1 Основные типы правопонимания

В современной юридической науке сложились в основном три подходак пониманию права:

Нормативныйподход трактует право как совокупность охраняемых государством норм. Таким образом, основной акцент делается на нормативности права, его формальной определенности и обеспеченности государственным принуждением. Нормативный подход базируется на теории позитивного права, которая отождествляет право и закон, и считает, что свои права человек получает не от абстрактной природы, а в силу закрепления этих прав в законе.

Социологический подходтрактует право, как регулируемые им общественные отношения. Сторонники данного подхода считают, что право надо искать не в нормах, а в самой жизни. При этом они различают право и закон, но полагают, что норма права, взятая вне регулируемых ею общественных отношений, теряет свои регулятивные свойства. При этом подходе право рассматривается не как система абстрактных норм, а как сеть конкретных правоотношений, как нормы, фактически применяемые на практике.

Философский подход связывает право с мерой свободы и справедливости. Эта позиция основывается на естественно-правовой теории, которая различает право и закон. При этом право трактуется как высшая идея представления о справедливости и свободе - извечные идеалы человечества. Если нормативные установления государства не соответствуют идеям свободы и справедливости, то они не являются правом. Отсюда различают правовые и неправовые законы. Данный подход дает ориентиры для законодателя, который при создании новых норм должен основываться на такой высокой идее о справедливости и свободе. Однако для правоприменителей обязательны нормы закона, а не права.

2 Понятие и признаки нормы права

**Норма права -** это установленное или санкционированное государством общеобязательное правило поведения общего характера, которое рассчитано на неопределенное число однотипных случаев и обращено ко всем и к каждому, оказавшимся в предусмотренной нормой жизненной ситуации. **Юридическая норма** — первичная клеточка права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления.

К признакам нормы права относят:

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

3 Логическая структура юридической нормы

Структура юридической нормы — это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность. В соответствии с поставленными вопросами в логической структуре правовой нормы выделяют гипотезу ("если"), диспозицию ("то) и санкцию ("иначе"). 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.

4 Закон как вид нормативно-правового акта

Закон — это нормативный акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, выражающий волю народа, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Признаки закона:

* принимается только органом законодательной власти или референдумом;
* порядок его подготовки и издания определяется Конституцией РФ и Регламентами палат Федерального Собрания РФ;
* должен выражать волю и интересы народа;
* обладает высшей юридической силой и все подзаконные акты должны соответствовать ему и ни в чем не противоречить;
* регулирует наиболее важные, ключевые общественные отношения.

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

Классификация законов может проводиться по различным основаниям:

— по их юридической силе (Конституция, федеральный конституционный закон, федеральный закон, закон субъектов федерации);

— по субъектам законотворчества (принятые в результате референдума или законодательным органом);

— по предмету правового регулирования (конституционные, административные, гражданские, уголовные и т.п.); — по сроку действия (постоянные законы и временные) и т.д.

Выделяют также чрезвычайные, бюджетные, тематические, органические (кодификационные) и иные законы.

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

5 Правовой обычай

Правовой обычай - это придание официальной юридической силы действующему в обществе простому, неправовому обычаю, путем использования его для решения конкретного дела в правоприменительном государственном органе (например, в суде).

Отличие правого обычая и судебного прецедента в том, что используется уже известный обычай. Форма выражения - судебное решение. Каждый раз этот обычай нуждается в своем подтверждении (суд ссылается не на решении предыдущего суда, а на соответствующий обычай). Этот источник права имеет субсидиарное (дополняющее) значение. Правовые обычаи имеют наибольшее распространение в гражданском, семейном, аграрном праве, а также в международном праве, в частности, во внешнеторговом обороте.

Обычаи как бы восполняют отсутствие в законодательстве той или иной нормы. Существуют правовые системы, где роль правового обычая и вообще обычаев достаточно велика. К ним относится обычное право африканских государств, где обычаями регулируются брачно-семейные, земельные отношения и отношения в области наследования. Эти традиционные отношения и в наши дни регулируются нормами обычного права, а судебные органы решают такого рода споры на основе местных обычаев, придавая им юридический, государством защищенный характер.

6 Нормативный договор

Нормативный договор - соглашение между сторонами направленное на установление официальных юридических правил.

Например, международный договор, коллективный договор между хозяином (предпринимателем) и наемными работниками в лице их профсоюза. Договоры нормативного содержания - это соглашения между субъектами, которые добровольно закрепляют взаимные права и обязанности и обязуются их соблюдать. Подобные соглашения служат основой для принятия других нормативных правовых актов. Такие договоры получили распространение в трудовом праве при заключении контрактов между работодателем и работником, в международном праве.

7 Понятие, принципы и виды правотворчества

Понятие:

Правотворчество— это деятельность, (прежде всего) государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Принципы:

1. научность;
2. профессионализм;
3. законность;
4. демократизм;
5. гласность;
6. оперативность.

Виды правотворчества:

В зависимости от субъектов правотворчество подразделяется на такие виды как:

1. непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума;
2. правотворчество государственных органов;
3. правотворчество отдельных должностных лиц;
4. правотворчество органов местного самоуправления.
5. локальное правотворчество;
6. правотворчество общественных организаций.

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 оперативного 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). 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. Законотворческий процесс — главная составная часть правотворческого процесса. Именно принятие законов, прежде всего, характеризует данный процесс в целом.

Законотворчество — сложный, неоднородный процесс, включающий в себя следующие стадии:

* законодательная инициатива;
* обсуждение законопроекта;
* принятие закона;
* опубликование закона;

8 Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Действие нормативного акта во времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Нормативные правовые акты вступают в силу, как правило, с момента его принятия, с момента, установленного в самом нормативном правовом акте (в этих двух случаях момент вступления в силу определяется в одной из статей акта) и по истечении общего для всех нормативных правовых актов заранее установленного срока (как правило, через десять дней после официального опубликования. В этом случае в самом акте дата его вступления в силу не указывается).

Отсчет времени вступления в силу нормативного правового акта важно для соблюдения такого правила, как презумпция знания закона. Ведь незнание закона не освобождает от ответственности. Существует общее правило, что все нормативные правовые акты действуют только на будущее. Однако из этого правила есть исключения.

Нормативные правовые акты прекращают действие во времени в следующих случаях:

* истечение заранее установленного срока действия, если был принят на определенный срок;
* отмена специальным актом правотворческого органа;
* если по предмету данного акта принят новый акт, в котором содержатся специальные статьи об отмене предыдущего акта. Иногда происходит фактическая отмена полностью или частично путем издания нового акта по данному вопросу без указания в его тексте об отмене старого.

Закон обратной силы не имеет, то есть он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу. Придание закону обратной силы возможно в 2-х случаях: если в самом законе об этом сказано; если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность. Нормативные акты утрачивают свою силу на следующих основаниях:

* по истечении срока действия акта, на который он был принят;
* в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий;
* на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта.

В пространстве нормативные правовые акты действую по-разному. Некоторые действуют на всем пространстве, находящимся под юрисдикцией государства (например, конституция, уголовный, гражданский кодексы), некоторые только на части территории (например, уставы, избирательные законы субъектов федерации, акты, принятые для совокупности территорий - например, Крайнего Севера России).

Но территориальный принцип действия нормативных правовых актов не абсолютен. Некоторые из них могут иметь экстерриториальный характер. Так, нормативные правовые акты, изданные на территории одного государства, могут признаваться и действовать на территории другого и т.д. Принцип территориального действия нормативных правовых актов предопределяет и их действие по лицам. То есть предписания нормативного правового акта распространяются на всех указанных в нем субъектах, и находящихся на территории действия акта. Из этого общего правила есть исключения:

* лица, пользующиеся правом экстерриториальности, должны подчиняться праву страны пребывания, но к ним не могут быть применены меры государственного принуждения (санкции правовых норм) данной страны;
* иностранцы и лица без гражданства не могут быть субъектами некоторых правоотношений.

Граждане и органы государства должны подчиняться в полном объеме законам своего государства, даже если они находятся на территории иностранного государства здесь территориальное действие акта заменяется действием по лицам.

9 Систематизация нормативно-правовых актов

Систематизация — это упорядочение нормативных актов, приведение их в определенную систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования им, устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов.

Выделяют такие виды систематизации, как:

1. 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, тематический и др.

Инкорпорация подразделяется на:

* + официальную
  + неофициальную.

1. 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 относимости к одному виду деятельности. 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;
2. кодификация— форма систематизации путем объединения нормативных актов в единый, логически цельный акт с изменением их содержания. В процессе кодификации устраняются устаревший правовой материал, противоречия в нормах, создаются новые правила поведения, обеспечивается их согласованность, логичность.

Кодификация законодательства может быть:

* всеобщей
* отраслевой,
* специальной.

Кодификация предполагает переработку норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (кодексе, своде законов и т.д.). Признаки кодификации: ею имеют право заниматься только специальные органы; в итоге появляется новый нормативный акт — кодекс, кодифицированный акт выступает основным среди всех иных актов, действующих в данной сфере.

10 Правовые нормы и правоотношения

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

Юридическая норма — первичная клеточка права, исходный элемент его системы.

Правовые нормы обладают всеми качествами социальных норм, но в то же время имеют свои особые признаки, которые обусловлены неразрывной связью норм позитивного права с государством.

К признакам нормы права относят:

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

11 Понятие правомерного поведения

Правомерное поведение — это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям. Признаки правомерного поведения: оно находится в установленных законодательством рамках, социально полезно, не противоречит общественным интересам и целям, что составляет его объективную сторону; является осознанным, что составляет его субъективную сторону.

Правомерное поведение по степени социальной значимости подразделяется на:

* необходимое
* желательное
* допустимое*.*

Правомерное поведение, как самостоятельный вид поведения, тем не менее, испытывает на себе влияние социально-экономических, политических и духовно-нравственных факторов, которым подвержено любое другое поведение субъектов общества. Социальными условиями правомерного поведения является та социальная и экономическая среда, в которой действует гражданин, которая влияет на мотивы его поведения. Духовная основа - это уровень правовой, политической, общей культуры граждан.

Часто выделяют следующие типы мотиваций, лежащие в основе правомерного поведения:

1. Первый тип - активное признание и поддержка, заложенных в правовых нормах моделей поведения. Внутренняя оценка правой нормы и ее необходимости полностью совпадают с заложенной в ней волей законодателя. Такой вид поведения наиболее устойчив и наиболее полезен для общества.
2. Второй тип - конформизм, такая мотивация, которая основана не на внутреннем убеждении, необходимости соблюдения правовых норм, а на беспринципном следовании поведения большинства, или той социальной группы, которой принадлежит данное лицо.
3. Третий тип - правомерное поведение, основанное на страхе перед возможностью применения мер государственного воздействия, наиболее неустойчивый тип правомерного поведения, при снижении контроля со стороны государства может превратится в свою противоположность.

12 Понятие правонарушения. Юридический состав правонарушения

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

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

В юридический состав входят:

1. субъект правонарушения (праводееспособное физическое лицо или социальная организация, совершившие данное деяние);
2. объект правонарушения (это то, на что посягает правонарушение; родовым объектом выступают общественные отношения, видовым жизнь, здоровье, честь, имущество и т.п.);
3. объективная сторона это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение;
4. субъективная сторона правонарушения совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям. Элементами субъективной стороны правонарушения являются:

I. Вина (выделяют 2 формы вины): умысел (предполагает, что лицо, совершающее противоправное деяние, предвидит и желает наступления общественно вредных последствий своего поведения. Ст. 25 УК РФ)

Делиться на:

* прямой
* косвенный.

неосторожность (ст. 26 УК РФ).

Делиться на:

* преступное легкомыслие (самонадеянность)
* небрежность

II. Цель – представление субъекта о результатах правонарушения.

III. Мотив – внутреннее побуждение правонарушителя.

13 Понятие и признаки юридической ответственности. Презумпция невиновности

Юридическая ответственность — есть необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение.

Признаки юридической ответственности:

* устанавливается государством в правовых нормах;
* опирается на государственное принуждение;
* применяется специально уполномоченными государственными органами;
* Ю. отв. связана с возложением новой дополнительной обязанности,
* выражается в определенных отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера.

Презумпция невиновности. По российскому законодательству лицо считается невиновным до тех пор пока его вина не будет доказана в установленном законом порядке.

14 Виды юридической ответственности

Наиболее распространенное деление видов ответственности по отраслевому признаку. По этому основанию выделяют:

1. уголовная (применяется только за преступления; никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию, иначе, как по приговору суда и в соответствии с уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством; меры уголовного наказания — наиболее жесткие формы государственного принуждения, направленные преимущественно на личность виновного, — лишение свободы и т.д.);
2. административная(наступает за совершение административного проступка на основе законодательства об административных правонарушениях и выражается, в частности, в таких мерах, как штраф, лишение специального права и т.п.);
3. гражданская (наступает за нарушение договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда. Полное возмещение вреда — основной принцип гражданско-правовой ответственности; возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями, например, выплатой неустойки);
4. дисциплинарная (применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины; для наложения взыскания должны быть затребованы объяснения от нарушителя трудовой дисциплины; возлагается администрацией предприятия, учреждения, организации; в отношении же отдельных категорий — дисциплинарными коллегиями; меры дисциплинарной ответственности — выговор, строгий выговор, увольнение и т.д.);
5. материальная (наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих трудовых обязанностей).

15 Понятие и структура правосознания. Уровни правосознания (обыденное, профессиональное и научное)

Правосознание — это совокупность представлений и чувств, взглядов и эмоций, оценок и установок, выражающих отношение людей к действующему и желаемому праву. Правосознание — это одобрительная или отрицательная реакция людей на вновь принятые законы и др. нормативные акты.

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

По содержанию правосознание подразделяется на:

* 1. обыденное - массовые представления людей, настроения «по поводу» права, возникающие под влиянием жизненного опыта;
  2. профессиональное - чувства, убеждения, традиции, складывающиеся у юристов на основе юридической практики;
  3. научное - идеи, понятия, концепции, выражающие теоретическое освоение права.