**Билеты по теории государства и права**

**1. Предмет науки “Теория государства и права”**

Цель науки – сбор, обработка, анализ и систематизация объективной информации.

Научные знания – упорядоченные, организованные в определенную систему знания, взаимосвязанные и логически изложенные, обоснованные, доказанные.

Объект науки – совокупность исследуемых явлений. Бывают естественные, изучающие природные явления – астрономия, биология, химия и гуманитарные, изучающие явления социальной жизни (история, философия, политология).

Предмет науки – отличается от объекта исследования. Один и тот же объект можно изучать различными науками. Предмет науки определяет специфику того или иного научного знания.

Теория государства и права, являясь наукой гуманитарной, изучает особые явления социальной жизни. Если объектом изучения теории государства и права как науки выступают государство и право, то ее предмет – это основные, сущсностные свойства государства и права, взятые в их взаимосвязи и развитии.

**2. Методы и функции науки “Теория государства и права”**

Функции:

Познавательная – познавать, анализировать, описывать, систематизировать и объяснять сущностные свойства государственных явлений.

Мировоззренческая – вырабатывать правовые ценности, совершенствовать правосознание общества, его правовую культуру, формировать основы правовой пропаганды и правового воспитания.

Прикладная – формулировать практические предложения по совершенствованию системы государственного управления и правовой системы.

Прогностическая – выявить тенденции развития государства и права, предсказать и смоделировать варианты их будущего развития.

Методы:

Метод сравнительного правоведения – сопоставление государственно-правовых явлений различных сообществ (макросравнение) или в рамках только одного сообщества (микросравнение), выявление общих закономерностей и специфики их развития.

Метод исторического правоведения – государственно-правовые явления рассматриваются в динамике, с момента их возникновения вплоть до настоящего времени.

Метод анализа и синтеза – процессы мысленного разложения целого на составные части и воссоединение целого из частей, а т.ж. классификация объектов исследования.

Социологический метод – наблюдение, анкетирование, статистический анализ, сбор и математическая обработка исходных данных (напр., в налогооблажении, правоохранительной сфере), государственно-правовой эксперимент.

Формально-юридический метод – исследование и толкование нормативного материала, текстов источников права.

**3. Структура науки “Теория государства и права”**

Объединяет 2 блока – общую теорию государства и общую теорию права. И право и государство – самостоятельные социальные явления и объекты исследования. Их позволяет объединить:

Единые источники, такие, как «общество», «публичная власть», «социальное управление», реализующиеся в этих явлениях.

общий генезис. Государство и право возникают более или менее одновременно в силу одних и тех же причин.

общие закономерности развития государства и права.

соответствие исторических типов государственных и правовых систем.

государство и право неразрывно связаны между собой, не могут существовать изолированно, взаимодействуют и взаимовлияют друг на друга. Право – атрибутивный признак государства. Государство ничто без соответствующей правовой системы. Права без государства тоже не бывает.

Таким образом государство и право изучаются, как самостоятельные, но взаимосвязанные, взаимодействующие, органично дополняющие друг друга социальные явления.

**4. Теория государства и права и отраслевые юридические науки.**

Структура - совокупность устойчивых связей объекта, обеспечивающих его целостность и тождественность самому себе, т. е. сохранение основных свойств при различных внешних и внутренних изменениях. Структура ТГиП, таким образом, также есть совокупность устойчивых связей между её внутренними подразделениями. При этом в самой ТГиП вопрос о таких звеньях является спорным. Выделяются два основных подхода.

Алексеев С.С. - ТГиП состоит из 3-х взаимодействующих частей:

философия права (состоит из методологических проблем правоведения);

социология права (вопросы эффективного действия законодательства, условия и причины правонарушений, социальная структура и уровни правового сознания населения);

специально-юридическая теория (включает в себя: проблемы источников права, классификацию юридических норм, юридических фактов, коллизии норм, приёмов, толкования, применения юридических норм).

Данная структура носит условный характер, это общие направления в рамках единой науки, а не отдельные части.

Более типичная структура - выделение теории государства и теории права. Теория государства - вопросы, касающиеся такого явления, как государство: понятие, сущность, форма, функции, механизм, типология государства. Теория права - вопросы, затрагивающие такое явление, как право: понятие, сущность, нормы, формы, система, толкование, реализация и применение права. Правовое регулирование, правотворчество, правосознание и правовая культура, правонарушение, законность и правопорядок и т.д. Также возможно выявление структуры ТГП по следующим основаниям: 1) В зависимости от метода и 2) объекта изучения.

**5. Признаки государства**

Государство - суверенная политическая организация, официально представляющая и охватывающая все населения в пределах определенной территории, имеющая собственную налоговую и денежную систему, национальное законодательство, официальную символику и располагающая специальным аппаратом управления и принуждения.

Территория – пространство, в рамках которого действует суверенная государственная власть. Территория ограничивается государственной границей – территория государства является не географической единицей, а политико-правовой категорией. Принцип государственной целостности (неприкосновенности границ) – один из устоев современного международного права.

Структура территории складывается из следующих элементов:

Сухопутная часть (материковая поверхность, острова и анклавы – часть государства, окруженная со всех сторон территорией других государств и не имеющая выходов к морю)

Водная часть, включающая воды рек, озер, искусственных водохранилищ, расположенных в пределах сухопутной части государства, а т.ж. морские воды, омывающие его побережье.

Подземная территория, а именно недра, расположенные под сухопутной и водной частью государства.

Воздушная территория – атмосфера над сухопутной и водной частью государства.

Иные объекты – морские и воздушные суда, космические аппараты с государственной символикой, подводные и телеграфные кабели, трубопроводы, территории посольств и дипломатических представительств за рубежом.

Не относятся к территории никакого государства открытые моря и океаны, космическое пространство, включая Луну и др. небесные тела, а также материк – Антарктида.

Население – совокупность индивидов, объединенных не по кровнородственному или национальному признаку, а территориально и гражданством (подданством). Проживания на одной территории 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 становятся – по рождению, если оба или один из родителей являются гражданами государства, по ходатайству на имя высшего должностного лица государства, в результате территориальных изменений между государствами.

Государственный аппарат – государство характеризует специальный аппарат управления и принуждения, распространяющее власть на все население и на всю территорию государства. Государство – политически организованное общество.

Власть – способность и возможность управлять поведением третьих лиц, воздействовать на их поведение, навязывать свою волю, в т.ч. и принудительно. Реализует публичную власть государственный аппарат, который представляют чиновники, которые не участвуют в производстве материальных и нематериальных благ. Таким образом, государственная власть осуществляется уполномоченной группой лиц – правящей элитой, реализующей в управлении как общесоциальные функции, так и собственные, групповые интересы.

Суверенитет – неограниченный, самодержавный, абсолютный. Внутренний и внешний.

Внутренний – верховенство государственной власти внутри страны

Внешний – независимость государства в международных отношениях.

Суверенитет – главное свойство, отличающее государство от иных организаций.

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

Налоги – посредством налогов государство формирует бюджет и внебюджетные фонды (пенсионный) – централизованные денежные фонды, расходуемые на публичные цели, т.е. в интересах всего общества. О налогах не договариваются, налог – обязательный взнос в бюджет, установленный государством в одностороннем порядке. Налоги принудительны. Налоги расходуются – социальные выплаты(пособия, пенсии, стипендии), содержание государственного аппарата, национальную оборону, правоохранительную деятельность, финансирование нематериального производства (наука, культура, медицина, образование), промышленные инвестиции в строительство, транспорт, сельское хозяйство.

Национальное законодательство – система правил поведения общего характера, установленных и санкционированных государством. Посредством них государство регулирует общественные отношения, осуществляет управление. Государство устанавливает единый правопорядок для всех членов общества.

Государственная символика – включает официальное наименование государства, столицу, флаг, герб, гимн, государственный язык, ритуалы и церемонии, награды.

**6. Функции государства, внутренние и внешние**

Внутренние – основные направления деятельности государства по управлению жизнью общества:

Политическая – формирование легитимной (соответствующей загону) системы управления жизнью общества.

Экономическая- экономическая стратегия, регулирование рыночных отношений с целью функционирования экономики страны в оптимальном режиме. В тоталитарных государствах – командные методы – планово-распределительная экономика. В демократических, с рыночной экономикой, – методы косвенного воздействия.

Финансовая – эмиссия (выпуск ценных бумаг, денег), упорядочение денежного обращения на территории государства.

Социальная – государство обязано обеспечить своим гражданам гарантированный минимум жизненных благ – пища, жилье, медицинское обслуживание. Кроме того, обеспечение надлежащих условий для труда, отдыха и оздоровления населения.

Правоохранительная – государство формулирует и гарантирует определенные «правила игры», носящие обязательный характер для всех членов общества. Государство обеспечивает правопорядок и безопасность в обществе, используя систему правоохранительных институтов: армия, суды, тюрьмы, службы безопасности, полицию, прокуратуру, нотариат и др. Правоохранительная деятельность государства направлена на обеспечение правомерного поведения.

Экологическая – охрана окружающей природной среды.

Гуманитарная – особая ответственность государства за развитие науки, культуры, образования.

Внешние – основные направления деятельности государства на международной арене:

Взаимовыгодное сотрудничество с другими организациями – установление и развитие равноправных дипломатических, экономических, политических, культурных отношений, отстаивание собственных национальных интересов.

Национальная оборона – укрепление оборонной мощи государства – повышение боеспособности и боеготовности вооруженных сил., выработка военной доктрины (кто враг - кто друг), охрану государственных границ, внешняя разведка и контрразведка, организация ГО.

Защита граждан, находящихся за пределами государства – обеспечение постоянной поддержки и покровительства. Это касается и граждан, совершивших за рубежом правонарушения – обязанность проследить, насколько обоснованно уголовное преследование, соблюдены ли процессуальные права и свободы, обеспечение юридической защиты.

**7. Форма правления: понятие, виды (монархия, ее виды, республика)**

Форма государства – организация государственной власти, включающая форму правления, внутренне территориальное устройство и государственно-политический режим.

Форма правления – структура высших органов государственной власти, порядок их образования, взаимодействия и распределения компетенции между ними. Храрактеризует степень участия населения в формировании системы государственной власти. Форма правления показывает, кто управляет госудаством, кто стоит во главе.

Монархия – форма правления, при которой верховная государственная власть полностью или частично принадлежит одному лицу, занимающему свою должность по законам престолонаследия.

Признаки монархии:

Единоличный глава государства – монарх.

Бессрочный (пожизненный) характер власти. Монарх ни прямо, ни косвенно не избирается населением.

Передача верховной власти по наследству по законам престолонаследия. При этом воля народа (избирателей) не учитывается. Таким образом, источником власти является традиция.

Юридическая неприкосновенность, неподсудность монарха, который не несет ответственности за свои политические действия.

Монарх олицетворяет единство нации, историческую преемственность традиций и поколений, представляет государство на международной арене.

Религиозная, божественная основа монархической власти.

Виды монархии:

Децентрализованная (раннефеодальная) – характерна для периода феодальной раздробленности. Монарх лишь первый среди равных, власть рассредоточена между феодалами. Тяготеет к распаду на отдельные феодальные княжества.

Сословно-представительная - власть монарха ограничена сословно-представительным органом (напр., парламент, земской собор). Переходная форма от феодальной раздробленности к абсолютной монархии. Представительные органы формируются духовенством, дворянством и третьим сословием – купцы, ремесленники, землевладельцы.

Абсолютная (самодержавие) – верховная власть всецело принадлежит монарху. Отсутствуют какие-либо законодательные органы, ограничивающие власть монарха.

Конституционная – бывает двух видов:

Дуалистическая – верховная государственная власть разделена между монархом и парламентом. Монарх – глава исполнительной власти, парламент – полномочия в сфере законотворчества и одобрения бюджета. Монарх может распустить парламент и обладает правом вето.

Парламентская – власть монарха – представительный характер, она ограничена конституцией и высшим представительным органом (парламентом). Монарх – номинальный глава государства, символ нации. Реальная государственная власть сосредоточена у парламента и правительства. Правящая элита формируется путем выборов среди населения по партийным спискам, правительство несет политическую ответственность перед парламентом, а не перед монархом.

Республика – форма правления, при которой верховная государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми прямо или косвенно населением на определенный срок. Признаки республики:

Во главе государства – президент и коллегиальный представительный орган (парламент)

Срочный характер государственной власти. Выборность и сменяемость высших органов государства. Таким образом, государственная власть формируется непосредственно населением (избирателями).

Возможность привлечения к политической и юридической ответственности высших должностных лиц государства.

Разделение государственной власти на судебную, законодательную, исполнительную и взаимодействие всех ветвей власти.

Признаки республик:

Президентская – в руках президента полномочия главы государства и главы правительства. Отсутствие должности премьер-министра, т.к. президент сам возглавляет исполнительную власть. Президент формирует правительство, является верховным главнокомандующим. И парламент и президент избираются населением. Президент не может распустить парламент, парламент не может выразить недоверие президенту.

Парламентская – президент – глава государства представительскими функциями и формальными полномочиями. Исполнительная власть - правительство во главе с премьер-министром, который назначается президентом. Непрямые парламентские выборы президента. Верховенство парламента в политической власти государства. Парламент избирает президента, формирует правительство и осуществляет контроль над его деятельностью. Парламент в праве выразить недоверие правительству и отправить его в отставку. Президент действует с согласия правительства.

Смешанная – сочетание различных элементов. Одновременно присутствует и президент с реальными полномочиями и правительство и парламент. Властные функции разделены между ними в различных пропорциях.

**8. Политический режим: понятие, виды (тоталитарный, демократический, авторитарный)**

Политический режим – совокупность приемов, методов, способов, средств осуществления государственной власти. Если форма правления показывает, кто парит в государстве, то политический режим – каким образом государственное правление реализуется на практике. Главный критерий классификации политических режимов – реальность прав и свобод человека в государстве.

Демократический режим – государственная власть выражает волю большинства населения при обязательном признании и защите прав меньшинств. Права и свободы не только закреплены законом, но и реализуются на практике. Государство не вмешивается в частную жизнь граждан. Независимые СМИ, многопартийность, отсутствие единой официальной идеологии, легальная оппозиция действующей власти, реальное разделение властей. Рыночная экономика, гарантия частной собственности, свобода предпринимательской деятельности.

Антидемократический режим – власть узкой правящей группировки или диктатора. Централизация государственной власти. Ограничение прав и свобод человека. Огосударствление институтов гражданского общества, тотальный контроль государства за частной жизнью, правовая регламентация общественных отношений, преследование оппозиций. Господство официальной идеологии, цензура, ограничивающая свободу слова и СМИ. Репрессивные методы, насилие, принуждение. Планово-распределительная экономика, базирующаяся на государственной собственности, милитаризация, шовинизм (национализм).

Деспотический режим характеризуется жесткой, централизованной государственной властью. Характерен для абсолютной монархии, а также для государств с азиатским способом производства. При деспотии осуществляется жестокое подавление всякой самостоятельности, недовольствия и даже несогласия, притом применяемые меры могут быть несоразмерно жестокими.

Тоталитарный режим (в собственном значении слова) является, как правило, порождением XX века. Является крайней формой авторитарного режима. Выступает как всеохватывающая, всеконтролирующая и всепроникающая власть. Характеризуется, как правило, наличием одной официальной идеологии, одной правящей партией (которая выступает как ведущая сила общества, которой приписываются все общественные достижения), срастающейся с государством в единый аппарат, монополией государства на информацию. В государственном управлении – крайний централизм, исполнение команд сверху. Центр - вождь. Разрастания исполнительных органов, бюрократии, огосударствление общества. Власть становится агрессивной как вовне, так и внутри страны. Физическое насилие выступает как главное условие для укрепления и осуществления власти. При этом государство берёт на себя заботу о каждом члене общества, что впоследствии порождает социальное иждивенчество и безынициативность. Социальная поддержка – люмпен-пролетариат (“равенство в нищете”). Одна из крайних форм тоталитаризма – фашизм, который характеризуется, прежде всего, националистической идеологией, представлениями о превосходстве одной нации над другими, крайней агрессивностью. Тоталитарный режим возникает в кризисных ситуациях, когда нужно в сжатые сроки жесткими мерами восстанавливать народное хозяйство, наводить порядок. Тоталитаризм имеет определённые преимущества при управлении государством за счёт быстрых сроков принятия необходимых законов, упрощённых процедур, высокой концентрации общественных сил на поставленных задачах. Но такой строй неизбежно изживает сам себя, приводя общество в упадок.

Авторитарный режим - основная позиция: реакционный режим. Однако можно сказать, что это – правовой режим, возникший на основе традиций. Характеризуется жёстким контролем в политической области, отсутствием разделения властей, но идеологическая и экономическая сферы государством строго не контролируются. В его рамках может возникать либеральный режим, который характеризуется наличием легальной оппозиции, свободой слова, собраний. Существует мнение, что либеральный режим не самостоятелен и является переходной формой к демократическому режиму.

**9. Формы территориального устройства: понятие, виды (унитарное, федеральное, конфедерация)**

Государственное устройство – внутренняя территориальная структура государства, раскрывающая его деление на составные части, взаимоотношения между государством в целом и отдельными его частями – центральными и местными органами власти.

Унитарное государство – единое централизованное государство, состоящее из административно-территориальных единиц, подчиненных центральным органам власти, которые не обладают суверенными свойствами.

Признаки:

Общие для всей страны высшие представительные исполнительные и судебные органы. Общая для всей страны законодательная, исполнительная и судебная власть.

Действует одна конституция, единая система законодательства. За административно-территориальными единицами не признается право на законотворчество.

Единое гражданство.

Внешние официальные международные связи осуществляют центральные органы, которые представляют государство на международной арене.

Административно-территориальное устройство, включая общее количество административно-территориальных единиц, их размеры, границы между ними определяются только центральной властью без согласования с местными органами.

Федерация – добровольное объединение самостоятельных государственных образований в единое союзное децентрализованное государство.

Пути образования:

Договорный – самостоятельные государства путем заключения договора объединяются в федерацию.

Конституционный – федеративное государство учреждается «сверху», путем преобразования унитарного государства в федеративное. Принятие конституции, закрепляющей федеративное устройство государства.

Субъекты федерации обладают отдельными суверенными свойствами.

Признаки федерации:

Территория федерации состоит из территорий ее отдельных субъектов (штатов, земель, республик). Изменить территорию субъекта можно только с его согласия – обладает территориальной целостностью и неприкосновенностью.

Статус объекта федерации не может быть изменен без его согласия – упразднение, преобразование, слияние.

В каждом субъекте федерации существуют свои высшие органы государственной власти, которые избираются непосредственно населением.

Субъекты вправе принимать свою собственную конституцию.

Наряду с единым союзным гражданством, может устанавливаться и гражданство субъекта.

Формальный признак федеративного государства – наличие верхней палаты парламента – представление интересов субъектов.

Субъекты имеют собственную государственную символику, участвуют в международных связях от собственного имени, вправе выпускать государственные ценные бумаги, устанавливать региональные налоги и сборы.

Конфедерация – юридический союз суверенных государств на договорной основе для обеспечения общих интересов. Граничат территориально, имеют общие исторические, культурные, экономические корни. Общие интересы – экономические, военные, гуманитарные. Участники конфедерации сохраняют государственный суверенитет.

Признаки:

Могут иметь общие законодательные, судебные, исполнительные органы, которые решают только общие проблемы, не вмешиваясь в проблемы каждого государства.

Не создает единую армию, общую налоговую и банковскую систему, единый бюджет.

Сохраняется режим государственных границ между участниками.

Каждое государство – участник в любое время в праве выйти из ее состава.

**10. Государственные органы: понятие, виды**

Государственный орган – основной структурный элемент государственного аппарата.

Признаки:

Государственно-распорядительный порядок образования, реорганизации, ликвидации. ГО образуются не путем добровольного волеизъявления учредителей, а по воле государства – распоряжение высшего органа.

ГО занимают строго определенное место в управленческой иерархии. Каждый из них и контролирует и подконтролен.

Действуют от имени государства и в публичных интересах. Деятельность носит некоммерческих характер, направлена не на получение дохода, а на реализацию общего блага.

Наделяются компетенцией – совокупность государственно-властных полномочий по определенным предметам ведения. Полномочия – права и обязанности органа, основанные на властно-принудительных возможностях государства. Предметы ведения – подведомственность – круг вопросов, субъектов, территорий, в отношениях которых государственный орган вправе осуществлять властные полномочия.

Имеет внутреннюю структуру, штатное расписание – перечень должностей, распределение функций и обязанностей, должностные оклады. Финансируются из бюджета.

Виды:

Исполнительные, законодательные, судебные, включая Счетную палату, Центральный Банк, прокуратуру, изберкомы.

Федеральные, региональные, местные органы.

Органы общей (универсальный характер – отвечают за состояние территории в целом – президент, правительство, парламент) и специальной компетенции (узкая сфера – конституционный суд, таможенные органы, министерства и ведомства).

Единоначальные и коллегиальные органы. Основой для разделения выступает процедура принятия управленческих решений – парламент, конституционный суд, избирательная комиссия. Единоначальные органы – министерство, пенсионный фонд, местная администрация.

Центральные органы и их территориальная структура в регионах.

**11. Особенности разделения властей**

Главная цель – не допустить узурпации (незаконный захват), монополизации власти в рамках одного органа или ведомства. Законодательные, исполнительные, судебные органы самостоятельны, независимы друг от друга. Чиновник не в праве одновременно занимать должности в разных ветвях власти, которые взаимно контролируют, сдерживают друг друга. Вмешательство одной ветви в компетенцию другой не допускается. Система взаимоконтроля 3-х ветвей не исключает взаимное сотрудничество, решение общих проблем.

Каждой ветви власти соответствует своя система государственных органов, специфические признаки, принципы организации, нормативно-правовая база.

Законодательная власть – парламент, региональные и местные представительные органы. Задача – сформировать законодательство, как систему норм, обладающих высшей юридической силой. Монополия на законотворчество. Устанавливают налоги, утверждают бюджет. Депутаты законодательных органов избираются населением на определенный срок.

Исполнительная власть – президент, правительство, министерства. Исполнение законов, повседневное управление, организация жизни общества. Ее характеризует организационный характер, ориентация на практическую реализацию законодательства. Исполнительная деятельность – повседневна, не прекращается ни на один день. Распоряжается финансовыми, людскими, природными, правоохранительными, информационными ресурсами общества.

Судебная власть - отправление правосудия, т.е. разрешение правовых споров, привлечение к юридической ответственности за правонарушения. Суд – независимый арбитр в юридических конфликтах. Судьи несменяемы, независимы, обладают юридической неприкосновенностью. Вступившие в силу судебные решения общеобязательны и подлежат безусловному исполнению.

**12. Сущность права, признаки, функции, предпосылки.**

Право – система установленных или санкционированных государством общеобязательных, формально-определенных правил общего характера (норм), обеспеченных государственной защитой.

Признаки права:

Нормативность. Предписания государства делят на 2 группы:

Индивидуально-правовые. Суть – конкретные указания.

Нормативные. Правила общего характера.

Представляет собой систему норм, т.е. не конкретных указаний кому, что и как делать. Правовые нормы – эталоны правомерного поведения, в соответствии с которыми строится модель поведения каждого гражданина, попавшего в нормативную ситуацию. Правовые нормы регулируют не какой-то отдельный случай, а широкий круг однородных обстоятельств. Норма права показывает, как следует себя вести в той или иной нормативно описанной ситуации, какое поведение является правомерным, что можно, нужно или нельзя делать в определенном, урегулированном правом социальном взаимодействии. Т.е. нормы являются всеобщей моделью поведения лица. Адресатами нормативных норм являются не субъекты, а однородные категории лиц – военнослужащие, пенсионеры, иностранцы, обвиняемые и потерпевшие и т.д.

Общеобязательность. Право регулирует поведение каждого лица, никто не выпадает из-под действия права. Все обязаны выполнять правовые требования. Право носит всеобщий характер, распространяет действие на всю территорию страны. Общеобязательность права создает основу для формально-юридического равенства субъектов перед законом и судом, для ликвидации дискриминации – внесение в жизнь справедливости, единства, равенства.

Формализованность – документальная фиксация правовых норм в определенных источниках, принятых по установленной процедуре. Правовые нормы официально закрепляются в законах, указах и т.д.

Определенность – правовые нормы отличает особый юридический язык, техника – четкость, ясность изложения материала, краткость.

Государственная природа – государство и право неразрывно связаны, взаимодействуют друг с другом. Правовые нормы всегда устанавливаются или санкционируются государством.

Государственная защита -

**13. Правовые нормы – признаки, структура - гипотеза, диспозиция, санкция, виды**

Нормы права – установленное или санкционированное государством, обеспеченное государственной защитой, общеобязательное правило общего характера, выступающее регулятором социальных взаимодействий. Определяют меру свободы участников общественных отношений (т.к. являются моделью правового поведения), устанавливают что можно, нужно или нельзя делать при наступлении нормативно-определенных обстоятельствах.

Признаки правовых норм:

Общеобязательный характер – правовые нормы распространяются не на конкретных лиц, а на однородные категории участников общественных отношений. Правовые нормы регулируют социальные взаимодействия независимо от воли и согласия участников. Таким образом устанавливается единый порядок для всех членов общества.

Формальный характер – нормы права документально фиксируются в определенных правовых источниках (законах, постановлениях).

Определенный характер – нормы права излагаются сжатым, четким юридическим языком. Точность, определенность содержания обеспечивает единообразие толкования и реализации правовых норм.

Общий характер – нормы представляют собой абстрактные модели правомерного поведения. Они регулируют не отдельные случайные ситуации, а стандартные, массовые, типичные социальные взаимодействия.

Государственно-волевой характер – нормы права устанавливаются уполномоченными органами государственной власти – государственная монополия на правотворчество. При этом нормы права должны быть актуальными, отражать объективные закономерности, насущные потребности общества.

Государственно-обеспеченный характер – нормы права обеспечены государственной защитой. Это отличает их от других социальных норм (морали, религии). В случае нарушения государство в праве прибегать к наказаниям, вплоть до смертной казни.

Функции правовых норм:

Ориентационно-стимулирующая – правомерная норма выступает юридическим критерием правомерного и неправомерного поведения.

Регулятивная – нормы права призваны организовать, упорядочить общественные отношения. Право придает нормативную определенность, стабильность и устойчивость общественным отношениям.

Охранительная – правовые нормы устанавливают четкие границы индивидуального или коллективного усмотрения субъектов, за пределы которых они не вправе выходить.

Структура нормы права – ее внутреннее строение. Полная структура состоит из гипотезы, диспозиции и санкции. Ее модель – «Если… - то… - иначе».

Гипотеза – перечень обстоятельств, при возникновении которых в реальной жизни норма начинает действовать. Гипотеза устанавливает условия действия нормы, закрепляет юридические факты (действия, события, состояния), при наличии которых на практике приводится в действие и реализуется диспозиция нормы.

Диспозиция – юридическая обязанность, дозволение или запрет, составляющие непосредственное содержание нормы. Диспозиция обязывающих норм требует от субъектов совершения определенных активных действий. Диспозиция запрещающих – отказа от их совершения, а диспозиция дозволяющих норм разрешает лицу совершать те или иные действия.

Санкция – меры принуждения или иные негативные последствия, наступающие для нарушения диспозиции нормы. Такое нарушение может выразиться в неисполнении юридической обязанности или несоблюдении запрета. Таким образом, санкция предусматривает правовые меры воздействия, применяемые государством в случае нарушения кем-либо из участников правоотношений диспозиции нормы. Дозволяющие правовые нормы каких-либо санкций не содержат, поскольку их реализация зависит от свободного усмотрения лица.

Виды правовых норм:

Полные и логические – полная норма содержит все 3 структурных элемента – гипотезу, диспозицию и санкцию (напр., а. если ИП собирается осуществить деятельность, б. то необходимо встать на учет в налоговые органы, в. иначе грозит штраф). Логическая – норма, отдельные структурные элементы которой «разбросаны» по одному или нескольким источникам права.

Регулятивные и охранительные – регулятивные нормы устанавливают правовой статус субъектов, условия возникновения и действия субъективных прав и обязанностей. Охранительные закрепляют условия применения к субъекту мер государственного принуждения, характер и содержание этих мер.

Дозволяющие, обязывающие, запрещающие – дозволяющие представляют лицу правомочия использовать, реализовывать некоторые предусмотренные правом возможности. Дозволяющие нормы дают право самому лицу определить – реализовать или нет предоставленные правомочия в конкретной ситуации. Субъективное право, в отличие от обязанности и запретов, - это то, от чего субъект может отказаться без угрозы каких-либо санкций со стороны государства. Принуждение к использованию субъективных прав недопустимо, иначе право немедленно превращается в обязанность, т.е. в свою противоположность. Обязывающие – возлагают на субъекта обязанность совершить активные действия независимо от его воли и желания, не предоставляя ему свободы выбора. В случае неисполнения в добровольном порядке к лицу применяются различные меры государственного принуждения. Запрещающие – устанавливают обязанность субъекта воздержаться от действий определенного рода под угрозой применения санкций негативного характера. От участника правоотношений в данном случае ожидается пассивное поведение, т.е. отказ от активных действий.

Императивные и диспозитивные – императивные нормы выражаются в категорических предписаниях, действующих независимо от воли, желания, усмотрения субъектов права. Они четко определяют их поведение, не позволяя участникам правоотношения самостоятельно, по своему усмотрению изменить или отступить от предписанного правила. Диспозитивные – действуют постольку, поскольку субъекты самостоятельно не установили иные условия своих взаимоотношений. Предоставляют субъекту свободу по своему усмотрению выбрать или установить любой вариант своего поведения.

Материальные и процессуальные – материальные регулируют содержание правовых отношений – юридические факты, правовой статус субъектов, их права и обязанности, принципы, структуру правовых отраслей и институтов. Процессуальные нормы устанавливают правовые формы различных видов деятельности – процедуры, порядок применения и действия норм, сроки, юрисдикцию, применение правовых санкций.

Общие, конкретные, специальные – общие устанавливают исходные начала, принципы, основные категории для целой группы общественных отношений. Конкретные нормы детализируют общие нормы для непосредственного применения. Специальные нормы предусматривают исключения из общего правила для особых случаев.

Прямые, отсылочные и бланкетные – прямые непосредственно закрепляются в статье (пункте, параграфе, абзаце) источника права. Таким образом, термины «прямая» и «полная» норма являются тождественными. Отсылочные нормы ссылаются на иные нормы, содержащиеся в том же источнике права. Бланкетные нормы ссылаются на нормы, содержащиеся в иных источниках права.

**14. Социальные нормы**

Социальная норма – правило общего характера, регулирующее типичные общественные отношения. Помимо права к социальным нормам относятся мораль, религия, обычаи. Право – только одна из систем социальных норм, обладающая значительной спецификой.

Общее назначение социальных норм – упорядочить совместное существование людей, обеспечить и согласовать их социальные взаимодействия, социальные нормы ограничивают индивидуальную свободу индивидов, устанавливая пределы возможного, должного и запрещенного поведения.

Признаки социальных норм:

Социальный (общественный) характер – регулируют отношения между людьми.

Общий характер – представляют собой не конкретные указания, а общие модели человеческого поведения. Предмет регулирования – стандартные, типичные отношения. Нормативное регулирование предполагает формирование официальных моделей правомерного поведения – что можно, что нужно и чего нельзя делать при наступлении определенных, заранее установленных обстоятельств.

Объективно-субъективный характер – социальные нормы отражают экономический, политический, социально-культурный уровень развития общества. В социальных нормах одновременно сочетаются и субъективные, и объективные факторы. С одной стороны, они создаются людьми и носят сознательно-волевой характер, а с другой – обусловлены действием объективных закономерностей, не зависящих от человека.

Системный характер – все нормы согласованы между собой, взаимодействуют, дополняют друг друга, не противоречат. Характерны два вида системных взаимодействий – внутренние (внутри отдельно взятой системы норм) и внешние (между разными системами социальных норм, например, правом и моралью, правом и традициями)

Подзаконный характер – среди всех социальных норм приоритетом обладает право – и мораль, и традиции должны соответствовать законодательству. В случае противоречий начинает действовать правовая норма.

Обеспеченный характер – норма ничто без соответствующего обеспечения. Каждое правило – моральное, религиозное или правовое – должно иметь специфические гарантии. Нарушение нормы влечет к применению санкций к нарушителю.

Виды социальных норм:

Корпоративные нормы – правила, регулирующие поведение людей в локальном обществе (семья, политическая партия, профсоюз, кооператив). При этом любая совместная деятельность людей подразумевает наличие правил, ее регулирующих. Устанавливаются членами общества, выражают их коллективную волю, защищают их общие интересы. В некоторых сообществах такие нормы формализуются, т.е. закрепляются документально в уставах, положениях, регламентах. Но корпоративные правила могут и не иметь документальной фиксации. Отличительный признак – локальный характер, т.е. отсутствие общеобязательности. При нарушении – различные меры воздействия, самое серьезное – исключение из коллектива. Чтобы быть членом сообщества, необходимо выполнять корпоративные предписания.

Религиозные нормы – правила, регулирующие поведение верующих в повседневной жизни. Их основа – религиозная вера, убеждения людей.

Обычаи (традиции, ритуалы, обряды) – правила, сложившиеся стихийно в результате многократного, длительного использования в какой-либо сфере общественной или частной жизни. Главная особенность – отсутствие материальной фиксации, они не закрепляются документально и обеспечиваются силой привычки. Эти правила могут быть внешне не мотивированы, не содержать логического объяснения, т.е. обоснование было со временем утрачено.

Мода – правила, определяющие внешнюю атрибутику человека на современном этапе. Мода регулирует стиль жизни различных групп населения.

**15. Правоотношения: понятие, виды, признаки.**

Правоотношение – юридическая взаимосвязь субъектов права, возникающая на основе правовых норм в случае наступления предусмотренных законом юридических фактов.

Признаки:

Нормативные основания – норма – атрибутивное основание любого правоотношения, обязательное условие его возникновения, изменения или прекращения. Субъекты не могут произвольно устанавливать любые правоотношения. Требуется прямо выраженная государственная воля, санкционирующая правоотношение. Норма и правоотношение неразрывно связаны, они – части единого механизма правового регулирования.

Реальный характер – правоотношения всегда присутствуют вовне в действиях, решениях, словах субъектов. Поэтому они допускают внешний контроль в отличие от эмоционально-чувствительной или интеллектуальной сферы. Люди порой не замечают, что являются их участниками. Одни из них носят более или менее длительных характер (гражданство, права человека, собственность), другие - мимолетны (мелкие сделки).

Общественный характер – правоотношения – определенная форма социальных взаимодействий. Это отношения между людьми, их коллективами по поводу различного рода социальных благ.

Целенаправленный, результативный, сознательно-волевой характер – в правоотношениях участвуют люди, населенные волей и сознанием. Чтобы стать участником правоотношений, требуется мотивация. Сознательно-волевой элемент развивается по схеме: потребность – интерес – цель – задача – результат. Побудительным фактором являются различного рода социальные ценности, именуемые объектами правоотношения. Человек вступает в правоотношения для удовлетворения своих потребностей. Реализация интересов – движущая сила правоотношения. При этом воля субъекта, направленная на достижение правового результата, должна соответствовать государственной воле.

Индивидуальный характер – норма права регулирует общие, типичные, повторяющиеся отношения. Поэтому норма всегда рассчитана на множество аналогичных ситуаций. Правоотношение же всегда индивидуализировано, оно возникает в конкретной обстановке, между конкретными людьми, по поводу конкретных объектов. Поэтому правоотношения характеризуются как типичностью, так и уникальностью.

Государственная защита – правоотношения гарантируются и обеспечиваются государством, в том числе и мерами государственно-правового принуждения.

Виды:

Абсолютные и относительные – у абсолютных формально определен только управомоченный участник. На другой «стороне» персонально определенный субъект отсутствует. При этом у всех субъектов существует обязанность не нарушать субъективное право первого участника. В относительных правоотношениях персонально определены все участники. К этому типу относятся все правоотношения договорного типа, сделки, обязательства. Носителю субъективного права (продавцу, кредитору) здесь противостоит конкретное обязанное лицо (покупатель, должник).

Отраслевые – определяющим критерием выступает отраслевое законодательство, на основании которого возникает конкретное правоотношение. Выделяют административные, гражданско-правовые, налоговые, трудовые правоотношения.

Двусторонние и многосторонние – критерий классификации – количество участников правоотношения. При этом нельзя смешивать абсолютные и многосторонние правоотношения. У абсолютных правоотношений персонально определен лишь один участник, которому противостоит неограниченное количество субъектов (все остальные лица). У многосторонних поименно определены все участники, хотя общее количество их может быть значительным.

Регулятивные и охранительные – регулятивные возникают (изменяются, прекращаются) на основе регулятивных норм, охранительные – на основе охранительных.

Краткосрочные, среднесрочные, долгосрочные – мелкие сделки, военная служба, гражданство (соответственно).

Простые и сложные – простые характеризуются тем, что субъективному праву одного участника соответствует юридическая обязанность другого участника (должник – кредитор). В сложных правоотношениях каждый из участников одновременно обладает и субъективными правами, и обязанностями (трудовое правоотношение, гражданство).

Структура правоотношения включает такие элементы, как субъекты, объекты, содержание, юридические факты.

**16. Структура правоотношений.**

Структура правоотношения включает такие элементы, как субъекты, объекты, содержание, юридические факты.

Субъекты и объекты правоотношений:

Субъект (участник) правоотношения – правосубъектное лицо, у которого в рамках правоотношения возникают субъективные юридические права (обязанности). Субъектами правоотношений могут быть лица, наделенные правосубъектностью – неотъемлемым от лица социально-юридическим свойством, включающим:

Способность иметь права и нести обязанности (правоспособность)

Самостоятельно, по своему усмотрению, осуществлять свои права и обязанности (дееспособность)

Нести предусмотренную законом ответственность за совершенные правонарушения (деликтоспособность)

Помимо правосубъектности, права характеризуют также и социальные критерии:

Внешняя обособленность

Персонификация (выступление вовне в виде единого лица – персоны)

Способность свободно вырабатывать, выражать и осуществлять единую волю

Свобода воли – обязательная социальная предпосылка признания лица субъектом права.

Именно правосубъектность позволяет лицу на законных основаниях участвовать в правоотношениях. При этом различают «субъект права» и «субъект правоотношения». Субъект права – лишь потенциальный участник правоотношения, в реальной жизни он может в него никогда не вступать (например, вступление в брак). Субъект правоотношения – его фактический участник, носитель конкретных субъективных прав и обязанностей. Субъект правоотношения – всегда субъект права, поскольку обладает правосубъектностью. Но не всякий субъект права – субъект правоотношения.

Виды субъектов правоотношения:

Индивиды (физические лица)

Территориальные образования (государства, регионы, города)

Социальные объединения – коммерческие и некоммерческие организации, а т.ж. их структурные подразделения. Правосубъектность организации возникает в момент ее государственной регистрации, прекращается – ликвидацией организации.

Юридическое лицо – организация, которая имеет обособленное имущество, от своего имени осуществляет юридические права и обязанности, может выступать в суде в качестве истца и ответчика. Выражает от имени организации волю вовне.

Объект правоотношения – материальные, либо нематериальные блага, ценности, по поводу которых складываются правоотношения. Побудительным фактором для вступления лица в правоотношения выступают различного рода социальные ценности, необходимые для удовлетворения тех или иных потребностей субъекта в экономической, политической, гуманитарной, личной сфере.

Виды объектов правоотношения:

Материальные объекты – имущество, деньги, ценные бумаги

Объекты духовного творчества – произведения науки, искусства, литературы

Личные неимущественные блага – жизнь, честь, здоровбе, деловая репутация, свобода

Действия или результаты таких действий – дача свидетельских показаний, участие в выборах, оказание услуг

Таким образом, объект правоотношения – это различные блага, которые стремится получить управомоченный субъект.

Содержание правоотношения – субъективные юридические права и обязанности участников правоотношения. Права и обязанности участников правоотношения характеризуются взаимным, субъективным и юридическим характером:

Взаимный характер. Правоотношение – это всегда юридическая взаимосвязь субъектов, имеющих взаимные права и обязанности. Последние всегда носят встречных характер. Это означает, что когда одно лицо имеет субъективное право, на другое лицо возлагается соответствующая обязанность – совершать активные действия или воздержаться от них. И наоборот, если на кого-то возложена юридическая обязанность, существует лицо, обладающие правом требовать выполнения данной обязанности.

Субъективный характер – определение «субъективное» означает, что право (или обязанность) всегда принадлежат конкретному лицу (субъекту). Этим субъективное право отличается от права объективного – совокупность правовых норм, действующих в государстве. Если объективное право – мера свободы абстрактного субъекта права, то субъективное право – мера свободы конкретного лица, участвующего в определенном правоотношении.

Юридический характер – субъективные права и юридические обязанности всегда закреплены нормативно. Этим они отличаются от неюридических прав и обязанностей, охватывающих любое незапрещенное действие (дышать, двигаться)

Субъективное право и юридическая обязанность:

Субъективное право – предусмотренная нормой права мера дозволенного поведения участника правоотношения, обеспеченная мерами государственной защиты. Главное в субъективном праве - возможность его использования по собственному усмотрению субъекта без угрозы применения государственных санкций. Субъективное право – средство удовлетворения какого-либо управомоченного лица, для достижения определенного блага, ценности.

Виды субъективных прав:

Право требовать от другого участника исполнить свои обязанности (возвратить долг, заплатить налоги, явиться в суд). В данном случае речь идет о праве на чужие действия.

Право на собственные активные действия (подать иск, проголосовать, купить или продать).

Право обладать, пользоваться , распоряжаться определенным благом – материальным и нематериальным.

Право обратиться к государству за защитой нарушенных субъективных прав, т.е. возможность прибегнуть к принуждению государства, чтобы обеспечить реализацию субъективного права.

Юридическая обязанность – предусмотренная нормой права мера должного поведения участника правоотношения, обеспеченная мерами государственного принуждения. У обязанного участника правоотношения отсутствует свобода выбора, поскольку от исполнения обязанности нельзя отказаться. В случае отказа или недобросовестного исполнения, государство по собственной инициативе или по инициативе другого участника правоотношения принудительно обеспечивает исполнение юридических обязанностей. В этом – главное отличие субъективного права, реализуемого по собственной инициативе, от юридической обязанности. Юридические обязанности одних участников правоотношения обеспечивают выполнение субъективных прав других участников. Они гарантируют субъективные права, делают их реальными. Субъективные права не существуют без соответствующих обязанностей. В этом – основное значение обязанностей. Юридическая обязанность может иметь две формы – активную (предполагает совершение активных действий, предусмотренных нормативно и возложенных на участника правоотношения) и пассивную (воздержание от определенных действий). Активная вытекает из обязывающих норм права, пассивная – из запрещающих.

Юридические факты – закрепленное в гипотезах правовых норм конкретное жизненное обстоятельство, наступление которого влечет юридические последствия в виде возникновения, изменения или прекращения правоотношений.

Виды юридических фактов:

По правовым последствиям – правообразующие, правоизменяющие, правопрекращающие

По волевому критерию

События – порождаемые ими последствия не зависят от воли людей (рождение, смерть, истечение срока, стихийное бедствие)

Деяния (действия и бездействия) – обстоятельства, наступление которых определяется сознанием и волей людей. Делятся на правомерные (соответствующие праву) – договоры, сделки, поступки и неправомерные (правонарушения).

Группы правомерных деяний:

Юридические поступки – вызывают юридические последствия независимо от того, сознавал ли субъект их правовое значение (находка, создание произведения искусства)

Юридические акты – действия, непосредственно направленные на достижение юридических результатов.

Состояние – длительно существующее юридическое свойство или правоотношение (гражданство, брак, нетрудоспособность)

**17. Толкование норм права: понятие, виды**

Толкование права – мыслительный процесс, включающий уяснение и разъяснение смысла и содержания правовых норм. В толковании выделяют два аспекта – внутренний (уяснение) и внешний (разъяснение). Сначала требуется понять правовую норму, а затем объяснить свое понимание нормы третьим лицам. Уяснение – толкование для себя, разъяснение – толкование для других. Потребность в толковании права обусловлена абстрактным характером правовых норм, наличием в законодательстве оценочных категорий, неясностей, противоречий. Главная цель толкования – обеспечение правильного и единообразного понимания и реализации права. Толкование способствует приданию права признака формальной определенности. При этом выявлению подлежит не только содержание, но и смысл правовой нормы.

Способы толкования права:

Грамматическое толкование – анализ юридического текста с использованием правил языкознания – грамматики, орфографии. Правила грамматического толкования:

словам и формулировкам придается общеупотребительное значение

если в законодательстве существует нормативное определение термина (формулировки), следует использовать термин именно в этом значении

значение термина, нормативно установленное для одной отрасли права, нельзя без достаточных на то оснований употреблять в других отраслях права

если значение термина нормативно не определено, следует руководствоваться юридической (прежде всего судебной) практикой

придание разным терминам одного значения, равно как и одинаковым терминам разного значения, не допускается без достаточных на то оснований

ни одно слово, формулировка, суждение или знак препинания не могут толковаться, как излишние

Систематическое толкование – выявление смысла и содержания нормы путем ее сравнительного анализа с другими нормами права

Логическое толкование – использование логического анализа, т.е. исследование внутренних связей между словами, формулировками и суждениями

Историческое толкование – изучение конкретно-исторических условий создания нормы, причин и целей издания соответствующего нормативно-правового акта

Функциональное толкование – изучение сложившейся практики применения правовых норм.

Виды толкования:

Официальное – толкование права компетентным государственным органом, носящее общеобязательный характер. Делится на аутентичное (осуществляется самим органом, издавшим норму) и делегированное (осуществляется специально уполномоченным субъектом). По содержанию официальное толкование делится на нормативное (распространяется на все юридические ситуации определенного рода) и правоприменительное – казуальное (на конкретную юридическую ситуацию – казус).

Неофициальное – толкование права частным субъектам. Осуществляется в произвольной форме – устной или письменной и не обладает признаками официальной обязательности для третьих лиц.

**18. Понятие источника права**

Источник права – официально установленные формы выражения и закрепления правовых норм. Посредством его государственная воля приобретает материальное выражение, документально фиксируется.

Нормативно-правовой акт. Официальный документ, содержащий правовые нормы, который содержит правила общего характера, обязательный для неопределенного круга лиц, рассчитанные на многократное применение, действующий независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные таким актом. Индивидуально-правовой акт – конкретные предписания определенному субъекту.

Принципы, на которых базируется система нормативно-правовых актов РФ:

Принцип верховенства прав человека – приоритет основных прав и свобод человека

Принцип иерархии актов (законности) – акт высшей юридической силы имеет приоритет перед актом низшей юридической силы.

Принцип компетентности – должны быть изданы в пределах компетентности соответствующего государственного органа или должностного лица

Принцип формализованности – строгое соблюдение правотворческих процедур при его принятии и введении в действие

Принцип публичности – должен быть официально опубликован для всеобщего ознакомления. Неопубликованные акты не применяются и не порождают правовых последствий.

Принцип приоритета международных правовых источников

Принцип перспективного действия – обратной силы не имеют, если только самим актом не установлено иное

Система нормативно-правовых актов РФ:

Конституция России – 12 декабря 1993 г. содержит нормы общего характера, которые детализируются другими отраслями права. Обладает верховенством и высшей юридической силой. Принята на всенародном референдуме.

Федеральные законы - обладают высшей юридической силой по отношению к другим нормативным актам (кроме Конституции). Принимаются либо парламентом, либо на референдуме. Регулируют наиболее важные вопросы жизни общества.

Указы президента – могут быть как нормативными, так и индивидуально-правовыми.

Постановление правительства – могут быть отменены президентом в случае, если противоречат Конституции, федеральным законам и указам президента.

Ведомственные нормативно-правовые акты – создаются органами исполнительной власти, имеют форму инструкций, правил, методик.

Нормативно-правовые акты субъектов РФ и местного самоуправления – краевые (областные, республиканские, окружные) акты принимаются в соответствии с действующими федеральными законами и не могут им противоречить.

Корпоративные акты, санкционированные государством – документы организаций, содержащие нормы локального характера, обязательные внутри данной организации.

Закон – нормативно-правовой акт, принимаемый на референдуме или законодательным органом в особом порядке, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Признаки закона:

Принимается парламентом или на референдуме

Регулирует основные, наиболее значимые общественные отношения

Всегда нормативны по содержанию

Обобщающие нормы, которые конкретизируются подзаконными актами

Особые процедуры принятия и изменения – законодательный процесс

Обладает верховенством – все остальные акты основываются на законах, не противоречат им, не подлежит утверждению со стороны исполнительного или судебного органа, отменить или изменить закон может только орган его издавший.

Правовой обычай – сложившееся в результате длительного применения общепризнанное правило, официально не зафиксированное в нормативно-правовом акте.

Нормативный договор – соглашение с участием уполномоченных государственных органов, содержащее правовые нормы. Обязательны для многочисленного формально не определенного круга лиц, рассчитаны на многократное применение.

Признаки нормативного договора:

Правовая база – дополняет и конкретизирует действующее законодательство

Чем более высокое место в управленческой иерархии занимает участвующий государственный орган, тем выше юридическая сила договора

Заключаются в публичных интересах, цель – достижение общего блага

Содержит правила, регулирующие поведение не только непосредственных участников договора, но и иных субъектов

Неопределенность, многочисленность адресатов

Рассчитаны на длительное действие и многократное применение

Формализованная система заключения

Изменение или отказ от выполнения в одностороннем порядке недопустим

Публичность, общедоступность – официальное опубликование. Конфиденциальность неприменима

Прецедент – правило, вновь сформулированное в решении суда правоположение общего характера, которому придается общеобязательное значение, служит эталоном при рассмотрении судами аналогичных дел. Публикуются для всеобщего сведения в официальных изданиях высших судебных органов.

**19. Правонарушение**

Правонарушение – вредоносное, противоправное, виновное деяние, за которое законом предусмотрена юридическая ответственность.

Признаки правонарушения:

Вредность – правонарушение причиняет вред общественным или частным ценностям. Результатом правонарушения может быть как фактически причиненный вред, так и угроза его причинения. Носят формальный характер, т.е. ответственность за их совершение наступает независимо от того, причинен ли реальный ущерб, возникли или нет негативные материальные последствия.

Противоправность – нарушение действующих правовых норм

Виновность – психически-волевое отношение нарушителя к правонарушению и его последствиям. Правонарушение возможно только там, где у субъектов есть возможность выбора поведения, когда они могут поступить по-разному, т.е. у человека должна быть осознанная возможность совершения или не совершения правонарушения. Виновность и определяет выбор нарушителем неправомерного поведения, т.е. его воля входит в конфликт с волей закона. Выделяют две формы вины – умысел (нарушитель сознавал противоправный характер своего деяния, предвидел его последствия) и неосторожность (предвидел последствия, но легкомысленно рассчитывал на их предотвращение или не задумывался о последствиях).

Реальность – юридическая ответственность наступает только за фактически совершенное деяние. Правонарушение выражается в форме действия (несоблюдение законов) или бездействия (неисполнение обязанностей).

Наказуемость – не всякое неисполнение обязанности или несоблюдение запрета является правонарушением. Им признается только деяние, совершение которого влечет применение установленных законом мер ответственности.

Состав правонарушения – совокупность установленных законом элементов, наличие которых позволяет квалифицировать деяние, как определенное правонарушение. Состоит из объекта (общественные отношения, во вред которым направлено правонарушение), субъекта (совершивший правонарушение, физическое лицо – деликтоспособность – достижение определенного возраста и вменяемость, организация – статус юридического лица), объективной стороны (характеристика деяния - время, место, способ, орудие, которая представляет собой единство противоправного деяния, вреда и причинной связи), субъективной стороны (сознательно-волевые признаки – вина, мотивы, цели).

Меры ответственности – по характеру могут иметь личный, имущественный, организационный характер. В процессе привлечения к ответственности правонарушитель приобретает специальный правовой статус, включающий ряд ограничений прав и свобод, дополнительные обязанности. Меры ответственности налагаются с учетом принципов однократности, соразмерности и индивидуализации наказания.

Стадии привлечения к ответственности:

Расследование, сбор и оценка доказательств

Принятие решения о применении мер ответственности

Обжалование или опротестование указанного решения

Исполнение взыскания, назначенного нарушителю

На процесс привлечения к ответственности влияют:

Обстоятельства, исключающие ответственность лица – деликтоспособность, невменяемость, необходимая оборона, непреодолимая сила, обоснованный риск

Обстоятельства, способные освободить от ответственности – примирение с потерпевшим, амнистия, сроки давности

Смягчающие обстоятельства – несовершеннолетие или беременность, состояние аффекта

Отягчающие обстоятельства – рецидив, групповое правонарушение, особая жестокость

Классификация мер ответственности:

Уголовно-правовые взыскания – штраф, конфискация, лишение свободы, смертная казнь

Административно-правовые – штраф, конфискация, исправительные работы, депортация

Дисциплинарные – замечание, выговор, увольнение

Гражданско-правовые – возмещение убытков, штраф, неустойка

**20. Юридическая ответственность**

Юридическая ответственность – охранительные правоотношения между государством и правонарушителем, где у государства – право налагать взыскания, а у нарушителя – обязанность претерпевать взыскание.

Цели юридической ответственности – карательно-штрафная и превентивно-воспитательная.

Основания юридической ответственности – необходимые условия привлечения к юридической ответственности:

Нормативные – наличие действующей нормы права, устанавливающей определенное деяние, как правонарушение

Фактическое – фактически совершенное правонарушение

Процессуальное – вступивший в силу акт о привлечении нарушителя к ответственности

Признаки юридической ответственности:

Носит исключительно правовой характер, т.е регулируется правом – материальным (состав правонарушения, правовой статус участников, санкции) и процессуальный (порядок привлечения к ответственности)

Применяется за нарушение норм во всех отраслях права, но связь правонарушения и ответственности не абсолютна, т.к. возможно избежать ответственности

Сопровождается публичным осуждением нарушителя, состоит в применении к нему взыскания, закрепленного правовой нормой

Применяется как к организации, так и к физическому лицу

Носит официальный характер. Субъектами, привлекающими к ответственности, являются суды

Привлечение к ответственности носит формализованный характер, происходит в определенных процессуальных формах

Виды юридической ответственности:

Уголовная – совершается за совершение преступлений, как наиболее опасных деяний. Привлекаются только физические лица и по приговору суда

Административная – за совершение административных проступков. Привлекаются как физические лица, так и организации за нарушение норм отраслей публичного права. Существует судебный и внесудебный (административный) порядок привлечения, который не влечет судимости и увольнения с работы

Дисциплинарная – за нарушение трудовой, служебной, воинской дисциплины. Осуществляется в порядке служебной подчиненности

Гражданско-правовая – за нарушение гражданско-правовых обязательств, посягающие на имущественные или связанные с ними личные неимущественные правоотношения. Регламентируется Гражданским кодексом. Привлекают к ответственности суды.

**21. Романо-германская, англосаксонская, мусульманская правовая семья**

Правовая семья – группировка правовых систем ряда государств, объединяемая общностью происхождения права, сходством правовых источников, юридической техники.

Романо-германская правовая семья – Германия, Франция, Италия, Испания, Турция, Япония, Латинская Америка, РФ.

Источники – древнеримское право. В период средневековья (12-13 в.в.) и в эпоху Ренессанса наука Европы адаптировала римское право времен Юстиниана. Причина правовой революции – изменение условий жизни западноевропейских сообществ – зарождение капиталистического способа производства, замена натурального хозяйства товарно-денежным, всплеск экономической активности, рост городов, ремесел, торговли. Феодальное право кастового типа устарело. Рыночная экономика требовала право, основанного на формально-юридическом равенстве и личной свободе субъектов. Все это было найдено в римском праве, но в той части, которая распространялась на свободных граждан, а не на рабов.

Ведущий источник романо-германского права – нормативно-правовой акт, т.е. – закон. Законодательство регулирует все наиболее важные аспекты жизни. Характерны писаные конситуции, обладающие высшей юридической силой. Распространяется упорядочение нормативного материала, система права структурируется по отраслям, подотраслям, правовым институтам. Существует деление права на публичное и частное (в приоритете). Отрасли материального права занимают доминирующее положение по сравнению с процессуальными отраслями. Правовые нормы формулируются законодательными и исполнительными органами государственной власти. Суд не создает права, он только толкует и применяет. Суд не является самостоятельным источником права, а считается лишь дополнением к закону.

Суть романо-германской традиции права – юридическое заключение, не имеющее основы в законе, несостоятельно.

Достоинства – четко организованная, непротиворечивая, иерархически структурированная система законодательства.

Недостатки – некоторая оторванность от реальной жизни, т.к. законотворчество не может объективно предусмотреть все нюансы и изменения социальных отношений.

Англосаксонская правовая семья – Англия, США, Новая Зеландия, Канада, Австралия, Индия.

В Англии, в период нормандского завоевания, существовало разрозненное, не связанное между собой локальное нормотворчество, основанное на местных обычаях. Начиная с 10 в., королевские судьи начинают формирование единого для всей страны права. Приняты решения принимаются за основу всеми иными судьями, в отсутствие прецедента судья самостоятельно формулирует решение по делу. Таким образом, судья осуществляет нормотворческие функции. Постепенно складывается единая система судебных прецедентов – общее право.

Одновременно существует и система нормативно-правовых актов и прецедентное право. Но главный источник англосаксонского права – судебный прецедент. Судья – субъект правотворчества. Сила прецедента определяется местом суда в иерархии судебной власти, низшие суды прецедентов не создают. При этом каждый судья формально связан решениями вышестоящих и аналогичных судов.

Для англосаксонского права характерен не нормативный, а казуальный тип юридического сознания – факт здесь сравнивается не с нормативной моделью, а с другим аналогичным казусом.

Отсутствует деление права на частное и публичное. Как правило, нет и отраслевого деления норм. В англосаксонском праве формальный приоритет принадлежит законодательству, но фактически все зависит от усмотрения судьи, от того, как он истолкует и применит норму закона. Именно на судебное решение, а не на норму закона будут ориентированы все участники правоотношения. Поэтому судебное решение имеет фактический приоритет перед законодательством.

Достоинства – гибкость, оперативность, связь с повседневной жизнью, быстрое приспособление права к изменяющейся обстановке.

Недостатки – несистематизированность права, его казуичность, недостаточная определенность.

Мусульманская правовая семья – Афганистан, Пакистан, Иран, Ирак, Тунис, Сирия, Ливия, Саудовская Аравия, Судан.

Имеет теологическую основу, основываясь на божественном происхождении государства и права. Мусульманское право – шариат – система правовых норм, основанная на исламе. Для него характерна объемная сфера нормативного регулирования, широко охватывающая и частную жизнь людей. Согласно исламу истинный создатель права – Аллах, передавший его через пророка Мухаммеда. В праве проявляется воля всевышнего. Нормы мусульманского права основываются на вере и не должны иметь логического, рационального обоснования. Поскольку они считаются божественным откровением, какое-либо их изменение законодателем не допускается. Задача законодателя – открывать в исламских источниках нормы права, а не формировать их заново. Система источников имеет 4 звена:

Коран – речи и проповеди пророка Мухаммеда, изложенные в стихотворной фрме

Сунна – биографическое описание жизни и деятельности пророка, его поступки и высказывания

Иджма – общепризнанные толкования Корана и Сунны, даваемые религиозными деятелями (муфтиями), судьями и исламскими учеными-правоведами

Кийас – суждение по аналогии

При отправлении правосудия судья не опирается на источники – Коран и Сунну, а ссылается на общепризнанное мнение авторитетного исламского правоведа.

Мусульманскому праву присущи ортодоксальность (неуклонная последовательность учению), консервативный характер, мало поддается модернизации и реформированию. Его характеризует казуистичность, несистематизированность, абсолютный приоритет обязанностей и запретов над дозволениями.

**22. Особенности российской правовой системы**

Российское право относится к романо-германской правовой семье. Последние 10 лет в правовой системе РФ происходят революционные изменения, реформирование всех ее институтов.

Пересмотр базовых категорий правоведения. Речь идет о понятии, сущности, социальном назначении, системе права, правовых источниках, правовой культуре, механизме правового регулирования

Пересмотр общеправовых и отраслевых принципов права, основанный на разделении категорий «право» и «закон», а т.ж. на признании верховенства прав и свобод человека

Нарастание общего объема нормативного регулирования во всех сферах общественной и частной жизни

Появление новых сфер управления, и, как следствие, новых отраслей права (коммерческое, предпринимательское, банковское, таможенное)

Децентрализация нормативного материала, проявляющаяся в повышении «статуса» правовых субинститутов, подотраслей и стремление многих из них выделится в самостоятельные отрасли права

Высокая динамика изменений в нормотворчестве, особенно в сфере частного права

Рост межотраслевого законодательства, комплексного правового регулирования

Повышение роли и значения частного права, прежде всего, гражданского

Формализация права, вызванная повышенным вниманием к процедурам, процессуальным аспектам правового регулирования

Интернационализация российского права как частное проявление общей глобализации человечества. Цивилизация становится единым целым, международное право превращается в составную часть национальных правовых систем, нарастает тенденция к их унификации в общемировом масштабе

**24. Правосознание: понятие, структура, виды.**

Правосознание – одна из форм общественного сознания. Человек пропускает сквозь свое сознание окружающую среду, таким образом формируется так называемая субъективная реальность – отображение объективного мира в сознании человека. Обе реальности – и объективная и субъективная – существуют реально. Субъективное представление людей о реальном мире – лишь отблеск реального мира. Один и тот же предмет или явление в объективной и субъективной реальности могут сильно различаться. Правосознание – часть субъективной реальности, а именно совокупность представлений людей о праве как явлении социальной жизни. Правосознание – субъективное представление человека (группы людей, общества) об объективном праве, существующем в настоящее время, существовавшем в прошлом и должном существовать в будущем (идеальное право). Таким образом, речь идет не просто о знании права, но об определенном субъективном отношении к нему.

Структура правосознания включает две взаимосвязанные и взаимодействующие составляющие – правовую идеологию и правовую психологию.

Правовая идеология – правопонимание, включающее правовые знания, идеи, концепции, теории, представления. Это рациональный уровень правосознания, формирующийся в процессе интеллектуального осмысления права. Можно назвать его юридическим мировоззрением. При этом правовая идеология включает представления людей, как о сущем, так и о желаемом праве.

Правовая психология – эмоционально-чувственная оценка правовых явлений, включающая чувства, эмоции, настороения, переживания, привычки, стереотипы. Это интуитивный, неконтролируемый разумом уровень правосознания. Эмоциональное состояние человека непосредственно влияет на выбор того или иного поведения – правомерного или неправомерного. Человек воспринимает право не только интеллектуально – разумом, рассудком, но и эмоционально – ощущая, чувствуя правовое воздействие.

Правовое воспитание – это передача правовой информации (опыта, знаний о праве) из поколения в поколение. Правовое воспитание – составная часть общего воспитания и образования личности. Целью правового воспитания является совершенствование правовой культуры и правосознания населения. Главное – выработать осознанное стремление личности к правомерному поведению. Развитие правосознания определяет выбор человеком правомерного или неправомерного поведения, а следовательно, и общее состояние законности и правопорядка.

Первоначальные сведения о праве индивид получает в семье, затем подключаются другие субъекты – государство, социальные объединения. Государство, заинтересованное в повышении правовой культуры, занимается пропагандой – распространение среди населения правовой информации. Таким образом, правовое воспитание населения является одной из важных функций государства.

Недостатки правосознания:

Правовой нигилизм – негативное отношение к праву, отрицание его социальной ценности, осознанный выбор неправомерного поведения

Правовой фетишизм – преувеличение, абсолютизация роли и значения правового регулирования в жизни общества

Правовой инфантилизм – недооценка роли права, слабое знание права и незрелое отношение к нему как явлению далекому и неповседневному

Уровни правосознания в целом совпадают с уровнями правовой культуры, включая индивидуальный, корпоративный, общий и общечеловеческий. То же самое можно сказать и о видах правосознания, где выделяют:

Обыденное, массовое правосознание, основанное на здравом смысле и жизненном опыте

Профессионально-юридическое правосознание, вытекающее из специального образования и юридической практики

Доктринальное (научное) правосознание ученых-правоведов, базирующееся на систематизированном научном знании

**25. Правовая культура: понятие, структура, функции**

Правовая культура – качественное состояние всех социальных институтов, так или иначе связанных с существованием права в обществе. Это не просто совокупность социальных явлений, но именно качественное состояние последних, характеризующее уровень развития, эффективность правовой системы. Правовая культура показывает правовые ценности, результаты и достижения общества в правовой сфере, степень развития юридической теории и практики. Речь идет о юридическом опыте и практике народа в конкретный исторический период.

Структура правовой культуры многослойна. Она складывается из качественной оценки следующих институтов:

Позитивное право (действующее законодательство)

Источник права

Правоотношения

Законность и порядок

Реализация (применение) права

Государственный аппарат – его структура, практическая деятельность

Индивидуально-правовые акты

Правосознание

Юридическая наука, литература, образование и пр.

Еще раз отмечу, что правовая культура представляет собой не просто совокупность правовых и неправовых институтов, но их качественное состояние.

Уровни правовой культуры:

Индивидуальный – на уровне отдельной личности – знание законодательства, своих субъективных прав и обязанностей, умение их реализовать и защитить

Корпоративный – на уровне социального объединения, коллектива

Общий – на уровне общества в целом

Общечеловеческий – правовая культура человеческой цивилизации в мировом масштабе

Виды правовой культуры:

Обыденная, массовая правовая культура, основанная на здравом смысле и жизненном опыте

Профессионально-юридическая правовая культура, вытекающая из специального образования и юридической практики

Доктринальная (научная) правовая культура ученых-правоведов, базирующаяся на систематизированном научном знании

**26. Понятие и принципы правового государства**

Правовое - так характеризуется государство, которое во всей своей деятельности подчиняется праву и главной своей целью считает обеспечение прав и свобод человека. Для создания правового государства недостаточно одного его провозглашения, оно должно фактически сложиться как система гарантий от беспредельного административного вмешательства в саморегулирующееся гражданское общество, от попыток кого бы то ни было прибегнуть к неконституционным методам осуществления власти. Правовое государство — это высокий уровень авторитета государственности, реальный режим господства права, обеспечивающий все права человека и гражданина в экономической и духовной сферах. Понятие правового государства многомерно, оно включает все то, что вкладывается в понятие конституционного демократического государства. И в то же время можно выделить его основные признаки, одновременно являющиеся его принципами.

Высший приоритет прав и свобод человека и гражданина, опирающихся на прочное закрепление в конституции и законах и соответствующих естественному праву. Правовое государство признает нерушимость этих прав и свобод, а также свою обязанность соблюдать и охранять их. "Все, что не запрещено, то дозволено" - это важнейший принцип правового государства.

Независимость суда как главного механизма гарантий прав и свобод. Должна быть обеспечена независимость суда от любых властных и общественных структур, идо только независимый суд в состоянии эффективно защищать человека и гражданина от произвола исполнительной власти с её силовыми структурами.

Верховенство конституции по отношению ко всем нормативным актам. Никакой закон или другой акт не вправе исправлять или дополнять конституцию, тем более противоречить ей. Вместе с естественным правом конституция образует фундамент всей правовой системы, она призвана создавать такой порядок, при котором бы закон и право не расходились. В этом смысле верховенство конституции и верховенство права тождественны.

Приоритет международного права. Этот признак правового государства как бы даёт пропуск в цивилизованный мир. Государство, обладающее суверенным правом принимать свои законы, соглашается с тем, что эти законы не должны противоречить праву мирового сообщества. Тем самым через верность нормам международного права происходит своеобразная унификация национальных правовых систем на самом высоком уровне, гарантий прав и свобод человека и гражданина, демократии и социального прогресса. Этим объясняется включение данного принципа в конституции США, ФРГ, Франции и многих других государств.

Указанные принципы правового государства являются только основными. В практической жизни правовое государство включает еще очень много аспектов. Это и верховенство парламента в законодательной сфере, и демократический контроль за использованием армии за рубежом и внутри страны, и невмешательство государства в работу средств массовой информации, и законность методов деятельности органов контрразведки, и гласность внешнеполитических шагов правительства, и многое другое. Разумеется, для всех соответствующих действий органов исполнительной власти должны существовать конкретные законы, право и только право должно лежать в основе любых государственных решений, и особенно — связанных с применением принуждения.

**27. Право и государство: характер связи**

Традиционно в науке по вопросу о соотношении государства и права различались два подхода. Первый — этатистский, исходивший из приоритета государства над правом. Согласно этому подходу право рассматривалось как продукт государственной деятельности, как его (государства) следствие. Теоретической предпосылкой является формально-догматический подход к понятию права как совокупности норм, издаваемых государством.

Другой взгляд на соотношение государства и права утвердился в русле естественно-правовых воззрений. Сторонники так называемой школы естественного права, выводившие понятие государства из общественного договора, исходили из ограничения государством права, что, по их мнению, вытекало из нерушимости естественного закона и неотчуждаемости основанных на нем субъективных публичных прав индивида. Право возникает до образования государства.

Есть и третья точка зрения на рассматриваемую проблему, позволяющая в определенной мере интегрировать взгляды сторонников отмеченных позиций и в то же время избежать крайностей в оценке связи государства и права. Согласно этому подходу связь между государством и правом не имеет столь однозначного причинно-следственного характера (государство порождает право или из права рождается государство). Она (связь) видится более сложной и носит характер двусторонней зависимости: государство и право друг без друга не могут существовать, а значит, между ними имеется функциональная связь.

Воздействие государства на право. Общий вывод в юридической науке заключается в том, что государство является непосредственным фактором создания правовых установлений и главной силой их осуществления. Государство опекает право, используя его потенциал для достижения целей государственной политики. Наиболее ощутимо воздействие государства на право проявляется в сфере правотворчества и правореализации. Право формируется при непременном участии государства. Оно непосредственно устанавливает общие нормы, является фактором, формирующем право на институциональном уровне (закрепляет в определённой форме). Также - обеспечение реализации права: вне и помимо государства использование его ресурсов, осуществление правовых установлений невозможно. Государство обеспечивает охрану права и господствующих общественных отношений. Способствует распространению права в социальном пространстве.

Воздействие права на государство. Проявляется 1) во внутренней организации государства; 2) в его деятельности. Внутренняя организация: государство как организация нуждается в праве. Оно оформляет структуру государства и регулирует внутренние взаимоотношения в государственном механизме. Посредством него закрепляются форма государства, устройство государственного аппарата, компетенция государственных органов и должностных лиц, положение в системе сдержек и противовесов, место, роль, функции частей государственного механизма, их взаимодействие с другими органами и населением. Деятельность: современное демократическое государство не может вне и помимо права осуществлять свою деятельность. Обобщенно можно отметить ряд направлений, характеризующих организующую роль права в отношении к государству: 1) Право воздействует на государство при его взаимоотношениях с населением, отдельной личностью. 2) Право легализует государственную деятельность, обеспечивает дозволенность охранительных и принудительных мер государства. 3) Посредством права определяются границы деятельности государства, обозначаются пределы вмешательства в частную жизнь граждан. 4) Право закрепляет специфические интересы наций и народностей и тем самым воздействует на государственную власть в ее взаимоотношениях с нациями и народностями. 5) Правовая форма обеспечивает возможность осуществления действенного контроля за деятельностью государственного аппарата и тем самым создаёт юридические гарантии ответственного поведения государства перед населением. 6) Право выступает в современных условиях языком общения государства не только с населением, но и с другими государствами, мировым сообществом в целом.

**28. Государство и общество: противостояние и сотрудничество**

Государство как общественный институт. - Государство как аппарат подавления. - Государство как способ социального компромисса.

Государство в свое время было создано человеческим обществом как продукт эволюции, продукт попыток человека выжить. Именно этот институт наряду с правом, с которым он связан неразрывно, позволил довести самоорганизацию общества до такого уровня совершенства, при котором оно смогло не просто приспосабливаться к природе, но и преобразовывать её, скрадывая тем самым физические недостатки и неприспособленность человека. Государство помогало направлять усилия людей в необходимое обществу русло, ограничивало эгоистичные стремления людей подавить своего соседа. Но все то, что государство делало благого, оно делало, повинуясь обществу, его создавшему. Так было не всегда. История знает и государства-паразиты, где аппарат публичной власти отрывался от народа и начинал руководить им пусть от его лица, но фактически повинуясь сторонним личностям, паразитируя на обществе.

Существуют две основные концепции, характеризующие сущность государства и, следовательно, взаимоотношения между государством и обществом. Одна из них, классовая, полагает мысль, что государство есть прежде всего орудие классового насилия. Господствующий класс берёт государство в свои руки и применяет его аппарат ко всем неугодным. Конечно, о сотрудничестве с обществом в таком государстве речи идти не может. Такая ситуация, действительно, может иметь место в период межклассовых конфликтов, а также в авторитарных и особенно - тоталитарных государствах, где государство, формально показывая заботу о населении, на практике применяет к нему неоправданное насилие с целью удержания власти и другими, более или менее гуманными целями. Такая концепция повлекла создание СССР - огромного государства, полностью выстроенного сначала как аппарат классового насилия, а позже - просто как государственного аппарата, живущего за счёт общества.

Другая, “гуманитарная” концепция (являющаяся сводной из множества теорий сущности государства), полагает государство как политическую организацию общества, как механизм обеспечения общественного согласия. Это соответствует той полезной роли, которую играет государство в жизни общества. Вместе с тем, нельзя отрицать и классовости власти: общество так или иначе разделено на классы и другие социальные группы, каждая из которых борется за политическое влияние. Теория социального компромисса, как нам кажется, не объясняет социальные катаклизмы, происходящие в обществе. Но зато она ясно показывает глубокую степень сотрудничества государства и общества, основанную на приоритете последнего и на единстве целей лиц, управляющих государством от имени народа, и самого народа.

В итоге было бы разумным соединить концепции и сказать, что государство есть, конечно, аппарат, машина, и всё зависит от того, кто и как ей управляет. Если им управляет непосредственно общество, а управленец открыт и за свои проступки может быть наказан, то достигаются цели сотрудничества общества и государства. Если же управленец получает возможность захватить власть и бесконтрольно ею распоряжаться, то о сотрудничестве говорить нельзя: будет диктатура одного человека (группы лиц) с подавлением тех, кто не согласен с линией вождя.

**29. Особенности российского правосознания**

Особенности российского правосознания могут быть выявлены лишь посредством конкретных исследований. Вместе с тем, уже имеющие данные показывают следующую <практически безнадежную> картину. Современное население России до сих пор несёт на себе отпечаток древней общины со всеми присущими ей недостатками. Анализируя работы отдельных авторов <см. выше>, можно кратко выделить следующее.

В представлении населения общество все еще воспринимается как патриархальная общность. Это есть пережиток общины, которая не была преодолена (скорее, даже укреплена специфическим мышлением человека, живущего при тоталитаризме, и специфической общинной идеологией). Она всецело определяет жизнь индивида, который не видит себя вне этой коллективной формы своего бытия, и потому должна быть, по его представлениям, устойчивой, неизменной. Община - всё общее: отрицание частной собственности, в том числе на землю.

Власть воспринимается в виде патриархальной формы, в которой Первое Лицо - скорее отец, нежели глава государства. Соответственно, государство - одна большая община, в которой Первое Лицо - самый главный человек. В этой связи органы государства, бюрократия, по мнению “россиянина”, скорее мешает, нежели помогает Первому Лицу руководить страной.

Такая власть может все. Она накормит, напоит, оденет, скажет, как надо жить. Это называется патернализмом. Человек, живущий по указке, 1) отучается думать, 2) становится социальным иждивенцем. Он имеет очень маленькие потребности, но не умеет даже их удовлетворить самостоятельно. При этом все официальное есть чуждое. Потому чиновник - не своё. Лицо, оставаясь социально инфантильным, поэтому, взаимодействуя с властью, ожидает братской (даже отцовской) помощи и поддержки. От формализованного бюрократического аппарата он её не получит никогда.

Правовой нигилизм. Естественно, в семье не нужны никакие правовые акты. В общине - тоже. Следовательно, и в государстве они не нужны. И потом, законы - это тоже нечто чуждое. Указное право имеет в глазах “россиянина” большее значение (повеление Самого!).

Источник богатства - всегда либо кража, либо эксплуатация. Когда-то работящий народ сегодня работать разучился. Тому виной - тотальная уравнительность (уравниловка) советского времени. Две стороны: член общины всегда своё получит, независимо от производительности труда; член общины следит, чтобы никто не получил больше него.

Элементы патриархальной общности никак не вписываются в безличностные рыночные структуры с их формальным, юридическим равенством. Потому рынок вызывает однозначное отторжение.

В политическом отношении рыночному хозяйству в наибольшей мере соответствует демократия, которая плохо совмещается с массовым сознанием, склонным к культу Первого Лица и отрицательно относящимся к бюрократическим формам управления на основе закона, а не авторитета начальника.

Конечный вывод: описывается человек с типично тоталитарным видом сознания. Сейчас, в 2002 году, это - представители старшего поколения. Думается, что мировоззренческие последствия тоталитарной эпохи преодолеются примерно к 2010 году - пику социальной активности поколения 1980 - 1985 гг., формирование мировоззрения которых приходилось в эпоху детоталитаризации общества (перестройка и рынок).

**30. Критерии периодизации государства и права**

Формационные критерии. - Цивилизационные критерии.

Необходимость периодизации государства и права возникает прежде всего в историческом исследовании. Для ТГиП периодизация государства и права имеет смысл в том, что позволяет оценивать эти общественные институты в развитии, делать теоретические выводы об их возникновении и путях развития, а также прогнозы. Среди критериев периодизации можно выделить два основных, используемых в современной науке: формационный и цивилизационный.

Формационный критерий является традиционным для российской науки. На его основе выделяют пять типов производственных отношений (общественно-экономических формаций): первобытнообщинный, рабовладельческий, феодальный, капиталистический, социалистический, и, соответственно, четыре типа государств и систем права - рабовладельческое, феодальное, буржуазное и социалистическое государства. При этом полагается, что каждое из государств проходит все указанные ступени. Однако, во-первых, реально есть государства, которые в процессе своего развития пропускали отдельные ступени (например, Россия не знала рабовладельческого строя как того, где труд раба как “говорящего орудия” был основным производственным фактором); во-вторых, социалистическая формация, хотя и была достигнута некоторыми государствами, всё же не показала преимуществ перед предыдущей (что являлось бы признаком эволюции общественного строя) и в целом является гипотетической; и в-третьих, некоторые государства вовсе не подпадают в эту систему. Это - государства восточного типа (традиционные государства). Они не являются ни рабовладельческими (рабы не являются основной производительной силой и имеют отличный от “говорящего орудия” статус, если вообще присутствуют), ни феодальными (нет отношений вассалитета - сюзеренитета), ни, тем более, буржуазными (нет ни свободного рынка, ни частной собственности на средства производства). <Точка зрения А.Б. Венгерова: социалистическое государство 30-х - 50-х гг. XX в. очень напоминает восточную деспотию> Недостатки этого подхода обусловлены, прежде всего, идеологической вульгаризацией идей формационного подхода К. Маркса. Реально в первоначальном формационном подходе основу научной периодизации истории и соответственно государственно-правовой жизни человеческого общества составляет иное членение мировой истории, а именно на три макроформации: первичную (архаическую), вторичную (экономическую) и теоретичную (коммунистическую). Эти макроформации получили название общественных (а не общественно-экономических) формаций. Основными критериями выделения названных формаций выступают наличие или отсутствие: а) частной собственности; б) классов; в) товарного производства. При наличии этих признаков налицо экономическая общественная формация, которая не может обойтись без той или иной формы государственности. При их отсутствии перед нами архаическая или коммунистическая общественная формация, т. е. безгосударственные (по Марксу) эпохи человеческой истории. Азиатский, античный, феодальный и буржуазный способы производства можно обозначать как “прогрессивные эпохи экономической общественной формации”.

Для понимания типологии государств с цивилизационной точки зрения наибольший интерес представляет классификация цивилизаций и соответствующих государственно-политических институтов по уровню их организации на на первичные и вторичные. Государства в первичных и вторичных цивилизациях резко отличаются друг от друга по своему месту в обществе, выполняемой роли, социальной природе. Первичные цивилизации принимают государственно-страновой, хотя нередко и имперский характер. Обычно к ним причисляют древнеегипетскую, шумерскую, бирманскую, японскую и др. цивилизации. Огромная роль государства как объединяющей и организующей силы, определяющей социальные и экономические структуры. Отличительной особенностью этих обществ было соединение государства с религией в политико-религиозном комплексе, где государство — более чем государство, т. к. оно связано с духовным производством. Религия же прямо включает в себя обожествленного правителя. В первичных восточных цивилизациях государство являлось составной частью не только политической надстройки, но и базиса, что было связано с обеспечением им как политического, так и хозяйственного социального функционирования общества. Иное место занимает государство во вторичных цивилизациях: западноевропейской, североамериканской, восточно-европейской, латиноамериканской, буддийской и др. Здесь проявилось отчетливое различие между государственной властью и культурно-религиозным комплексом. Власть оказывалась уже не такой всемогущей и всепроникающей силой, какой она была в первичных цивилизациях. Но и здесь с цивилизационной точки зрения государство было компонентом, во многом подчиненным культурно-религиозной системе. Во вторичных цивилизациях положение правителя, олицетворявшего государство, было двойственным. С одной стороны, он средство утверждения сакральных принципов и заветов и в качестве такового достоин всяческого повиновения. А с другой - он сам не вправе нарушать эти запреты, иначе его власть незаконна. Его власть - служение, должное соответствовать идеалу, и поэтому вторична.

**31. Гражданское общество и правовое государство**

Правовое - так характеризуется государство, которое во всей своей деятельности подчиняется праву и главной своей целью считает обеспечение прав и свобод человека. Для создания правового государства недостаточно одного его провозглашения, оно должно фактически сложиться как система гарантий от беспредельного административного вмешательства в саморегулирующееся гражданское общество, от попыток кого бы то ни было прибегнуть к неконституционным методам осуществления власти. Правовое государство — это высокий уровень авторитета государственности, реальный режим господства права, обеспечивающий все права человека и гражданина в экономической и духовной сферах. Понятие правового государства многомерно, оно включает все то, что вкладывается в понятие конституционного демократического государства.

Гражданское общество - необходимый и рациональный способ социальной жизни, основанный на праве и демократии; общественное устройство, при котором человеку гарантируется свободный выбор форм его экономического и политического бытия, утверждаются права человека, обеспечивается идеологический плюрализм. Гражданское общество контролирует государство, которое служит обществу. Это - общество граждан, каждый из которых понимает своё место в обществе и государстве.

Обе категории являются идеальными (как абсолютный ноль, бесконечность и т.д.). При этом соотношение гражданского общества и правового государства подобно (и есть!) соотношению идеального общества и идеального государства, в котором каждый выполняет свои функции. И если правовое государство - идально отлаженная машина компромиссного управления, то гражданское общество представляет собой рулевого. Взаимодействие этих институтов чрезвычайно правильно и справедливо.