ст. 89 Конституции РФ) в отношении индивидуально определенного лица.*

**К обстоятельствам, исключающим юридическую ответственность, относятся:**

**1. Необходимая оборона (ст. 37 УК РФ).**

Статья 37 УК РФ. Необходимая оборона.

(в ред. Федерального закона от 14.03.2002 N 29-ФЗ)

1. Не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, то есть при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

2. Защита от посягательства, не сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, является правомерной, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны, то есть умышленных действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства.

2.1. Не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения.

(часть вторая.1 введена Федеральным законом от 08.12.2003 N 162-ФЗ)

3. Положения настоящей статьи в равной мере распространяются на всех лиц независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения, а также независимо от возможности избежать общественно опасного посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

(часть третья в ред. Федерального закона от 27.07.2006 N 153-ФЗ).

**2. Крайняя необходимость (ст. 1067 ГК РФ, ст. 39 УК РФ).**

Статья 39 УК РФ. Крайняя необходимость.

1. Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, то есть для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

2. Превышением пределов крайней необходимости признается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда.

*Например, служащий пункта обмена валюты при реальной угрозе лишения его жизни выдает вооруженным налетчикам крупную сумму денег. Сотрудники правоохранительных органов ради спасения лиц, захваченных в качестве заложников, выполняют требования преступников о передаче им денег, оружия, наркотиков и предоставлении транспортных средств.*

**3. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ).**

Статья 38 УК РФ. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление.

1. Не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

2. Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда.

**4. Психическое или физическое принуждение (ст. 40 УК РФ).**

Статья 40 УК РФ. Физическое или психическое принуждение

1. Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием).

2. Вопрос об уголовной ответственности за причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате психического принуждения, а также в результате физического принуждения, вследствие которого лицо сохранило возможность руководить своими действиями, решается с учетом положений статьи 39 настоящего Кодекса.

**5. Обоснованный риск (ст. 41 УК РФ).**

Статья 41 УК РФ. Обоснованный риск.

1. Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели.

2. Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам.

3. Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия.

*Например, эксперименты при испытании новой техники, медицинских препаратов, внедрении новых систем управления, при разработке новых методов лечения в медицине.*

**6. Исполнение приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ).** Данное обстоятельство предполагает наличие специального субъекта: военнослужащего, сотрудника органов внутренних дел.

Статья 42 УК РФ. Исполнение приказа или распоряжения

1. Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение.

2. Лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность.

**7. Казус –** это деяние лица, обладающее всеми признаками состава правонарушения, кроме одного – вины.

**Тема 2,11: Правовое сознание и правовая культура**

1. **Правосознание: понятие, место и роль в правовой системе общества.**
2. **Структура правосознания.**
3. **Виды правосознания.**
4. **Правовое воспитание: понятие, содержание, цели, формы.**
5. **Правовая культура общества: понятие, структура, виды.**

**Сознание – это форма отражения (познания) человеком окружающего его мира, а также отношение к этому миру в форме различных оценок и предложений по его изменению**

Правосознание – одна из форм общественного сознания.

Существуют различные формы общественного сознания, при помощи которых люди осознают окружающую их природу, общество. Выделяют политическое, моральное (нравственное), эстетическое, этическое, религиозное, национальное, научное, правовое. Правосознание обладает всеми качествами и характеристиками, свойственными общественному сознанию вообще.

Правосознание отражает самые различные элементы правовой системы, и само является ее составной частью.

**Правосознание - совокупность взглядов, представлений, идей общества о праве, его роли в жизни людей**

Правосознание характеризует субъективное отношения людей к праву, степень знания ими содержания юридических норм, понимания необходимости активного использования прав, исполнения и соблюдения обязанностей, недопустимости совершения правонарушений[[87]](#footnote-88).

Каждый человек обладает правосознанием независимо от того, знает он об этом или не знает и как относится к нему. Правосознание - это внутренний, личностный регулятор юридически значимого поведения. Правосознание – это неизбежный спутник права. Правосознание играет ведущую роль в правотворческой и правоприменительной деятельности. Качество правотворческой деятельности напрямую зависит от уровня правосознания общества, субъекта правотворчества. Правосознание влияет и на реализацию права. Негативное отношение к праву может повлечь за собой совершение правонарушений. Развитое и устойчивое правосознание общества может обеспечить достаточно прочный правопорядок. Оно составляет необходимую базу для формированияи развития *правовой культуры* общества*.*

В определенном аспекте правосознание выступает источником права. Правосознание пронизывает всю правовую жизнь конкретного общества, предшествует изданию правовых норм и сопровождает их на всем протяжении их действия.

**Основные черты правосознания:**

1. является одной из форм общественного сознания;
2. состоит из представлений, идей, теорий, чувств, эмоций, настроений и других компонентов;
3. оно охватывает (по словам И.А. Ильина) и волю, и чувства, и воображение, и мысль, и всю сферу бессознательного духовного опыта;
4. в правосознании отражаются лишь те явления, которые составляют правовую сторону жизни общества. Правосознание имеет неразрывную связь с правом, которое для него является основным объектом отражения. Правосознание охватывает процесс создания правовых норм, реализацию их требований в общественной жизни;
5. носителями компонентов правосознания являются различные субъекты права;
6. это субъективная реакция людей на право;
7. обращено не только к настоящему, но и к прошлому, и к будущему;
8. определяясь уровнем развития общества и экономическими отношениями, правосознание носит исторический характер. Каждая эпоха развития человечества характеризуется различными, порой противоречивыми правовыми взглядами;
9. в отдельные периоды развития общества является формой права;
10. ориентирует субъектов права в социально-правовых ситуациях, позволяет им делать соответствующий (не всегда правомерный) выбор и принимать юридически значимые решения, то есть выступает своеобразным “внутренним механизмом” регулирования деятельности людей.

**2.Структура правосознания**

Анализ содержания правосознания позволяет выделить в нем три структурных элемента:

* **Информационный** – это знания людей о праве, системе юрисдикционных органов, правовой практике
* **Оценочный.** На основе знаний в правосознании человека формируются оценки относительно различных явлений правовой системы.
* **Волевой элемент – правовая установка.** Это предрасположенность, готовность субъекта общественной жизни определенным образом воспринимать и оценивать правовую информацию и действовать в соответствии с этим

Правосознание состоит из двух элементов:

**1. правовой идеологии;**

**2. правовой психологии;**

Правосознание (как индивидуальное, так и коллективное) - это сложное структурное образование, в котором можно выделить *рациональныекомпоненты*, называемые **правовой идеологией. Правовая идеология - это научные теории, идеи, понятия, представления о праве и правовых явлениях всего общества, его социальных групп**

Она включает в себя понятия и представления о праве и правовых явлениях в обществе. Уровень и качественные показатели таких представлений могут быть различными: от примитивных, поверхностных до научно-теоретических. Роль правовой идеологии в правовом регулировании очевидна: на основе правовых воззрений, теорий, доктрин осуществляется правотворчество. Особой значимостью в правовой идеологии обладает юридическая наука. Научные доктрины могут выступать в качестве источников права. Юридическая наука определяет стратегию правового развития общества и является основой проводимой в стране правовой политики.

В правосознании можно выделить и *эмоциональные структурныеэлементы*, которые называются **правовой психологией**. **Правовая психология** – **это совокупность оценок, эмоций, чувств, волевых переживаний индивида, социальных групп, общества в целом относительно правовой действительности.** Например, чувство страха перед уголовной ответственностью, чувство протеста против беззакония.

**3.Виды правосознания**

***По уровню:***

1. **Обыденное (эмпирическое) правосознание.** Этот уровень свойственен основной массе членов общества.
2. **Профессиональное правосознание**, которое складывается в ходе специальной подготовки (например, при обучении на юридическом факультете), в процессе осуществления практической юридической деятельности.
3. **Научное, теоретическое правосознание.** Оно характерно для исследователей, научных работников, занимающихся юриспруденцией.

***По субъектам:***

1. **Индивидуальное правосознание -** это совокупность правовых взглядов и чувств каждого конкретного индивида;
2. **Коллективное правосознание** отражает представления отдельных достаточно широких по составу социальных слоев.

Одним из видов коллективного правосознания является **групповое правосознание**, то есть правовые представления и чувства тех или иных социальных групп, классов, слоев общества, профессиональных сообществ (воины-афганцы, лица, пострадавшие от Чернобыльской аварии, шахтеры и т.д.). В этом плане можно говорить о правосознании молодежи, судей, адвокатов, врачей, педагогов и т.д.

Групповое правосознание необходимо отличать от **массового правосознания**, которое характерно для нестабильных, временных объединений людей (митинги, демонстрации, бунтующая толпа и т.д.).

**Общественное правосознание** - это система правовых знаний, идей, представлений, оценок, чувств, присущих всему обществу (населению страны, нации, народности, континенту).

**4.Правовое воспитание: понятие, содержание, цели, формы**

**Правовое воспитание** – **это процесс систематического и целенаправленного воздействия на человека, с целью передачи правовых знаний и формирования правовых убеждений, ценностей, потребностей, установок**

Необходимо различать “правовое воздействие” и “правовое воспитание”. Правовое воздействие включает в себя весь комплекс воздействия на человека окружающих его правовых явлений.

***Правовое воспитание – сложный процесс, включающий в себя следующие составные части:***

1. Субъекты воспитания (органы государства, образовательные учреждения, общественные организации, государственные служащие, политики, преподаватели, журналисты и др.);
2. Объекты воспитания (все общество, граждане, трудовые коллективы, социальные группы и т.д.);
3. Содержание воспитания (выражается в приобщении людей к политическим и юридическим ценностям, идеям, принципам, информации, опыту и т.д.);
4. Методы воспитания (убеждение, поощрение, принуждение, наказание и иные приемы психолого-педагогического воздействия на объект воспитания);
5. Формы воспитания;

Правовое воспитание как целенаправленная деятельность общества и государства имеет главной **целью** формирование соответствующей потребностям данной социальной системы уровня правовой культуры. Без правового воспитания правовая культура общества формируется стихийно, под влиянием случайных факторов и потому не достигает необходимых для общества результатов.

Правовое воспитание как целенаправленная деятельность имеет свои объекты и субъектов. Объектами правового воспитания являются отдельные люди, социальные и профессиональные группы, в том числе государственные чиновники. Субъектами правового воспитания в обществе выступают семья, школа, различного рода специализированные государственные и общественные организации, средства массовой информации.

**Содержанием** правового воспитания является формирование у различных лиц системы устойчивых правовых знаний, правовых навыков, правомерной мотивации их поведения, готовности отстаивать и законными способами защищать свои права.

***Формами правового воспитания являются:***

* правовая пропаганда средствами массовой информации (заключается в распространении правовых знаний, идей, убеждений, требований среди населения с помощью телевидения, радио, иных СМИ, специальных государственных и общественных структур и т.д.);
* издание литературы по юридической проблематике (популярные брошюры, комментарии законов и правовой практики и др.)
* устная правовая пропаганда – лекции, беседы, консультации, вечера вопросов и ответов, циклы лекций, и т.д. Охват аудитории здесь меньше, зато имеются возможности непосредственно связываться со слушателями, сразу же получить ответ на интересующих вопрос, обменяться мнениями и вступить в дискуссию;
* правовое образование граждан – изучение законодательства в общеобразовательных школах, колледжах, техникумах и вузах.
* профессиональное правовое образование, готовящее специалистов в области права (юридические вузы, факультеты, специальные курсы повышения квалификации и т.д.).
* наглядная правовая информация (стенды фотографий правонарушителей, стенгазеты и т.д.).
* Юридическая практика (способствует передаче юридической информации, знаний посредством участия граждан в процессе, прежде всего, правоприменительной деятельности (например, в качестве народных заседателей, присяжных заседателей, дружинников) и т.п.);

влияние юридической практики – законотворческой деятельности государства, Конституционного Суда РФ, работы судов и других правоохранительных органов.

* воздействие произведений литературы и искусства, посвященных правовым проблемам – кинофильмов, театральных постановок, романов и повестей российских и зарубежных писателей (Ф.М. Достоевского, Л.Н. Толстого, Т. Драйзера и т.д.).
* Самообразование и самовоспитание (связано с личным опытом, самообразованием, собственным анализом правовых явлений);
* Специфической формой правового воспитания является деятельность специальных школ для трудных подростков, воспитательная работа, проводимая в рамках исправительных учреждений.

***Виды правовоспитательных средств:***

1. *Материальные*(нормативно-правовые акты, акты применения, газеты, журналы, научно-популярная и художественная литература, кино, телевидение и т.п.);
2. *Устные* (лекции, беседы, семинары и пр.)

***Цель правового воспитания -*** это повышение уровня правосознания и правовой культуры общества, его социальных групп, отдельных граждан, в конечном итоге, обеспечение правопорядка.

***Задачи правового воспитания:***

* Формирование знаний о системе основных правовых предписаний, правах и обязанностях личности, правильном понимании и уяснении их содержания и значения;
* Формирование глубокого внутреннего уважения к праву, Конституции и другим законам и правопорядку, к суду и другим демократическим институтам государства, решительная борьба с правовым нигилизмом;
* Формирование умения самостоятельно применять правовые знания на практике;
* Формирование привычки поведения в точном соответствии с полученными правовыми знаниями;
* Формирование прочного и устойчивого духовного правового иммунитета (невосприимчивости) к совершению любых нарушений правовых норм;
* Формирование у граждан устойчивой ориентации на правомерное поведение, установок законопослушания;

***Особенности правового воспитания:***

1. его исходной базой выступает система правовых норм;
2. до сведения граждан доводятся установленные государством правовые предписания, дозволения и запреты;
3. опирается на возможность государственного принуждения;
4. его воздействие оказывается на всех субъектах права, как добропорядочных, так и правонарушителей;
5. осуществляется в специальных правовых воспитательных формах, с использованием специфических средств и методов;
6. осуществляющие его лица, как правило, имеют юридическое образование или специальную юридическую подготовку;

***Принципы правового воспитания:*** связь с жизнью, юридической практикой, научный характер, яркость и образность, а также ориентирование на укрепление законности, повышение авторитета закона, знание действующих норм и умение ими пользоваться.

Правовое воспитание нельзя сводить только к правовой информированности граждан. Это более глубинный процесс, связанный с осознанием прав и свобод человека и гражданина, положений Конституции и основных действующих законов. Правовое воспитание тесно связано с правовым обучением: воспитание не может происходить без обучения, а обучение, так или иначе, оказывает и воспитательный эффект. Т.о., правовое обучение – это одна из форм правового воспитания. Воспитание влияет в основном на эмоционально-волевую, ценностную, мировоззренческую сторону сознания человека, а обучение - на когнитивно-рациональную, с целью информационно-ознакомительного воздействия на человека. Ценностное, эмоционально-волевое воздействие очень сильно ограничено реальной правовой практикой, поскольку невозможно воспитать у человека уважение к тем ценностям, которые отсутствуют в общественном сознании и деятельности людей, но провозглашаются на словах, в пустых декларациях и демагогических заявлениях.

Для правового обучения очень важно ознакомление населения с образцами и идеалами, правовым опытом и традициями тех стран, где уровень правовой защищенности личности и уровень правовой культуры выше, чем в России. Тем более важно обучать этому будущих юристов-профессионалов, чтобы основную цель своей деятельности они видели в защите прав и свобод человека и гражданина от произвола общества и государства.

**5.Правовая культура общества: понятие, структура, виды**

**Культура общества –** это совокупность материальных и духовных ценностей, созданных людьми на протяжении веков, достигнутый человечеством уровень исторического развития, степень цивилизованности общества, интеллектуального, духовного развития, гуманистического мировоззрения. Это достижения материального производства, науки, искусства, идеологические и моральные ценности.

Правовая культура является составной частью общечеловеческой культуры. Подлинно культурным обществом является то, где разработана и действует развитая и непротиворечивая система законодательства, отражающая общечеловеческие духовные ценности, где права человека и гражданина являются высшей ценностью, обеспечиваются и защищаются, господствует режим законности, сохраняются юридические памятники как культурные ценности. Отражая уровень правовой цивилизованности общества и включая в себя прогрессивные достижения зарубежных правовых систем, правовая культура объединяет все, что создано человечеством в правовой сфере: право, юридическую науку, правосознание, правотворчество, правоприменение, юридическое мировоззрение, историческую память, правовые обычаи и традиции.

Правовая культура предполагает достаточное знание должностными лицами и гражданами юридических норм, их правовую грамотность, умение пользоваться законами в практической жизни, высокую степень уважения, авторитета права, его оценки как необходимой социальной ценности для нормального функционирования цивилизованного сообщества людей, атмосферу законопослушания личности, внутреннюю потребность к соблюдению закона.

**Правовая культура - качественно определенный уровень состояния правосознания общества, отдельных социальных групп и индивидов, воплощенный в практике правового регулирования, во всей многообразной деятельности гражданского общества и государства по созданию, реализации и обеспечению права**

Правовая культура соединяет в себе элементы правосознания, с одной стороны, и элементы практической юридической деятельности, воплощенной в правотворчестве, юридической технике, правоприменении, законности актов должностных лиц, организаций и граждан, неотвратимости и справедливости наказания за совершенные правонарушения, - с другой.

Правовой культурой можно считает не вообще всякое сочетание правосознания и правовой практической деятельности, а лишь такое, которое характеризует определенное **качество** правовой системы данного общества. Это качество зависит от реализации в ней выработанных в историческом развитии общества прогрессивных правовых критериев.

Главным критерием правовой культуры как общества в целом, так и его отдельных субъектов является восприятие ими права как высшей ценности социальной жизни, стремление основывать свои действия, реализацию интересов только на праве и нетерпимость к любым, даже мелким правонарушениям.

К критериям правовой культуры общества можно отнести незыблемость конституционного строя, признание верховенства законов, уважение к демократическим правовым институтам, правам и свободам человека и гражданина, кодифицированность системы законодательства, строгое и неуклонное соблюдение законности и ряд других.

С точки зрения этих критериев можно характеризовать правовую культуру правотворчества, правовую культуру правоприменения или обеспечения правопорядка в стране; правовую культуру общества в целом, социальных групп и страт (например, правовую культуру должностных лиц), отдельных людей.

**Состояние правовой культуры общества напрямую зависит от действующей в стране системы правового воспитания и образования, от требований к уровню правовых знаний работников государственного аппарата, от внимания со стороны общества и государства к деятельности судебной и правоохранительной системы. Носителями профессиональной правовой культуры является группа людей, профессионально вовлеченных в юридическую практику, т.е. осуществляющих правовую деятельность на профессиональных началах. Профессиональную правовую культуру юриста отличают: высокая степень знания права, глубокое понимание и оценка правовых явлений, уважительное отношение к праву, юридической профессии.**

Правовая культура характеризует аксиологический аспект права – его ценность: уровень развития законодательства, прогрессивность юридической практики, культуру правового общения власти и населения, уровень законности, состояние гарантированности прав и свобод граждан и т.д. Правовая культура служит непременным условием и предпосылкой формирования правового государства и гражданского общества.

**Элементы правовой культуры:**

1. Правовая культура общества зависит, прежде всего, **от уровня развития правового сознания населения**, то есть от того насколько глубоко население понимает и признает ценность прав и свобод человека, ценность правовой процедуры при решении споров и конфликтов, поиск компромиссов и т.д. Насколько информировано в правовом отношении население, его социальные, возрастные, профессиональные и иные группы, каково эмоциональное отношение населения к закону, суду, правоохранительным органам, юридическим средствам и процедурам, какова установка граждан на соблюдение (несоблюдение) правовых предписаний и т.д.
2. **Состояние законности** –это одно из важнейших проявлений культуры общества в целом. Правовая культура немыслима без строжайшей законности.
3. **Уровень развития правовой деятельности.** При этом правовая деятельность проявляется в теоретической деятельности (исследования ученых-юристов), образовательной (обучение в юридических учебных заведениях) и практической – правотворческой, правореализующей, в том числе правоприменительной деятельности. Правовая культура общества во многом зависит от уровня развития и качества правотворческой деятельности.
4. **Составляет часть общей культуры общества.** Правовая культура во многом зависит от **нравственности общества и нравственных качеств людей,** осуществляющих правовую деятельность;
5. **Уровень развития всей системы нормативно-правовых актов (законов и подзаконных актов)**. Нормативно-правовой акт должен отвечать господствующим в общественном сознании представлениям о справедливости, равенстве и свободе. Закон должен быть непротиворечивым, по возможности кратким и обязательно ясным и понятным для населения, содержать определения основных терминов и понятий, быть опубликованным в доступном для населения источнике и т.д.

Реальный уровень правовой культуры в каждом обществе и на разных этапах его развития неодинаков, что зависит от многих факторов. Это уровень образования и науки, уровень развития экономики страны, национальные, религиозные и иные особенности, политический строй, способность государства осуществлять функцию по охране правопорядка и т.д. На сегодняшний день в современном российском обществе такой уровень достаточно низок и нужно многое делать для преодоления правового нигилизма, повышения авторитета права. Антиподом правовой культуры является правовой нигилизм.

**Также элементами правовой культуры выступают юридическая наука и юридическое образование.**

**Юридическая наука – это общественная наука*,* изучающая государственно-правовую систему.**

**Юридическое образование – это:** 1) совокупность знаний о государстве, управлении, праве, наличие которых даёт основание для профессионального занятия юридической деятельностью. 2) Система подготовки специалистов-юристов в юридических учебных заведениях.

**Правовой нигилизм (от лат. nihil – ничто, букв. - отрицание)** – **отрицательное отношение к праву, закону и правовым формам организации общественных отношений (Семитко А.П.).** В России правовой нигилизм имеет глубокие корни.

**Тема 2,12: Законность и правопорядок**

**1. Понятие законности и его содержание;**

**2. Основные принципы законности;**

**3. Гарантии законности: понятие, виды;**

**4. Правопорядок. Соотношение правопорядка и общественного порядка;**

**1. Понятие законности и его содержание**

***Законность – это требование строжайшего, неукоснительного соблюдения и исполнения всех юридических норм, всех правовых предписаний всеми субъектами, т. е гражданами, их объединениями, должностными лицами, государственными органами***

Законность характеризует, с одной стороны, всеобщее отношение субъектов социальной жизни к праву. В нормально функционирующем обществе их деятельность должна строится на основе строго и неуклонного выполнение законов и вытекающих из них нормативных актов

“***Законность*** есть ***принцип деятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, граждан и их объединений.*** Законность – это требование соблюдать не только Конституцию, законы, но все нормативно-правовые акты. Несмотря на особое положение законов, все нормативно-правовые акты должны неуклонно соблюдаться, независимо от их уровня”[[88]](#footnote-89).

“Некоторые авторы определяют ***законность*** как ***метод государственного руководства*** общественными отношениями, посредством издания и реализации нормативно-правовых актов

“Иногда законность как метод рассматривают шире – ***реализация требований законности в поведении различных субъектов общественной жизни”***

Наконец, ***законность как режим общественной жизни. Режим общественно-политической жизни*** – это режим, при котором деятельность всех субъектов основывается на законе, а идеи права, гуманизма, справедливости, свободы и ответственности господствуют над личными, классовыми интересами. К субъектам законности относятся все субъекты права – индивиды, государственные и негосударственные организации.

**2. Основные принципы законности**

**Принципы законности – это основополагающие начала, на основе которых осуществляется законность**

**Верховенство закона**над всеми другими нормативно-правовыми актами. Закон обладает высшей юридической силой и все остальные нормативно-правовые акты должны ему соответствовать, издаваться на его основании и во его исполнение.

**Соблюдение и охрана прав и свобод личности**, их гарантированность.

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

**Всеобщность законности.** Законность не может быть избирательной, ее требования обращены ко всем субъектам без исключения. Правовые предписания должны выполнять отдельные граждане и их объединения, должностные лица, государственные органы, политические партии. В обществе не должно быть какой-либо организации или отдельного лица, выведенных из-под влияния законности, на которых бы ее требования не распространялись. Законность зависит от уровня культуры общества, и прежде всего, от уровня ***правовой культуры*** населения и должностных лиц государственного аппарата.

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

Решительная и бескомпромиссная **борьба с нарушениями норм права**, и в первую очередь с таким опасным явлением как преступность; **неотвратимость наказания за правонарушения**.

Эффективный **контроль и надзор за исполнением законов** (деятельность Конституционного Суда РФ, других звеньев судебной системы, прокуратуры, государственных инспекций и т.д.).

**3. Гарантии законности: понятие, виды**

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

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

***Общие условия – это объективные (экономические, политические и т.д.) условия общественной жизни, в которых осуществляется правовое регулирование.***

*Экономические условия* – это состояние экономического развития общества, организация системы хозяйствования и т.д. Условиями, обеспечивающими законность, здесь выступают такие факторы, как степень организованности в экономической сфере, ритмичная работа всего хозяйственного организма, постоянный рост производительности труда и объема производства, устойчивая денежная система и т.д. Подобные факторы самым непосредственным образом влияют на состояние законности. Так, в условиях нестабильности экономики, падения производства, разрыва хозяйственных связей, роста цен, галопирующей инфляции возрастает социальная напряженность в обществе, что ведет к анархии, дезорганизации, росту числа преступлений.

*Политические условия*. Основным политическим условием стабильной законности является сильная государственная власть. Сила государственной власти определяется не величиной армии, не мощью репрессивного аппарата. Сильная государственная власть – это устойчивая, легитимная, пользующаяся поддержкой общества власть, способная обеспечить реализацию принимаемых правовых предписаний. Сильное государство гарантирует стабильное развитие общества, безопасность людей, эффективную борьбу с преступностью. Сильное государство ни в коей мере не означает централизацию государственной власти, авторитарный режим, который не обеспечивает, а, напротив, отрицает законность.

Среди *политических гарантий*выделяются: признание прав и свобод человека и гражданина высшей ценностью; ответственность государства перед личностью; система разделения властей.

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

*Социальные условия*. Законопослушание граждан, их уважение к закону, реализация его предписаний во многом зависят от положения, сложившегося в социальной сфере. Прочная законность возможна только в условиях социальной стабильности, уверенности граждан в незыблемости своих социальных прав и свобод. Также к социальным гарантиям относятся высокий жизненный уровень населения, забота о социально незащищенных слоях общества, обеспечение и охрана прав и свобод личности. Рост безработицы, задержки в выплате зарплаты, пенсий и других социальных выплат создают питательную среду для попыток незаконного обогащения, игнорирования юридических норм.

*Правовые условия*. Состояние законности как политико-правового явления обусловлено состоянием самого права, системы законодательства. Действующее законодательство должно быть достаточно полным, стабильным, обеспечиваться высоким уровнем юридической техники, необходимыми механизмами реализации и охраны. Важное значение для реализации права и уровня законности имеют используемые законодателем правовые средства, методы, способы и типы правового регулирования, принципы, на которых строится законодательство. Правовые гарантии законности осуществляются следующим путем: совершенствование законодательства, надзорно-контрольных мероприятий, мер защиты, мер ответственности.

Гарантиями законности являются также соответствующие ***субъективные факторы:***состояние правовой науки, полнота и развитие в ней прогрессивных гуманистических идей, положений, научно-теоретических конструкций.

***Специальные средства обеспечения законности*** - ***это юридические и организационные средства, предназначенные исключительно для обеспечения законности.***

Среди них можно выделить ***юридические*** и ***организационные гарантии(средства)***.

***Юридические гарантии*** – это совокупность закрепленных в законодательстве средств, а также организационно-правовая деятельность по их применению, направленные на обеспечение законности, на беспрепятственное осуществление, защиту прав и свобод. Юридические гарантии сопряжены с общими условиями и определяются ими. Они юридически опосредуют их, выступая в качестве их юридической формы.

Среди***юридических гарантий различают*** следующие:

1. ***Конституционный контроль,*** позволяющий признать неконституционным закон, иной нормативный правовой акт. В РФ такой контроль осуществляют органы конституционной юстиции (Конституционный Суд РФ, конституционные, уставные суды субъектов РФ);
2. ***Конституционный надзор***, т.е. право приостановления действия нормативно-правовых актов, противоречащих Конституции РФ и законам страны (это право Конституцией предоставлено Президенту РФ в отношении актов исполнительных органов власти);
3. ***Прокурорский надзор***, т.е. принесение протеста на принятый нормативно-правовой акт;
4. ***Отмена, признание акта утратившим силу;***
5. ***Применение норм ратифицированного в установленном порядке международного договора в случае противоречия ему закона или иного нормативно-правового акта;***
6. ***Применение предусмотренных законом юридических средств самозащиты и защиты прав и свобод непосредственно гражданами.*** Среди них наиболее эффективное – это обжалование в суд незаконных действий (бездействий) и решений публичных органов власти. В частности, в соответствии со ч. 1 ст. 251 ГПК гражданин, организация, считающие, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица нарушаются их права и свободы, гарантированные [Конституцией](http://www.consultant.ru/document/cons_s_FCC78B3B5199FBF64DE449FF6678EDE79D72EEE1D2ABA86A40CFE38072A9D249/) Российской Федерации, законами и другими нормативными правовыми актами, а также прокурор в пределах своей компетенции вправе обратиться в суд с заявлением о признании этого акта противоречащим закону полностью или в части.  
   В соответствии со ст. 27 ГПК РФ дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента Российской Федерации, ненормативных правовых актов палат Федерального Собрания, ненормативных правовых актов Правительства Российской Федерации рассматривает Верховный Суд РФ;
7. ***Средства выявления (обнаружения) правонарушений.*** К ним относится деятельность прокуратуры, органов предварительного расследования, Конституционного Суда и т.д. Эти гарантии связаны с работой компетентных государственных органов, направленной на обнаружение правонарушений с целью их пресечения и устранения их последствий. Некоторые гарантии связаны с деятельностью граждан. Таково, например, конституционное право на обжалование незаконных действий должностных лиц в суд.
8. ***Средства предупреждения правонарушений.***Это закрепленные в праве средства, позволяющие предотвратить возможные правонарушения. Например, досмотр багажа в аэропорту, таможенный досмотр и т.д.
9. ***Средства пресечения правонарушений.***К ним относятся средства, направленные на пресечение, недопущение правонарушений, нарушений прав, свобод граждан и организаций. Это задержание, арест, обыск, подписка о невыезде, другие меры пресечения, отмена незаконных актов.
10. ***Меры защиты и восстановления нарушенных прав.устранения последствий правонарушений.*** Таковыми являются принудительное взыскание средств на содержание ребенка (алиментов), виндикация (принудительное изъятие имущества из чужого незаконного владения) и др.
11. ***Юридическая ответственность.*** Под ней понимается наказание лица, виновного в совершении правонарушения.
12. ***Процессуальные гарантии.*** Процесс – это форма жизни материального права. *Ст. 48 Конституции РФ: «1. Каждому гарантируется право получения квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. 2. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления, имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения».*
13. ***Правосудие***– это деятельность судов, осуществляемая путем рассмотрения и разрешения гражданских и уголовных дел с целью всемерного укрепления законности. *Ст. 118 Конституции РФ: «Правосудие в РФ осуществляется только судом».*
14. ***К юридическим гарантиям, в частности, относятся установленные в законодательстве специальные принципы (например, презумпции невиновности), процессуальные институты (возбуждения уголовного дела), процедуры (порядок рассмотрения уголовных и гражданских дел), средства (поощрений и наказаний и т.п.)***

Под ***организационными гарантиями*** понимаются различные мероприятия организационного характера, обеспечивающие укрепление законности, борьбу с правонарушениями, защиту прав граждан. Сюда относятся кадровые, организационные меры по созданию условий для нормальной работы юрисдикционных и правоохранительных органов, образование в структуре последних специальных подразделений.

**4. Правопорядок. Соотношение правопорядка и общественного порядка**

***Правопорядок*** – ***это состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на осуществлении правовых предписаний субъектами права***

Иногда правопорядок определяют как реализованную законность, ее итог.

“Состояние правопорядка характеризует способность гражданского общества и государства упорядочивать свою жизнедеятельность с помощью права и эффективно пресекать отклонения от общеобязательных правил поведения. Правопорядок в силу этого складывается из двух основных компонентов: правомерного поведения субъектов права и неотвратимости юридической ответственности для лиц, совершивших правонарушения.

Устойчивость правопорядка определяется, с одной стороны, объективными условиями жизни людей, состоянием социально-экономических процессов, стабильностью политической системы. С другой стороны, - зависит от уровня *правосознания*, субъективного отношения гражданского общества и государственного аппарата к праву, его принципам, необходимости соблюдения правовых предписаний в любых ситуациях, неотвратимости юридической ответственности при совершении любых правонарушений.

Правопорядок является неотъемлемой частью общественного порядка, который складывается из актов реализации всех социальных норм и ответственности за отклонение от установленных ими правил. Соблюдение субъектами общественной жизни других социальных норм (морали, прогрессивных обычаев) оказывает позитивное влияние на устойчивость правопорядка.

С другой стороны, правопорядок составляет центральное звено общественного порядка в силу того, что он формируется в наиболее важных для общества отношениях и охраняется государственной властью. Поэтому состояние правопорядка оказывает непосредственное воздействие на формирование и соблюдение в обществе всех прогрессивных социальных норм”.

***Признаки:***

1. Правопорядок – это состояние упорядоченности, организованности общественной жизни.
2. Правопорядок - это порядок, предусмотренный нормами права.
3. Правопорядок возникает в результате фактической реализации правовых норм, претворения их в жизнь, является итогом правового регулирования.
4. Правопорядок характеризует фактическое состояние общественных отношений, реальный уровень соблюдения законности, обеспечения и реализации субъективных прав, соблюдения юридических обязанностей всеми гражданами, органами и организациями..
5. Правопорядок обеспечивается государством.
6. Правопорядок - это реализованная законность, ее итог.

Следует различать *реально существующий правопорядок*, то есть фактическое состояние общественных отношений, урегулированных правом, и тот идеал правопорядка, к которому стремится цивилизованное государство в своей правотворческой и правоприменительной деятельности, который является целью правового регулирования. Стабильный и прочный правопорядок возможно установить лишь там, где существует подлинный режим демократии, авторитет и уважение к закону, где создана обстановка неуклонного действия права, уверенности граждан в незыблемости их прав, в том, что любые нарушения юридических норм будут выявлены и пресечены.

1. Правопорядок – необходимый элемент организации и функционирования государственной власти. Только государственная власть, основанная на неуклонном исполнении закона, способна создать в обществе прочный и устойчивый правопорядок. Правовой нигилизм, стремление чиновника обойти закон – питательная среда для ослабления подлинного правопорядка в стране.

***Принципы правопорядка:***

1. ***Определенность.*** Правопорядок базируется на формально-определенных правовых предписаниях, реализация которых и обеспечивает определенность общественных отношений.
2. ***Системность.*** Правопорядок – это система отношений, которая основана на единой сущности права.
3. ***Организованность.*** Правопорядок возникает не стихийно, а при организующей деятельности государства, его органов.
4. ***Государственная гарантированность.*** Существующий правопорядок обеспечивается государством, охраняется им от нарушений.
5. ***Устойчивость.*** Возникающий на основе права и обеспечиваемый государством правопорядок достаточно стабилен, устойчив. Попытки дестабилизации, нарушения правопорядка пресекаются соответствующими правоохранительными органами.
6. ***Единство.*** Характер организации неодинаков в различных сферах общественной жизни. Однако основанный на единых политических и правовых принципах, обеспечиваемый единством государственной воли и законности правопорядок один на территории всей страны.

**Правопорядок и общественный порядок.**

Правопорядок следует отличать от близкого, но неидентичного ему явления – общественного порядка, который, как и правопорядок, характеризуется организованностью, упорядоченностью общественных отношений. Однако в отличие от правопорядка общественный порядок образуется под воздействием не только правовых, но и иных социальных норм: норм морали, обычаев, корпоративных норм и т.д. Следовательно, ***общественный порядок – это состояние урегулированности общественных отношений, основанное на реализации всех социальных норм (норм морали, права, корпоративных норм и т.д.) всеми субъектами общественной жизни.*** *Соответственно,* ***правопорядок – это одна из основных частей общественного порядка, складывающегося в результате осуществления различных видов социальных норм, регулирующих разнообразные сферы общественной жизни и различающихся между собой характером и несовпадающим способом воздействия на поведение людей (обычаи, нормы морали, внутренние правила организации и др.).*** Правопорядок и общественный порядок соотносятся как часть и целое, причем понятие общественный порядок шире, чем правопорядок. Если общественный порядок исторически возникает вместе со становлением человеческого общества, то правопорядок зарождается с формированием государства и права. Общественный порядок обеспечивается преимущественно силой общественного воздействия. Но это не означает, что его состояние безразлично для государства. С одной стороны, важнейшей частью общественного порядка является правопорядок. С другой – состояние общественного порядка обусловливает во многом состояние правопорядка. Невозможно регламентировать правопорядок, не оказывая влияния на общественный порядок, который поэтому нередко поддерживается принудительной силой государства. При нарушении правопорядка и общественного правопорядка могут быть применены юридические санкции.

**Вопросы к экзамену:**

|  |  |
| --- | --- |
|  | Понятие теории государства и права как науки. Характеристика теории государства и права как учебной дисциплины: понятие и содержание. |
|  | Предмет теории государства и права. Методы теории государства и права. |
|  | Место и роль теории государства и права в системе юридических и общественных наук. |
|  | Функции теории государства и права. |
|  | Общество и власть: понятие, признаки и соотношение .Первобытная община как форма организации жизни общества. |
|  | Причины возникновения государства. Закономерности происхождения государства. |
|  | Теории происхождения государства. |
|  | Понятие государства. Сущность государства. Классовое и общесоциальное в сущности государства. |
|  | Признаки государства. Понятие типа государства. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государства: содержание, достоинства и недостатки. |
|  | Понятие формы государства. |
|  | Понятие формы государственного правления. Монархия как форма государственного правления: понятие, признаки и виды. Республика как форма государственного правления: понятие, признаки и виды. |
|  | Понятие формы государственного устройства. Унитарное государство. Федерация. Конфедерация. |
|  | Понятие политико-правового режима. Демократический политический режим: понятие и признаки. Формы демократии. Антидемократические политические режимы. Тоталитарный режим: понятие и признаки. Авторитарный режим: понятие и признаки. |
|  | Понятие функций государства. Классификация функций государства: постоянные и временные, основные и неосновные, регулятивные и охранительные, внутренние и внешние. |
|  | Формы осуществления функций государства. |
|  | Соотношение категорий «механизм государства» и «аппарат государства». Понятие и признаки механизма (аппарата) государства. |
|  | Государственный орган: понятие, признаки и виды. Принципы организации и деятельности механизма (аппарата) государства. |
|  | Политическая система общества: понятие, признаки, функции и структура. |
|  | Роль государства в политической системе общества. |
|  | Происхождение права и пути его формирования. Понятие и виды социальных норм. |
|  | Сущность права. Современное понимание права. Объективное и субъективное в праве. |
|  | Признаки права, отличающие его от правил поведения доклассового общества. Функции и ценность права. |
|  | Понятие, признаки и виды правовых норм. |
|  | Структура нормы права. Гипотеза: понятие и виды. Диспозиция: понятие и виды. Санкция: понятие и виды. |
|  | Способы расположения норм права в статьях нормативных правовых актов. |
|  | Соотношение категорий «форма права» и «источник права». Понятие форм (источников) права. Виды форм (источников) права. |
|  | Нормативный правовой акт как форма (источник) права: понятие и признаки. |
|  | Виды нормативных правовых актов: законы и подзаконные акты. Границы действия нормативных правовых актов. |
|  | Понятие правовой системы. Правовая система и правовая семья. |
|  | Основные типы современных правовых систем. Понятие типа права. Характеристика исторических типов права. |
|  | Понятие системы права. Структурные элементы система права: отрасль права, подотрасль права, правовой институт, правовой подинститут, норма права. |
|  | Предмет и метод правового регулирования. Классификация отраслей права. |
|  | Частное и публичное право. |
|  | Понятие, принципы и виды правотворчества |
|  | Законотворчество как основной вид правотворческой деятельности в Российской Федерации: понятие и стадии. |
|  | Юридическая техника: понятие и правила. Систематизация законодательства: понятие и способы. |
|  | Понятие и способы толкования права. Акты толкования права (интерпретационные акты): понятие признаки и виды. |
|  | Виды толкования права по объему: буквальное, расширительное, ограничительное. Виды толкования права по субъектам: официальное (нормативное и казуальное толкование, аутентичное и легальное толкование, административное и судебное) и неофициальное (доктринальное, профессиональное, обыденное). |
|  | Понятие и формы реализации права. |
|  | Применение права: признаки и стадии. Акты применения права: понятие, признаки и виды. |
|  | Пробелы в праве: понятие и причины возникновения. Мнимые пробелы. Способы преодоления пробелов в праве: аналогия права и аналогия закона. Юридические коллизии: понятие, виды и причины возникновения. Способы и правила разрешения юридических коллизий. |
|  | Правоотношения: понятие, признаки и виды. Структура правоотношений. Содержание правоотношений: субъективные права и юридические обязанности. |
|  | Субъекты правоотношений: понятие и виды. Правосубъектность: правоспособность, дееспособность и деликтоспособность. |
|  | Объекты правоотношений: понятие и классификация. |
|  | Юридические факты: понятие и классификация. Презумпции и фикции в праве. Юридический (фактический) состав. |
|  | Правовое поведение. Правомерное поведение: понятие, признаки и виды. |
|  | Правонарушение: понятие, признаки и виды. Юридический состав правонарушения: понятие и элементы. |
|  | Понятие, признаки, цели и принципы юридической ответственности. |
|  | Виды юридической ответственности. |
|  | Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность. Основания освобождения от юридической ответственности. |
|  | Понятие, структура и виды правосознания. |
|  | Правовое воспитание. |
|  | Понятие, структура и виды правовой культуры. |
|  | Законность: понятие и принципы. |
|  | Общие и специальные гарантии законности. |
|  | Правопорядок как результат режима законности: понятие и соотношение с общественным порядком. |
|  | Соотношение категорий «правовое воздействие» и «правовое регулирование». Понятие и стадии механизма правового регулирования. |
|  | Понятие правового государства. Зарождение и развитие идеи правового государства. |
|  | Признаки правового государства. Правовое государство и гражданское общество |
|  | Государство, право и личность. Правовой статус личности: понятие и структура. Права и обязанности человека и гражданина. |

1. **Философия** (греч. phileoлюблю и sophia - мудрость) – это форма общественного сознания, направленная на выработку мировоззрения, системы идей, взглядов на мир и на место в нем человека и исследующая познавательное, ценностное, этическое и эстетическое отношение человека к миру.

   **Философия** – наука о всеобщих закономерностях, которым подчинены как бытие (т.е. природа и общество), так и мышление человека, процесс познания. [↑](#footnote-ref-2)
2. **Кибернетика** (гр. – искусство управления) – это наука об общих законах получения, хранения, передачи и переработки информации в машинах, живых организмах, в обществе. [↑](#footnote-ref-3)
3. Петров А.В. Теория государства и права: тезисы лекций. - Нижний Новгород, Нижегородский государственный университет, 1997. С. 8 [↑](#footnote-ref-4)
4. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С.9. [↑](#footnote-ref-5)
5. Петров А.В. Теория государства и права: тезисы лекций. - Нижний Новгород, Нижегородский государственный университет, 1997. С. 8 [↑](#footnote-ref-6)
6. **Закономерность** – это объективно существующая, повторяющаяся существенная связь явлений общественной жизни или этапов исторического процесса. Закономерности, действие которых проявляетcя в виде тенденций, определяют основную линию развития общества. [↑](#footnote-ref-7)
7. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С.13. [↑](#footnote-ref-8)
8. Там же. [↑](#footnote-ref-9)
9. Там же. [↑](#footnote-ref-10)
10. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С.15. [↑](#footnote-ref-11)
11. Слово **«энциклопедия»** – греческого происхождения, им обозначали круг сведений из области наук и искусств, необходимый для свободного образования свободного гражданина. Энциклопедия – это наука наук, содержащая все то, что более подробно раскрывается в науках специальных. [↑](#footnote-ref-12)
12. **Конгломерат** (от лат.сonglomtratus - cкрученный) – механическое соединение чего-либо разнородного. [↑](#footnote-ref-13)
13. **Пюттер** (Иоанн-Стефан Pьtter, 1725 — 1805) — выдающийся немецкий государствовед; был профессором в Геттингене. [↑](#footnote-ref-14)
14. **Фридрих Вильгельм Шеллинг** (1775-1854) – немецкий философ. [↑](#footnote-ref-15)
15. **Иоганн Готлиб Фихте** (1762-1814) – один из главных представителей немецкой классической философии. [↑](#footnote-ref-16)
16. Создание университета было предложено [И.И. Шуваловым](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A8%D1%83%D0%B2%D0%B0%D0%BB%D0%BE%D0%B2,_%D0%98%D0%B2%D0%B0%D0%BD_%D0%98%D0%B2%D0%B0%D0%BD%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D1%87) и [М.В.Ломоносовым](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9B%D0%BE%D0%BC%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D1%81%D0%BE%D0%B2,_%D0%9C%D0%B8%D1%85%D0%B0%D0%B8%D0%BB_%D0%92%D0%B0%D1%81%D0%B8%D0%BB%D1%8C%D0%B5%D0%B2%D0%B8%D1%87). Декрет о создании университета был подписан императрицей [Елизаветой Петровной](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%95%D0%BB%D0%B8%D0%B7%D0%B0%D0%B2%D0%B5%D1%82%D0%B0_%D0%9F%D0%B5%D1%82%D1%80%D0%BE%D0%B2%D0%BD%D0%B0) 12 [(23) января](http://ru.wikipedia.org/wiki/23_%D1%8F%D0%BD%D0%B2%D0%B0%D1%80%D1%8F) [1755 года](http://ru.wikipedia.org/wiki/1755_%D0%B3%D0%BE%D0%B4). В память о дне подписания указа ежегодно в университете отмечается [Татьянин день](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A2%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F%D0%BD%D0%B8%D0%BD_%D0%94%D0%B5%D0%BD%D1%8C) (12 января по [юлианскому](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D0%BB%D0%B8%D0%B0%D0%BD%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D0%BA%D0%B0%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%B4%D0%B0%D1%80%D1%8C) календарю, по [григорианскому календарю](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%80%D0%B8%D0%B3%D0%BE%D1%80%D0%B8%D0%B0%D0%BD%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D0%BA%D0%B0%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%B4%D0%B0%D1%80%D1%8C) в XX—XXI веках — [25 января](http://ru.wikipedia.org/wiki/25_%D1%8F%D0%BD%D0%B2%D0%B0%D1%80%D1%8F)). [↑](#footnote-ref-17)
17. **Филипп Генрих Дильтей** ([нем.](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B5%D0%BC%D0%B5%D1%86%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D1%8F%D0%B7%D1%8B%D0%BA)*Philipp Heinrich Dilthey*; [1723](http://ru.wikipedia.org/wiki/1723_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) — [1781](http://ru.wikipedia.org/wiki/1781_%D0%B3%D0%BE%D0%B4))— первый профессор права в [Московском университете](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%BE%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B2%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D1%83%D0%BD%D0%B8%D0%B2%D0%B5%D1%80%D1%81%D0%B8%D1%82%D0%B5%D1%82), бывший в течение первых 10 лет единственным профессором [юридического факультета](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D0%B4%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D1%84%D0%B0%D0%BA%D1%83%D0%BB%D1%8C%D1%82%D0%B5%D1%82_%D0%9C%D0%BE%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B2%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B3%D0%BE_%D1%83%D0%BD%D0%B8%D0%B2%D0%B5%D1%80%D1%81%D0%B8%D1%82%D0%B5%D1%82%D0%B0) университета. [↑](#footnote-ref-18)
18. **Фёдор Григорьевич Баузе** (1752—1812) — юрист, историк права; профессоров юридической энциклопедии, коллекционер, собиратель старопечатных книг, славяно-русских рукописей, русских монет; член-корреспондент [Петербургской академии наук](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%BC%D0%BF%D0%B5%D1%80%D0%B0%D1%82%D0%BE%D1%80%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%90%D0%BA%D0%B0%D0%B4%D0%B5%D0%BC%D0%B8%D1%8F_%D0%BD%D0%B0%D1%83%D0%BA) (1801), ректор [Московского университета](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%BE%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B2%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D1%83%D0%BD%D0%B8%D0%B2%D0%B5%D1%80%D1%81%D0%B8%D1%82%D0%B5%D1%82) (1807—1809. Он заменил **Дильтея.** [↑](#footnote-ref-19)
19. **Семён Ефимович Десницкий** (ок. [1740 года](http://ru.wikipedia.org/wiki/1740_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)— 1789) — русский просветитель, учёный правовед. По выражению [Н.М. Коркунова](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D1%80%D0%BA%D1%83%D0%BD%D0%BE%D0%B2,_%D0%9D%D0%B8%D0%BA%D0%BE%D0%BB%D0%B0%D0%B9_%D0%9C%D0%B8%D1%85%D0%B0%D0%B9%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B8%D1%87), «праотец русской юридической профессуры». [↑](#footnote-ref-20)
20. **Иван Андреевич Третьяков** (1735 — 1776) - учёный, юрист, эктраординарный профессор, исследователь проблем правовой науки. [↑](#footnote-ref-21)
21. **Николай Михайлович Коркуно́в** ([1853](http://ru.wikipedia.org/wiki/1853_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) — [1904](http://ru.wikipedia.org/wiki/1904_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)) — русский учёный-[юрист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82), философ права. [Профессор](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%BE%D1%84%D0%B5%D1%81%D1%81%D0%BE%D1%80), специалист по [государственному](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D0%BE%D1%81%D1%83%D0%B4%D0%B0%D1%80%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE) и [международному праву](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B5%D0%B6%D0%B4%D1%83%D0%BD%D0%B0%D1%80%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%BE%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE). Разрабатывал социологическое направление в юриспруденции. [↑](#footnote-ref-22)
22. **Алекса́ндрПетро́вичКуни́цын** (1783 —[1840](http://ru.wikipedia.org/wiki/1840_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)) — выдающийся русский [юрист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82). [↑](#footnote-ref-23)
23. **Габриэ́льФе́ликсовичШершене́вич** ([1863](http://ru.wikipedia.org/wiki/1863) — [1912](http://ru.wikipedia.org/wiki/1912)) — русский [юрист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82), [цивилист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%80%D0%B0%D0%B6%D0%B4%D0%B0%D0%BD%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE), профессор Казанского и Московского университетов. [↑](#footnote-ref-24)
24. **Па́велИва́новичНовгоро́дцев** ([1866](http://ru.wikipedia.org/wiki/1866_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) —[1924](http://ru.wikipedia.org/wiki/1924_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)) — русский [юрист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82)-[правовед](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B5%D0%B4), [философ](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A4%D0%B8%D0%BB%D0%BE%D1%81%D0%BE%D1%84), общественный и политический деятель, [историк](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D1%81%D1%82%D0%BE%D1%80%D0%B8%D0%BA) (автор книг по истории философии права). [↑](#footnote-ref-25)
25. **Бори́сНикола́евичЧиче́рин** ([1828](http://ru.wikipedia.org/wiki/1828_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) —[1904](http://ru.wikipedia.org/wiki/1904_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)) — русский правовед, философ, историк и публицист. [↑](#footnote-ref-26)
26. **Богдан (Фёдор) Александрович Кистяковский** ([1868](http://ru.wikipedia.org/wiki/1868_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)—[1920](http://ru.wikipedia.org/wiki/1920_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)) — [правовед](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B5%D0%B4), [философ](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A4%D0%B8%D0%BB%D0%BE%D1%81%D0%BE%D1%84) и [социолог](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D1%86%D0%B8%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B3)[неокантианской](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B5%D0%BE%D0%BA%D0%B0%D0%BD%D1%82%D0%B8%D0%B0%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE) ориентации. [↑](#footnote-ref-27)
27. Князь **Евге́нийНикола́евичТрубецко́й** ([1863](http://ru.wikipedia.org/wiki/1863_%D0%B3%D0%BE%D0%B4) —[1920](http://ru.wikipedia.org/wiki/1920_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)) — русский философ, правовед, публицист, общественный деятель. [↑](#footnote-ref-28)
28. **Петражицкий, Лев Иосифович** ([1867](http://ru.wikipedia.org/wiki/1867)—[1931](http://ru.wikipedia.org/wiki/1931)) — [российский](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%BE%D1%81%D1%81%D0%B8%D1%8F) и [польский](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%BE%D0%BB%D1%8C%D1%88%D0%B0) учёный, правовед, социолог, философ. [↑](#footnote-ref-29)
29. **Вениамин Михайлович Хвостов** ([1868](http://ru.wikipedia.org/wiki/1868_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)—[1920](http://ru.wikipedia.org/wiki/1920_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)) — российский [философ](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A4%D0%B8%D0%BB%D0%BE%D1%81%D0%BE%D1%84)[неокантианской](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%B5%D0%BE%D0%BA%D0%B0%D0%BD%D1%82%D0%B8%D0%B0%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE) ориентации, специалист по [римскому праву](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%B8%D0%BC%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE), а в последнее десятилетие жизни — социолог. [↑](#footnote-ref-30)
30. **Ио́сифВлади́мировичГе́ссен** (до крещения **Иосиф Саулович Гессен**; [1865](http://ru.wikipedia.org/wiki/1865) —[1943](http://ru.wikipedia.org/wiki/1943)) — российский государственный и политический деятель, [юрист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82) и [публицист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%83%D0%B1%D0%BB%D0%B8%D1%86%D0%B8%D1%81%D1%82). [↑](#footnote-ref-31)
31. **Питири́мАлекса́ндровичСоро́кин** ([1889](http://ru.wikipedia.org/wiki/1889) — [1968](http://ru.wikipedia.org/wiki/1968)) — русско-американский [социолог](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D1%86%D0%B8%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B3) и [культуролог](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D1%83%D0%BB%D1%8C%D1%82%D1%83%D1%80%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B3). [↑](#footnote-ref-32)
32. **Па́велГаври́ловичВиногра́дов** (1854—1925) — крупнейший русский историк-[медиевист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B5%D0%B4%D0%B8%D0%B5%D0%B2%D0%B8%D1%81%D1%82) и [правовед](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%B2%D0%B5%D0%B4), либерал. [↑](#footnote-ref-33)
33. **Серге́йАндре́евичМу́ромцев** ([1850](http://ru.wikipedia.org/wiki/1850) —[1910](http://ru.wikipedia.org/wiki/1910)) — русский юрист, публицист и политический деятель. Профессор [Московского университета](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%93%D0%A3). [↑](#footnote-ref-34)
34. **Константи́нАлексе́евичНево́лин** (1806 — 1855) — известный [юрист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82). [↑](#footnote-ref-35)
35. **Густав фон Гуго** ([1764](http://ru.wikipedia.org/wiki/1764_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)—[1844](http://ru.wikipedia.org/wiki/1844_%D0%B3%D0%BE%D0%B4)) — [немецкий](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D0%B5%D1%80%D0%BC%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D1%8F)[юрист](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D1%81%D1%82), основатель [исторической школы права](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D1%81%D1%82%D0%BE%D1%80%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D1%88%D0%BA%D0%BE%D0%BB%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0). [↑](#footnote-ref-36)
36. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С.11. [↑](#footnote-ref-37)
37. Петров А.В. Теория государства и права: тезисы лекций. - Нижний Новгород, Нижегородский государственный университет, 1997. С. 12. [↑](#footnote-ref-38)
38. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С.12. [↑](#footnote-ref-39)
39. Там же. [↑](#footnote-ref-40)
40. Там же. [↑](#footnote-ref-41)
41. **Эмпиризм** (греч. – опыт) – учение в теории познания, считающее чувственный опыт единственным источником знаний. [↑](#footnote-ref-42)
42. **Лингвистический способ**, с помощью которого с использованием правил и законов языка выясняется смысл употребленных в нормативно-правовых актах терминов, грамматических и языковых конструкций, связей между отдельными частями правовых документов. [↑](#footnote-ref-43)
43. **Логический способ,** с его помощью с использованием законов формальной логики устанавливается объем и содержание отдельных правовых понятий и конструкций, логическая структура норм, связи между их элементами и т.п. [↑](#footnote-ref-44)
44. **Систематический способ,** с его помощью выявляются связи между отдельными структурными элементами нормативно-правовых актов в системе права, в отраслях, в институтах и т.п. [↑](#footnote-ref-45)
45. **Историко-политический способ** – анализ нормы права, с помощью уяснения историко-политической ситуации, в которой норма права принималась. [↑](#footnote-ref-46)
46. **Телеологический (целевой) способ –** это уяснение смысла нормы права, с помощью установления целей ее принятия. [↑](#footnote-ref-47)
47. **Юридический способ –** уяснение смысла нормы права, с помощью установления содержания юридических терминов, анализа юридических средств, правил, конструкций. [↑](#footnote-ref-48)
48. **Метод наблюдения** применяется для непосредственного восприятия исследователем социально-правовой практики, деятельности органов государства, условий реализации правовых норм. [↑](#footnote-ref-49)
49. **Метод анализа письменных источников** обеспечивает достоверность знаний о событиях, фактах, полученных при ознакомлении с документами политико-правового характера. [↑](#footnote-ref-50)
50. **Методы анкетирования и интервьюирования** обеспечивают изучение мнения населения, должностных лиц о законодательстве и практике его применения. [↑](#footnote-ref-51)
51. **Социально-психологический метод – это разработанные в правовой науке тесты, шкалы, которые сориентированы на изучение внутреннего, психологического отношения человека к праву, к деятельности различных государственных и негосударственных организаций, то есть на изучение правосознания**. [↑](#footnote-ref-52)
52. **Статистика (от лат. status – cостояние дел) –** наука, обрабатывающая и изучающая количественные показатели развития общественного производства и общества, их соотношения и изменения.

    **Статистика** – это получение, обработка, анализ и публикация информации, характеризующей количественные закономерности жизни общества (технико-экономические, социально-экономические, социально-политические явления, культура), в неразрывной связи с их качественным содержанием. В более узком смысле статистика – это совокупность данных о каком-либо явлении или процессе. [↑](#footnote-ref-53)
53. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 19. [↑](#footnote-ref-54)
54. Там же. [↑](#footnote-ref-55)
55. Там же. [↑](#footnote-ref-56)
56. Там же. [↑](#footnote-ref-57)
57. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 19-20. [↑](#footnote-ref-58)
58. Там же. С. 20. [↑](#footnote-ref-59)
59. Там же. [↑](#footnote-ref-60)
60. Там же. [↑](#footnote-ref-61)
61. Там же. [↑](#footnote-ref-62)
62. [↑](#footnote-ref-63)
63. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 35. [↑](#footnote-ref-64)
64. Там же. С. 34. [↑](#footnote-ref-65)
65. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 34. [↑](#footnote-ref-66)
66. Там же. [↑](#footnote-ref-67)
67. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 36. [↑](#footnote-ref-68)
68. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 36. [↑](#footnote-ref-69)
69. Там же. [↑](#footnote-ref-70)
70. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 36. [↑](#footnote-ref-71)
71. Петров А. В. Теория государства и права: тезисы лекций. - Нижний Новгород, Нижегородский государственный университет, 1997. С. 27. [↑](#footnote-ref-72)
72. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 37. [↑](#footnote-ref-73)
73. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 37. [↑](#footnote-ref-74)
74. Там же. [↑](#footnote-ref-75)
75. Там же. С. 38. [↑](#footnote-ref-76)
76. Там же. [↑](#footnote-ref-77)
77. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 38 [↑](#footnote-ref-78)
78. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 61 [↑](#footnote-ref-79)
79. Средства производства – это совокупность средств и предметов труда, используемых людьми в процессе производства материальных благ. С помощью средств труда люди воздействуют на предметы труда. К средствам труда относятся машины и оборудование, инструменты и приспособления, производственные здания и сооружения, средства перемещения грузов, средства связи. Всеобщим средством труда является земля. В средствах труда выделяются орудия производства (машины, оборудование), которым принадлежит определяющая роль в средствах производства. Предметы труда - это все то, что подвергается обработке, на что направлен труд человека; они даны природой (например, уголь, руда, нефть) или же являются продуктами труда – сырым материалом (металл, хлопок, древесина и т.д.). [↑](#footnote-ref-80)
80. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С.65. [↑](#footnote-ref-81)
81. 1 морская миля – 1852 м = 22 км 224 м. [↑](#footnote-ref-82)
82. **Глоссатор** (ср.- лат. glossator) – толкователь устарелых и малоупотребительных слов и выражений, встречающихся в каком-либо древнем законе. [↑](#footnote-ref-83)
83. Монарх назначает генерал-губернатора по совету премьер-министра Канады. [↑](#footnote-ref-84)
84. **Пала́тало́рдов** (англ. HouseofLords; полное наименование — Почте́нныеЛо́рдыдухо́вные и све́тские Соединённого короле́встваВеликобрита́нии и Се́вернойИрла́ндии, собра́вшиеся в парла́менте) — верхняя палата Парламента Великобритании.

    Палата лордов возникла в XIV веке и на тот момент состояла исключительно из крупных феодалов — пэров (англ. peers), титулы которых изначально могли передаваться только по наследству, но своё название она получила лишь в 1544 году, когда уже имела значительно больше власти, чем избираемая Палата общин. В 1649 верхняя палата была упразднена революционным правительством, пришедшим к власти в период Английской гражданской войны, но восстановлена в 1660 году. Начиная с XIX века полномочия верхней палаты постепенно ограничивались, и в настоящее время она слабее, чем избираемая часть.

    **Реформы XX—XXI века**

    В XX веке был проведён ряд реформ, направленных на демократизацию, повышение легитимности Палаты лордов и укрепление её взаимоотношений с правительством. Так, Акт о Парламенте 1911 года существенно ослабил роль Палаты, заменив её абсолютное вето в отношении решений Палаты общин отлагательным. Акт 1958 года произвёл двойную реформу: учредил институт пожизненного пэрства и расширил тем самым состав Палаты, включив в неё новую категорию лордов — пожизненных пэров, среди которых могли быть и пэрессы, что впервые сделало возможным членство женщин в Палате. Акт о пэрах 1963 года распространил право женщин быть членами Палаты лордов на наследственных пэров. Акт о Палате лордов, принятый в 1999 году, наоборот, значительно сократил численность Палаты, лишив права членства в ней большинство наследственных пэров. В 2005 году был принят Акт о конституционной реформе, лишивший верхнюю палату судебных полномочий и учредивший выборную должность лорда-спикера.

    **Состав**

    Британское парламентское право не накладывает каких-либо ограничений на численный состав верхней палаты. В настоящее время Палата лордов насчитывает 775 членов и включает лордов духовных и светских.

    **Лорды духовные** (англ. LordsSpiritual) представлены духовенством англиканской церкви. В настоящее время Палата насчитывает 24 духовных лорда. Среди них — 5 важнейших прелатов церкви: Архиепископ Кентерберийский, Архиепископ Йоркский, Епископ Лондона, Епископ Дурхэма, и Епископ Винчестерский, а также 20 диоцезианских епископов. Церковь Шотландии не представлена духовными лордами; будучи пресвитерианской, она не предполагает архиепископов и епископов. Церковь Ирландии была представлена в Палате лордов с 1801 года, после того, как Ирландия вошла в состав Соединённого королевства. Из иерархов Ирландской церкви могли заседать четверо (один архиепископ и три епископа), ротируя своих представителей в конце каждой парламентской сессии (длящейся обычно один год). Церковь Ирландии, однако, прекратила существование в 1871 году. Аналогичная ситуация сложилась в отношении церкви Уэльса, переставшей существовать в 1920 году. Таким образом, в настоящее время духовные лорды представляют только англиканскую церковь.

    Ранее духовные лорды составляли большинство в Палате лордов. С 1539 года в результате «Роспуска монастырей» в состав Палаты входили только архиепископы и епископы. В 1642 году в период английской гражданской войны духовные лорды были полностью исключены, но возвращены в соответствии с Актом о церкви 1661 года. Многие духовные лорды были исключены по Манчестерскому акту о епископате 1847 и позднейшим актам.

    **Светские лорды** (англ. LordsTemporal) образуют самую многочисленную группу в Палате со времён «Роспуска монастырей». Среди них различают наследственных и пожизненных пэров.

    До реформы 1999 года все светские лорды — их насчитывалось порядка 700 человек, — были, за некоторым исключением, наследственными пэрами по праву рождения и носили титулы графа, маркиза, герцога, виконта или барона. Акт о Палате лордов 1999 года установил, что отныне наследственные пэры должны избираться, и сократил их число до 92 человек. Из них 2 пэра осталось ввиду наследуемых церемониальных должностей, 15 — выбираются всей Палатой, а остальные 75 — политическими партиями, членами которых они являются, при этом число избираемых партией пэров отражает количество занимаемых ей парламентских мест.

    Крупнейшей группой светских лордов и всей Палаты в целом являются пожизненные пэры. Согласно Акту о пожизненных пэрах 1958 года пожизненное пэрство присваивается монархом по представлению премьер-министра за выдающиеся заслуги перед государством и без права передачи титула по наследству. Такой титул получают, как правило, премьер-министры, спикеры и депутаты Палаты общин после отставки, а также дипломаты, выдающиеся политические и общественные деятели.

    Отдельную группу в верхней палате составляют независимые, или беспартийные пэры, которые избираются Комиссией по назначениям в Палату лордов (англ. LordsAppointmentsCommission), учреждённой с этой целью в 2000 году. Среди независимых членов Палаты есть как пожизненные, так и наследственные пэры.

    До 2005 года в Палату лордов входили и так называемые судебные лорды (англ. LordsofAppealinOrdinary), или лорды-юристы (англ. LawLords), назначаемые монархом по представлению премьер-министра для осуществления судебных полномочий в связи с тем, что Палата лордов играла роль высшей апелляционной инстанции. Актом о конституционной реформе 2005 года, вступившим в силу лишь в 2009 году, был учрежден Верховный суд (англ. SupremeCourt), состоящий из 12 судей, на который отныне возлагалась эта функция. Первыми судьями были назначены действующие судебные лорды. [↑](#footnote-ref-85)
85. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 169. [↑](#footnote-ref-86)
86. Петров А.В. Теория государства и права: краткий курс. - Нижний Новгород: Изд-во Нижегородского госуниверситета, 2010. С. 167. [↑](#footnote-ref-87)
87. Петров А.В. Теория государства и права: тезисы лекций. - Нижний Новгород, Нижегородский государственный университет, 1997. С. 102. [↑](#footnote-ref-88)
88. Цыганов В.И. Теория государства и права: тезисы лекций. Нижний Новгород, 2009. С.186. [↑](#footnote-ref-89)