1.**Научно-исторические теории происхождения гос. и права.**

Познание государства и права следует начинать с вопроса о происхождении государства – всегда ли в истории человеческого общества существовал этот социальный институт, или же он появился на определенном этапе развития общества.

**Государство** – это единая политическая организация общества, которая распространяет свою власть на всю территорию страны и ее населения, располагает для этого специальным аппаратом управления, издает обязательные для всех веления и обладает суверенитетом.

Уже тысячелетия люди живут в условиях государственно-правовой действительности. Естественно, что они еще в древности стали задумываться над вопросами о причинах и путях возникновения государства и права. Создавались самые разнообразные теории, по-разному отвечающие на такие вопросы. Приведем несколько примеров существующих теорий.

**Теологическая**. Данная теория восходит своими истоками еще к древнему миру.

На рубеже 12-13вв в Зап. Европе развивается теория «двух мечей». Она исходит из того, что основатели церкви имели два меча. Один они возложили в ножны, ибо не пристало самой церкви использовать меч, а другой они вручили государям для того, что бы они могли вершить земные дела. Основной смысл данной теории в том, чтобы утвердить приоритет духовной организации над светской и доказать, что нет государства и власти «не от бога». Тогда же появляется учение Фомы Аквинского. Он утверждал, что процесс возникновения государства и права аналогичен процессу сотворения богом мира.

**Патриархальная**. Аристотель, Михайловский. Она исходит из того, что государство происходит из семьи. Является результатом разрастания семьи. Гос. власть, по мнению сторонников этой теории, есть ничто иное, как продолжение отцовской власти. Власть государя, монарха – это патриархальная власть главы семьи.

**Договорная**. Радищев, Руссо. Эта теория объясняет происхождение государства общественным договором – результатом разумной воли народа, на основе которого произошло добровольное объединение людей для лучшего обеспечения свободы и взаимных интересов. Власть монарха является не производной от божьего провидения, а от самих людей.

**Теория насилия**. Гумплович, Каутский. Ее представители считали, что государство возникает в результате насилия и завоевания, порабощения одних племен другими. Насилие необходимо для удержания в повиновении людей и народов. Поскольку для человека состояние войны и насилия – естественное состояние, постольку и государство как олицетворение силы людей – вечно.

**Психологическая**. Фрейд, Петрожицкий. Ее сторонники определяют общество и государство как сумму психических взаимодействий людей и их различных объединений. Суть данной теории состоит в утверждении психологической потребности человека жить в рамках организованного общества, а также в чувстве необходимости коллективного взаимодействия. Также это осознание потребности послушания, повиновения определенным лицам в обществе. Потребность следовать их указаниям.

1. **Общественная власть и социальное регулирование в первобытном обществе.**

Человечество прошло в своем развитии ряд этапов, каждый из которых отличался определенным уровнем и характером общественных отношений. Самым крупным и наиболее длительным этапом в жизни человеческого общества было время, когда не существовало государство и право в современном смысле этого слова. Этот период охватывает первое тысячелетие от появления человека на земле. В науке за ним закреплено название первобытного общества. Современный человек существует около 40 тыс. лет. В этот период человеческий род совершал преимущественно не биологическую, а социальную эволюцию. Первые государственные образования появились лишь около пяти тыс. лет назад. Значит, что десятки тысяч лет люди существовали не зная государства. Первой единицей человеческой самоорганизации была община или ее называют первобытно-родовой общиной.

**Род** – это исторически сложившаяся общность людей, основанная на кровном родстве, общей собственности, на совместном хозяйстве.

Источником власти была вся родовая община. Высшею властью было общее собрание всех взрослых членов рода. Повседневное управление делами общины осуществлялось старейшинами. Власть опиралась на уважение, авторитет, обычаи. Существовали и социальные нормы (это правила поведения, регулирующие отношения среди людей): обычаи, табу, религиозные нормы, нормы морали, мифология.

**Обычай** – исторически сложившиеся правила поведения, которые в силу многократного повторения становятся привычкой. Они отражают потребности и волю всего рода, выступают в качестве общественных регуляторов, Они осознавались, как необходимые правила поведения. Существовали религиозная норма ( это правила поведения, которые регулируются на основе религиозных представлений), моральная норма (на основе понятий о добре и зле). Существовали агрокалендари, на основе которых люди вели себя в соответствии с определенным временем года, наиболее целесообразно проводили сельхоз. Работы. Большую роль играла в жизни мифология (совокупность мифов, отражавших представление людей о мире, природе, человеческой жизни).

1. **Государство, понятие и признаки.**

**Государство** – это единая политическая организация общества, которая распространяет свою политическую и публичную власть на всю территорию страны и ее населения, располагает для этого специальным аппаратом управления, издает обязательные для всех законы и обладает суверенитетом, имеющая источник доходов.

Марксиско-Ленинская теория государства и права выделяет три основных признака государства: 1. разделение населения по территориальному признаку, 2. Учреждение политической власти, которая является политической властью экономически господствующего класса и не сливается с населением, 3. Введение налоговой системы.

Современная юридическая наука выделяет 5 основных признаков: 1. территория, 2 – население, 3 – организация публичной политической власти, 4 – суверенитет государства, 5 – государственная казна.

Территория – более эффективное управление гражданами.

Население - характеризует принадлежность людей данному обществу, гражданству, порядок и формы предоставления гражданства.

Организация публичной власти - 1 – государство является властью, которая не сливается с обществом, а выделяется из него. 2 – государственная власть внешне и официально представляет все общество. 3 – эта власть призвана поддерживать правопорядок, нормальную жизнедеятельность людей. 4 – публичная власть как разновидность политической власти означает наличие у нее особого аппарата, включающего различные органы. 5 - политическая власть как организованное принуждение одной части общества над другой.

### Суверенитет - верховенство гос. власти над др. организациями и людьми внутри страны. Внешний сув. – независимость гос. власти в сфере отношений с др. государствами.

Гос. казна - совокупность источников дохода государства ( займы, налоги).

Основные функции государства, его деятельность можно разделить на внутренние (политическая, правоохранительная, экономическая, социальная, духовная) и внешние (политическая, экономическая, пограничная, сотрудничество государств в борьбе с преступностью международного характера).

**4. Функции государтсва, форма их осуществления.**

*Функции государства —* это основные направления деятельнос­ти государства по решению стоящих перед ним задач.

Понятие функции государства не следует отождествлять с таки­ми понятиями, как:

1) цели и задачи государства (если цель общества то, к чему стремится государство, а задачи — цель и средства ее достижения, то функции лишь основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач; следовательно, цели и задачи определяют функции);

2) функции отдельных его органов (в отличие от функций много­численных государственных органов, специально предназначенных для определенного вида деятельности, функции государства охваты­вают его деятельность в целом, в них находит выражение социальная ценность и сущность государства, их осуществлению подчинена ра­бота всего государственного аппарата и каждого органа в отдель­ности).

В зависимости от продолжительности действия *функции госу­дарства классифицируются* на постоянные (осуществляются на всех этапах развития государства) и временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имею­щей чрезвычайный характер); в зависимости от значения — на основные и неосновные; в зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они осуществляются, — на внутренние и внешние.

*К внутренним функциям* современного Российского государства можно отнести следующие:

1) охрана прав и свобод человека и гражданина, обеспечение правопорядка;

2) экономическая;

3) налогообложения;

4) социальной защиты;

5) экологическая;

6)культурная.

*К внешним функциям* современного Российского государства можно отнести следующие:

1) оборона страны;

2) поддержание мирового порядка;

3) сотрудничество с другими государствами и т.п.

*22. Формы и методы осуществления функций государства*

*Формы осуществления функций государства —* это однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуют­ся его функции.

Выделяют правовые и организационные формы. Первые в отли­чие от последних есть однородная деятельность органов государст­ва, связанная *с* принятием правовых актов и влекущая юридические последствия. К *правовым формам* относят:

1} правотворческую (деятельность но подготовке и изданию нор­мативных актов):

2) правоприменительную (деятельность по реализации норма­тивных актов путем принятия актов применения права, это повсе­дневная работа по выполнению законов и по разрешению разнооб­разных вопросов управленческого характера);

3) правоохранительную (деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правонарушений и привлечению к юридической ответственности виновных лиц и т.п.).

*К органишционным формам* относят:

1) организационно-регламентирующую (текущая работа опреде­ленных структур по обеспечению функционирования органов госу­дарства, связанная с подготовкой проектов документов, организа­цией выборов и т.п.);

2) организационно-хозяйственную (оперативно-техническая и хозяйственная работа, связанная с бухучетом,'статистикой, снабже­нием и т.д.);

3) организационно - и д е о л о ги ч еску ю (повседневная воспитательная работа по идеологическому обеспечению выполнения различ­ных функций государства, связанная с разъяснением вновь издан­ных нормативных актов, формированием общественного мнения и пр.).

*Методы осуществления функции государства* — это способы и приемы, с помощью которых органы государства реализуют его функции. Среди подобных методов выделяют: убеждение и принуж­дение, поощрение и наказание и т.д.

**5. Форма и сущность государства.**

*Государство —* это организация политической власти, содейст­вующая преимущественному осуществлению конкретных интересов (классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и т.п.) в пределах определенной территории.

При рассмотрении *сущности государства* важно учитывать два аспекта:

1) то, что любое государство есть организация политической власти (формальная сторона);

2) то, чьим интересам служит данная организация (содержатель­ная сторона).

Можно выделить следующие *подходы к сущности государства:*

*— классовый,* в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти экономически господству­ющего класса. (Здесь государство используется в узких целях как средство для обеспечения главным образом интересов господству­ющего класса. В этом случае первоочередное удовлетворение инте­ресов каких-либо классов не может не вызывать сопротивления у других классов. Отсюда проблема в постоянном «снятии» данного сопротивления с помощью насилия, диктатуры. Общечеловеческие интересы тоже присутствуют, но они отходят на второй план.);

— *общесоциальный,* в рамках которого государство можно опре­делить как организацию политической власти, создающую условия для компромисса интересов различных классов и социальных групп. (Здесь государство уже используется в более широких целях как средство для обеспечения главным образом общественных интере­сов, концентрирующих интересы различных классов и слоев, боль­шинства населения страны, употребляя преимущественно такой метод, как компромисс.)

Наряду с этими основными можно выделить и *религиозный,* и *национальный,* и *расовый,* и *иные подходы* к сущности государства, в рамках которых соответственно религиозные, национальные, расо­вые интересы будут доминировать в политике конкретного госу­дарства.

Иначе говоря, сущность государства многоаспектна. Она не сво­дится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в сущности государства в зависимости от исторических условий на первый план может выходить любое из вышеназванных начал.

*Форма государства* — это способ организации политической власти, охватывающий форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

Если категория «сущность государства» отвечает на вопрос: в чем заключается главное, закономерное, определяющее в государ­стве, то категория «форма государства» — кто и как правит в обще­стве, как устроены и действуют в нем государственно-властные структуры, как объединено население на данной территории, каким образом оно связано через различные территориальные и полити­ческие образования с государством в целом, как осуществляется политическая власть, с помощью каких методов, приемов.

Форма государства — это его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатичес­кие условия, национально-исторические и религиозные особеннос­ти, культурный уровень развития общества и т.п.

*Элементами формы государства* выступают:

1) форма правления (характеризует порядок образования и орга­низации высших органов государственной власти, их взаимоотноше­ния друг с другом и населением; в зависимости от особенностей формы правления государства подразделяются на монархические и республиканские);

2) форма государственного устройства (отражает территориаль­ную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами; по форме государственного устройства государства делятся на унитарные, фе­деративные и конфедеративные);

3) политический (государственный) режим (представляет собой систему методов, способов и средств осуществления государствен­ной власти; в зависимости от особенностей набора данных приемов государственного властвования различают демократический и анти­демократический политические (государственные) режимы).

1. **Форма правления.**

*Форма государственного правления* — это элемент формы госу­дарства, характеризующий организацию верховной государствен­ной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением.

По формам правления государства подразделяются на монархии и республики.

*Признаки монархии:*

1) власть передается по наследству;

2) осуществляется бессрочно;

3) не зависит от населения.

Монархии бывают неограниченными, в которых отсутствуют представительные учреждения народа и в которых единственным носителем суверенитета государства является монарх (например, абсолютные монархии последнего периода эпохи феодализма, из современных — Саудовская Аравия, Бруней), и ограниченными, в которых наряду с монархом носителями суверенитета выступают другие высшие государственные органы, ограничивающие власть главы государства (речь идет, в частности, об Англии, Японии, Ис­пании, Швеции, Норвегии и т.п.).

*Признаки республики:*

1) выборность власти;

2) срочность;

3) зависимость от избирателей.

В зависимости от того, кто формирует правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на прези­дентские, парламентские и смешанные. В президентских республи­ках (США, Сирия) именно президент выполняет эту роль, в парламентских (Германия, Италия) – парламент, в смешанных (Франция,Финляндия) – совместно президент и парламент.

1. **Форма государственного устройства.**

Форма государственного устройства (отражает территориаль­ную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами; по форме государственного устройства государства делятся на унитарные, фе­деративные и конфедеративные).

*Форма националъно -государственного и административно-террториалъного устройства —* это элемент формы государства, ха­рактеризующий внутреннюю структуру государства, способ его по­литического и территориального деления, обусловливающий опре­деленные взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей.

Различают следующие *формы*

1) *унитарную* (простое, единое государство, части которого яв­ляются административно-территориальными единицами и не обла­дают признаками государственного суверенитета; в нем существует единая система высших органов и единая система законодательства, как, например, в Польше, Франции);

2) *федеративную* (сложное, союзное государство, части которого являются государственными образованиями и обладают в той или иной мере государственным суверенитетом и другими признаками государственности; в нем наряду с высшими федеральными органа­ми и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов Федерации, как, например, в России, США; федерации могут быть построены по территориальному либо по национально-территориальному принципу);

3) *конфедерацию* (временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей). Конфедерация не обладает суверенитетом, ибо отсутствует общий для объединившихся субъектов центральный государствен­ный аппарат и отсутствует единая система законодательства. В рам­ках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради решения которых они объединились, и лишь координирующего свойства. Конфедерация представляет собой не­прочные государственные образования и существует сравнительно недолго: они либо распадаются, либо преобразуются в федератив­ные государства. Последнее, например, произошло со Швейцарией, которая из конфедерации Швейцарский союз (1815—1848) транс­формировалась в федерацию.

Появилась новая форма ассоциированного государственного объединения, названное содружеством государств. Примером может являться СНГ (Содружество Независимых Государств). Эта форма еще более аморфная и неопределенная, чем конфедерация.

1. **Политический режим.**

*Политический режим —* это система методов, способов и средств осуществления политической власти. Всякие изменения, происходя­щие в сущности государства данного типа, прежде всего отражаются на его режиме, а он влияет на форму правления и форму государст­венного устройства.

Согласно одной точке зрения понятия «политический режим» и «государственный режим» можно расценивать как тождественные.

Согласно другой точке зрения понятие «политический режим» более широкое, чем понятие «государственный режим», ибо вклю­чает в себя не только методы и приемы осуществления политической власти со стороны государства, но и со стороны политических пар­тий и движений, общественных объединений, организаций и т.п.

Политический режим — это динамическая, функциональная ха­рактеристика политической системы. Категории «политический режим» и «политическая система« тесно связаны между собой. Если первая показывает весь комплекс институтов, участвующих в поли­тической жизни общества и в осуществлении политической власти, то вторая — как эта власть осуществляется, как действуют данные институты (демократично либо не демократично).

Понятие политического режима является ключевым для форми­рования представлений об основных системах власти. Именно исхо­дя из политического режима судят о подлинной картине принципов организации политического устройства общества. Политический режим характеризует определенный политический климат, сущест­вующий в той или иной стране в конкретный период ее историчес­кого развития.

Понятие «политический режим» включает в себя следующие параметры (признаки):

1) степень участия народа в механизмах формирования полити­ческой власти, а также сами способы такого формирования;

2) соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства;

3) гарантированность прав и свобод личности;

4) характеристика реальных механизмов осуществления власти в обществе;

5) степень реализации политической власти непосредственно на­родом;

6) положение средств массовой информации, степень гласности в обществе и прозрачности государственного аппарата;

7) место и роль негосударственных структур в политической сис­теме общества;

8) соотношение между законодательной и исполнительной вет­вями власти;

9) характер правового регулирования (стимулирующий, ограни­чивающий) в отношении граждан и должностных лиц;

10) тип политического поведения;

11) характер политического лидерства;

12) учет интересов меньшинства при принятии политических решений;

13) доминирование определенных методов (убеждения, принуж­дения и т.п.) при осуществлении политической власти;

14) степень верховенства закона во всех сферах общественной жизни;

15) принципы взаимоотношения общества и власти:

16) политическое и юридическое положение и роль в обществе силовых структур государства (армия, полиция, органы государст­венной безопасности и т.д.);

17) мера политического плюрализма, в том числе многопартий­ности;

18) существование реальных механизмов привлечения к полити­ческой и юридической ответственности должностных лиц, включая самых высших.

Таковы элементы, в совокупности составляющие содержание ка­тегории «политический режим».

1. **Публичная (политическая) власть как признак государства.**

*Политическая система общества —* это упорядоченная на ос­нове права и иных социальных норм совокупность институтов (госу­дарственных органов, политических партий, движений, обществен­ных организаций и т.п.), в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть.

Понятие «политическая система» показывает, как регулируются политические процессы, как формируется и функционирует поли­тическая власть. Это механизм организации и реализации полити­ческой деятельности.

Любая система общества, в том числе и политическая, представ­ляет собой целостное, упорядоченное множество элементов, взаи- модействие которых порождает новое качество, не присущее ее час­тям. Категория «политическая система» позволяет проникнуть в политические интересы классов, социальных групп, наций, разо­браться во взаимосвязи и взаимозависимости отражающих эти инте­ресы политических явлений.

Политическая система в конечном счете регулирует производ­ство и распределение благ между социальными общностями на основе использования государственной власти, участия в ней, борь­бы за нее.

*Структура политической системы* означает, из каких элементов она состоит, как они между собой взаимосвязаны.

Выделяют следующие *компоненты политической системы:*

1) политическая организация общества, включающая в себя го­сударство, политические партии и движения, общественные органи­зации и объединения, трудовые коллективы и т.п.;

2) политическое сознание, характеризующее психологические и идеологические стороны политической власти и политической сис­темы;

3) социально-политические и правовые нормы, регулирующие политическую жизнь общества и процесс осуществления политичес­кой власти;

4) политические отношения, складывающиеся между элемента­ми системы по поводу политической власти;

5) политическая практика, состоящая из политической деятель­ности и совокупного политического опыта.

Системообразующей категорией, интегрирующей данные эле­менты в единую политическую систему, является категория «поли­тическая власть».

1. **Механизм государства и его основные элементы.**

Механизм государства — это система государственных органов, призванных осуществлять задачи и функции государства.

В юридической науке понятия «механизм государства» и «госу­дарственный аппарат» обычно употребляются как синонимы, хотя существует точка зрения, согласно которой иод государственным аппаратом понимается система органов, непосредственно осущест­вляющих управленческую деятельность и наделенных для этого властными полномочиями, а в понятие «механизм государства» включаются также «материальные придатки» государственного ап­парата (вооруженные силы, милиция, исправительные учреждения и т.д.), опираясь на которые государственный аппарат осуществляет свою деятельность.

*Характерные черты механизма государства:*

а) он представляет собой систему, т.е. упорядоченную совокуп­ность государственных органов;

б) целостность его обеспечивается едиными целями и задачами;

в) основным элементом механизма государства выступают госу­дарственные органы;

г) он является той организационной и материальной силой (ры­чагом), с помощью которой государство осуществляет свою власть, достигает конкретных результатов.

Механизм современного государства отличается высокой степе­нью сложности, многообразием составляющих его частей, блоков, подсистем.

*Структура механизма государства* включает в себя:

1) государственные органы, которые находятся в тесной взаимо­связи и соподчиненности при осуществлении своих непосредствен­ных властных функций;

2) государственные учреждения и предприятия, которые власт­ными полномочиями (за исключением их администраций) не обла­дают, а выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, здравоохранения, культуры, науки и т.д.;

3) государственных служащих (чиновников), специально занима­ющихся управлением;

4) организационные и финансовые средства, а также принуди­тельную силу, необходимые для обеспечения деятельности государ­ственного аппарата.

1. **Гражданское общество: понятие, структура.**

Понятие «гражданское общество» формировалось такими мыс­лителями, как Аристотель, Цицерон, Гроций, Гоббс, Локк, Гегель, Маркс и многими другими.

Красной нитью в гражданском обществе практически всеми уче­ными проводится идея человека. *Гражданское общество* можно оп­ределить как совокупность нравственных, религиозных, националь­ных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

*Структура гражданского общества:*

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

2) совокупность независимых от государства производителей (частные фирмы и т.п.);

3) общественные объединения и организации;

4) политические партии и движения;

5) сфера воспитания и негосударственного образования;

6) система негосударственных средств массовой информации;

7) семья;

8} церковь и т.п.

*Признаки гражданского общества*

*—* наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и граж­данина;

- самоуправляемость;

- конкуренция образующих его структур и различных групп людей;

- свободно формирующееся общественное мнение и плюра-лизм

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

- жизнедеятельность базируется на принципе координации (в отличие от государственного аппарата, который построен на основе принципа субординации);

— многоукладность экономики;

- легитимность и демократический характер власти;

- правовое государство;

* сильная социальная политика государства, обеспечивающая достойный уровень жизни людей, и др.

1. **Понятие и признаки правового государства.**

*Правовая система общества —* это конкретно-историческая со­вокупность права, юридической практики и господствующей право­вой идеологии отдельного государства.

В *структуру правовой системы* входят следующие главные эле­менты:

1) право (законодательство);

2) юридическая практика;

3) господствующая правовая идеология.

Понятия «право» и «правовая система» соотносятся как часть и целое. Если под правом понимается система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, то под *правовой системой —* явле­ние, отражающее собой всю правовую организацию общества, це­лостную правовую действительность, систему юридических средств, с помощью которых официальная власть оказывает правовое воз­действие на поведение людей.

Право — ядро и нормативная основа правовой системы, ее свя­зующее и цементирующее звено. По характеру права в обществе можно судить и о сущности всей правовой системы данного об­щества.

Помимо права, юридической практики и господствующей право­вой идеологии (как главных элементов правовой системы) в нее входят и другие слагаемые: правотворчество, правоотношения, пра­вовые учреждения, законность и т.п.

Понятие «правовая система» выражает собой комплексную оценку юридической сферы жизни конкретного общества.

1. **Разделение властей как принцип деятельности правового государства.**

Главное требование принципа разделения властей, сформулиро­ванное еще Д. Локком и Ш. Монтескье, заключается в том, что для утверждения политической свободы, обеспечения законности и уст­ранения злоупотреблений властью со стороны какой-либо социаль­ной группы, учреждения или отдельного лица необходимо разделить государственную власть на законодательную (избранную народом и призванную вырабатывать стратегию развития общества путем при­нятия законов), исполнительную (назначаемую представительным органом власти и занимающуюся реализацией данных законов и оперативно-хозяйственной деятельностью) и судебную (выступаю­щей гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого на­казания виновных). Причем каждая из этих ветвей власти, являясь самостоятельной и взаимосдерживающей друг друга, должна осу­ществлять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах.

Система «сдержек и противовесов», установленная в Конститу­ции, законах, представляет собой совокупность правовых ограниче­ний в отношении конкретной государственной власти: законода­тельной, исполнительной, судебной.

Так, применительно к *законодательной власти* используется до­вольно жесткая юридическая процедура законодательного процес­са, которая регламентирует основные его стадии. В системе проти­вовесов важную роль призван играть Президент, который имеет право применить отлагательное вето при поспешных решениях за­конодателя. Деятельность Конституционного Суда РФ также можно рассматривать в качестве правосдерживающей, ибо он имеет право блокировать все антиконституционные акты.

В отношении *исполнительной власти* используются ограниче­ния ведомственного нормотворчества и делегированного законода­тельства, запреты на принятие ею актов, затрагивающих такие отно­шения, которые должны быть урегулированы только законом. Сюда можно отнести сроки президентской власти, импичмент, вотум не­доверия Правительству, запрет ответственным работникам испол­нительных органов избираться в состав законодательных структур, заниматься коммерческой деятельностью.

Для *судебной власти* тоже есть свои правоограничивающие сред­ства, выражающиеся в Конституции, процессуальном законодатель­стве, в его гарантиях, принципах: презумпции невиновности, праве на защиту, равенстве граждан перед законом и судом, гласности и состязательности процесса, отводе судей и т.п.

Кроме всего прочего, фиксируются *правоограничения,* которые запрещают осуществлять функции, принадлежащие по закону дру­гому органу. Деятельность государственных структур должна огра­ничиваться их компетенцией, которая основывается на принципе «дозволено только то, что прямо разрешено законом».

1. **Сущность права. Классовое и общечеловеческое в праве.**

*Право* — явление сложное, многогранное, имеющее богатое по­нятийное выражение. Во-первых, выделяют право в общесоциаль­ном смысле (моральное право, право народов и т.п.); во-вторых, выделяют право в специально-юридическом смысле, как юридичес­кий инструмент, связанный с государством.

Право (в этом сугубо юридическом смысле) — это система обще­обязательных, формально определенных юридических норм, выра­жающих общественную, классовую волю (конкретные интересы об­щества, классов и т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государ­ством и направленных на урегулирование общественных отно­шений.

*Признаки права:*

1) волевой характер;

2) общеобязательность;

3) нормативность;

4) связь с государством;

5) формальная определенность;

6) системность.

При рассмотрении *сущности права* важно учитывать два ас­пекта;

1) то, что любое право есть прежде всего регулятор (формальная сторона);

2) то, чьи интересы обслуживает данный регулятор (содержа­тельная сторона).

Можно выделить следующие *подходы к сущности права:*

*— классовый,* в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господ­ствующего класса (здесь право используется в узких целях как сред­ство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса);

— *общесоциальный,* в рамках которого право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различны­ми социальными слоями общества (здесь право используется в более широких целях как средство закрепления и реального обеспечения прав человека и гражданина, экономической свободы, демократии и т.п.).

Наряду с этими основными можно выделить и *религиозный,* и *национальный, и расовый,* и *иные подходы к сущности права,* в рамках которых соответственно религиозные, национальные и расовые ин­тересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, право­вых обычаях и нормативных договорах.

Иначе говоря, сущность права многоаспектна. Она не сводится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в сущнос­ти права в зависимости от исторических условий на первый план может выходить любое из вышеперечисленных начал.

1. **Социальная ценность и назначение права.**

Право (в этом сугубо юридическом смысле) — это система .обще­обязательных, формально определенных юридических норм, выра­жающих общественную, классовую волю (конкретные интересы об­щества, классов и т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государ­ством и направленных на урегулирование общественных отно­шений.

Прежде чем отвечать на данный вопрос, необходимо дать опре­деление понятия «право» и перечислить его основные признаки.

Наиболее *существенным признаком права,* включенным в опрб' деление данного понятия, выступает его тесная связь с государст­вом; этот признак выражается в том, что:

1) государство официально устанавливает право, обеспечивает его исполнение, в том числе и с помощью государственного принуж­дения. Для этого существует специальный аппарат надзора и ко1К троля, пресечения нарушений, судебного рассмотрения споров, на­казания виновных и т.п.;

2) право, будучи нормативным выражением государственной воли, регулирует общественные отношения в классовых, общесоци­альных либо иных интересах. Согласно этому, право служит орудием проведения в жизнь политики государства, специфическим средст­вом организации его разносторонней управленческой и иной дея­тельности, осуществления его задач и функций;

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

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

1. **Типология государства и права.**

*Типология государства —* это его специфическая классифика­ция, проводимая в основном с позиции двух подходов: формацион-ного и цивилизационного.

В рамках первого главным критерием выступают социально-эко­номические признаки (общественно-экономическая формация).

Именно базис (тип производственных отношений) является, по мне­нию представителей данного подхода (Маркса, Энгельса), решаю­щим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов: государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют следующие типы государства: рабовладельческий, феодальный, бур­жуазный, социалистический (в последнее время к ним добавляют еще два: азиатский способ производства и прафеодализм). *Достоинства данной типологии:*

1) продуктивна сама идея делить государства на основе социаль­но-экономических факторов, которые действительно весьма суще­ственно влияют на общество;

2) она показывает поэтапность, естественно-исторический харак­тер развития государства. *Слабые стороны:*

1) она во многом однолинейная, характеризуется излишней за­программированностью, между тем история многовариантна и дале­ко не всегда «вписывается» в начерченные для нее схемы;

2) недооцениваются духовные факторы (религиозные, нацио­нальные, культурные и т.п.).

В рамках цивилизационного подхода основными критериями вы­ступают духовные признаки — культурные, религиозные, нацио­нальные, психологические и пр. В частности, по мнению одного из представителей данного подхода А. Тойнби, цивилизация есть зам­кнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, национальных, географических и других признаков. В зависимости от них выделяют следующие цивилизации: египетскую, китайскую, западную, православную и т.п.

*Достоинства данной типологии:*

1) выделены факторы культуры как существенные в определен­ных условиях;

2) в связи с расширением количества духовных критериев, кото­рые характеризуют именно особенности тех или иных цивилизаций, получается более «заземленная» типология государств.

*Слабые стороны:*

1) недооцениваются социально-экономические факторы;

2) по сути дела это типология не столько государства, сколько общества.

*Типология права* — это его специфическая классификация, про­изводимая в основном с позиции следующих подходов.

В *рамках первого (формационного)* главным критерием выступа­ют социально-экономические признаки (общественно-экономичес­кая формация). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей данного подхода, решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соот­ветствующий тип надстроечных элементов: государство и право.

В зависимости от типов экономического базиса выделяют рабовла­дельческий, феодальный, буржуазный и социалистический типы права.

*Достоинство:*

*—* продуктивна сама идея делить право на основе социально-экономических факторов, которые действительно весьма сущест­венно влияют на общество.

*Слабая сторона:*

*—* формационный подход не позволяет в должной мере учесть конкретно-историческую, культурно-национальную и специальнЬ-юридическую специфику права.

В *рамках другого подхода* типология права производится на ос^ нове конкретно-географических, национально-исторических, рели­гиозных, специально-юридических и иных признаков. В соответст­вии с названными критериями выделяют такие типы права:

1) национальные правовые системы (это конкретно-историческая совокупность права, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства);

2) правовые семьи (это совокупность правовых систем, выделен­ная на основе общности источников, структуры права и историчео-кого пути его формирования). Различают следующие правовые семьи: общего права, романо-германская, славянская, мусульман­ская, индусская и др.

*Достоинство* данной типологии заключается в том, что выделе­ны национально-исторические, конкретно-географические и техни­ко-юридические признаки, которые весьма определенно характери­зуют право.

*Слабой стороной* является то, что ее представители недооценивают роль социально-экономических факторов в природе права.

**17. Понятие и классификация нормативно-правовых актов.**

*Нормативный правовой акт — это правовой акт, принятый полномочным на то органом и содержащий правовые нормы, т.е. предписания общего характера и постоянного действия,рассчитан­ные на многократное применение.*

Нормативные акты издаются органами, обладающими нормо-творческой компетенцией, в строго установленной форме. Норма­тивный акт является официальным документом, носителем юриди­чески значимой информации.

Нормативный акт занимает особое место в системе правовых актов. Его следует отличать от актов применения и толкования права (подробнее в других разделах учебника).

По юридической силе все нормативные акты подразделяются на две большие группы: законы и подзаконные акты.

*Виды законов:*

1) Конституция (закон законов) — основополагающий, учреди­тельный политический правовой акт, закрепляющий конституцион­ный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий фе­деральные органы государственной власти;

2) федеральные конституционные законы принимаются по во\* просам, предусмотренным и органически связанным с Конститу­цией;

3) федеральные законы — это акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, по­литической и духовной жизни общества;

4) законы субъектов Федерации — издаются их представитель­ными органами и распространяются только на соответствующую территорию.

*Виды подзаконных актов:*

1) указы и распоряжения Президента РФ (вторые, в отличие от первых, принимаются больше по процедурным, текущим вопросам);

*2)* постановления и распоряжения Правительства РФ — акты исполнительного органа государства, наделенного широкой компе­тенцией по управлению общественными процессами;

3) приказы, инструкции, положения министерств, ведомств, госу­дарственных комитетов регулируют, как правило, общественные от­ношения, находящиеся в пределах компетенции данной исполни­тельной структуры;

4) решения и постановления местных органов государственной власти;

5) решения, распоряжения, постановления местных органов го­сударственного управления;

6) нормативные акты муниципальных (негосударственных) ор­ганов;

7) локальные нормативные акты -— это нормативные предписа­ния, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации (например, правила внутреннего трудового распо­рядка).

*В зависимости от особенностей правового положения субъекта правотворчества* все нормативные акты подразделяются на:

— нормативные акты государственных органов;

— нормативные акты иных социальных структур (муниципаль­ных органов, профсоюзов, акционерных обществ, товариществ и т.п.);

— нормативные акты совместного характера (государственных органов и иных социальных структур);

— нормативные акты, принятые на референдуме,

*В зависимости от сферы действия* нормативные акты делят на:

— общефедеральные;

— нормативные акты субъектов Российской Федерации;

— нормативные акты органов местного самоуправления;

— локальные нормативные акты.

*В зависимости от срока действия* нормативные акты классифи­цируются как:

— нормативные акты неопределенно-длительного действия;

—• временные нормативные акты.

**18. Функции права: понятие, виды, характеристика.**

*Функции права* — это основные направления правового воздей­ствия, выражающие роль права в упорядочении общественных от­ношений.

С помощью понятия функции права можно познать предназна­чение права в обществе, его динамику, действие.

Функции права рассматривают в двух плоскостях в зависимости от того, освещаются ли они в рамках специально-юридических (узких) или в общесоциальных (более широких). Если следовать *широкому смыслу функций права,* то среди них можно выделить, например, такие, как экономическая (право упорядочивает произ­водственные отношения, закрепляет формы собственности и т.п.), политическая (регламентирует политические отношения, регулиру­ет деятельность субъектов политической системы и пр.), воспита­тельная (отражает определенную идеологию, оказывает специфи­ческое педагогическое воздействие на лиц, связана с формировани­ем у субъектов мотивов правомерного поведения), коммуникатив­ная (выступает способом связи между субъектом и объектом управ­ления).

На *специально-юридическом уровне* право выполняет регулятив­ную (развитие общественных отношений) и охранительную функ­ции.

*Регулятивная функция* имеет первичное значение, носит твор­ческий характер, ибо право с помощью ее призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Подобную функцию обеспечивают, как правило, правовые стимулы — поощрения, льготы, дозволения, рекомендации и т.п. Данные средства способствуют удовлетворению интересов лиц, от­крывая простор для их активности, инициативы, предприимчивости.

*Охранительная функция* осуществляется с помощью правовых ограничений — обязанностей, запретов, наказаний, приостановле­ний — и имеет вторичный характер. Она производна от регулятив­ной функции и призвана ее обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда ему препятствуют конкретные помехи. Для того чтобы убрать с пути данные препятст­вия, и используются правовые ограничения, охраняющие и защи­щающие интересы лиц.

1. **Понятие и виды норм права.**

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

Юридическая норма — первичная клеточка права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свой­ственны основные черты права как особого социального явления.

Из этого не следует, однако, что понятия «право» и «норма права» совпадают. Они соотносятся между собой как целое и часть.

*К признакам нормы права относят:*

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

2) формальная определенность (она выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего определяет рамки деяний субъектов);

3) связь с государством (она устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздейст­вия — принуждением и стимулированием);

4) предоставительно-обязывающий характер (она не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязан­ности и обязанность без права);

5) микросистемность (она выступает в виде специфической мик­росистемы, состоящей из таких взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция).

**20. Принципы права: понятие, классификация, значение.**

*Принципы права —* это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социально­го регулятора.

Они выражают закономерности права, его природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведе­ния, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

В зависимости от сферы распространения выделяют общеправо­вые, межотраслевые и отраслевые принципы.

К *общеправовым принципам относят:*

1) справедливость;

2) юридическое равенство граждан перед законом и судом;

3) гуманизм;

4) демократизм;

5) единство прав и обязанностей;

6) сочетание убеждения и принуждения и т.п.

Названные принципы являются общеправовыми, ибо действуют во всех без исключения отраслях права.

Если принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к *межотраслевым.* Среди них выделяют: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства и т.д.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются *отраслевыми.* К ним относятся: в гражданском праве — принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в уголов­ном процессе — презумпция невиновности и т.п.

Принципы права участвуют в регулировании общественных от­ношений, так как они не только определяют общие направления правового воздействия, но и могут быть положены в обоснование решения по конкретному юридическому делу (например, при аналогии права).

1. **Правонарушение: понятие, признаки.**

*Правонарушение* — это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, госу­дарства и личности.

*Признаки правонарушения:*

— деяние (действие или бездействие);

— вина;

— противоправность;

— вредный результат;

— причинная связь между деянием и вредным результатом;

— юридическая ответственность.

В зависимости от их социальной опасности (вредности) все пра­вонарушения подразделяются на преступления и проступки.

*Преступления* (уголовные правонарушения) 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.

*Проступки* отличаются меньшей степенью социальной опаснос­ти (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические пос­ледствия.

В свою очередь проступки *классифицируются:*

*—* на *гражданские* (правонарушения, совершаемые в сфере иму­щественных и личных неимущественных отношений, выражающие­ся в нанесении организациям или отдельным гражданам имущест­венного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по догово­ру, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина);

— *административные* (правонарушения, посягающие на уста­новленный законом общественный порядок, на отношения в облас­ти исполнительно-распорядительной деятельности органов государ­ства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей);

— *дисциплинарные* (правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций);

* *процессуальные* (правонарушения, посягающие на установ­ленные законом процедуры осуществления правосудия, например неявка свидетеля в суд).

**22. Состав правонарушения.**

*Правонарушение* — это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, госу­дарства и личности.

Юридический состав правонарушения — это система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юри­дической ответственности.

В *юридический состав* входят:

1) субъект правонарушения (праводееспособное физическое лицо или социальная организация, совершившие данное деяние);

2) объект правонарушения (это то, на что посягает правонаруше­ние; родовым объектом выступают общественные отношения, видо­вым — жизнь, здоровье, честь, имущество и т.п.);

3) субъективная сторона правонарушения (совокупность призна­ков, характеризующих субъективное отношение лица к своему дея­нию и его последствиям. Здесь главной категорией выступает *вина,* под которой понимают психическое отношение лица к совершенно­му им противоправному деянию. Выделяют две формы вины — умы­сел (ст. 25 УК РФ) и неосторожность (ст. 26 УК РФ). *Умысел* в свою очередь может быть прямым, когда лицо сознает общественно опас­ный характер своих деяний, предвидит возможность или неизбеж­ность наступления вредных последствий, желает их наступления; и косвенным, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность наступления вредных послед­ствий, не желает, но сознательно допускает наступление указанных в законе последствий либо относится к ним безразлично. *Неосто­рожность* тоже имеет две формы — легкомыслие, когда лицо пред­видит общественно вредные последствия своего поведения, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на воз­можность его предотвращения; и небрежность, когда лицо не пред­видит общественно вредные последствия своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло их предвидеть);

4) объективная сторона правонарушения — это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение, к которым относят:

— деяние;

— противоправность (формальный аспект);

— вредный результат (содержательный аспект);

— причинная связь между деянием и вредным результатом (вре­доносный результат должен быть следствием; а само поведение — причиной именно этого результата).

**23. Субъекты права в России. Правосубъектность.**

*Субъекты правоотношений —* это участники правовых отноше­ний, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностям. Субъект правоотношения — это субъект права, который использует свою праводееспособность.

Выделяют следующие виды субъектов правоотношений: индиви­дуальные и коллективные.

К *индивидуальным субъектам* (физическим лицам) относятся:

1) граждане;

2) лица с двойным гражданством;

3) лица без гражданства;

4) иностранцы.

Лица без гражданства и иностранцы могут вступать в те же пра­воотношения на территории России, что и граждане РФ, 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.

К *коллективным субъектам* относятся:

1) государство в целом (когда оно, например, вступает в между­народно-правовые отношения с другими государствами, в конститу­ционно-правовые — с субъектами Федерации, в гражданско-право­вые — по поводу федеральной государственной собственности и т.п.);

2) государственные организации;

3) негосударственные организации (частные фирмы, коммерчес­кие банки, общественные объединения и т.д.).

Коллективные субъекты, участвующие в области частноправо­вых отношений, обладают качествами юридического лица. Согласно ч. 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.

При ответе на данный вопрос сначала необходимо дать опреде­ление понятия «субъект правоотношения», после чего переходить к характеристике обозначенных проблем.

Для того чтобы быть субъектом правоотношения, лица должны обладать правоспособностью и дееспособностью.

*Правоспособность —* это способность индивида иметь права и обязанности. *Дееспособность —* это способность лица своими дей­ствиями осуществлять права и обязанности. Дееспособность связана с психическими и возрастными свойствами человека и зависит от них.

Выделяют следующие *виды дееспособности:*

— полную (с 18 лет);

— частичную (с 14 до 18 лет).

В ст. 27 ГК РФ («Эмансипация») установлено следующее:

«1. Несовершеннолетний, достигший шестнадцати 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 (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечи\* тельства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечи­теля либо при отсутствии такого согласия — по решению суда.

2. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда».

Правоспособность и дееспособность обычно неразделимы и на­ступают одновременно. Таким образом обстоит дело в большинстве отраслей права, кроме гражданского.

Разрыв между правоспособностью и дееспособностью в граждан­ском праве объясняется тем, что:

1) имущественные права необходимы всем гражданам независи­мо от возраста, состояния их воли;

2) в области имущественных правоотношений вместо правоспо­собного, но недееспособного лица может выступать его законный представитель.

Дееспособность может быть ограничена. В ч. 3 ст. 55 Конститу­ции РФ закреплено, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В соответствии со ст. 30 ГК РФ «гражданин, который вследствие злоупотребления напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть огра­ничен судом в дееспособности...»

Правосубъектность же — это правоспособность и дееспособ­ность, вместе взятые и характеризующие лицо именно как субъекта права.

**24. Виды правонарушений.**

*Правонарушение —* это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, госу­дарства и личности.

*Признаки правонарушения:*

*—* деяние (действие или бездействие);

— вина;

— противоправность;

— вредный результат;

— причинная связь между деянием и вредным результатом;

— юридическая ответственность.

В зависимости от их социальной опасности (вредности) все пра­вонарушения подразделяются на преступления и проступки.*Преступления* (уголовные правонарушения) 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.

*Проступки* отличаются меньшей степенью социальной опаснос­ти (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические пос­ледствия.

В свою очередь проступки *классифицируются:*

*—* на *гражданские* (правонарушения, совершаемые в сфере иму­щественных и личных неимущественных отношений, выражающие­ся в нанесении организациям или отдельным гражданам имущест­венного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по догово­ру, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина);

— *административные* (правонарушения, посягающие на уста­новленный законом общественный порядок, на отношения в облас­ти исполнительно-распорядительной деятельности органов государ­ства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей);

— *дисциплинарные* (правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций);

*--процессуальные* (правонарушения, посягающие на установ­ленные законом процедуры осуществления правосудия, например неявка свидетеля в суд).

1. **Юридическая ответственность.**

*Юридическая ответственность* есть необходимость лица под­вергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение,

***Меры* эти могут быть:**

— личного характера (лишение свободы);

**—** имущественного характера (штраф);

— организационного характера (увольнение). *Признаки юридической ответственности:*

1) устанавливается государством в правовых нормах;

2) опирается на государственное принуждение;

3) применяется специально уполномоченными государственны­ми органами;

4) связана с возложением новой дополнительной обязанности;

5) выражается в определенных отрицательных последствиях лич­ного, имущественного и организационного характера;

6) выступает формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с сан­кцией не отождествляется, ибо санкция — часть структуры нормы права, содержащая последствия осуществления диспозиции, кото­рые могут быть как неблагоприятными (ответственность), так и бла­гоприятными (поощрение);

7) возлагается в процессуальной форме;

8) наступает только за совершенное правонарушение. Если фактическим основанием юридической ответственности выступает правонарушение, характеризующееся совокупностью признаков, образующих его состав, то юридическим основанием выступают норма права и соответствующий правоприменительный акт, в котором компетентный орган устанавливает конкретный объем и форму принудительных мер к конкретному правонаруши­телю. Подобным правоприменительным актом может являться при­каз администрации, приговор или решение суда и т.п.

Прежде чем отвечать на данный вопрос, необходимо сначала дать определение понятия «юридическая ответственность» (см. ответ на вопрос 123).

Принципы наиболее полно характеризуют юридическую ответ­ственность, позволяют ярче увидеть природу данного правового средства. Выделяют следующие *основные принципы юридической ответственности*:

1) справедливость, призванная соразмерно наказывать виновно­го, не допускать установление уголовных санкций за проступки и отрицать обратную силу закона, закрепляющего либо усиливающего ответственность; возлагать на виновного за одно нарушение лишь одно наказание; обеспечить возмещение причиненного правонару­шением вреда (если он имеет обратимый характер) и т.п.;

2) гуманизм, выражающийся, в частности, в запрете устанавли­вать и применять такие меры наказания, которые унижают челове­ческое достоинство;

3) законность, требующая, чтобы юридическая ответственность возлагалась на виновное лицо строго по закону и за деяния, преду­смотренные законом;

4) обоснованность, заключающаяся 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 правоприменитель-ного акта, закрепляющего порядок, вид и меру возможного нака­зания;

5) неотвратимость, означающая неизбежность наступления юри­дической ответственности; действенное, качественное и полное рас­крытие правонарушений, обязательную и эффективную каратель­ную реакцию со стороны государства в отношении виновных лиц;

6) целесообразность, предполагающая соответствие наказания, избираемого применительно к правонарушителю, целям юридичес­кой ответственности, позволяющая индивидуализировать санкции, учесть различные обстоятельства совершения деяния (как смягчаю­щие, так и отягчающие).

**28. Законность: понятие и основные требования.**

*Законность* — это соблюдение всеми субъектами права законов и подзаконных актов.

Для законности необходимы две стороны:

— наличие правовых, справедливых, научно обоснованных зако­нов (содержательная сторона);

— их выполнение, ибо только наличия даже самых совершенных законов будет недостаточно (формальная сторона). *Принципы законности:*

1) единство законности (понимание и применение нормативных актов должно быть одинаковым на всей территории страны);

2) верховенство Конституции и закона (подчиненность Консти­туции и законам всех иных нормативных и индивидуальных право­вых актов; издание каким бы то ни было органом правового акта, противоречащего закону, есть нарушение законности);

3) гарантированность прав и свобод человека и гражданина (с одной стороны, без законности права и свободы гражданина не могут быть реализованы, ибо законность служит их важнейшей га­рантией; с другой стороны, сами права и свободы, их наличие и осуществление являются показателем состояния законности и демо­кратии в обществе);

4) связь законности с культурой (от культурного уровня общества и должностных лиц зависит состояние законности; и наоборот, со-блюдение законодательства является одним из существенных усло­вий и показателей культурного уровня общества);

5) связь законности с целесообразностью (обход закона под пред­логом целесообразности, пользы, выгоды недопустим; целесообраз­ность должна быть в рамках закона),

6) принцип презумпции невиновности закреплен в ч. 1 ст. 49 Конституции РФ 1993 г., где зафиксировано следующее: «Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном феде­ральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда».

**29. Принципы законности.**

Прежде чем отвечать на данный вопрос, необходимо дать опре­деление понятия «законность».

*Гарантии законности —* это средства и условия, обеспечиваю­щие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятствен­ное осуществление прав граждан и интересов общества и государ­ства.

Выделяют следующие *виды гарантий законности:*

1) социально-экономические (это степень экономического раз­вития общества, уровень его благосостояния, многообразие форм собственности, экономическая свобода и т.п.);

2) политические (это степень демократизма конституционного строя, политической системы общества, политический плюрализм, многопартийность, разделение властей и т.п.);

3) организационные (это деятельность специальных органов, контролирующих соблюдение законов и подзаконных актов, — про­куратуры, суда, милиции и т.д.);

4) общественные (это сложившийся в стране комплекс профи­лактических и иных мер, применяемых общественностью в целях борьбы с нарушениями законодательства);

5) идеологические (это степень развития правосознания, распро­странения среди граждан юридических знаний, уважения к требова­ниям права, уровень нравственного воспитания в обществе);

6) специально-юридические (способы и средства, установленные в действующем законодательстве с целью предупреждения, устране­ния и пресечения нарушений правовых требований). К специально-юридическим гарантиям, в частности, относятся установленные в законодательстве специальные принципы (например, презумпции невиновности), институты (возбуждения уголовного дела), процедуры (порядок рассмотрения уголовных и гражданских дел), средства (поощрений и наказаний и т.п.).

**31. Правопорядок: понятие, соотношение с общественным порядком.**

*Правопорядок* представляет собой систему общественных отно­шений, в которых поведение субъектов является правомерным; это состояние урегулированности социальных связей.

*Особенности правопорядка:*

1) он запланирован в нормах права;

2) возникает в результате реализации данных норм;

3) обеспечивается государством;

4) создает условия для организованности общественных отноше­ний, делает человека более свободным, облегчает жизнь;

5) выступает итогом законности.

Следует различать понятия «правопорядок» и «общественный порядок». Второе понятие более широкое, включает в качестве ядра первое понятие.

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

Законность, правопорядок и демократия соотносятся следую­щим образом:

— *с одной стороны,* подлинная демократия невозможна без за­конности и правопорядка, без которых первая превращается в хаос, различные злоупотребления;

— *с другой стороны,* законность и правопорядок не будут соци­ально ценными (т.е. не будут приносить людям пользу) без демокра­тических механизмов, институтов и норм, с помощью которых можно легитимно изменять нормативную базу законности и право­порядка, без чего невозможно их эффективное утверждение в обще­ственной жизни.

Укреплению законности и правопорядка способствуют такие проявления демократии, как демократическое содержание законо­дательства, контроль общественности за реализацией законов и т.п.; в свою очередь, законность и правопорядок могут способствовать развитию и укреплению демократии.

**35. Общая характеристика судебной власти в России.**

***Судебная власть*** в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия присяжных, народных и арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия.

Судебная власть самостоятельна и действует независимо от законодательной и исполнительной властей.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

***Законодательство о судебной системе.***

Судебная система Российской Федерации устанавливается Конституцией Российской Федерации и настоящим Федеральным конституционным законом.

***Единство судебной системы*** Российской Федерации обеспечивается путем:

установления судебной системы Российской Федерации, Конституцией Российской Федерации и настоящим Федеральным конституционным законом;

соблюдения всеми федеральными судами и мировыми судьями установленных федеральными законами правил судопроизводства;

применения всеми судами Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации, а также конституций (уставов) и других законов субъектов Российской Федерации;

признания обязательности исполнения на всей территории Российской Федерации судебных постановлений, вступивших в законную силу;

законодательного закрепления единства статуса судей;

финансирования федеральных судов и мировых судей из федерального бюджета.

#### Обязательность судебных постановлений

1. Вступившие в законную силу постановления федеральных судов, мировых судей и судов субъектов Российской Федерации, а также их законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения являются обязательными для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, других физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации.

2. Неисполнение постановления суда, а равно иное проявление неуважения к суду влекут ответственность, предусмотренную федеральным законом.

3. Обязательность на территории Российской Федерации постановлений судов иностранных государств, международных судов и арбитражей определяется международными договорами Российской Федерации.

#### Равенство всех перед законом и судом

1. Все равны перед законом и судом.

2. Суды не отдают предпочтения каким-либо органам, лицам, участвующим в процессе сторонам по признакам их государственной, социальной, половой, расовой, национальной, языковой или политической принадлежности либо в зависимости от их происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, места рождения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а равно и по другим не предусмотренным федеральным законом основаниям.

**41. Правовые основы защиты информации.**

**Информация** - сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления;

**информатизация** - организационный социально - экономический и научно-технический процесс создания оптимальных условий для удовлетворения информационных потребностей и реализации прав граждан, органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций, общественных объединений на основе формирования и использования информационных ресурсов;

**документированная информация (документ)** - зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать;

**информационные процессы** - процессы сбора, обработки, накопления, хранения, поиска и распространения информации;

**информационная система** - организационно упорядоченная совокупность документов (массивов документов) и информационных технологий, в том числе с использованием средств вычислительной техники и связи, реализующих информационные процессы;

**информационные ресурсы** - отдельные документы и отдельные массивы документов, документы и массивы документов в информационных системах (библиотеках, архивах, фондах, банках данных, других информационных системах);

**информация о гражданах (персональные данные) -** сведения о фактах, событиях и обстоятельствах жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность;

**конфиденциальная информация** - документированная информация, доступ к которой ограничивается в соответствии с законодательством Российской Федерации;

**средства обеспечения автоматизированных информационных систем и их технологий -**программные, технические, лингвистические, правовые, организационные средства (программы для электронных вычислительных машин; средства вычислительной техники и связи; словари, тезаурусы и классификаторы; инструкции и методики; положения, уставы; должностные инструкции; схемы и их описания, другая эксплуатационная и сопроводительная документация), используемые или создаваемые при проектировании информационных систем и обеспечивающие их эксплуатацию;

**владелец информационных ресурсов, информационных систем, технологий и средств их обеспечения** - субъект, осуществляющий владение и пользование указанными объектами и реализующий полномочия распоряжения в пределах, установленных законом;

**пользователь (потребитель) информации** - субъект, обращающийся к информационной системе или посреднику за получением необходимой ему информации и пользующийся ею.

##### Обязанности государства в сфере формирования информационных ресурсов и информатизации

1. Государственная политика в сфере формирования информационных ресурсов и информатизации направлена на создание условий для эффективного и качественного информационного обеспечения решения стратегических и оперативных задач социального и экономического развития Российской Федерации.

2. Основными направлениями государственной политики в сфере информатизации являются:

обеспечение условий для развития и защиты всех форм собственности на информационные ресурсы:

формирование и защита государственных информационных ресурсов;

###### Информационные ресурсы по категориям доступа

1. Государственные информационные ресурсы Российской Федерации являются открытыми и общедоступными. Исключение составляет документированная информация, отнесенная законом к категории ограниченного доступа.

*2.* Документированная информация с ограниченным доступом по условиям ее правового режима подразделяется на информацию, отнесенную к государственной тайне, и конфиденциальную.

**Защита информации**

1. Защите подлежит любая документированная информация, неправомерное обращение с которой может нанести ущерб ее собственнику, владельцу, пользователю и иному лицу.

Режим защиты информации устанавливается:

в отношении сведений, отнесенных к государственной тайне, - уполномоченными органами на основании Закона Российской Федерации "О государственной тайне";

в отношении конфиденциальной документированной информации - собственником информационных ресурсов или уполномоченным лицом на основании настоящего Федерального закона;

в отношении персональных данных - Федеральным законом.

2. Контроль за соблюдением требований к защите информации и эксплуатацией специальных программно- технических средств защиты, а также обеспечение организационных мер защиты информационных систем, обрабатывающих информацию с ограниченным доступом в негосударственных структурах, осуществляются органами государственной власти. Контроль осуществляется в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

3. Организации, обрабатывающие информацию с ограниченным доступом, которая является собственностью государства, создают специальные службы, обеспечивающие защиту информации.

4. Собственник или владелец документированной информации вправе обращаться в органы государственной власти для оценки правильности выполнения норм и требований по защите его информации в информационных системах. Эти органы соблюдают условия конфиденциальности самой информации и результатов проверки.

###### Права и обязанности субъектов в области защиты информации

1. Собственник документов, массива документов, информационных систем или уполномоченные им лица в соответствии с настоящим Федеральным законом устанавливают порядок предоставления пользователю информации с указанием места, времени, ответственных должностных лиц, а также необходимых процедур и обеспечивают условия доступа пользователей к информации.

2. Владелец документов, массива документов, информационных систем обеспечивает уровень защиты информации в соответствии с законодательством Российской Федерации.

3. Риск, связанный с использованием несертифицированных информационных систем и средств их обеспечения, лежит на собственнике (владельце) этих систем и средств.

Риск, связанный с использованием информации, полученной из несертифицированной системы, лежит на потребителе информации.

4. Собственник документов, массива документов, информационных систем может обращаться в организации, осуществляющие сертификацию средств защиты информационных систем и информационных ресурсов, для проведения анализа достаточности мер защиты его ресурсов и систем и получения консультаций.

5. Владелец документов, массива документов, информационных систем обязан оповещать собственника информационных ресурсов и (или) информационных систем о всех фактах нарушения режима защиты информации.

1. **Правовые основы защиты государственной тайны.**

***Государственная тайна*** - защищаемые государством сведения в области его военной, вшнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оративно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности сийской Федерации;

***носители сведений***, составляющих государственную тайну - материальные объекты, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отражение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов;

***система защиты государственной тайны*** - совокупность органов защиты государственной тайны, используемых ими средств и методов защиты сведений, составляющих государственную тайну и их отелей, а также мероприятий, проводимых в этих целях;

***допуск к государственной тайне*** - процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, представляющим государственную тайну;

***доступ к сведениям***, составляющим государственную тайну, - санкционированное полномочным должностным лицом ознакомление конкретного лица со сведениями, составляющими государственную тайну;

***средства защиты информации*** - технические, криптографические, программные и другие средства, предназначенные для защиты сведений, составляющих государственную тайну;

**Перечень сведений, составляющих государственную тайну Государственную тайну составляют:**

1) сведения в военной области:

2) сведения в области экономики, науки и техники:

3) сведения в области внешней политики и экономики:

4) сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно- розыскной деятельности:

***Степень секретности сведений,*** составляющих государственную тайну, должна соответствовать степени тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности Российской Федерации вследствие распространения указанных сведений.

Устанавливаются три степени секретности сведений, составляющих государственную тайну, и соответствующие этим степеням грифы секретности для носителей указанных сведений: "особой важности", "совершенно секретно" и "секретно".

Порядок определения размеров ущерба, который может быть нанесен безопасности Российской Федерации вследствие распространения сведений, составляющих государственную тайну, и правила отнесения указанных сведений к той или иной степени секретности устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Для осуществления единой государственной политики в области засекречивания сведений межведомственная комиссия по защите государственной тайны формирует по предложениям органов государственной власти и в соответствии с Перечнем сведений, составляющих государственную тайну, Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне. В этом Перечне указываются органы государственной власти, наделяемые полномочиями по распоряжению данными сведениями. Указанный Перечень утверждается Президентом Российской Федерации, подлежит открытому опубликованию и пересматривается по мере необходимости.

***Порядок засекречивания сведений и их носителей***

Основанием для засекречивания сведений, полученных (разработанных) в результате управленческой, производственной, научной и иных видов деятельности органов государственной власти, предприятий, учреждений и организаций, является их соответствие действующим в данных органах, на данных предприятиях, в данных учреждениях и организациях перечням сведений, подлежащих засекречиванию. При засекречивании этих сведений их носителям присваивается соответствующий гриф секретности.

***Реквизиты носителей сведений, составляющих государственную тайну***

На носители сведений, составляющих государственную тайну, наносятся реквизиты, включающие следующие данные:

о степени секретности содержащихся в носителе сведений со ссылкой на соответствующий пункт действующего в данном органе государственной власти, на данном предприятии, в данных учреждении и организации перечня сведений, подлежащих засекречиванию;

об органе государственной власти, о предприятии, об учреждении, организации, осуществивших засекречивание носителя;

о регистрационном номере;

о дате или условии рассекречивания сведений либо о событии, после наступления которого сведения будут рассекречены.

При невозможности нанесения таких реквизитов на носитель сведений, составляющих государственную тайну, эти данные указываются в сопроводительной документации на этот носитель.

Если носитель содержит составные части с различными степенями секретности, каждой из этих составных частей присваивается соответствующий гриф секретности, а носителю в целом присваивается гриф секретности, соответствующий тому грифу секретности, который присваивается его составной части, имеющей высшую для данного носителя степень секретности сведений. К нему могут проставляться дополнительные отметки, определяющие полномочия должностных лиц по ознакомлению с содержащимися в этом носителе сведениями. Вид и порядок проставления дополнительных отметок и других реквизитов определяются нормативными документами, утверждаемыми Правительством Российской Федерации.