**l. *Предмет и метод ТГиП\*\****

Каждая наука имеет свой предмет исследования, под которым понимается изучаемая ею сторона объективной действительности. Пр*едметом ТГиП*выступают наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования Г и права, а также система основных понятий юриспруденции.

Данная наука изучает возникновение, развитие и функционирование не конкретного Г и права, а государственности вообще, а также понятия, которые пронизывают собой всю юриспруденцию (норма права, правоотношение, субъект права, юридический факт и т.д.).

*Специфика предмета ТГиП*заключается в том**,** что Г- во и право исследуются во взаимосвязи как дополняющие друг друга социальные институты. Под методом науки понимается совокупность приемов и способов**,** с помощью которых постигается предмет, получаются знания. Все многообразие методов ТГиПможно представить в виде следующей системы..

*Всеобщие методы —* это философские, мировоззренческие методы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления. Среди всеобщих можно выделить метафизику (рассматривающую Г- во и право как вечные и неизменные институты, глубоко не связанные друг с другом и с иными общественными явлениями) и диалектику — материалистическую и идеалистическую; Последняя в свою очередь может выступать как объективный либо субъективный идеализм. Так, причины возникновения и сам факт существования Г и права объективный идеализм связывают с божественной силой либо объективным разумом; субъективный реализм — с сознанием человека, с согласованием воли людей, материалистическая же диалектика — с социально-экономическими изменениями в обществе (появлением частной собственности и и разделением общества на антагонистические классы). С позиций материалистической диалектики всякое явление (в том числе Г- во и право) рассматривается в развитии, в конкретной исторической обстановке и во взаимосвязи с другими явлениями.

2. *Общенаучные методы —* это приемы, которые не охватывают всего научного познания, а применяются лишь на отдельных его пах в отличие от всеобщих методов. К числу общенаучных методов относят:

- анализ (условное разделение сложного государственно-правого явления на отдельные части);

— синтез (изучение явления путем условного объединения его составных частей);

— системный подход (ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем);

— функциональный подход (ориентирует на выяснение функ­ций одних социальных явлений по отношению к другим) и др.

3. *Частнонаучные методы —* это приемы, которые выступают следствием усвоения теорией Г и права научных достиже­ний технических, естественных и гуманитарных наук.

К ним относят:

— конкретно-социологический (позволяет с помощью анкети­рования, интервьюирования, наблюдения и других приемов полу­чить данные о фактическом поведении субъектов в государственно-правовой сфере);

— статистический (позволяет получить количественные показа­тели того или иного государственно-правового явления);

— кибернетический (позволяет с помощью системы понятий, законов и технических средств кибернетики познать государственно-правовые явления) и другие методы.

Среди частнонаучных следует выделить два метода, которые относятся к *частноправовым,* являющимся сугубо юридическими:

— формально-юридический (позволяет определить юридичес­кие понятия, выявлять их признаки, проводить классификацию, толковать содержание правовых предписаний и т.п.);

— сравнительно-правовой (позволяет сопоставить различные правовые системы либо их отдельные элементы — законы, юридическую практику и т.д. в целях выявления их общих и особенных свойств).

**2. *ТГиП в системе юридических*  *и гуманитарных наук\*\*\****

Научные дисциплины, образующие в своей совокупности систему науки в целом, весьма условно можно подразделить на три большие группы:

1) технические; 2) естественные; **3)** гуманитарные.

Гуманитарные науки изучают общество, человека, социальные отношения и институты.

*Юридические науки —* часть гуманитарных наук, поскольку Г- во и право выступают социальными институтами. В свою очередь юридические науки можно подразделить на следующие виды:

— теория Г и права;

— историко-правовые науки (история Г и права, история политических и правовых учений);

— отраслевые юридические науки (конституционное, гражданское, административное и другие отрасли права);

— прикладные науки (криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия, правовая кибернетика и т.п.).

Теория Г и права, находясь в системе гуманитарных наyк, тесно взаимодействует с философией, социологией, политологией и т.д. Так, с помощью философии вырабатываются мировоззренческие позиции теории Г и права, в результате чего последняя вооружается общей методологией познания государственно-правовой действительности. В свою очередь ТГиПдает конкретный материал для широких философских обобщений.

*Место в системе юридических наук.* Общность ТгиП и историко-правовых наук состоит в том, что они рассматривают Г- во и право в целом, ЦВХбы не имеют границ во времени в познавательной деятельности. Отличие выражается в том, что историко-правовые науки изучают |процесс развития государственно-правовых форм в хронологическом порядке (т.е. применяют преимущественно исторический метод), теория же дает обобщение этих процессов, исследует сущность Г и права, закономерности их функционирования и т.п. (т.е. применяет преимущественно логический метод).

По отношению к отраслевым юридическим наукам ТгиП выступает как обобщающая.: 1) изучает наиболее общие закономерности развития и функционирования Г и права. Предмет же любой отраслевой науки связан лишь с определенной сферой общественных отношений с рамками соответствующей отрасли права.2) ТгиП исследует общие для всех отраслевых наук проблемы (нормы права, правоотношения, юридическую ответственность и т.д.).3) она играет методологическую *роль* для юриспруденции.

Вместе с тем ТгиП формирует свои выводы в тесной связи с отраслевыми науками, исходит из фактического материала, содержащегося в них.

Взаимодействие же ТгиП с прикладные науками в значительной мере является опосредованным, осуществляемым через отраслевые науки.

Таким образом, особенности ТГиП науки состоят в том, что она является:

— гуманитарной, предмет которой составляют общественные явления — Г- во и право (этим она отличается от технических и естественных наук);

— политико-юридической, изучающей такие социальные институты, которые непосредственно относятся к государственно-правовой сфере общественной жизни (этим она отличается от Других гуманитарных наук);

— теоретической, изучающей наиболее общие закономерности Г и права (этим она отличается от других юридических наук).

**4. *Причины и формы возникновения государства\*\*\****

Вопрос о происхождении Г является дискуссионным, ибо этнографическая и историческая науки дают все новые знания об этих причинах. Причины обсуждаются в различных теориях возникновения государства: в теологической (божественная сила); в договорной (сила разума, сознания); в психологической (факторы психики человека); в органической (биологические факторы); в ма­териалистической (социально-экономические факторы); в теории насилия (военно-политические факторы) и т.д.

*Формирование Г —* длительный процесс, который у различных народов мира протекал по-разному.

На Востоке наибольшее распространение получила такая форма, как «азиатский способ производства» (Египет, Вавилон, Китай, Индия и т.п.). Здесь устойчивыми оказались социально-экономичес­кие структуры родового строя — земельная община, коллективная собственность и др. Первые государства, возникшие на Древнем Востоке, были доклассовыми, которые одновременно и эксплуатировали сельские общины, и управляли ими, т.е. выступали организаторами производства.

По другому историческому пути шел процесс в Афинах и Риме, рабовладельческое Г- во возникло в результате появления частной собственности и раскола общества на классы.

Афины — это самая чистая, классическая форма возникновения государства, поскольку Г- во возникает непосредственно из классовых противоположностей, развивающихся внутри родового ст***роя.***

В Риме образование Г ускорилось борьбой бесправных, живших вне римских родов плебеев против римской родовой аристократии (патрициев).

Возникновение древнегерманского Г в значительной степени связано с завоеванием обширных чужих территорий, для господства над которыми родовая организация не была приспособ­лена. Ряд ученых придерживается такой точки зрения, что Германия**,** Россия и некоторые другие Г возникли не как феодальные (с классическими признаками подобной государственности— закреплением крестьянства и крупной частной собственностью на землю), а как прафеодальные (с соответствующими признаками — знать еще не имела крупной частной собственности на землю, а крестьяне сохраняли как свободу, так и собственность на землю).

**5. *Договорная теория происхождения Г \*\*\****

Договорная теория происхождения Г получила распространение в наиболее логически завершенном виде в XVII— XVIII вв. в трудах Греция, Руссо, Радищева и др.

По мнению представителей данной доктрины, Г- во воз­никает как продукт сознательного творчества, как результат догово­ра, в который вступают люди, находившиеся до этого в «естествен­ном», первобытном состоянии. Г- во — это рациональное объединение людей на основе соглашения между ними, в силу кото­рого они передают часть своей свободы, своей власти государству. Изолированные же до происхождения Г индивиды превращаются в единый парод. В итоге у правителей и общества возни­кает комплекс взаимных прав и обязанностей и соответственно — ответственность за невыполнение последних.

Так, Г- во имеет право принимать законы, собирать налоги, наказывать преступников и т.п., но обязано защищать свою тер­риторию, права граждан, их собственность и т.д. Граждане обязаны соблюдать законы, платить налоги и пр., в свою очередь они имеют право на защиту свободы и собственности, а в случае злоупотребления правителями властью расторгнуть договор с ними даже путем свержения. С одной стороны, договорная теория была крупным шагом вперед в познании государства, ибо порывала с религиозными представлениями о происхождении государственности и политической власти. Эта концепция имеет и глубокое демократическое содержание, обосновывая естественное право парода на свержение власти негодного правителя, вплоть до восстания.

С другой стороны, слабым звеном данной теории является схематичное, идеализированное и абстрактное представление о первобытном обществе, которое якобы па определенном этапе своего развития осознает необходимость соглашения между народом и правите­лями. Очевидна недооценка в происхождении государственности Объективных факторов (прежде всего социально-экономических, военно-политических и пр.) и преувеличение в этом процессе факторов субъективных.

***6. Теория насилия по вопросу о происхождении Г \*\*\****

Теория насилия в наиболее логически завершенном виде возникла **в XIX** в. в трудах Дюринга, Гумпловича, Каутского и др.

Причину происхождения государственности они видели не в экономических отношениях, божественном провидении и обществен­ном договоре, а в военно-политических факторах — насилии, порабощении одних племен другими. Для управления завоеванными на­родами и территориями нужен аппарат принуждения, которым и стало государство.

По мнению представителей данной доктрины, Г- во — «естественно» (т.е. путем насилия) возникшая организация властвования одного племени над другим. А это насилие и подчинение властвующим подвластных являются основой возникновения экономического господства. В результате войн племена перерождались в касты, сословия и классы. Завоеватели превращали покоренных в рабов.

Следовательно, Г- во — не итог внутреннего развития общества, а навязанная ему извне сила.

С одной стороны, военно-политические факторы в образовании государственности отвергать полностью нельзя. Исторический опыт подтверждает, что элементы насилия сопровождали процесс воз­никновения многих государств (например, древнегерманского).

С другой стороны, важно помнить, что степень использования насилия в этом процессе была разная. Поэтому насилие следует рассматривать в качестве одной из причин возникновения Г наряду с иными. К тому же военно-политические факторы в ряде регионов играли в основном вторичные роли, уступая первен­ство социально-экономическим.

***3. Признаки государства, отличающие его от общественной власти родового строя \*\*\****

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

Г- во характеризуется следующими признаками, позволя­ющими отличить его от социальной власти родового строя:

1) *наличие публичной власти,* выделенной из общества и не со­впадающей с населением страны ( Г- во обязательно обладает аппаратом управления и принуждения, ибо публичная власть — это чиновники, армия, полиция, а также тюрьмы и другие учреждения);

2) *система налогов, податей, займов* (необходимы для содержания государственного аппарата, людей, не производящих материальных ценностей и занятых только управленческой деятельностью);

3) *территориальное деление населения* ( Г- во объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от принадлежности к какому-либо роду или племени);

4) *суверенитет* (присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях);

5) *право* ( Г- во не может существовать без права, так как последнее юридически оформляет государственную власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций Г и т.п.).

**7. *Государственная власть как особая разновидность социальной власти \*\*\****

Прежде чем характеризовать власть государственную, необходимо дать определение социальной власти, под которой понимают присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение. *Социальная власть* неотъемлема от любой организованной, более или менее устойчивой и целенаправленной общности людей (рода, племени, семьи, общественной организации, партии, государства, общества и т.п.); она — важнейшее средство функционирования социальных структур и институтов.

*Государственная власть* представляет собой особую разновидность социальной власти. Согласно одной точке зрения, государственная власть — более узкая категория, чем политическая власть, ибо последняя осуществляется не только государством, но и другими звеньями политической системы общества: партиями, общественными организациями и т.н. Согласно другой точке зрения, понятие «политическая власть» тождественно понятию «государствен­ная власть», так как первая исходит от Г и реализуется не иначе, как при его (прямом или косвенном) участии.

Государственная власть — это публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.

Ха*рактерные черты* государственной власти:

1. распространяется на все общество;
2. носит публично-политический характер;
3. опирается на государственное принуждение;
4. осуществляется специальными лицами (чиновниками, политиками и т.п.)
5. система налогов;
6. деление населения по территориальному признаку и др.

***8. Понятие и сущность Г \*\*\****

Г- во — это организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных интересов классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и т.п.) в пределах определенной территории. При рассмотрении *сущности Г* важно учитывать два аспекта

1) то, что любое Г- во есть организация политической вла**сти** (формальная сторона);

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

Можно выделить следующие *подходы к сущности государства:*

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

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

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

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

***9. Типы государства: различные подходы \*\*\****

*Типология Г —* это его специфическая классифика­ция, проводимая в основном с позиции двух подходов: формационного и цивилизационного.

В рамках первого главным критерием выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей данного подхода (Маркса, Энгельса), решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов: Г- во и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют следующие типы государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный, социалистический (в последнее время к ним добавляют у два: азиатский способ производства и прафеодализм).

*Достоинства данной типологии:*

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

2) она показывает поэтапность, естественно-исторический характер развития государства.

*Слабые стороны:*

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

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

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

*достоинства данной типологии*

1) выделены факторы культуры как существенные в определенных условиях;

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

С*лабые стороны:*

**1)** недооцениваются социально-экономические факторы;

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

***10. Понятие и классификация функций Российского Г \*\*\****

*Функции Г —* это основные направления деятельности Г по решению стоящих перед ним задач. Понятие функции Г не следует отождествлять с такими понятиями, как

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

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

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

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

1. охрана прав и свобод человека и гражданина, обеспечение правопорядка;
2. Экономическая;
3. налогообложения;
4. социальной защиты;
5. Экологическая; 6)культурная.

*К внешним функциям* современного Российского Г mожho отнести следующие:

1. оборона страны;
2. поддержание мирового порядка;
3. сотрудничество с другими государствами и т.п.

***11. Характеристика основных внутренних функций к Российского Г \*\*\****

*Внутренние функции Г —* это основные направления деятельности Г по выполнению стоящих перед ним внутренних задач.

К внутренним функциям современного Российского Г можно отнести следующие:

1) функцию охраны прав и свобод человека и гражданина, обеспечения правопорядка (это деятельность государства, направленная на защиту интересов личности и общества, на реальное воплощение в жизнь ст. 2 Конституции РФ, согласно которой «человек, его права и свободы являются высшей ценностью»);

2) экономическую функцию (здесь весьма важен вопрос о пределах вмешательства Г в экономическую сферу, о методах государственного управления экономическими отношениями; если| в условиях административной системы управления экономика регулируется преимущественно директивами, то в условиях рыночных отношений — прежде всего экономическими методами, т.е. посредством налогов, кредитов, льгот и т.д.);

3) функцию налогообложения (в современных условиях налог становится главным методом новой системы управления, универсальным регулятором, который используется не только в экономической сфере, но и в социальной, и в юридической, и во внешнеполитической и т.п.);

4) функцию социальной защиты (прежде всего речь идет об обеспечении нормальных условий жизни для тех категорий граждан, кто в силу различных объективных причин не может полноценно трудиться — об инвалидах, пенсионерах, студентах и др.; кроме тою. Г- во призвано поддерживать жилищное строительство, здравоохранение, общественный транспорт и т.п.);

5) экологическую функцию (с помощью законодательства Г- во устанавливает правовой режим природопользования, берет на себя обязательства перед своими гражданами по обеспечению нормальной среды обитания и т.д.);

6) культурную функцию (содержание ее сегодня составляет разносторонняя государственная поддержка развития культуры — литературы, искусства, театра, кино, музыки, средств массовой информации, науки, образования и пр., хотя и осуществляемая в недостаточном объеме).

***12. Характеристика основных внешних функций Российского Г \*\*\****

*Внешние функции Г —* это основные направления деятельности Г по выполнению стоящих перед ним внешних задач. Их выполнение обеспечивает полноправное существование Г в современном мире, который все больше становится взаимозависимым.

К внешним функциям современного Российского Г мож**но** отнести следующие:

1) функцию обороны страны (базируется на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности общества, отвечающего) требованиям его национальной безопасности, предназначает­ся защиты суверенитета и территориальной целостности, пресечения угрожающих жизненно важным интересам России вооруженных конфликтов);

2) функцию поддержания мирового порядка (это деятельность Российского Г по предотвращению войны, разоружению, сокращению химического и ядерного оружия, укреплению обязательного для всех режима нераспространения оружия массового уничтожения и новейших военных технологий, участию в урегулировании межнациональных и межгосударственных конфликтов);

3) функцию сотрудничества с другими государствами (это разнообразная деятельность государства, направленная на установление и развитие экономических, политических, культурных и иных отношений, гармонично сочетающих интересы данного Г с интересами других государств) и т.п.

Внешняя деятельность государств (в том числе и России) в современных условиях будет эффективной и плодотворной лишь тогда, когда она будет базироваться на международно-правовых актах с общеобязательным учетом национальных, социально-экономических, культурных и иных особенностей и интересов всех народов, входящих в мировое сообщество.

13. Формы и методы осуществления функций Г \*\*\*

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

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

К *правовым формам* относят:

1.Правотворческую (деятельность по подготовке и изданию нормативных актов);

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

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

*К организационным формам* относят:

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

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

3) организационно-идеологическую (повседневная воспитательная работа по идеологическому обеспечению выполнения различных функций государства, связанная с разъяснением вновь изданных нормативных актов, формированием общественного мнения

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

***14. Понятие и элементы формы Г \*\*\****

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

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

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

Элементами формы Г выступают:

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

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

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

***15. Формы государственного правления \*\*\****

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

По формам правления Г подразделяются на монархии и республики.

Пр*изнаки монархии:*

1) власть передается по наследству;

2) Осуществляется бессрочно;

***3) не*** зависит от населения.

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

*Признаки республики:*

1)выборность власти;

2)Прочность;

3)Зависимость от избирателей.

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

**16. *Соотношение тина и формы Г \*\*\****

Понятие «тип государства» будет использоваться с позиции формационного подхода, под понятием же «форма государства» будет пониматься по сути дела форма правления.

*Тип Г —* это совокупность существенных признаков, свойственных государствам единой общественно-экономической формации.

С одной стороны, Г каждого типа облекаются во мно­жество форм — в рамках одного исторического типа встречаются различные формы государства. В частности, для рабовладельческо­го типа были характерны монархии (древневосточные деспотии -Египет, Вавилон, Ассирия, Китай, Индия; древнеримская империя и республики (аристократические, например Римская в период с VI по I в. до н.э., и демократические, например Афинское государство). для феодального типа — монархии (раннефеодальная, монархия периода феодальной раздробленности, сословно-представительная, абсолютная) и городские республики (Венеция, Генуя, Новгород, Псков и др.); для буржуазного типа — демократические республики. (парламентские, президентские, смешанные) и конституционные (ограниченные) монархии, для социалистического типа — Парижская Коммуна, советские республики и республики народной демократи*и.*

С другой стороны, Г определенного исторического типа имеют некоторые формы, присущие только им. Так, например, сословно-представительная монархия — принадлежность только феодального Г в известный период его развития, а парламентская монархия и демократическая республика свойственны буржуазному типу государства.

Г каждого данного типа не могут воплощаться в любые формы, т.е. и в такие, которые явно противоречат их содержанию и не соответствуют их экономической основе. Нельзя представить себе рабовладельческое Г- во в форме ограниченной монархии или демократической республики с общенациональными представительными учреждениями.

*Конкретная форма Г* предопределяется историческим типом государства. Но кроме того, она зависит и от других уровней:

**1) уровня** экономического развития общества;

2) соотношения классовых сил;

3) Национальных и культурных традиций;

4) международной обстановки и т.п.

Следовательно, тип и форма Г соотносятся как содержание и форма, где определяющую роль играет, естественно, содержание (т.е. тип государства).

***17. Формы национально-государственного и административно-территориального устройства \*\*\****

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

Различают следующие *формы'.*

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

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

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

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

***18. Политический (государственный) режим: понятие признаки \*\*\****

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

Согласно одной точке зрения понятия «политический режим» и государственный режим» можно расценивать как тождественные. Согласно другой точке зрения понятие «политический режим» более **Широкое,** чем понятие «государственный режим», ибо включает в Себя не только методы и приемы осуществления политической власти **со** стороны государства, но и со стороны политических партий, движений, общественных объединений, организаций и т.п.

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

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

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

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

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

3) гарантированность прав и свобод личности;

4) характеристика реальных механизмов осуществления власти н обществе;

5) степень реализации политической власти непосредственно на родом;

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

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

8) соотношение между законодательной и исполнительной вет­вями власти;

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

10) тип политического поведения;

11) характер политического лидерства;

12) учет интересов меньшинства при принятии политических решений;

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

14) степень верховенства закона во всех сферах общественной жизни;

15) принципы взаимоотношения общества и власти;

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

17) мера политического плюрализма, в том числе многопартий­ности;

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

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

***19. Механизм Г : понятие и структура***

В государственно-организованном обществе для поддержания его нормальной жизнедеятельности, решения задач, стоящих перед государством, необходимо функционирование различных государственных организаций.

Механизм государства представляет собой систему организаций, посредством которых реализуется государственная власть, обеспечивается ее руководство обществом. Все государственные организации тесно связаны между собой. Каждая из них выполняет определенные задачи. Государственный механизм можно назвать "государственной властью. Он создается для осуществления функций государства, и эта связь наиболее ощутимо сказывается в конкретной структуре государственного аппарата.

Государственный аппарат — это часть механизма государства, представляющая собой совокупность органов, наделенных властными полномочиями для реализации государственной власти.

В структуру механизма государства кроме аппарата входят государственные учреждения и предприятия. Государственные учреждения — это такие организации, которые осуществляют непосредственную, практическую деятельность по выполнению функций государства в различных сферах: экономической, социальной, культурной, охранительной и т. п.

Государственные предприятия осуществляют хозяйственную деятельность, производят продукцию либо обеспечивают производство, выполняют различные работы и оказывают многочисленные услуги для удовлетворения потребностей, общества, частных лиц, извлечения прибыли.

В наиболее абстрактной, всеобщей форме структура государственного аппарата может быть представлена следующими основными видами органов:

а) органы законодательной власти — т. е. органы государственной власти в собственном смысле слова, основа для иных органов;

б) органы исполнительной власти (органы государственного управления) — исполнительно-распорядительные органы, ведущие повседневную оперативную работу по государственному управлению социальными процессами в интересах общества или его части (политических сил, стоящих у власти); они располагают вспомогательными государственными учреждениями (аппаратом управления, т. е. организационным и материальным аппаратом подготовки, принятия и реализации актов управления);

в) правоохранительные органы обеспечивают и поддерживают стабильность, неприкосновенность складывающихся под воздействием государства и права общественных отношений, включая организационный и материальный аппарат принуж­дения (армия, полиция, милиция, разведка, службы безопасности, тюрьмы).

Механизм государства внутренне един. Каждый государственный орган как часть целого является носителем государственной власти.

***20. Органы государства.***

наделенное в этой связи властными полномочиями.

Признаки *органа государства'.*

1) представляет собой самостоятельный элемент механизма государства;

2) образован и действует на основе правовых актов (конституции и законов);

3) выполняет свойственные только ему задачи и функции, ис­пользуя для этого соответствующие формы и методы;

4) наделен в этой связи властными полномочиями, в том числе возможностью применения в случае необходимости мер принуждения;

5) состоит из государственных служащих и соответствующих подразделений, скрепленных единством целей, ради достижения которых он образован;

6) имеет соответствующую структуру, материальную базу и финансовые средства, которые требуются для осуществления его ком­петенции.

По форме реализации государственной деятельности органы Г классифицируются на *представительные, исполнительно-распорядительные, судебные, прокурорские* и *иные контрольно-надзорные органы,*

по принципу разделения властей — на *законодательные, исполнительные* и *судебные,*

по иерархии — на *федеральные, республиканские* и *местные;*

по срокам полномочий — на *постоянные* (создаются без ограничения срока действия) и *временные* (создаются для достижения краткосрочных целей);

по порядку осуществления компетенции — на *коллегиальные* (Государственная Дума Федерального Собрания РФ) и *единоначальные* (президент);

по правовым формам деятельности — на *правотворческие, правоприменительные* и *правоохранительные,*

по характеру компетенции — на *органы общей* (правительство) и *специальной компетенции* (министерства) и т.п.

***21. Принципы организации и деятельности государственного аппарата \*\*\****

Аппарат Г есть система государственных органов, взаимосвязанных общими принципами организации и деятельности. Подобные принципы — это исходные идеи, определяющие основные подходы к формированию и функционированию государственных органов.

Такими *принципами* могут выступать:

1) принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина, который предполагает соответствующие обязанности государственных служащих признавать, соблюдать и защищать их;

2) принцип демократизма, который выражается прежде всего в широком участии граждан в формировании и организации деятельности государственных органов;

3) принцип разделения властей (на законодательную, исполнительную и судебную), который создает механизмы, минимизирующие произвол со стороны властных органов и должностных лиц;

4) принпип законности, который означает обязательность соблюдения всеми государственными служащими Конституции, законов и подзаконных актов;

5) Принцип гласности, который обеспечивает информированность субъектов права о практической деятельности конкретных государственных органов;

6) Принцип федерализма, который выражает единство системы государственной власти, разграничение предметов ведения между РФ и субъектами РФ;

7) принцип профессионализма, который создает благоприятные условия для использования наиболее квалифицированных работников в деятельности государственного аппарата, гарантирует высокий уровень решения основных вопросов государственной жизни в интере**сах** населения страны:

8) принцип сочетания коллегиальности и единоначалия, который обеспечивает разумное соотношение демократических и бюрократических начал государственного аппарата;

9) принцип сочетания выборности и назначаемости, который выражает оптимальное соотношение децентрализации и централизации в государственном управлении;

10) принцип иерархичности, заключающийся в том, что органы Г занимают в государственном аппарате разные уровни (одни органы подчинены другим, решения вышестоящих органон обязательны для нижестоящих).

Всесторонний учет этих функций как при образовании государственных органов, так и в процессе их функционирования позволяет обеспечить максимальную эффективность государственного управления обществом.

***22. Политическая система общества: понятие и структура \*\*\****

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

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

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

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

*Структура политической системы* означает, из каких элементов состоит, как они между собой взаимосвязаны. Выделяют следующие *компоненты политической системы'.*

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

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

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

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

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

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

23. Место и роль Г в политической системе общества \*\*\*

Понятия «государство» и «политическая система общества» соотносятся как часть и целое. Г- во концентрирует в себе все многообразие политических интересов, регулируя явления политической Жизни через призму «общеобязательности». Именно в этом качестве Г- во играет особую роль в политической системе, придавая ей своего рода целостность и устойчивость. Оно выполняет основной объем деятельности по управлению, пользуясь ресурсами общества и упорядочивая его жизнедеятельность.

Г- во занимает центральное, ведущее место в политической системе общества, так как оно:

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

2) является единственным носителем суверенитета;

3) обладает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом;

4) обладает «силовыми» структурами (вооруженными силами, милицией, службой безопасности и т.п.);

5) обладает, как правило, монополией на правотворчество;

6) обладает специфическим набором материальных ценностей (государственная собственность, бюджет, валюта и т.д.).

***24. Понятие и сущность права \*\*\****

*Право —* явление сложное, многогранное, имеющее богатое понятийное выражение. 1)выделяют право в общесоциальном смысле (моральное право, право народов и т.п.); 2) выделяют право в специально-юридическом смысле, как юридический инструмент, связанный с государством.

Право — это система о6щеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых гocyдарством и направленных на урегулирование общественных отношений.

*Признаки права:*

1) волевой характер; 2) общеобязательность; 3) нормативность; 4) связь с государством; 5)формальная определенность; 6) системность.

При рассмотрении *сущности права* важно учитывать два аспекта:

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

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

Можно выделить следующие *подходы к cyщности права:*

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

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

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

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

25. Понятие права в объективном и субъективном смысле \*\*\*

В юридической науке и практике традиционно различают право в объективном и субъективном смысле.

*Объективное право* (или собственно право) — это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений. Объективное право — это законодательство, юридические обычаи, юридические прецеденты и нормативные договоры данного периода в конкретном государстве. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадле­жит ему.

*Субъективное право —* это мера юридически возможного пове­дения, призванная удовлетворять собственные интересы липа Субъективными правами выступают конкретные права и свободы личности (право на жизнь, свободу, труд, образование и т.п.), кото­рые субъективны в том смысле, что связаны с субъектом, принадле­жат ему и зависят от его воли и сознания.

Если объективное право — это юридические нормы, выражен­ные в тех или иных формах, то субъективное право — это те конкретные юридические возможности, которые возникают на основе и и в пределах права объективного.

Вместе с тем не следует забывать, что не Г- во создает предоставляет личности права, а она сама их имеет от рождения обязанность Г — признавать и защищать эти права.

Подразделение права на объективное и субъективное коренится со в самой жизни, поэтому всегда надо знать, идет ли речь о праве в смысле юридических норм или в смысле наличных прав участников общественных отношений.

***26. Право как государственный регулятор общественных отношений***

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

Наиболее *существенным признаком права* выступает его тесная связь с государством. Этот признак выражается в том, что:

1) Г- во официально устанавливает право, обеспечивает его исполнение, в том числе и с помощью государственного принуждения. Д**ля** этого существует специальный аппарат надзора и контроля, пресечения нарушений, судебного рассмотрения споров, наказания виновных и т.п.;

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

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

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

27***. Естественно-правовая теория \*\*\****

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в период буржуазных революций XVII—XVIII вв. Представители: Гоббс, Локк, Радищев и др.

*Основные идеи'.*

1) в рамках данной доктрины разделяются право и закон (наряд) с позитивным правом, т.е. законами, принимаемыми государством. существует высшее, подлинное, естественное право, свойственное человеку от рождения. Это так называемое неписаное право, пол которым понимается совокупность естественных и неотъемлемых прав человека и которое выступает критерием права позитивною, ибо не всякий закон содержит в себе право);

2) отождествляются право и мораль (по мнению представителей данной теории, такие абстрактные нравственные ценности, как справедливость, свобода, равенство, составляют ядро права, определяют собой правотворческий и правоприменительный процессы),

3) источник прав человека находится не в законодательстве, а в самой человеческой природе; эти права приобретаются от рождения либо от Бога.

*Достоинства:*

*—* это революционная, прогрессивная доктрина, под флагом которой совершались буржуазные революции, приводившие на смену отжившим феодальным отношениям новый, более свободный строй)

— в ней верно замечено, что законы могут быть неправовыми которые должны приводиться в соответствие с правом, т.е. с такими нравственными ценностями, как справедливость, свобода, равенство и т.п.;

— провозглашает источником прав человека природу либо Богаи тем самым выбивает теоретическую почву у произвола чиновников и государственных структур.

*Слабые стороны'.*

*—* такое понимание права (как абстрактных нравственных ценностей) уменьшает его формально-юридические свойства, в результате чего теряется четкий критерий законного и противозаконного поскольку весьма непросто определить это с позиций справедливости, представление о которой может быть разным у различных людей

- такое понимание связано не столько с правом, сколько с правосознанием, которое действительно может быть разным у различных людей.

***28. Историческая школа права \*\*\****

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в конце XVIII — начале XIX в. Представители: Гуго, Савиньи,

Основные идеи:

Право — историческое явление, которое, как и язык, **не** устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию, а возникает и развивается постепенно, незаметно, стихийно;

Право — это прежде всего правовые обычаи (т.е. исторически сложившиеся правила поведения, влекущие за собой юридические последствия). Законы же производны от права обычного, которое встает из недр национального духа, глубин народного сознания.

Представители этой теории, которая возникла во времена феодализма, отрицали права человека, ибо в обычаях той сословной части не могли найти отражения никакие естественные права человека.

*Достоинства'.*

- впервые наиболее основательно было обращено внимание на культурно-исторические и национальные особенности права, на необходимость их учета в правотворческом процессе;

- справедливо подчеркивается естественность развития права, и тот факт, что законодатель не может творить нормы права по своему усмотрению;

- верно подмечены преимущества правовых обычаев, как пpоверенных временем и стабильных правил поведения.

*Слабые стороны'.*

*—* данная теория во время своего возникновения выступила kаk реакция на естественно-правовую доктрину, как идеология феодализма, уже отживающего строя;

— ее представители переоценивали роль правовых обычаев и ущерб законодательству (между тем в новых экономических условиях обычаи уже не справлялись с полноценным упорядочением pыночных отношений).

***29. Нормативистская теория права \*\*\****

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в XX в. Представители: Штаммлер, Новгородцев, Кельзен и др.

*Основные идеи'.*

1) исходным, в частности для концепции Кельзена, является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится основная (суверенная) норма, принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме более значительной юридической силы;

2) по Кельзену, бытие права принадлежит сфере должного, а не сущего. Оно, таким образом, не имеет обоснования вне сферы норм долженствования и его сила зависит от логичности и стройности системы юридических правил поведения. Поэтому Кельзен считал, что юридическая наука должна изучать право в чистом виде, вне связи с политическими, социально-экономическими (и другими сущими) оценками;

3) в основании пирамиды норм находятся индивидуальные акты — решения судов, договоры, предписания администрации, которые тоже включаются в понятие права и которые тоже должны соответствовать основной (прежде всего конституционной) норме

*Достоинства'.*

— верно подчеркивается такое определяющее свойство права, как нормативность, и убедительно доказывается необходимость соподчинения правовых норм по степени их юридической силы;

— нормативность в данном подходе органически связана с формальной определенностью права, что существенно облегчает возможность руководствоваться юридическими требованиями (в силу (более четких критериев) и позволяет субъектам знакомиться с содержанием последних по тексту нормативных актов;

- признаются широкие возможности Г влиять на общественное развитие, ибо именно Г- во устанавливает и обеспечивает основную норму.

*Слабые стороны:*

— слишком значителен крен к формальной стороне права, что повлекло за собой игнорирование его содержательной стороны (прав личности, нравственных начал юридических норм, соответствия их объективным потребностям общественного развития и т.п.). Поэтому представители данной теории недооценивают связь права с социально-экономическими, политическими и духовными факторами, т.е. излишне очищают от них право;

- признавая тот факт, что основную норму принимает законодатель**,** Кельзен преувеличивает роль Г в установлении эффективных юридических норм. В силу разных причин оно может удовлетворяться и устаревшими нормами, и однозначно произвольными

**30*. Марксистская теория права \*\*\****

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в XIX—XX вв. Представители: Маркс, Энгельс, Ленин и др.

*Основные идеи:*

1 ) право понимается как возведенная в закон воля господству­ющего класса, т.е. как классовое явление;

2) содержание выраженной в праве классовой воли в конечном счете определяется характером материальных производственных отношений, носителями которых выступают классы собственников основных средств производства, держащие в своих руках государственную власть; ;

3) право представляет собой социальное явление, в котором классовая воля получает государственно-нормативное выражение. Право — это такие нормы, которые устанавливаются и охраняются j государством.

*Достоинства:*

*—* в связи с тем что представители данной теории право понимали как закон (т.е. как формально определенный нормативный акт), они выделяли четкие критерии правомерного и противоправного;

— показали зависимость права от социально-экономических факторов, наиболее существенно влияющих на него; ,

* обратили внимание на тесную связь права с государством, которое устанавливает и обеспечивает его.

*Слабые стороны:*

*—* преувеличивали роль классовых начал в праве в ущерб началам общечеловеческим, ограничивая жизнь права историческими рамками классового общества;

— слишком жестко связывали право с материальными факторами, с экономическим детерминизмом.

***31. Психологическая теория права \*\*\****

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в **XX** в. Представители: Петражицкий, Росс, Рейснер и др.

*Основные идеи:*

1) психика людей — фактор, определяющий развитие общества, в том числе его мораль, право, государство;

**2)** понятие и сущность права выводятся, прежде всего, не через деятельность законодателя, а через психологические закономерности - правовые эмоции людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, т.е. представляют собой переживания чувства правомочия на что-то (атрибутивная норма) и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма);

**3) все** правовые переживания делятся на два вида — переживания позитивного (установленного государством) и интуитивного (автономного) права. Последнее может быть не связано с первым. Интуитивное право в отличие от позитивного выступает подл**инным** регулятором поведения и поэтому должно рассматриваться **как** действительное право. Так. разновидностью переживаний интуитивного права считаются переживания по поводу карточного долга, переживания детьми своих обязанностей в игре и т.п., которые соответственно формируют игорное право, детское право

Достоинства:

- обращено внимание на психологические процессы, которые Выступают реальностью наряду с процессами экономическими, политическими и пр. Поэтому нельзя издавать законы без учета социальной психологии, нельзя применять их, **не** учитывая психологическую структуру индивида;

— повышает роль правосознания в правовом регулировании **и** в правовой системе общества;

* источник прав человека здесь выводится не из законодательства, а из психики самого человека.

*Слабые стороны:*

-— осуществлен слишком сильный крен в сторону психологических факторов в ущерб другим (социально-экономическим, политическим и т.п.), от которых тоже зависит природа права:

— в связи с тем что подлинное право (интуитивное) практически оторвано от Г и не имеет формально определенного xарактера, в данном подходе отсутствуют четкие критерии правомерного и неправомерного, законного и незаконного.

***32. Социологическая теория права \*\*\****

Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в XX в. Представители: Эрлих, Жени, Муромцев и др.

*Основные идеи:*

1) разделяют право и закон, хотя и делают это не так, как идеологи естественно-правовой доктрины. Право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов. Если закон находится в сфере должного, то право — в сфере сущего;

2) под правом, следовательно, понимаются юридические действия, юридическая практика, правопорядок, применение законов и т.п. Право — это реальное поведение субъектов правоотношений — физических и юридических лиц. Отсюда другое название данной доктрины — теория живого права;

3) формулируют такое живое право прежде всего судьи в процессе юрисдикционной деятельности. Они наполняют законы правом вынося соответствующие решения и выступая в этом случае субъектами правотворчества.

*Достоинства'.*

*—* такое понимание ориентирует на реализацию права. И сущее, где оно обретает практическое осуществление;

— совершенно обоснованно отмечается приоритет общественных отношений, как содержания, над правовой формой;

эта теория хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику, с децентрализацией управления.

*Слабые стороны:*

— если под правом понимать реализацию законов, реальный правопорядок, то теряются четкие критерии правомерного и неправомерного, ибо сама по себе реализация может быть как законной, так и противозаконной;

- в силу переноса центра тяжести правотворческой деятельности на судей и администраторов увеличивается опасность некомпетен**тного** и откровенного произвола со стороны нечистоплотных долж**ностных лиц.**

***33. Соотношение экономики, политики и права \*\*\****

*Экономика —* это совокупность производственных отношений, способ производства конкретного общества. *Политика —* это искусство управления обществом, которое характеризует отношения по поводу власти между классами, партиями, нациями; между государством, *с* одной стороны, и народом — с другой. (Определение давалось выше, см. ответ на вопрос 41.)

Существует два основных подхода к соотношению данных понятий.

Согласно *первому подходу,* среди этих понятий нет какого-либо приоритетного. Первичными факторами развития и функционирования общественных отношений (в том числе производственных, политических, правовых) выступают интересы людей. В определенных случаях интересы получают реализацию прежде всего и праве и лишь затем претворяются в других сферах социальных связей. Здесь можно говорить о приоритете права перед экономикой (например, в эпоху буржуазных революций в Западной Европе сначала принимались законы, а потом на их базе формировались новые экономические отношения).

Но бывает и наоборот, когда интересы сначала претворяются и новые производственные отношения, а затем закрепляются в праве Здесь уже можно говорить о приоритете экономики над правом Политика же выступает посредником между данными явлениями к соответственно понятиями.

*Согласно второму подходу,* экономика определяет политику и право. Последние являются надстроечными категориями и зависят от базиса (способа производства). Однако эта доминирующая poль проявляется лишь в конечном счете, ибо политика и право, опираясь на экономику, могут оказывать и обратное воздействие на нее, стимулируя либо сдерживая развитие производственных отношении

Политика здесь тоже выступает в виде посредника между экономикой и правом.

Соотношение же между политикой и правом проявляется двояко:

1) когда определяющим фактором выступает политика и

2) когда определяющим фактором выступает право.

***34. Принципы права: понятие и виды \*\*\****

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

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

В зависимости от сферы распространениявыделяют общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы.

К *общеправовым принципам относят:*

1) справедливость;

2) юридическое равенство граждан перед законом и судом;

3) гуманизм;

4) демократизм;

*5)* единство прав и обязанностей;

6) сочетание убеждения и принужденияи т.п.

Названные принципы являются общеправовыми, ибо действуют на всex без исключения отраслях права.

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

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

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

**35. *Соотношение убеждения и принуждения в праве \*\*\****

Убеждение и принуждение — универсальные методы социального управления, которые присущи различным регуляторам, в особенности праву.

*Убеждать —* значит склонять субъектов к определенной деятельности, соответствующей их воле, без силового давления, расширяя свободу выбора. Убеждение может осуществляться в правовой сфере через такие позитивные юридические средства, как субъективные права, законные интересы, льготы и т.д. Г- во и общество прежде всего должны максимально использовать методы убеждения в правовом регулировании как основные, главные. Убеждение основывается на заинтересованности, доказательствах законности и целесообразности сознательного поведения, отвечающего нормам права.

К важным формам убеждения относятся правовоспитательная работа, обсуждение законопроектов. В этом смысле большое значение имеет обоснование в преамбулах нормативных актов целей и задач их принятия.

*Принуждать —* значит склонять людей к определенной деятельности посредством силового давления (вопреки воле управляемых) ограничивая свободу их выбора. Принуждение может осуществлять в правовой сфере через такие юридические средства, как меры пресечения, приостановления, наказания и т.д. Особенности принуждения:

1) представляет собой более жесткий метод воздействия права на субъектов;

2) является второстепенным, применяемым после убеждения, методом

3) осуществляется в особой процессуальной форме, установленной в праве;

4) выступает не как самоцель, а как средство исправления и перевоспитания, т.е. включает в себя черты убеждения правонарушителей и других членов общества в необходимости выполнения правовых предписаний.

*Главная задача законодателя —* установить оптимальное сочетание мер принуждения и убеждения в праве.

Во многом убеждение и принуждение воплощаются в праве в двух соответствующих методах — диспозитивном и императивном (Ответ на вопрос 93).

***36. Функции права: понятие и классификация \*\*\****

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

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

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

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

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

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

**37*. Типы права: различные подходы* \*\*\***

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

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

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

*Достоинство:*

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

*Слабая сторона:*

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

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

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

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

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

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

**38. *Правовая система общества: понятие и структура \*\*\****

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

В *структуру правовой системы* входят следующие главные элементы:

1) право (законодательство);

2) юридическая практика;

3) господствующая правовая идеология.

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

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

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

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

**39. *Правовой статус личности: понятие, структура, виды \*\*\****

*Правовой статус —* это юридически закрепленное положение субъекта в обществе. Правовой статус фиксирует по сути дела фактический (социальный) статус лица, его реальное положение в обществе. Правовой статус есть признанная конституцией и законодательством совокупность прав и обязанностей субъектов, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, с помощью которых они выполняют свои социальные роли. Именно права и обязанности составляют ядро правового статуса. В структуре последнего выделяют такие элементы:

1) права и обязанности;

2) законные интересы;

З) правосубъектность;

4) гражданство;

5) юридическая ответственность;

6) правовые принципы и т.п.

Правовой статус бывает общим, специальным и индивидуальным. Эти виды отражают собой соотношение таких философских категорий, как общее, особенное и отдельное,

*Общий статус —* это статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции. Он является одинаковым для всех граждан РФ.

*Специальный статус* фиксирует особенности положения определенных категорий граждан (студентов, участников войны, бизнесменов, адвокатов и т.д.), обеспечивает возможность выполнения и специальных функций.

*Индивидуальный статус* выражает конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, должность, стаж и т.п.) и представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей личности.

**40. С*оотношение и взаимосвязь Г и права \*\*\****

Единство состоит в том, что Г- во и право:

1) возникают и развиваются совместно;

2) имеют одинаковые подходы к сущности и типологии;

3) выступают средствами управления, инструментами власти;

4) призваны сочетать и обеспечивать личные, групповые и общественные интересы;

5) основаны на едином базисе, определяются социально-экономическими и духовными факторами и т.п.

Различия между государством и правом:

1) если Г- во есть особая организация политической власти, то право есть социальный регулятор;

2) если Г- во выражает силу, то право — волю;

3) если первичным элементом Г является государственный орган, то первичным элементом права — норма;

4) они также не совпадают по формам, функциям и т.д.

Взаимодействие Г и права:

— с одной стороны, воздействие Г на право состоит» том, что первое формирует, изменяет, отменяет второе (правотворчество), а также реализует и охраняет его (правоприменение);

с другой стороны, право воздействует на государство, упорядочивая деятельность государственного аппарата, устанавливая компетенцию его органов.

Выделяют два основных типа *взаимоотношений* между государством и правом:

когда Г- во стоит над правом, выступая определяющим факто**ром** (характерно для антидемократических государств);

когда право стоит над государством, выступая его ограничителем (характерно для правовых государств).

***41.Правовое государство: понятие и принципы \*\*\****

*Правовое Г- во —* это такая организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти и недопущения злоупотреблений.

Праобраз идеи правового Г возник, по сути дела, как противоядие от произвола, как реакция на деспотизм, тиранию. Можно выделить *два основных принципа* (две стороны сущности) правового государства:

Наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, создание для личности режима правового стимулирования ( обязательная, содержательная сторона);

Наиболее последовательное связывание с помощью права государственной власти, формирование для государственных структур правового режима ограничения (формально-юридическая сторона).

1 принцип закреплен в ст. 2 Конституции РФ, где установлено, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Правовое Г- во должно последовательно исполнять свое главное предназначение — гарантировать каждому гражданину возможность всестороннего развития личности. Речь идет о такой системе социальных действий, при которой права человека и гражданина являются первичными, естественными, в то время как возможность осуществления функций государственной власти выступает вторичной, производной.

Правовой наукой ныне в виде естественных признается система гражданских (личных), политических, экономических, социальных и культурных прав личности, которые содержатся во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. и в других международных актах.

2 принцип воплощается в жизнь с использованием следующих способов, выступающих в качестве самостоятельных принципов:

— *разделения власти* на законодательную, исполнительную и судебную ветви с целью исключения злоупотреблений ею;

— *федерализма,* который дополняет горизонтальное разделение власти еще и разделением ее по вертикали;

— *верховенства закона* (закон, принятый верховным органом власти при строгом соблюдении всех конституционных процедур, не может быть отменен, изменен или приостановлен актами исполнительной власти);

— *взаимной ответственности Г и личности* и т.д.

Кроме них можно выделить и другие принципы, которые в той или иной мере вытекают из вышеприведенных и создают для них обеспечивающий фон. Это: *высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе; наличие гражданского общества и осуществления контроля с его стороны за выполнением законов всеми* *субъектами права.*

Идея правового Г есть идея взаимоуправления гражданского общества и государства, предполагающая разрушение монополии Г на власть с одновременным изменением соотношения свободы Г и общества в пользу последнего и отдельной личности.

При всем многообразии принципов правового Г два из них все равно остаются главными, определяющими, которые необходимо рассматривать во взаимосвязи. Если анализировать первый (социальный, показывающий привлекательность, ценность идеи правовой государственности, ее самоцель) без второго (формально- юридического, олицетворяющего собой средства достижения названных привлекательных идеалов), то не ясно, как добиться наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина. и если же, напротив, брать за основу только формально-юридический, тогда становится не совсем понятно, во имя чего и ради кого необходимо ограничивать государственную власть посредством ра. Ведь такое ограничение — не самоцель. Можно его так оградить, что Г- во вообще не выполнит ни одной из своих функций, и тогда гражданское общество от этого ничего не выиграет, наоборот, только проиграет.

***42. Разделение власти как принцип правового государства\*\*\****

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

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

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

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

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

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

43. Г- во и личность: взаимная ответственность \*\*\*

Взаимная ответственность Г и личности — самостоятельный принцип правового государства. Еще И. Кант сформулировал эту идею так: каждый гражданин должен обладать той же возможностью принуждения в отношении властвующего к точному и явному исполнению закона, что и властвующий в его отношении.

Гражданину. своеобразный способ ограничения политической власти, который выражает нравственно-юридические начала в отношениях с государством как носителем политической власти, гражданином как участником ее осуществления. Устанавливая в законной форме свободу общества и личности, само Г- во свободно от ограничений в собственных решениях и действиях.

Лидерством ДЦцством закона оно должно брать на себя обязательства, обеспечивающие справедливость и равенство в своих отношениях с гражданином, общественными организациями, другими государственными -

Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства», — закреплено в ст. 2 Конституции РФ.

Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать предписания и несут ответственность за нарушения или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают административный произвол. К ним относятся: 1) Ответственность Правительства перед представительными организациями (дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность); 2) ответственность должностных лиц Г любого уровня за нарушение прав и свобод конкретных лиц, за превышение власти, злоупотребление служебным положением и пр.3) импичмент

*Мерами контроля со* стороны общественности за выполнением решений правительственных государственных структур могли бы быть референдумы, опросы, отчеты депутатов перед избирателями и т.д.

На тех же правовых началах строится и *ответственность лиц. нести перед государством.* Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меру свободу личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения

Таким образом, отношения между государством и личностью должны осуществляться на основе взаимной ответственности.

***44. Соотношение общества и Г \*\*\****

*Общество —* (в широком смысле) совокупность исторически сложившихся форм совместной деятельности людей; (в узком) исторически конкретный тип социальной системы, определенная форма общественных отношений.

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

Общество и Г- во — понятия несовпадающие. Первое шире второго, ибо в обществе кроме Г есть и негосударственные структуры (политические партии, политические движе­ния, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т.д.). Г- во есть лишь политическая часть общества, его элемент.

Г- во занимает в обществе центральное положение и главную роль. По характеру Г можно судить о его общества, его сущности.

Г- во по отношению ко всему обществу выступает как форма правления, ведения общих дел (обеспечивая порядок и безопасность), а по отношению к противникам господствующего класса — нередко как орудие подавления и насилия. Исторические рамки общества и Г тоже не совпадают. Общество возникло раньше и имеет более богатую историю нежели второе. Рожденное развивающимся обществом, приобретает по отношению к нему относительную самостоятельность. Причем степень этой самостоятельности постоянно меняется, зависит от внутренних и внешних условий их взаимодействия.

***45. Гражданское общество: понятие, структура, признаки \*\*\****

*Понятие*  «гражданское общество» формировалось такими мыслителями как Аристотель, Цицерон, Греции, Гоббс, Локк, Гегель, многими другими.

и нитью - идея человека. *Гражданское общество* можно определить как совокупность нравственных, религиозных, национально-экономических, семейных отношений и институтов, о которых удовлетворяются интересы индивидов и их

*Структура гражданского общества:*

1) негосударственные социально-экономические отношения и институты (собственность, труд, предпринимательство); 2) совокупность независимых от Г производителей (частные фирмы и т.п.); 3) общественные объединения и организации; 4) политические партии и движения; 5) сфера воспитания и негосударственного образования; 6) система негосударственных средств массовой информации; 7)семья; 8) церковь и т.п.

*Признаки гражданского общества:*

*—* наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина; — самоуправляемость; — конкуренция образующих его структур и различных групп людей; — свободно формирующееся общественное мнение и плюрализм; — всеобщая информированность и прежде всего реальное осуществление права человека на информацию; — жизнедеятельность базируется на принципе координации (в отличие от государственного аппарата, который построен на основе принципа субординации); — многоукладность экономики; — легитимность и демократический характер власти; — правовое государство; — сильная социальная политика государства, обеспечивающая достойный уровень жизни людей, и др.

**46. *Социальные и технические нормы, их особенности и взаимосвязь \*\*\****

Общество не может существовать без регулирования, под которым понимается упорядочение поведения людей в различных сферах жизнедеятельности. Упорядочение осуществляется с помощью норм, которые подразделяются на технические и социальные.

*Технические нормы —* это правила наиболее рационального общения людей с орудиями труда и предметами природы. В качестве примера технических норм можно назвать правила выполнения определенных строительных работ, нормы расходования сырья, топлива, государственные стандарты, технические условия.

*Особенности технических норм:*

1 предмет регулирования здесь не сугубо социальный;

2. субъектный» состав связан не только с людьми, но и с внешним миром, природой, техникой.

Социальные *нормы —* это правила поведения, используемые для Дарования общественных отношений. К ним относят правовые, религиозные, политические, эстетические, обычные и иные нормы.

Особенности *социальных норм:*

•Предмет регулирования здесь уже сугубо социальный — общественные отношения;

•субъектный состав связан только с людьми как представителями социальной сферы.

Технические и социальные нормы взаимодействуют между собой. В частности, важнейшие для общества технические нормы Изживаются правом и государством, становясь уже технико-Иряескими правилами поведения. В силу этого они выступают целесообразными, но и общеобязательными, влекущими определенные юридические последствия. Так, уголовное законодательство предусматривает ответственность за нарушение норм безопасности при производстве строительных работ, за нарушение правил вождения и эксплуатации транспорта и т.п.

4***7. Соотношение права и морали: единство, различие, взаимодействие и противоречия \*\*\****

*Мораль —* это система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого и т.п. Мораль и нравственность можно рассматривать в качестве синонимов. *Этика* же есть наука о морали (нравственности).

Единство между правом и моралью:

1) в системе социальных норм они выступают самыми универсальными, распространяющимися на все общество; 2) у них единый объект регулирования — общественные отношения; 3) исходят в конечном счете от общества.

*Различия между правом и моралью:*

1) по происхождению (если мораль возникает вместе с обществом, то право — вместе с государством);

2) по форме выражения (если мораль содержится в общественном сознании, то право — в специальных нормативных актах, имеющих письменную форму);

3) по сфере действия (если мораль может регулировать практически все общественные отношения, то право — наиболее важные и только те, которые в состоянии упорядочить);

4) по времени введения в действие (если моральные нормы вводятся в действие по мере их осознания, то правовые — в конкретно установленный срок);

5) по способу обеспечения (если нормы морали обеспечиваются мерами общественного воздействия, то нормы права — мерами государственного воздействия);

6) по критериям оценки (если нормы морали регулируют общественные отношения с позиции добра и зла, справедливого и несправедливого, то нормы права — с точки зрения законного и незаконного, правомерного и неправомерного).

Право и мораль взаимодействуют между собой в процессе упорядочения общественных отношений. Их требования во многом совпадают то, что осуждает и поощряет право, осуждает и поощряет, как правило, и мораль. И наоборот. Многие правовые нормы вытекают из нравственных (не убий, не укради и т.п.).

Вместе с тем возможны и противоречия между ними, когда одна и та же ситуация может регулироваться по-разному со стороны права и морали. Причины противоречий могут быть объективные (действующие различия между правом и моралью) и субъективные. Право меняется быстрее морали и подчас с ней не согласуется в силу определенных идеологических, конъюнктурных моментов).

**48. *Понятие, структура и виды правосознания \*\*\****

Правосознание — это совокупность представлений и чувств, эмоций, оценок и установок, выражающих отношение к действующему и желаемому праву. Правосознание — одобрительная или отрицательная реакция людей на вновь принятые законы, на конкретные проекты нормативных актов

*Структура правосознания* включает в себя два элемента:

1) правовую психологию (переживания, которые испытывают люди в результате отношения к праву; это уровень чувств, настроений, во многом выражающий поверхностные, эмоциональные оценки права субъектами);

2) правовую идеологию (понятия, принципы, убеждения, выражающие отношение людей к действующему или желаемому праву это более глубокое осмысление субъектами правовых явлений, характеризующее более рациональный уровень правовых оценок).

*Правовая идеология —* главный элемент в структуре правосознания.

По содержанию правосознание подразделяется на:

— обыденное (массовые представления людей, настроения по поводу права, возникающие под влиянием жизненного опыта);

— профессиональное (чувства, убеждения, традиции, складывающиеся у юристов на основе юридической практики);

— научное (идеи, понятия, концепции, выражающие теоретическое освоение права).

С *одной стороны,* развитие правосознания в определенной степени обусловлено действующим правом; с *другой стороны,* само право зависит от правосознания как на уровне правотворчества (принимая нормативные акты, законодатель должен учитывать уровень правосознания общества и отдельных групп населения), так и на уровне правореализации (правосознание обеспечивает добровольное соблюдение норм права и помогает правоприменению; оно необходимо для толкования правовых предписаний, для оценки доказательств, для преодоления пробелов).

Таким образом, правосознание пронизывает весь механизм правового регулирования, предшествует изданию юридических норм и сопровождает на всем протяжении их действия.

49. Правовая культура: понятие и структура \*\*\*

*правовая культура личности —* это знание и понимание права и действия в соответствии с ним. Правовая культура личности связана с правосознанием, опирается на него. Но она шире правосознания, ибо включает в себя не только психологические и юридические его элементы, но и юридически значимое поведение всякого индивида, знающего и понимающего

можно считать правокультурным человеком. Таковым является только тот, у кого знания юридических правил сочетаются с точностью соблюдения их предписаний, кто в своей деятельности следует.

*Структура правовой культуры личности* состоит из следующих элементов:

1. психологический элемент (правовая психология); 2)идеологический элемент (правовая идеология);3) поведенческий элемент (юридически значимое поведение).

Правовая культура личности означает правовую образованность включая правосознание, умение и навыки пользоваться подчинение своего поведения требованиям юридических

*правовая культура общества —* это уровень правосознания и активности общества, степень прогрессивности юридической деятельности.

Структ*ура правовой культуры общества* состоит из

1) степень правосознания и правовой активности общества; 2) степень прогрессивности юридических норм (уровень развития общества, культура юридических текстов и т.п.);

степень прогрессивности юридической деятельности (культуру правотворческой, правоприменительной и правоохранительной деятельности).

Правовая культура общества является частью его общей культуры и характеризуется следующими факторами: 1) — реальной потребностью в праве; 2) — состоянием законности и правопорядка в стране; 3)— степенью развитости в обществе юридической науки и юридического образования.

**50. *Понятие и признаки нормы права \*\*\****

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

Юридическая норма — первичная клеточка права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления. этого не следует, однако, что понятия «право» и «норма » совпадают. Они соотносятся между собой как целое и частное

*К признакам нормы права относят:*

1) общеобязательность (она представляет собой властное предписание Г относительно возможного и должного поведения людей); 2) формальная определенность (она выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего определяет рамки деяний субъектов); 3) связь с государством (она устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия — принуждением и стимулированием); 4) предоставительно-обязывающий характер (она не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанность без права); 5) микросистемность (она выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция).

***51. Предоставительно-обязывающий характер правовых норм \*\*\****

Данный признак означает, что норма не только предоставляет субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности. Ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанности без права. Вот почему можно назвать благими пожеланиями те, которые не обеспечены реальными обязанностями соответствующих лиц.

представительно-обязывающий характер не у всех юридических норм выражен одинаково:

Четко он виден прежде всего в регулятивных нормах (гражданских, трудовых, семейно-брачных и т.п.), в которых фиксируются как права, так и обязанности субъектов; В охранительных же нормах (уголовных, административных) больший упор делается на воплощение запретов и обязанностей. В декларативных и дефинитивных нормах предоставительно-обязывающий характер выражен слабо, ибо они не являются кон- Цми правилами поведения.

При рассмотрении предоставительно-обязывающего характера норм важно иметь в виду, что права и обязанности не могут содержаться в одной статье нормативного акта.

Нередко право закреплено в одной статье, а обязанность — в статье этого же нормативного акта или даже в статье иного акта.

Кроме того, в статье закона могут конкретно указываться только права, а обязанности подразумеваться, вытекать из содержания закона. Может быть и наоборот, когда указываются лишь обязанности, а права подразумеваются.

**52*. Структура нормы права \*\*\****

Одним из основных признаков права является микросистемность. Выступая клеточкой права, норма в то же время представляет собой такое образование, которое обладает специфическим внутренним строением, своеобразной организацией.

*Структура юридической нормы —* это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность. Данная структура показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимосвязаны.

Таких частей три:

1) *гипотеза —* элемент нормы права, указывающий на условия ее действия (время, место, субъектный состав и т.п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов;

2) *диспозиция —* элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов; диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром;

3) *санкция —* элемент нормы права, предусматривающий последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными — *меры наказания,* так и позитивными — *меры поощрения* (премия за добросовестное выполнение служебных обязанностей работником).

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы свое место и играет особую роль, вследствие чего, по справедливому суждению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна.

Проблема структуры правовой нормы является дискуссионной, Одни авторы считают, что норма права состоит из двух частей *—* гипотезы и диспозиции или диспозиции и санкции. Большинство же ученых-юристов придерживаются трехзвенной структуры правовой нормы, состоящей из рассмотренных выше элементов (гипотезы, диспозиции, санкции).

***53. Соотношение нормы права и статьи нормативного акта \*\*\****

Норма права и статья нормативного акта не тождественны, не они могут не совпадать. Норма права — это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, а статья законодательного акта:— форма выражения государственной воли.

Норма права, будучи содержанием, по-разному соотносится с содержанием нормативного акта, выступающей в качестве ее формы. Законодатель может все три элемента логической структуры нормы права деть в одну статью нормативного акта; может в одну статью нормативного акта включить несколько **норм;** Может элементы нормы права изложить в нескольких статьях этого же нормативного акта; Может элементы нормы права изложить в нескольких статьях иных нормативных актов.

Способам изложения возможны три варианта *соотношения норм права и статьи нормативного акта:1)* Прямой способ имеет место тогда, когда норма права непосредственно излагается в статье нормативного акта; 2) ссылочный способ имеет место тогда, когда статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта; 3) бланкетный способ имеет место тогда, когда статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду каких-то нормативных актов, правил.

***54. Классификация норм права \*\*\****

Классификация позволяет четче обозначить место и роль юридических норм в системе правового регулирования, глубже познать их природу и назначение.

Выделяют следующие *основные виды правовых норм:*

1) в зависимости от функциональной роли они разделяются на:

— *исходные нормы,* которые определяют основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления (это, например, декларативные нормы, провозглашающие принципы; дефинитивные нормы, содержащие определения конкретных юридических понятий, и т.п.);

— *общие нормы,* которые присущи общей части той или иной отрасли права и распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права;

— *специальные нормы,* которые относятся к отдельным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих особенностей и т.д. (они детализируют общие, корректируют иные и пространственные условия их реализации, способы правового воздействия на поведение личности);

В зависимости от предмета правового регулирования (по отраслевой принадлежности) они разделяются на *конституционные, гражданские, административные, земельные* и т.п.;

В зависимости от их характера — на *материальные* (уголовные, экологические и пр.) и *процессуальные* (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные);

В зависимости от методов правового регулирования на:

*императивные* (содержащие властные предписания); *диапозитивные* (содержащие свободу усмотрения); *поощрительные* (стимулирующие социально полезное поведение); *рекомендательные* (предлагающие наиболее приемлемый для Г и общества вариант поведения);

В зависимости от времени действия — на *постоянные* (содержащиеся в законах) и *временные* (содержащиеся, например, в Указе Президента о введении чрезвычайного положения в определенном городе в связи со стихийным бедствием).

55. Понятие и виды форм (источников) права\*\*\*

*Норма права —* это общеобязательное, установленное или санкционированное и охраняемое государством правило поведения, выражающее обусловленную материальными условия­ми жизни общества волю и интересы народа, активно воздействующее на общественные отношения с целью их упорядочить.

Прежде чем анализировать различные формы права, необходимо сначала рассмотреть соотношение понятий «форма права» и «источник права».

Применительно к юридическим явлениям следует понимать под *источником права* три фактора:

1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.п.); 2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т.д.); 3) источник в формально-юридическом смысле — это и есть форма права.

Выделяют четыре основные формы права:

— *нормативный акт —* это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных обществен­ных отношений. (К их числу относятся Конституция, законы, подзаконные акты и т.п.); — *правовой обычай —* это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям (например, согласно ст. 5 ГК РФ, отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота); — *юридический прецедент —* это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел (распространен преимущественно в странах общей правовой семьи — Англии, США, Канаде и т.д.); — *нормативный договор —* соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.).

***56. Понятие и виды нормативных актов \*\*\****

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

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

Нормативный акт занимает особое место в системе правовых норм. Его следует отличать от актов применения и толкования.

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

*Виды законов:*

Конституция (закон законов) — основополагающий, учредительный политический правовой акт, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий федеральные органы государственной власти; Федеральные конституционные законы принимаются по вопросам, предусмотренным и органически связанным с Конституцией. Федеральные законы — это акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, политической и духовной жизни общества; Законы субъектов Федерации — издаются их представительными органами и распространяются только на соответствующую категорию.

Виды подзаконных актов:

Указы и распоряжения Президента РФ (вторые, в отличие от первых, принимаются больше по процедурным, текущим вопросам); *2.)* постановления и распоряжения Правительства РФ — акты исполнительного органа государства, наделенного широкой компетенцией по управлению общественными процессами; 3) приказы, инструкции, положения министерств, ведомств, государственных комитетов регулируют, как правило, общественные отношения, находящиеся в пределах компетенции данной исполнительной структуры; 4) решения и постановления местных органов государственной власти; 5) решения, распоряжения, постановления местных органов государственного управления; 6) нормативные акты муниципальных (негосударственных) органов; 7) локальные нормативные акты — это нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации (например, правила внутреннего трудового распорядка).

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

— нормативные акты государственных органов; — нормативные акты иных социальных структур (муниципальных органов, профсоюзов, акционерных обществ, товариществ и т.п.); — нормативные акты совместного характера (государственных органов и иных социальных структур); — -нормативные акты, принятые на референдуме.

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

— общефедеральные; — нормативные акты субъектов Российской Федерации; — нормативные акты органов местного самоуправления; — локальные нормативные акты.

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

— нормативные акты неопределенно-длительного действия; — временные нормативные акты.

***57. Закон и его верховенство. Понятие, признаки и виды законов \*\*\****

*Признаки закона: 1)* Принимается только органом законодательной власти или референдумом; 2) Порядок его подготовки и издания определяется Конституцией Р*Ф* и регламентами палат Федерального Собрания РФ; 3) В идеале должен выражать волю и интересы народа; 4) Обладает высшей юридической силой (все подзаконные акты должны соответствовать ему и ни в чем не противоречить); 5) Регулирует наиболее важные, ключевые общественные отношения

Данные признаки и выделяют закон в системе иных нормативных актов и придают ему качество верховенства. Изменить закон вправе только тот орган, который его принял, причем в строго оговоренном порядке.

*Классификация законов* может проводиться по различным основаниям : 1) По их юридической силе (Конституция, федеральный конституционный закон, федеральный закон, закон субъектов Федерации); 2) по субъектам законотворчества (принятые в результате референдума или законодательным органом); 3) По предмету правового регулирования (конституционные, административные, гражданские, уголовные и т.п.); 4) По сроку действия (постоянные законы и временные) и т.д.

Выделяют также чрезвычайные, бюджетные, тематические, кодификационные и иные законы.

***58. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц \*\*\****

Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъективные пределы своего функционирования.

*Действие нормативного акта во* времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Согласно ст. 6 Федерального закона «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания», федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если не установлен другой порядок вступления их в силу.

Также важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, т.е. он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в вескую силу.

Издание закону обратной силы возможно в двух случаях:1) если в самом законе об этом сказано; 2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность.

Нормативные акты утрачивают свою силу (прекращают действие на следующих основаниях:

1) по истечении срока действия акта, на который он был принят;2) и в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная отмена); 3)на основании прямого указания конкретного органа об отмене этого акта (прямая отмена).

*Дейcmвue нормативного акта в* пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа его издавшего. Под территорией Российской Федерации понимается ее сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра. К ней относится также территория российских дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами Федерации.

С вышеизложенными проблемами тесно связано *действие акта* по кругу лиц*.* На территории Российской Федерации нормативные акты действуют в отношении всех ее граждан, государственных организаций, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан и должностных лиц.

59. Понятие и принципы правотворчества \*\*\*

*Правотворчество* — это деятельность государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм. Субъектами *правотворчества* выступают государственные органы, негосударственные структуры (органы местного самоуправления, профсоюзы и т.п.), наделенные соответствующими полномочиями, а также народ при принятии законов на референдумах.

Правотворческая деятельность осуществляется в рамках установленных процессуальных норм (процедур), содержащихся в Конституции, регламентах, уставах и т.п. Правотворчество заключается в принятии новых норм права, отмене либо совершенствовании старых путем внесения изменений и дополнений.

*Правотворчество характеризуется* тем, что: — оно представляет собой деятельность активную, творческую, государственную; — основная продукция его — юридические нормы, воплощающиеся главным образом в нормативных актах (кроме этого, в нормативных договорах, правовых обычаях, юридических прецедентах); — это важнейшее средство управления обществом, здесь формируется стратегия его развития, принимаются существенные правила поведения; — уровень и культура правотворчества, а соответственно и качество принимаемых нормативных актов, — это показатель цивилизованности и демократии общества.

Правотворчеству присущи следующие *принципы:1)—* научность (ибо в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию, объективные потребности развития общества и т.п.); 2) — профессионализм (заниматься подобной деятельностью должны компетентные люди — юристы, управленцы, экономисты и др.); 3)— законность (данная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе Конституции, иных законов и подзаконных актов); 4) демократизм (характеризует степень участия граждан в этом вопросе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе5) гласность (означает открытость, «прозрачность» правотворческого процесса для широкой общественности, нормальную циркуляцию информации). 6) Оперативность (предполагает своевременность издания нормативных актов***).***

Принципы правотворчества — это основополагающие идеи, руководящие начала, исходные положения деятельности, связанной с принятием, отменой или с заменой юридических норм,это ориентир для органов, творящих право.

*Виды правотворчества*

Правотворчество — богатое по содержанию явление, сверхсложная деятельность по формулированию общих правил поведения. может быть, естественно, неоднородным. В зависимости от субъектов правотворчество подразделяется на: 1) непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума (всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни); 2) правотворчество государственных органов (например, Государственной Думы, Правительства РФ); 3) правотворчество отдельных должностных лиц (например Президента, министра); 4) правотворчество органов местного самоуправления; 5) локальное правотворчество (например, на предприятии, в учреждении и организации); 6) правотворчество общественных организаций (например профсоюзов).

В зависимости от значимости правотворчество делится на:

1) законотворчество (правотворчество высших представительных органов — парламентов, в процессе которого издаются нормативные акты высшей юридической силы — законы, принимаемые в соответствии с усложненной процедурой); 2) делегированное правотворчество (нормотворческая деятельность органов исполнительной власти, прежде всего правительства, осуществляемая по поручению парламента по принятию для *опера*тивного решения определенных проблем нормативных актов, входящих в компетенцию представительного органа); 3) подзаконное правотворчество (здесь нормы права принимаются и вводятся в действие структурами, не относящимися к высшим представительным органам — президентом, правительством, министерствами, ведомствами, государственными комитетами, местными органами государственного управления, губернаторами, главами администраций, руководителями предприятий, учреждений, организаций).

Далеко не все юридические нормы необходимо принимать на уровне законотворчества. Есть целый спектр ситуаций, когда юридические нормы целесообразнее принимать на уровне подзаконных актов, нормативных договоров и в иных формах, Кроме всего прочего, подзаконное правотворчество характеризуется большей оперативностью, гибкостью, меньшей формальностью, большей компетентностью осуществляющих его конкретных субъектов. Вместе с тем подзаконное правотворчество связано с «непрозрачностью» процесса принятия нормативных актов, с их громоздкостью.

60***. Понятие и стадии законотворчества в РФ \*\*\****

*Законотворческий процесс —* главная составная часть правотворческого процесса, его сердцевина. Именно принятие законов прежде всего характеризует данный процесс в целом. Кроме законов 1щией правотворчества выступают подзаконные нормативные 'Правовые обычаи, нормативные договоры, юридические прецеденты***.***

Законотворчество — сложный, неоднородный процесс, включай в себя *следующие стадии:*

*законодательная инициатива —* закрепленное в Конституции право определенных субъектов внести предложение об издании а и соответствующий законопроект в законодательный орган. р законодательной инициативы порождает у законодательного а обязанность рассмотреть предложение и законопроект, но ръ или отклонить его — право законодателя. . Право законодательной инициативы принадлежит Президенту, депутатам Верховного Совета, Прокурору, районным и городским Советам народных депутатов, Конституционному, Вер­ховному и Арбитражному судам Приднестровской Молдавской Республики по вопро­сам их ведения, республиканским объединениям профессиональных союзов по трудо­вым и социально-экономическим вопросам. (ч. 1 ст. 64)

*обсуждение законопроекта —* важная стадия, которая начинается в Государственной Думе с заслушивания доклада представителя проекта, внесшего законопроект. Данная стадия необходима для чтобы довести документ до нужного качества: устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие дефекты. Наиболее существенные законопроекты выносятся на всенародное обсуждение;

*принятие закона,* что достигается с помощью двух механизмов голосования (простым большинством и квалифицированным). Принятие закона — главная стадия, которая в свою очередь распадается на три подстадии:

а) *принятие закона Государственной Думой* (федеральные законы принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, т.е. 50% + 1 голос; федеральные конституционные законы считаются принятыми, если за них проголосовало не менее 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы);

б) *одобрение закона Советом Федерации* (в соответствии с ч. 4 ст. 105 Конституции РФ «федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации»; в соответствии с ч. 2 ст. 108 Конституции РФ «федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации»);

*подписание закона Президентом РФ* (согласно ч. 2 ст. 107 и ч. 2. ст. 108 Конституции РФ, Президент в течение четырнадцати дней подписывает одобренный закон и обнародует его);

4) *опубликование закона* (как правило, федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ; неопубликованные законы не применяются).

61**. *Систематизация нормативных актов: понятие и виды \*\****

Нормативные акты принимаются различными органами в различное время, в различных пространственных пределах и по разному поводу. Такая ситуация не может не влиять на природу действующих законов и подзаконных актов, которые порой могут между ДН находиться в противоречии. Поэтому прежде чем общественные отношения будут упорядочены, необходимо, чтобы сами нормативные акты были в порядке, чтобы они были приведены в соответствующую систему.

Отсюда, систематизация — это упорядочение нормативных актов, приведение их в определенную систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов. Выделяют такие виды систематизации, как:

инкорпорация *—* форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение.

Принципы инкорпорации: хронологический (по времени их действия), тематический (по определенной тематике) и др. Инкорпорация — самый простой вид систематизации. Инкорпорация подразделяется на официальную и неофициальную. К первой можно отнести Собрание законодательства Российской Федерации, ко второму сборники нормативных материалов по отраслям права, изданные в учебных целях, для просвещения населения и т.п. На нереальные инкорпоративные материалы нельзя ссылаться в при рассмотрении юридических дел, например в суде;

консолидация *—* форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый акт, где каждый из актов теряет свое самостоятельное юридическое значение. Здесь нормативные акты объединяются по признаку их относи к одному виду деятельности (охрана природы, образование ).

Особенность консолидации состоит в том, что она является компромиссной систематизацией, сочетающей в себе черты инкорпорации и кодификации. Консолидация используется зачастую как промежуточный этап, когда отсутствует возможность кодификации

кодификация *—* форма систематизации путем объединения нормативных актов в единый, логически цельный акт с изменением содержания. В процессе кодификации устраняются устаревший правовой материал, противоречия в нормах, создаются новые, обеспечивается их согласованность, логичность.

Поэтому кодификация — способ правотворчества, наиболее сложный и трудоемкий вид систематизации. Кодификация законодательства может быть всеобщей (когда переработке подвергается значительная часть законодательства), отраслевой (когда перерабатываются нормы определенной сферы законодательства), специальной (когда перерабатываются нормы какого-либо правового института). Кодификация предполагает переработку норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (кодексе, своде законов и т.д.).

Признаки кодификации:1) ею имеют право заниматься только специальные органы;2) в итоге появляется новый нормативный акт — кодекс, 3) кодифицированный акт выступает основным среди всех иных актов, действующих в данной сфере.

6***2. Понятие и структурные элементы системы права \*\*\****

Право кроме внешней формы имеет и внутреннюю, под которой понимается его строение. *Система права —* это внутренняя структура права, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов подотраслей и отраслей права.

Системное устройство права означает, что оно представляет собой целостное образование, состоящее из множества элементов находящихся между собой в определенной иерархической связи.

Системная организация права имеет важное значение как для законодателя (принимая нормативный акт, правотворческий орган обязан гармонично «включить» его в существующую систему права не нарушая ее целостности), так и для правоприменителя (системный принцип права в сфере правоприменительной деятельности позволяет правильно истолковать и применить норму права). Существенно влияние системности права и на процесс систематизации (упорядочения) законодательства.

Черты системы права:1)— ее первичным элементом выступают нормы права, которые объединяются в более крупные образования — институты, подотрасли, отрасли; 2)— ее элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимоувязаны, что придает ей целостность и единство;3)— она обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами; 4)— имеет объективный характер, ибо зависит от объективно существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей.

Понятие «система права» не следует отождествлять с понятием «правовая система». Последнее шире по своему объему и включает в себя помимо системы права юридическую практику и господствующую правовую идеологию. Таким образом, правовая система и система права соотносятся как целое и часть.

64. ***Предмет и метод правового регулирования как основания деления норм права на отрасли \*\*\****

Основания деления норм права на отрасли используют два критерия: предмет и метод правового регулирования. Предмет *правового регулирования —* это те общественные отношения, которые право регулирует. Он является основным критерием -ю общественные отношения объективно существуют, их определенный характер требует к себе и соответствующих правовых . Так, трудовые отношения выступают предметом регулирования трудового права, семейные отношения — семейно-брачного

Вместе с тем предмет правового регулирования не может быть единственным критерием деления права на отрасли, потому что: общественные отношения, его составляющие, чрезвычайно разнообразны;

Нередко одни и те же общественные отношения регулируются иными отраслями и к тому же различными способами. Поэтому вторым (дополнительным) критерием выступает метод правового регулирования. Если предмет отвечает на вопрос, что регулирует право, то метод — как регулирует. Если предмет является материальным критерием, то метод — формально-юридическим. Метод *правового регулирования —* это совокупность юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование качественно однородных общественных отношений. Выделяют следующие основные *методы правового регулирования:1) императивный —* метод властных предписаний, субордина-;основанный на запретах, обязанностях, наказаниях; 2) *диапозитивный —* метод равноправия сторон, координации, ванный на дозволениях; 3) *поощрительный —* метод вознаграждения за определенное заслуженное поведение; 4) *рекомендательный —* метод совета осуществления конкретного желательного для общества и Г поведения и т.п.

***63. Отрасль права. Краткая характеристика основных отраслей права \*\*\****

*Отрасль права —* это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений.

Отрасль — наиболее крупное подразделение системы права. Качественная однородность, специфика той или иной области общественных отношений вызывают к жизни соответствующую отрасль права. Так, объективно существующие трудовые отношения людей обусловливают необходимость трудового права, управленческие отношения — административного права.

Если система права складывается из отраслей, то сами отрасли состоят из подотраслей, институтов и норм права.

Выделяют следующие *отрасли права:* 1) конституционное (государственное) право, 2) гражданское, 3) административное, 4) уголовное, 5)земельное, 6)трудовое, 7) семейно-брачное, 8) уголовно-исполнительное, 9) аграрное (сельскохозяйственное), 10) экологическое (природоохранное), 11) финансовое, 12) уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное.

Среди формирующихся отраслей можно назвать отрасли предпринимательского, налогового, муниципального, компьютерного права и др.

Дать краткую характеристику основных отраслей права — это значит рассмотреть конкретный предмет и доминирующий метод правового регулирования конституционного, административного, гражданского и уголовного права.

*Конституционное право —* ведущая отрасль права, предметом исследования которой являются основы конституционного строя, правовое положение личности, форма правления и государственное устройство; доминирующий метод — императивный. *Гражданское право* регулирует имущественные и личные неимущественные отношения; основной метод — диспозитивный. *Административное право* регулирует управленческие отношения, возникающие в процессе исполнительно-распорядительной деятельности органов государства; преобладающий метод — императивный. *Уголовное право* охраняет от преступных посягательств на права и свободы человека и гражданина, конституционный строй, частную, государственную собственность и т.п.; господствующий метод — императивный.

6***5. Институт права: понятие и виды \*\*\****

Институт *права —* это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений.

Если отрасль права регулирует род общественных отношений, то институт — лишь их вид.

Институт права — гораздо меньшая по сравнению с отраслью совокупность юридических норм. В каждой отрасли права можно выделить множество институтов. Так, в отрасль трудового права включаются институты дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и т.п.

*Виды институтов:* 1) в зависимости от характера институты подразделяются на материальные (институт подряда) и процессуальные (институт возбуждения уголовного дела); 2) в зависимости от сферы распространения — на отраслевые (институт наследования) и межотраслевые (институт частной собственности); 3) в зависимости от функциональной роли — на регулятивные (институт мены) и охранительные (институт привлечения к уголовной ответственности).

Субинститут *права —* это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений, находящихся в рамках определенного института права. Субинститут — составная часть института права. Так, институт преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности делится на субинституты преступлений против жизни (его составляют различные виды убийств), против здоровья (здесь сосредоточены нормы, касающиеся различных видов телесных повреждений) и преступлений против достоинства личности (клевета, оскорбление).

Между тем важно помнить, что далеко не каждый институт права имеет хотя бы один субинститут. Субинститут — это проблема деления институтов права. Вместе с тем сами институты могут «складываться» в такие более крупные подразделения системы права, как подотрасли.

Система однородных институтов определенной отрасли права образует подотрасль права. Подотрасль *права —* это уже не институт, но еще и не отрасль права. Так, авторское, изобретательское, жилищное право являются подотраслями гражданского права; налоговое право — подотраслью финансового права; муниципальное — подотраслью административного права.

***66. Частное и публичное право \*\*\****

В структуре права юридические нормы можно разделить на две большие группы: на частное и публичное право. Ча*стное право —* это упорядоченная совокупность юридических охраняющих и регулирующих отношения частных лиц. *Публичное право* образуют нормы, закрепляющие порядок деятельности органов государственной власти и управления.

Частное право — область свободы и частной инициативы, публичное — сфера власти и подчинения. Отсюда, частное право состоит из отраслей гражданского, предпринимательского, семейного, трудового права, а публичное — из отраслей конституционного*,* административного, финансового, уголовного и иных. Литературе выделяют следующие критерии*,* в зависимости от котор**ых** те или иные нормы права относят к частному либо публичному праву:

1)интерес (если частное право призвано регулировать частные интересы, то публичное — общественные, государственные); 2)предмет правового регулирования (если частному праву свойственны нормы, регулирующие имущественные отношения, то публичному — неимущественные);3)метод правового регулирования (если в частном праве господствует метод координации, то в публичном — субординации);4)субъектный состав (если частное право регулирует отношения частных лиц между собой, то публичное право — частных лиц с государством либо между государственными органами).

В настоящее время в правовой системе России все больше утверждаются такие институты частного права, как право наследуемого пожизненного владения, интеллектуальной собственности, возмещения морального ущерба и др.

67***. Соотношение системы права и системы законодательств \*\*\****

Законодательство, как и право, тоже имеет свою систему, под которой понимается его внутреннее строение.

Однако данные понятия необходимо различать по следующим, основаниям: 1) если первичным элементом системы права является норма, то первичным элементом системы законодательства — нормативный акт; 2) если система права выступает в качестве содержания, то сис­тема законодательства — в качестве формы; 3) если система права складывается объективно в соответствии с существующими общественными отношениями, то система законодательства преимущественно субъективна, ибо зависит от законодателя; 4) если система права имеет первичный характер, то система законодательства — производный (первая служит исходной базой для второй); 5) если система права имеет только горизонтальное (отраслевое) строение, то система законодательства еще и вертикальное (федеративное, иерархическое); 6) система права и система законодательства различаются и по объему: законодательство, с одной стороны, не охватывает всего разнообразия нормативности (ведь кроме законодательства право оформляется и в юридических обычаях, и в нормативных договорах, и в юридических прецедентах); а с другой стороны, включает в себя кроме формулировок норм и иные элементы — преамбулы, названия разделов, глав, статей и т.п.

***68. Правовые отношения: понятие и признаки \*\*\****

*Правоотношение —* это общественное отношение, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности.

Если норма права — статическое состояние правового регулирования, то правоотношения — динамическое. Категория «правоотношение» является одной из центральных в общей теории права и помогает уяснить, каким образом право воздействует на поведение

Правоотношения позволяют «перевести» абстрактные юридические нормы в плоскость персонифицированных связей, т.е. на уровень субъективных прав и юридических обязанностей для данных субъектов.

*Признаки правоотношений:*

это общественное отношение, которое представляет собой двусторонюю конкретную связь между социальными субъектами; 2) оно возникает на основе норм права (общие требования правовых норм индивидуализируются применительно к субъектам и реальным ситуациям, в которых они находятся); 3) это связь между лицами посредством субъективных прав и юридических обязанностей; 4) это волевое отношение, ибо для его возникновения необходимо воля его участников (как минимум хотя бы с одной стороны); 5) это отношение возникает по поводу реального блага, ценности, в связи с чем субъекты осуществляют принадлежащие им субъектные права и юридические обязанности; 6) это отношения, охраняемые и обеспечиваемые государством (в частности, возможностью государственного принуждения).

Правоотношение имеет сложную по составу элементов *структуру: 1)* субъект**; 2)** объект; 3) субъективное право и юридическая обязанность (юридическое содержание).

***69. Предпосылки возникновения правоотношений \*\*\****

Предпосылки возникновения правоотношений - условия (факторы), порождающие правовые отношения.

Выделяют два вида *предпосылок возникновения правоотношений:*

1) материальные (общие);

2) юридические (специальные).

К *материальным* относятся жизненные интересы и потребности людей, под влиянием которых они вступают в соответствующие правоотношения. В самом широком смысле под материальными предпосылками понимается система социально-экономических, культурных и иных обстоятельств, обусловливающих объективную необходимость правового регулирования тех или иных общественных отношений. К материальным предпосылкам можно отнести также наличие объекта правоотношения (то, по поводу чего лица вступают в данные юридические связи), не менее двух субъектов (ибо само с собой лицо вступить в правоотношение не сможет), и соответствующее поведение участников правоотношений.

К *юридическим предпосылкам относятся:1)—* норма права;2)— правосубъектность;3)— юридический факт (как реальное жизненное обстоятельство). Без названных предпосылок правоотношение невозможно.

***70. Взаимосвязь норм права и правоотношений \*\*\****

Взаи*мосвязь* между ними может проявляться в следующем: 1)норма права и правоотношение выступают элементами механизма правового регулирования; 2)норма права — основа возникновения правоотношения;3)норма права устанавливает круг субъектов правоотношений;4)норма права в своей гипотезе предусматривает условия возникновения того или иного правоотношения; 5)Норма права в диспозиции определяет субъективные права и юридические обязанности участников правоотношения; 6)Норма права в санкции содержит указание на возможные последствия выполнения диспозиции (наказания либо поощрения).

Таким образом, правоотношение есть форма реализации нормы

Правовая норма и правоотношение соотносятся как причина и следствие. В юридической литературе есть две точки зрения на характер связи нормы права и правоотношения: 1)правоотношение — это результат воздействия нормы права на общественные отношения (последовательность здесь такая: норма права — общественные отношений - правоотношения); 2)правоотношение — это средство регулирования общественных отношений (последовательность уже другая: норма права — правоотношения — общественные отношения).

***71. Понятие и виды субъектов правоотношений* \*\*\***

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

Выделяют следующие виды субъектов правоотношений: индивидуальные и коллективные.

К *индивидуальным субъектам* (физическим лицам) относятся: 1) граждане; 2) лица с двойным гражданством; 3) лица без гражданства; 4) иностранцы.

Лица без гражданства и иностранцы могут вступать в те же правоотношения на территории России, что и граждане РФ, за рядом ограничений, установленных законодательством: они не могут, в частности, избирать и быть избранными в представительные органы власти России, занимать определенные должности в государствен­ном аппарате, служить в Вооруженных Силах и т.п.

К *коллективным субъектам* относятся: 1) Г- во в целом (когда оно, например, вступает в международно-правовые отношения с другими государствами, в конституционно-правовые — с субъектами Федерации, в гражданско-правовые — по поводу федеральной государственной собственности и т.п.); 2) государственные организации; 3) негосударственные организации (частные фирмы, коммерчес­кие банки, общественные объединения и т.д.).

Коллективные субъекты, участвующие в области частноправовых отношений, обладают качествами юридического лица. Согласно ч. 1 ст. 48 ГК РФ, *юридическим лицом* признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

72. ***Правоспособность и дееспособность субъектов права. Правосубьектность \*\*\****

Для того чтобы быть субъектом правоотношения, лица должны обладать правоспособностью и дееспособностью. правоспособность *—* это способность индивида иметь права и обязанности. Дееспособность *—* это способность лица своими действиями осуществлять права и обязанности. Дееспособность связана с психическими и возрастными свойствами человека и зависит от них.

Выделяют следующие *виды дееспособности:1)*полную (с 18 лет);2)частичную (с 14 до 18 лет).

*В статье*  27 ГК РФ («Эмансипация») установлено следующее:

Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей и усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда.

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

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

Разрыв между правоспособностью и дееспособностью в гражданском праве объясняется тем, что:1) имущественные права необходимы всем гражданам независимо от возраста, состояния их воли; 2) в области имущественных правоотношений вместо правоспособного, но недееспособного лица может выступать его законный представитель,

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

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

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

***73. Субъективные права и юридические обязанности: понятие и структура \*\*\****

Если общественные отношения выступают материальным содержанием правоотношений, то субъективные права и обязанности — юридическим. Именно через права и обязанности осуществляется юридическая связь участников правоотношений.

*Субъективное право —* это мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять его собственные интересы. Субъективное право есть средство для удовлетворения интереса управомоченного лица для достижения определенной цели, ценности. В этом заключается его предназначение. Стр*уктура субъективного права: 1)*возможность определенного поведения управомоченного 2)возможность требования соответствующего поведения от обяза ***;***3)возможность обращаться за защитой к компетентным государственным органам (прежде всего в суд);4)возможность пользоваться определенным социальным благом.

*Юридическая обязанность —* это мера юридически необходимого поведения, установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица. Обязанность есть гарантия осуществления субъективного права. Без нее последнее превратится в фикцию. Юридическая обязанность, являясь обратной стороной субъективного права, имеет следующую *структуру:*

Необходимость 1) совершать определенные действия или воздерживаться от них; 2) отреагировать на законные требования управомоченного; 3) нести юридическую ответственность за неисполнение этих требований; 4) не препятствовать контрагенту пользоваться тем благом, на которое тот имеет право.

Различиямежду субъективным правом и юридической обязанностью: 1) если субъективное право призвано удовлетворять собственные интересы лица, то юридическая обязанность — "чужие" интересы (управомоченного лица); 2) если субъективное право — мера возможного поведения (реализация его зависит от усмотрения управомоченного лица), то юридическая обязанность — мера необходимого поведения (от ее реализации отказаться нельзя).

Вместе с тем рамки (мера) и возможного поведения (субъективного права), и необходимого поведения (юридической обязанности) должны быть четко очерчены в законодательстве.

***74. Объекты правоотношений: понятие и виды***

*Объект правоотношения —* это то, на что направлены права в обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи.

Люди всегда участвуют в правоотношениях ради удовлетворения своих интересов. Эта цель достигается посредством прав и обязанностей, обеспечивающих получение определенных благ.

Выделяют два подхода к пониманию данной категории:1)— согласно первому из них, объектом правоотношения могут выступать только действия субъектов, поступки людей;2)— согласно второй точке зрения (разделяемой большинством ученых), объекты весьма разнообразны и могут быть:

1) материальными благами (вещи,'ценности, имущество и т.п.);2) нематериальными благами (жизнь, здоровье, достоинство, честь и т.п.);3) продуктами духовного творчества (произведения литературы, искусства, музыки, науки, компьютерные программы и т.д.);4) результатами действий участников правоотношений (правоот­ношения, возникающие, например, на основе договора перевозки, подряда на капитальное строительство и т.п.);5) ценными бумагами и документами (деньги, акции, дипломы, аттестаты и т.д.).

75. ***Понятие и классификация юридических фактов***

*Юридические факты —* это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает наступление определенных юридических последствий. Юридические факты являются предпосылками правоотношений. Их модель фиксируется в гипотезе юридических норм.

Юридические факты классифицируются по различным основаниям:

1) по характеру наступающих последствий они делятся на:

правообразующие (поступление в вуз); правоизменяющие (перевод с очной на заочную форму обучения); правопрекращающие (окончание вуза);

2) по связи с волей участников правоотношений — на:

события (обстоятельства, не зависящие от воли субъекта — стихийное бедствие, смерть, истечение сроков и т. п.); действия (обстоятельства, связанные с волей участников правоотношений).

Последние делятся на правомерные и противоправные.

Правомерные действия, в свою очередь, подразделяются на юридические акты (действия, совершаемые с намерением породить юридические последствия: сделки, судебные решения ii т. п.) и юридические поступки (действия, приводящие к юридическим последствиям независимо от намерений лица, их совершающего, — создание художественного произведения и т. д.).

Противоправные деяния могут быть уголовными, административными, гражданскими, дисциплинарными.

Нередко для возникновения предусмотренных правовой нормой юридических последствий необходим не один юридический факт, а их совокупность, которую называют юридическим (фактическим) составом. Например, для получения пенсии по старости требуется достичь пенсионного возраста, иметь необходимый трудовой стаж, решение о назначении пенсии.

76***. Реализация права: понятие и формы***

*Под реализацией правовых норм* понимается фактическое осуществление их предписаний в поведении субъектов. Реализация права представляет собой необходимую сторону жизни, существо­вания права, без чего оно утрачивает свой социальный смысл.

В зависимости от характера действий субъектов выделяют 4 формы *реализации права:1)— соблюдение* (с ее помощью осуществляются запреты, от нару­шения которых лицо должно воздерживаться);2)— *исполнение* (связано с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе действий в интересах управомоченой стороны);3)— *использование* (выражается в осуществлении субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свой собственный инте­рес и тем самым достигает определенного блага, ценности); 4)— *применение* (это властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт).

Применение — особая форма реализации права, характеризующаяся следующими *признаками:*1) применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты (государственные, муниципальные органы и т.п.);2) носит властный характер;3) имеет ряд стадий (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения);4) осуществляется в процессуальной форме (в целях усиления гарантий законного и справедливого разрешения дела данная дея­тельность жестко регламентирована нормами права); 5) связано с реализацией соответствующего индивидуаль­ного, властного (правоприменительного) акта.; 6) направлено на установление конкретных правовых по­следствий — субъективных прав и юридических обязанностей.

Правоприменение необходимо тогда, когда субъекты не могут без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности, когда возникает потребность в государственном рвении, когда имеется спор по поводу юридического факта

77. Стадии процесса применения норм права

*Правоприменение —* сложная последовательная деятельность, осуществляемая в рамках нескольких этапов, стадий. Можно выделить три *основные стадии правоприменительного процесса***:** 1)установление фактической основы дела; 2)установление юридической основы дела;3)решение дела.

На первой *стадии* устанавливается объективная истина по делу. Ведь правоприменение будет обоснованным только тогда, когда фактическ**ие** обстоятельства проанализированы с достаточной полнотой и достоверностью. По сути, здесь речь идет о сборе всей юридически значимой информации, относящейся к конкретному делу.

На второй *стадии* правоприменитель выбирает отрасль, институт и норму права, регулирующие данное общественное отношение проверяет подлинность текста норм права, их пределы действия во времени, в пространстве и по кругу лиц, уясняет смысл и содержание юридических предписаний, квалифицирует деяние.

На третьей *стадии* принимается решение и выносится правоприменительный акт. Именно в рамках данного этапа правоприменительного процесса решается судьба этого дела и от того, какие выводы будут сформулированы в ходе решения, зависит дальнейшее развитие правоотношений.

Установление фактической и установление юридической основы дела выступают как бы подготовительными стадиями применения норм права. Принятие решения является завершающей и вместе с тем основной стадией. После этого решение должно быть испол­нено и конкретное общественное отношение реально урегули­ровано.

***78. Акты применения правовых норм: понятие, особенности, виды***

*Акт применения права —* это такой правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела. Правоприменительный акт выступает итогом правоприменительной деятельности и обладает следующими *особенностями:1)*исходит от компетентных органов;2)носит государственно-властный характер;3)носит индивидуальный (персонифицированный), а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто в данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязанностями; 4) имеет определенную установленную законом форму. Вместе с тем следует различать акт применения как действие (деятельность) и как акт-документ. Последний должен иметь определенную структуру и состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

*Классифицируют* правоприменительные акты по следующим основаниям:

по форме — на указы, приговоры, решения, приказы и т.п.; по субъектам, их издающим, — на акты государственных и негосударственных (в частности, муниципальных) органов; по функциям права — на регулятивные (приказ о повышении по службе) и охранительные (постановление о возбуждении уголовного дела); по юридической природе — на основные (выражают конечное решение юридического дела, например, приговор) и вспомогательные ( подготавливают издание основных актов, в частности постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого); по предмету правового регулирования — на акты уголовно-правовые, гражданско-правовые и т.п.; по характеру — на материальные и процессуальные.

***79. Отличие нормативных актов от актов применения права***

Нормативный акт (83, 112)

Акт применения права

**Общим** является то, что: - это правовые акты - они принимаются и обеспечиваются компетентными (прежде всего гос. органами); - они выступают властными по своему характеру документами.

В **отличие** от нормативного акта правоприменительный акт 1) применяется на основе нормативного 2) конкретизирует норму права, содержащуюся в нормативном акте, применительно к инд. ситуациям, отношениям 3) носит персонифицированный (индивидуально-определенный) характер 4) не является источником (формой) права и рассчитан только на однократное применение 5) выступает юридическим фактом для возникновения, изменения и прекращения соответствующих правоотношений.

***80. Пробелы в праве: понятие и способы их устранения и преодоления***

*Пробел в праве —* это полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм. Важно учитывать два условия пробельности*: 1)* фактические обстоятельства должны находиться в сфере правового регулирования; 2)должна отсутствовать конкретная норма права, призванная регулировать данные фактические обстоятельства.

Существуют объективные и субъективные причины пробелов в праве. Они должны своевременно устраняться и преодолеваться. Устранить пробел можно лишь с помощью правотворческого процесса путем принятия новой нормы права. Преодолеть пробел можно с помощью правоприменительного процесса, так как здесь новых норм права не создается и правоприменитель вынужден всякий раз восполнять отсутствующее нормативное предписание посредством аналогии закона и аналогии права.

*Аналогия закона —* это решение конкретного юридического дела правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходные случаи.

*Аналогия права —* это решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права. Данный способ преодоления пробелов возможен лишь тогда, когда нет конкретной нормы, которая бы регулировала сходный случай. Причем ее нет ни в данной отрасли, ни в смежной. При таком применении важное значение приобретают принципы права (справедливость, равенство перед законом дом и т.п.), которые, как правило, устанавливаются в конституции. Поэтому правоприменитель, ориентируясь во многом на собственное правосознание и мотивируя решение по делу, может ссылать*ся* на конкретные конституционные статьи. В уголовном и административном праве аналогия исключается.

81**. *Юридические коллизии и способы их разрешения***

*Юридические коллизии —* это противоречия между правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения. Они вносят в правовую систему несогласованность, дефектность, создают неудобства в правоприменительной практике, затрудняют и пользование законодательством.

Можно выделить объективные причины коллизий (например, в условиях отставания права от более динамичных общественных отношений одни нормы устаревают, другие появляются, не всегда отменяя прежние и действуя зачастую одновременно с ними) и субъективные (недостаток опыта законодателя, низкое качество законов, непоследовательная систематизация нормативных актов).

*Виды коллизий:* 1) между Конституцией и всеми иными актами (разрешается в пользу Конституции); 2) между законами и подзаконными актами (разрешается в пользу законов как актов большей юридической силы); 3) между общефедеральными актами и актами субъектов Федерации:( — если последний принят в пределах ведения, то в соответствии с ч. 6 ст. 76 Конституции РФ действует именно он, — если последний принят вне пределов своего ведения, то действует общефедеральный акт;) 4) между актами одного и того же органа, но изданные в разное время (применяется акт позже принятый); 5) между актами, принятыми разными органами (применяется акт, обладающий более высокой юридической силой); 6) между общим и специальным актом: (— если они приняты одним органом, то применяется последний; — если они приняты разными органами, то действует первый.)

Возможные  *способы разрешения коллизий: 1)* принятие нового акта; 2) отмена старого акта;3) внесение изменений в действующие акты;4) систематизация законодательства;5) референдумы; 6) деятельность судов (прежде всего Конституционного Суда РФ); 7) переговорный процесс через согласительные комиссии; 8) толкование и др.

***82. Толкование норм права: понятие и виды по субъектам***

*Толкование норм права —* это деятельность, направленная на выявление содержания юридических норм. В процессе толкования уясняются смысл нормативного предписания, его социальная направленность, место в системе правового регулирования и т.п. Толкование необходимо в связи с абстрактностью юридических норм, специальной терминологией, дефектностью

Деятельность по толкованию правовых норм имеет своей целью правильное и единообразное понимание юридических предписаний, правильное и единообразное применение.

Толкование состоит из двух сторон: 1) — уяснение (для себя);2) — разъяснение (для других).

В зависимости от субъектов толкование подразделяют:1)— на официальное (дается уполномоченными на то субъектами, держится в специальном акте, влечет юридические последствия); 2)— на неофициальное (не имеет юридически обязательного значения и лишено властной силы).

Официальное *толкование* бывает нормативным (распространяется на большой круг лиц и случаев) и казуальным (обязательно только для данного конкретного случая). В свою очередь нормативное толкование классифицируется на аутентичное (дается тем же органом, который издал нормативный акт) и легальное (исходит от уполномоченных на то субъектов).

*Неофициальное толкование* бывает: 1) обыденным (не требует специальных познаний и дается любым гражданином) 2) профессиональным (дают юристы); 3) доктринальным (научное разъяснение юридических норм).

Толкование-уяснение достигается при помощи определенных способов: грамматического (филологического); логического; систематического; историко-политического; специально-юридического; функционального.

Грамматический состоит прежде всего в определении смысла отдельных слов, установлении лексической связи между ними. Историко-политический (толкование с помощью анализа конкретных исторических и политических условий) состоит в выяснении общественных условий, экономических, социальных, политических и иных факторов, вызвавших к жизни данную правовую норму, а также анализе целей и задач, которые решает государство посредством введения ее в действие. Систематический способ предполагает сопоставление правовой нормы с иными нормами данной отрасли права, а также с нормами других отраслей, регулирующих это общественное отношение. Идеологический (толкование с помощью установления целей принятия нормативного акта); Специально-юридический (толкование с помощью раскрытия содержания юридических терминов, используемых в законодательством).

Результаты толкования могут быть различными в зависимости от »щения текста и действительного содержания юридических Исходя из этого соотношения различают *три вида толкования: 1)*буквальное (возможно тогда, когда действительный смысл права и ее текстуальное выражение совпадают);2) ограничительное (применяется тогда, когда действительный нормы права уже ее текстуального выражения); 3) распространительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права шире ее текстуального выражения).

83. Способы и объем, толкования правовых норм

*Способы толкования —* это совокупность приемов и средств, на­правленных на установление содержания правовых норм. Толкование-уяснение достигается при помощи определенных способов: грамматического (филологического); логического; систематического; историко-политического; специально-юридического; функционального.

Грамматический состоит прежде всего в определении смысла отдельных слов, установлении лексической связи между ними. Историко-политический (толкование с помощью анализа конкретных исторических и политических условий) состоит в выяснении общественных условий, экономических, социальных, политических и иных факторов, вызвавших к жизни данную правовую норму, а также анализе целей и задач, которые решает государство посредством введения ее в действие. Систематический способ предполагает сопоставление правовой нормы с иными нормами данной отрасли права, а также с нормами других отраслей, регулирующих это общественное отношение. Идеологический (толкование с помощью установления целей принятия нормативного акта); Специально-юридический (толкование с помощью раскрытия содержания юридических терминов, используемых в законодательством).

***84. Акты толкования права: понятие, особенности, виды***

*Акт толкования права —* это такой правовой акт, который состоит в разъяснение смысла юридических норм. *Особенности актов толкования права:1)*  представляют собой разъяснение смысла юридических норм;2) содержат конкретизирующие, а не нормативные предписания;3) не имеют самостоятельного значения и действуют в единстве с теми нормами, которые толкуют; 4) не являются формой и источником права.

В юридической литературе различают следующие *виды актов толкования права:*

1) в зависимости от типов официального толкования они подразделяются на акты нормативного (аутентичные и легальные) и казуального толкования; 2) в зависимости от органов, дающих толкование, — на акты органов государственной власти, управления, судебных и прокурор­ских органов и т.п.; 3) в зависимости от предмета правового регулирования — на акты толкования уголовного права, административного, граждан­ского и т.д.; 4) в зависимости от характера — на материальные и процессуальные акты; 5) в зависимости от формы — на указы, постановления, приказы, инструкции и т.п.; 6) в зависимости от юридической природы различают интерпретационные акты правотворчества и интерпретационные акты правоприменения.

***85. Юридическая практика***

*Юридическая практика —* это деятельность компетентных субъектов по принятию (толкованию, применению и т.д.) юридических предписаний, взятая в единстве с накопленным социально-правовым опытом.

Выделяют три точки зрения на понятие «юридическая практики:1) это юридическая деятельность; 2) — это социально-правовой опыт; 3) это юридическая деятельность с социально-правовым опытом.. *Признаки юридической практики:1)*  строится на основе норм права;2) представляет собой составную часть правовой культуры общества 3) интегрирует правовую систему; 4) порождает соответствующие юридические последствия.

С*труктура юридической практики:*

1)юридическая деятельность (динамическая сторона), элементом удержания которой выступают ее объекты, субъекты и участники; 2) юридические действия и операции, средства и способы их осуществления, принятые решения и результаты действий; 3) социально-правовой опыт (статическая сторона), который в качестве элемента включает правоположения, выработанные в ходе многолетней практики предписания общ*его* характера, аккумулирующие социально ценные и стабильные стороны конкретной юридической деятельности.

*Функциями юридической практики* являются сигнально-информационная и конкретизирующая. стороны *юридической практики:*

В зависимости от характера, способа преобразования общественных отношений она бывает:1) правотворческой; 2)правоприменительной;3)интерпретационной;

В зависимости от субъектов: 1) законодательной; 2) исполнительной;3) судебной; 4) следственной;5) нотариальной и т.п.

В зависимости от функциональной роли: 1)регулятивной;2)охранительной.

86**. *Правомерное поведение: понятие и виды***

*Правомерное поведение —* это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям. *Признаки правомерного поведения:1)* находится в установленных законодательством рамках (формальный аспект); 2) социально полезно, не противоречит общественным интересам и целям, что составляет его объективную сторону (содержательный аспект); 3) является осознанным, что составляет его субъективную сторону.

Правомерное поведение по степени социальной значимости подразделяется: 1) на необходимое (служба в армии); 2) желательное (научное художественное творчества); 3) допустимое (отправление религиозных культов).

Наиболее распространена классификация правомерного поведения в зависимости *от его* мотивов (субъективной стороны), в соответствии с которыми оно подразделяется: 1) на *социально-активное* (это высшая форма правомерного поведения, выражающаяся в высоком уровне правосознания и правовой культуры, ответственности и добровольности. Здесь субъект действует не из-за страха перед наказанием и не из-за поощрения, а на основе убеждения в необходимости и целесообразности правомерного поведения. Этот вид поведения наиболее социально значим, ибо связан с реализацией не только личного, но и общественного прогресса, с борьбой за реальное утверждение в жизни принципов права, законности, порядка); *2)униформистское* (это деяние, основанное на подчинении правовым предписаниям без их глубокого и всестороннего осознания); *3) маргинальное* (это деяние, которое тоже соответствует правовым предписаниям, но совершается под воздействием государственного принуждения, из-за страха перед наказанием).

***87. Понятие, признаки и виды правонарушений***

*Правонарушение —* это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, гос-ва и личности. *Признаки правонарушения:1)* деяние (действие или бездействие);2) вина; 3) противоправность;4) вредный результат;5) причинная связь между деянием и вредным результатом; 6) юридическая ответственность.

В зависимости от их социальной опасности (вредности) все правонарушения подразделяются на преступления и проступки. *Преступления* (уголовные правонарушения) отличаются максимальной степенью общественной вредности, посягают на наиболее социально значимые интересы, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

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

В свою очередь проступки *классифицируются:*  на гражданские (правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, выражающие­ся в нанесении организациям или отдельным гражданам имущест­венного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по договору, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина); административные (правонарушения, посягающие на уста­новленный законом общественный порядок, на отношения в облас­ти исполнительно-распорядительной деятельности органов государства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей); дисциплинарные (правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций); процессуальные (правонарушения, посягающие на установ­ленные законом процедуры осуществления правосудия, например неявка свидетеля в суд).

88. ***Юридический состав правонарушения***

Юридический состав правонарушения — это система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности. В ю*ридический состав* входят:1) субъект правонарушения (праводееспособное физическое лицо или социальная организация, совершившие данное деяние); 2) обьект правонарушения (это то, на что посягает правонарушение , родовым объектом выступают общественные отношения, видовым -жизнь, здоровье, честь, имущество и т.п.); 3) субъективная сторона правонарушения (совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям. Здесь главной категорией выступает *вина, -* психическое отношение лица к совершенно-противоправному деянию. Выделяют две формы вины — умысел и неосторожность . Умысел может быть прямым, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность или неизбежность наступления вредных последствий, желает их наступления; и косвенным, когда лицо сознает общественно опасный характер деяний, предвидит возможность наступления вредных последствий,-не желает, но сознательно допускает наступление указанных последствий либо относится к ним безразлично. Неосторожностьтоже имеет две формы — *легкомыслие*, когда лицо предвидит общественно вредные последствия своего поведения, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на возможность его предотвращения; и *небрежность*, когда лицо не предвидит общественно вредные последствия своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло их предвидеть); 4) объективная сторона правонарушения — это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение, к которым относят: 1)деяние;2) противоправность (формальный аспект); 3) |вредный результат (содержательный аспект); 4) |причинная связь между деянием и вредным результатом (вредный результат должен быть следствием, а само поведение — причиной именно этого результата).

89***. Понятие, признаки и основания юридической* *ответственности***

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

*Меры* эти могут быть: 1) личного характера (лишение свободы); 2) имущественного характера (штраф); 3) организационного характера (увольнение).

*Признаки юридической ответственности:* 1) устанавливается государством в правовых нормах; 2) опирается на государственное принуждение; 3) применяется специально уполномоченными государственны**ми** органами; 4) связана с возложением новой дополнительной обязанности; 5) выражается в определенных отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера; 6) выступает формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с санкцией не отождествляется, ибо санкция — часть структуры нормы права, содержащая последствия осуществления диспозиции, которые могут быть как неблагоприятными (ответственность), так и благоприятными (поощрение);7) возлагается в процессуальной форме; 8) наступает только за совершенное правонарушение.

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

***90. Обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность***

К обстоятельствам, исключающим противоправность дея­ния и юридическую ответственность, можно отнести:

1) невменяемость (когда лицо не может отдавать отчета в своих действиях);

2) необходимую оборону (имеет место при защите лично­сти и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых зако­ном интересов общества или государства от общественно опас­ного посягательства путем причинения вреда посягающему лицу, если при этом не превышены пределы необходимой обороны, т. е. не было явного несоответствия защиты характеру и степе­ни общественной опасности посягательства) (ст. 37 УК РФ):

3) задержание лица, совершившего преступление (имеется в виду необходимость доставить такое лицо органам власти и пресечь возможность совершения им новых преступлений пу­тем причинения ему вреда, если иными средствами задержать его не представлялось возможным и не было допущено превы­шения необходимых для этого мер) (ст. 38 УК РФ);

4) крайнюю необходимость (допустима в случаях устране­ния опасности, непосредственно угрожающей личности и пра­вам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интере­сам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости) (ст. 39 УК РФ):

5) физическое и психическое принуждение (имеется в виду причинение лицом вреда под принуждением, если вследствие этого оно не могло руководить своими действиями) (ст 40 УК РФ);

6) обоснованный риск (допустим в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам для достижения общественно полезной цели) (ст. 41 УК РФ);

7) исполнение приказа или распоряжения (имеется в виду причинение вреда лицом, исполняющим обязательные для него предписания) (ст. 42 УК РФ);

8) малозначительность правонарушения, не представляю­щего общественной опасности;

9) казус (случай)и т. д.

***91. Правовые средства: понятие, признаки, виды***

*Правовые средства — это правовые явления, выражающиеся в инструментах (установлениях) и деяниях (технологии), с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечива­ется достижение социально полезных целей.*

Общие признаки правовых средств:

1) выражают собой все обобщающие юридические способы обеспечения интересов субъектов права, достижения поставленных целей (в чем проявляется социальная ценность данных образований и в целом права); 2) отражают информационно-энергетические качества и ресурсы права, что придает им особую юридическую силу, направленную на преодоление препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов участников правоотношений; 3) сочетаясь определенным образом, выступают основными работающими частями (элементами) действия права, МНР, правовых режимов (т.е. функциональной стороны права); 4) приводят к юридическим последствиям, конкретным результа­там, той или иной степени эффективности правового регулирования; 5) обеспечиваются государством.

Классифицировать правовые средства можно по различным основаниям. В зависимости от степени сложности их подразделяют на *первичные* (элементарные) и *комплексные* (составные). Если к . первым относятся простейшие и неделимые предписания — субъективные права и юридические обязанности, поощрения и наказания, льготы и запреты и т.п., то ко вторым — комбинированные,

По выполняемой роли они делятся регулятивные (дозволения) и *охранительные* (меры защиты); по правового регулирования — на *конституционные, административные, гражданские, уголовные* и др.; по характеру — на *материально-правовые* (рекомендации) и *процессуальные* (иск); по последствий — на *обычные* (штраф) и *исключительные (смертная* казнь); по времени действия — на *постоянные* и *временные* (премия); по виду правового регулирования — *^щцативные* (установленные в нормах права запреты) и *инди-*НВные (акт применения права, акт реализации прав и обязанностей); по информационно-психологической направленности — стимулирующие (льготы) *и ограничивающие* (приостановления)

**92. *Механизм правового регулирования:*•I *понятие и основные элементы***

Механизм *правового регулирования —* это система юридических средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права. Цель *механизма правового регулирования —* обеспечить беспрепятственное движение интересов субъектов к ценностям (содержательный признак). Механизм правового регулирования — система различных по своей природе и функциям юридических средств, позволяющих достигать его целей (формальный признак).

Потребность в различных юридических средствах, действующих в механизме правового регулирования, определяется разным характером движения интересов субъектов к ценностям, наличием многочисленных препятствий, стоящих на этом пути. Можно выделить следующие *элементы механизма правового ре-жирования:* 1) норма права (в ней устанавливается модель удовлетворения инт***ересов);***  2) юридический факт или фактический состав с таким решающим актом, как организационно-исполнительный правоприменительный акт; 3) правоотношение (нормативные требования здесь конкретизируются для соответствующих субъектов); 4) акты реализации прав и обязанностей (действия субъектов в форме соблюдения, исполнения и использования); 5) охранительный правоприменительный акт (употребляется в случае правонарушения).

***93. Правовые стимулы: понятие, признаки, виды***

*Правовой стимул —* это правовое побуждение к законопослуш­ному поведению, создающее для удовлетворения собственных инте­ресов субъекта режим благоприятствования.

*Общие признаки реализации правовых стимулов'.* 1) они связаны с благоприятными условиями для осуществления собственных интересов личности, так как выражаются в обещании либо предоставлении ценностей, а иногда в отмене либо снижении | меры лишения ценностей (например, отмена или снижение меры | наказания есть стимул); 2) сообщают о расширении объема возможностей, свободы, ибо формами проявления правовых стимулов выступают субъективные | права, законные интересы, льготы, поощрения; 3) обозначают положительную правовую мотивацию 4) предполагают повышение позитивной активности; 5) направлены на упорядоченное изменение общественных отношений, выполняют функцию развития социальных связей. В этих признаках заключается их необходимость и социальная ценность.

*Виды правовых стимулов: 1) —* в зависимости от элемента структуры нормы права можно выделить юридический факт-стимул (гипотеза), субъективное право, законный интерес, льготу (диспозиция), поощрение (санкция); 2) в зависимости от предмета правового регулирования выделяют - конституционные, гражданские, экологические и другие стимулы; 3) в зависимости от объема выделяют основные (субъективное право*),* частичные (законный интерес) и дополнительные (льгота); 4) в зависимости от времени действия выделяют постоянные (право на собственность) и временные (разовая премия) стимулы; 5) в зависимости от содержания выделяют материально-правовые (заработная плата) и морально-правовые (благодарность) стимулы

94. Правовые ограничения: понятие, признаки, виды

Правовое ограничение — это правовое сдерживание противозаконной акции, создающее условия для охраны и защиты интересов контрсубъекта и общественных интересов.

Общие признаки реализации правовых ограничений: 1) они связаны с неблагоприятными условиями (угроза или лишение определенных ценностей) для осуществления собственных интересов субъекта, ибо направлены на их сдерживание и одновременно на удовлетворение интересов противостоящей стороны и общественных интересов в охране и защите; 2) сообщают об уменьшении объема возможностей, свободы, а значит, и прав личности, что достигается с помощью обязанностей, запретов, наказаний и т. п.; 3) обозначают собой отрицательную правовую мотивацию; 4) предполагают снижение отрицательной активности; 5) направлены на защиту общественных отношений, выполняют функцию их охраны.

Виды правовых ограничений:

1. по элементу структуры нормы права можно выделить юридический факт-ограничение (гипотеза), юридическую обязанность, запрет, приостановление и пр. (диспозиция), наказание (санкция); 2) по предмету правового регулирования — конституционные, гражданские, экологические и т. п.;3) по объему — полные (ограничение дееспособности детей) и частичные (ограничение дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет); 4) по времени действия — постоянные (установленные законом избирательные ограничения) и временные (обозначенные в акте о чрезвычайном положении); 5) по содержанию — материально-правовые (лишение премии) и морально-правовые (выговор).

95. Соотношение поощрений и наказаний в праве

*Правовое поощрение —* это форма и мера юридического одобрения добровольного заслуженного правомерного поведения, в результате которого субьект чем-то вознаграждается.

*'Правовое наказание —* это форма и мера юридического осуждения (порицания) виновного, противоправного поведения, в результате которого субъект в чем-то обязательно ограничивается, чего-то лишается.

*Общие признаки поощрений и наказаний:*

1) они являются правовыми средствами воздействия на интересы ; 2) для них установлены определенные процедуры применения —- формы поощрения и наказания заранее известны и закреплены в соответствующих нормативных актах, там же определен и круг лиц наделенных правом применять те или иные меры поощрения и наказания; 3) обеспечиваются мерами государственной защиты, гарантиру­ются законом; 4) выступают одновременно в качестве наиболее сильных обес­печивающих факторов реализации других правовых средств (льгот субъективных прав, запретов, юридических обязанностей); 5) связаны с благом, ценностями, хотя последствия этой связи будут зависеть от того, что применяется — поощрение или нака­зание;6) для их наступления необходимо кроме объективной стороны еще и определенное субъективное состояние лица, выразившееся либо в заслуге и подлежащее поощрению, либо в прямо противоположной заслуге (вине) и подлежащее наказанию.

*Различия между поощрением и наказанием:* 1) если поощрение как заслуженная мера призвана подкрепить положительное поведение, характеризующее позитивные цели и мо­тивы субъекта, а также превосходящее обычные требования, то на­казание — тоже своеобразная заслуженная мера, выступающая как средство защиты общества от правонарушений; 2) если меры поощрения связаны с элементами взаимополезности с точки зрения общества и субъекта, то меры наказания — с элементами взаимовредности; 3) если поощрение — мера одобрения, то наказание — мера осуждения, вызывающие соответственно у лица положительные и отрицательные эмоции; 4) у них по-разному проявляется связь с благом, ценностями: если при применении поощрения субъекту предоставляется определен­ная ценность, то при наказании он лишается каких-либо ценностей; 5) если в наказании заложены силы, подтягивающие, так сказать, поведение личности до нормы, то в поощрении — силы, поднимаю­щие такое поведение выше нормы; 6) при соотношении поощрений и наказаний ведущую роль от­водят поощрениям, которые, создавая больше альтернатив поведе­ния, представляют собой более гибкое воздействие, чем наказание.

***96. Эффективность правового регулирования.***

Механизм правового регулирования — организационное воздействие правовых средств, позволяющее в той или иной степени достигать поставленных целей, т. е. результативности. Как и любой иной управленческий процесс, правовое регулирование стремится к оптимизации, к действенности правовой формы, в наибольшей мере создающей режим благоприятствова­ния для развития полезных общественных отношений.

Эффективность правового регулирования — это соотношение между поставленной перед ним целью и достигнутым результатом.

В современных условиях можно выделить следующие пути повышения эффективности правового регулирования:

1) совершенствование правотворчества, в процессе которо­го в нормах права (с учетом высокого уровня законодательной техники) наиболее полно выражаются общественные интересы и те закономерности, в рамках которых они будут действовать. Нужно создавать с помощью соответствующих юридических и информационных средств такое положение, когда закон выгод­нее соблюдать, чем нарушать. Кроме того, важно усилить юри­дическую гарантированность правовых средств, т. е. повысить уровень вероятности в достижении ценности и снизить уровень вероятности в воспрепятствовании этому процессу;

2) совершенствование правоприменения "дополняет" действенность нормативного регулирования. Если нормативная регламентация призвана обеспечить стабильность и необходимое единообразие в регулировании общественных отношений, вве­сти их в твердые рамки законности, то правоприменение — учет конкретной обстановки, своеобразие каждой юридической ситуации. Оптимальное сочетание правотворчества и правоприменения придает гибкость и универсальность правовому регу­лированию, минимизирует сбои и остановки в действии права;

3) повышение уровня правовой культуры субъектов права также будет влиять на качество правового регулирования, на процесс укрепления законности и правопорядка.

Интересы человека — вот главный ориентир для совер­шенствования элементов механизма правового регулирования. Выступая своего рода юридической технологией удовлетворе­ния данных интересов, механизм правового регулирования дол­жен быть социально ценным по своей природе, создавать ре­жим благоприятствования реализации законных стремлений личности, упрочению ее правового статуса.

**97. *Понятие и принципы законности***

*Законность —* это соблюдение всеми субъектами права законов (законных актов. Для законности необходимы две стороны: 1) наличие правовых, справедливых, научно обоснованных законосодержательная сторона); 2) их выполнение, ибо только наличия даже самых совершенных tea будет недостаточно (формальная сторона).

При*нципы законности:1)* единство законности (понимание и применение нормативных »должно быть одинаковым на всей территории страны);2) верховенство Конституции и закона (подчиненность Конституции и законам всех иных нормативных и индивидуальных прав актов; издание каким бы то ни было органом правового акта, противоречащего закону, есть нарушение законности); 3) гарантированность прав и свобод человека и гражданина ( с одной стороны, без законности права и свободы гражданина не могут быть реализованы, ибо законность служит их важнейшей гарантией; с другой стороны, сами права и свободы, их наличие и осуществление являются показателем состояния законности и демократии в обществе); 4) связь законности с культурой (от культурного уровня общества, должностных лиц зависит состояние законности; и наоборот, состояние законодательства является одним из существенных условий показателей культурного уровня общества); 6) связь законности с целесообразностью (Законность есть высшая целесообразность).7) принцип презумпции невиновности закреплен в Конституции РФ

***98. Гарантии законности: понятие и виды***

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

Выделяют следующие *виды гарантий законности:* 1) социально-экономические (это степень экономического раз­вития общества, уровень его благосостояния, многообразие форм собственности, экономическая свобода и т.п.); 2) политические (это степень демократизма конституционного строя, политической системы общества, политический плюрализм, многопартийность, разделение властей и т.п.); 3) организационные (это деятельность специальных органов, контролирующих соблюдение законов и подзаконных актов, — про­куратуры, суда, милиции и т.д.); 4) общественные (это сложившийся в стране комплекс профи­лактических и иных мер, применяемых общественностью в целях борьбы с нарушениями законодательства); 5) идеологические (это степень развития правосознания, распро­странения среди граждан юридических знаний, уважения к требова­ниям права, уровень нравственного воспитания в обществе); 6) специально-юридические (способы и средства, установленные в действующем законодательстве с целью предупреждения, устране­ния и пресечения нарушений правовых требований). К специально-юридическим гарантиям, в частности, относятся установленные в законодательстве специальные принципы (например, презумпции невиновности), институты (возбуждения уголовного дела), процедура (порядок рассмотрения уголовных и гражданских дел), средства поощрений и наказаний и т.п.).

***99. Понятие правопорядка. Соотношение законности, правопорядка и демократии***

*Правопорядок* представляет собой систему общественных отношений, в которых поведение субъектов является правомерным; это состояние урегулированности социальных связей'. *Особенности правопорядка;1)* он запланирован в нормах права;2) возникает в результате реализации данных норм;3) обеспечивается государством;4) создает условия для организованности общественных отноше-, делает человека более свободным, облегчает жизнь;5) выступает итогом законности.

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

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

Законность, правопорядок и демократия соотносятся следующим образом:

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

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

Укреплению законности и правопорядка способствуют такие проявления демократии, как демократическое содержание законо­дательства, контроль общественности за реализацией законов и т.п.;

в свою очередь, законность и правопорядок могут способствовать развитию и укреплению демократии.

***100. Понятие и виды дисциплины. Ее соотношение с законностью, правопорядком и общественным порядком***

*Дисциплина —* это определенные требования к поведению людей, отвечающие сложившимся в обществе социальным нормам.

Дисциплина — понятие, связанное прежде всего с деятельностью, с поведением. В нем отражаются, во-первых, определенные требования общества к индивидам и коллективам и, во-вторых, со­циальная оценка человеческого поведения с точки зрения его соответствия интересам общества, его правомерности, а также внутренней культуры.

Дисциплина выступает необходимым средством против дезорганизации в ее различных формах и степенях.

Выделяют следующие *виды дисциплины:* Государственная *—* это вид дисциплины, связанный с выполнением требований, предъявляемых к государственным служащим; Трудовая *—* это форма общественной связи людей в процессе обязательным подчинением его участников определенному порядку; Воинская *—* соблюдение военнослужащим правил, установленных законами, уставами, приказами; Договорная *—* соблюдение субъектами обязательств, предусматриваемых в хозяйственных договорах; Финансовая *—* соблюдение субъектами бюджетных, налоговых финансовых предписаний; Технонологическая *—* соблюдение субъектами в процессе производства предписаний соответствующих технологий и т.п. 'Законность более узкое понятие, чем дисциплина, ибо если первая включает соблюдение лишь правовых норм, то второе — соблюдение тех социальных норм, включая правовые, нравственные, где результатом законности выступает правопорядок, то результатом дисциплины — порядок общественный.