1. Предмет и методы теории государства и права.

Теория государства и права (ТГП) — это политико-юридическая, общетеоретическая общественная наука, предст собой совок (а) знаний, гипотез, догадок, (б) методик познания и (в) деятельности ученых по изучению общих черт и закономерностей развития гос-прав явлений, их связей с иными явлениями мира.

1) В первую очередь, это право (позитивное, естественное) и ряд связанных с ним правовых явлений (правосознание, правотворчество, реализация права).

Это общий объект исследования юр наук. Поэтому ТГП юридическая наука.

2) Государство как явление, определяющее право.

3) Общество, в котором существуют право и гос, частью которого они являются.

На этом основании ТГП считают общественной (гуманитарной) наукой.

Предмет ТГП - то стороны права, гос-ва, общества, имеет сложную структуру.

1) Наиболее общие черты таких объектов, как:

а) право и гос в целом: сущность и форма, типы, их функции и принципы;

б) правовые явления в целом: правосознание, система права, нормы права, правоотношения, реализация права, правонарушения, юридическая ответ-ть и весь механизм правового регулирования.

2) Наиболее общие связи права с гос-вом и др обществ явлениями (экономикой, политической системой, духовным миром): влияние их на право и обратное воздействие.

3) Наиболее общие закономерности возникновения, развития, функционир-я, возможного отмирания государства и права.

4) Особенности общих черт отечественного ГиП (их возникновение, этапы развития, сущность и форма на различ этапах), хар-р прав культуры, законности.

5) Основные понятия, используемые в юр науках.

6) Методы, применяемые при изучении (наука является методологической)

Метод ТГП – система принципов, способов, приемов науч деят-ти, посредством кот осущ процесс получения объектив знаний о сущ-ти и значении г-п явлений.

Виды методов:

1) всеобщие, выраж наиб универс принципы мышления (диалект, метафизика);

2) общенауч, исп в различ обл науч познания и независ от отрасл специф науки:

а) общефилософские, исп в теч всего процесса познания (метафиз, диалектика);

б) исторический – г-п явл-я объясн историч традициями, культурой, общ развит;

в) функциональный – выяснение развития г-п явлений, их взаимод, функций;

г) логический – метод, основ на использ: – анализа – раздел объекта на части; – синтеза – соедин в единое целое ранее раздел частей; – индукции – получения знаний «от частного к общему»; – дедукции – «от общего к частному»; – системности – исследования г-п явлений как систем;

3) частнонаучные, направ на изучение особенностей предмета познания:

а) формально—юридический. Позволяет познать стр-у ГиП, их развитие и функционир на основании политич и прав понятий;

б) конкретно—социологический. Оценивает гос управление и прав регулир-е посредством анализа инф, полученной при анкетировании, опросе и т. п.;

в) сравнительный. Способствует выявлению особ-тей г-п явлений на основе сопостав с аналогич явлениями, но только в др отраслях, регионах или странах;

г) социально—правовой эксперимент. Позволяет эксперимент проверить использ на практике науч гипотез и предлож-й и вкл в себя методы: – статистический. Основан на колич способах изучения и получения данных, которые объективно отражают состояние, динамику и тенденции развития г-п явлений; – моделирования. Г-п явления изуч на их моделях, т. е. путем мыслит, идеального воспроизведения исследуемых объектов; – синергетики. Явл-ся необх для устан закономер самоорганизации и саморегулирования социальных систем и т. д.

1. Организация власти и нормативные регуляторы в первобытном обществе.

Период до образования первых государств именуют первобытным обществом. Это был самый длительный по времени этап истории человечества. Благодаря достижениям археологии, современные ученые смогли составить общее представление о жизни первобытных людей. Юридическая наука, опираясь на данные археологии, выделяет в развитии первобытного общества два периода: этап присваивающей и этап производящей экономики.

В условиях присваивающей экономики люди жили родами численностью 20-30 человек, объединенных кровным или предполагаемым родством. Источником пропитания служили собирательство, охота и рыболовство. Роды объединялись во фратрии. Для объединения сил в борьбе с природой или для защиты от нападений, фратрии объединялись в племена (союзы племен). Первобытная организация знала лишь половозрастное разделение труда. Главными задачами общества были выживание и воспроизводство. Основными институтами власти в этот период были старейшины (совет старейшин), вожди, собрание взрослых членов общины, жрецы.

Власть, существовавшая в первобытном обществе, обладала следующими главными чертами:

1) Базировалась на семейных отношениях, ибо основой организации общества был род (родовая община), то есть личный, а не территориальный союз.

2) Была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, на функциях самоуправления (субъект и объект власти здесь совпадали). В обществе не было специально выделенного аппарата управления: производительный труд сочетался с управленческим. При этом лица, выполнявшие властные функции, избирались на определенный срок из числа самых уважаемых членов рода и не обладали какими-либо привилегиями.

3) Общественная власть была основана на материальном и социальном равенстве всех членов рода, потому опиралась не на принуждение, а на авторитет, уважение, традиции рода. Принуждение, применяемое к отдельным членам, исходило от всего рода и поддерживалось им.

Социальные нормы первобытного общества обеспечивали существование присваивающей экономики и продолжение рода, регулировали определенные способы добывания и распределения пищи, сохраняли брачно-семейные отношения, устанавливали порядок разрешения споров между членами общины. В отечественной науке регулятор этого периода принято именовать мононормами – единые, общие для всех правила поведения. Не существовало различия на моральные, религиозные нормы, поскольку первобытный человек воспринимал правила поведения в виде единой нормы, не разграничивая прав и обязанностей.

Основной формой существования норм были запреты (табу). Наиболее значимыми были запрет на кровосмешение (инцест), на нарушение разделений функций в общине. Особое место занимала тотемная система, то есть объявление какого-либо растения или животного священным, по причине его «родства» с племенем. Это налагало запрет на употребление такого животного (растения) в пищу жителями этого племени. Таким образом, тотемная система имела экологическое значение, выступала аналогом современной «Красной книги».

Кроме запретов имело место позитивное обязывание, которое имело целью рациональную организацию строительства жилищ, изготовление орудий труда, приготовление пищи.

Социальные нормы существовали в разнообразных формах – мифах, ритуалах, обычаях, обрядах.

Этот интерес собирал силы в обществе, для того чтобы противостоять стихии, различным опасностям.

Социальные регуляторы догосударственного периода позволяли первобытным людям освободить свой психический потенциал от страха, тревоги перед окружающим миром и направить ее на производительную деятельность, создавали условия для установления в обществе стабильных, в определенной мере предсказуемых и гарантированных отношений

1. Место теории государства и права в системе общественных и юридических наук. Функции теории государства и права как науки.

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

технические (например, механика); естественные (например, физиология); гуманитарные (общественные).

Юридические науки — часть гуманитарных наук, поскольку государство и право выступают социальными институтами. К ним, в частности, относятся:

• теория государства и права;

• историко-правовые науки (история государства и права, история политических и правовых учений);

• отраслевые юридические науки (конституционное, гражданское, административное, уголовное, финансовое, гражданское процессуальное, уголовно-процессуальное и т.п. право);

• прикладные науки (криминалистика, криминология, судебная медицина, судебная психология, правовая кибернетика).

В системе юридических наук теория государства и права занимает особое место.

Система юридических наук:

* 1. Общетеоретические науки (ТГП, философия права, социология права) исследуют наиболее общие закономерности формирования и функционирования различных государственно-правовых систем, теоретических представлений о сущности государства и права, методологии познания правовой реальности.
* 2. Историко-правовые науки (история ТГП, история ТГП зарубежных стран, римское право, история правовых учений) исследуют закономерности формирования и функционирования различных государственно-правовых систем как изменяющиеся в процессе общественно-исторического развития явления.
* 3. Отраслевые юридические науки (конституционное право, гражданское право, административное право, гражданско-процессуальное право, уголовное право), изучают обособленные группы юридически значимых отношений, сложившихся в данном обществе на современном этапе его развития и урегулированных действующими источниками права.
* 4. Межотраслевые юридические науки (хозяйственное право, прокурорский надзор, криминология), исследуют однородные общественные отношения, возникающие в сфере правового воздействия различных отраслей права.
* 5. Международное право (МПП, МЧП, конституционное право зарубежных стран) рассматривают специфику формирования и функционирования государственных институтов, особенности структуры и содержания механизмов правового воздействия применительно к иностранным государствам.
* 6. Прикладные юридические науки (криминалистика, судебная психология, судебная статистика) исследуют юридические аспекты общественных отношений, возникающих в сферах, не имеющих непосредственно юридического значения, в связи с этим данные науки требуют специальных познаний в неюридических областях, которые имеют значение для разрешения юридических отношений.

Связь теории государства и права с остальными юридическими науками носит двусторонний, взаимный характер. ТГП является базисом, т.е. дает информацию о сущности и содержании основных юридических терминов, от остальных же наук ТГП получает эмпирический материал, при помощи которого подтверждаются или опровергаются те или иные теоретические модели.

1. Предпосылки появления государства.

Вопрос о происхождении государства является дискуссионным. Плюрализм мнений во многом обусловлен объективными причинами возникновения государств. Ученые выделяют самые разнообразные предпосылки и факторы, оказавшие влияние на разложение первобытного общества и зарождение государственности у конкретных народов (социально-экономические, военно-политические, природно-климатические и др.). Кроме того, имеются существенные различия между возникновением государств на Востоке, где распространение получил «азиатский способ производства», и Античными государствами (Афины, Рим). Вместе с тем, теория государства и права на основе современных научных данных формулирует определенные общие закономерности разложения первобытного общества и появления первых государств.

Во второй половине ХIХ века К. Марксом и Ф. Энгельсом была создана вполне научная и адекватная тому времени концепция происхождения государства. В основе представлений ученых лежала эволюционная картина развития истории. В рамках материалистической концепции было обосновано значение таких факторов, как освоение железа, совершенствование орудий труда, три крупных общественных разделения труда, появление прибавочного продукта и частной собственности.

Однако в середине ХХ века появился новый подход к периодизации первобытного общества, в основу которого положено представление о неолитической революции как главном рубеже развития первобытного общества.

Неолитическая революция – это принципиальный, качественный переворот, который произошел во всех сферах первобытного общества. Вопрос о причинах перехода от присваивающей к производящей экономике до сих пор остается дискуссионным. Наиболее распространенная позиция заключается в предположении о возможной экологической катастрофе, приведшей к изменению климата на Земле. Наступившее похолодание привело к вымиранию мегафауны (мамонтов, шерстистых носорогов, пещерных медведей и т.д.), бывшей основным источником пропитания для людей. В сложившихся условиях человек нашел альтернативный способ получения пропитания, который буквально изменил весь строй жизни первобытного общества.

На основе таких представлений сформировалась современная концепция происхождения государства - кризисная (потестарная) концепция происхождения государства. Возникновение государств стало закономерным следствием процесса перехода общества от собирательства, охоты, рыболовства, то есть от присваивающего хозяйства к производящей экономике – скотоводству и плужному земледелию. По данным археологии и этнографии, этот процесс начался 10-15 тыс. лет назад и продолжался у разных народов несколько тысячелетий. Производящая экономика позволила создавать прибавочный продукт, и это, в свою очередь, привело к появлению первичных форм собственности, социальному расслоению. Последовавшие три крупных общественных разделения труда и накопление опыта также привели к росту производительности труда и способствовали росту дополнительного (прибавочного) продукта.

С этого времени появилась объективная возможность обеспечить содержание большой группы людей, не участвующей непосредственно в материальном производстве и специализирующейся на выполнении каких-либо общественно значимых функций (управленцев). Вследствие этого сложилась ситуация, когда люди, участвовавшие в материальном производстве, были лишены возможности участвовать в распределении материальных благ.

Следовательно, в результате ряда экономических преобразований власть первобытного общества перестала эффективно выполнять свои функции и произошла ее трансформация во власть публичную, политическую. Трансформация власти означала окончательное разложение первобытного общества. Однако решающее влияние на завершение процесса образования государств, в каждом конкретном случае, оказывал также ряд других факторов.

1. Теории возникновения государства: теологическая, патриархальная, договорная, теория насилия, классовая (марксистская), психологическая и др.

Теологическая теория происхождения государства – одна из древнейших теорий. Многие религиозные (и не только) деятели разных времен и народов были и продолжают оставаться ее представителями.

Суть теории в момент ее зарождения была в очевидной для исследователей того времени сверхъестественной, мистической непознаваемой с помощью имеющихся на то время инструментов познания силе природных явлений и общих закономерностей, не выводимых из наличного опыта ученых и имеющихся жизненных традиций. Можно сказать, что и современные сторонники теологической теории являются представителями данного мировоззрения.

Основу научной, базирующейся на формальной логике Аристотеля теологической концепции заложил доминиканский монах XIII века Фома Аквинский. Он разделил законы на божественные и человеческие. Божественные определяют пути «достижения небесного блаженства». Человеческие законы определяют порядок общественной жизни. Таким образом, государство является результатом «божественного промысла». Фома различает следующие формы государственной власти: монархию, аристократию, олигархию и тиранию. Высшая форма – монархия.

Современным последователем учения Фомы Аквинского является Жан Маритен - ученый - теолог неотомистской школы.

2. Патриархальная теория изложена в трудах Платона «Государство» и его ученика Аристотеля «Политика» в IV – III веках до нашей эры. В XVII веке патриархальная теория разрабатывалась Робертом Фильмером. В России сторонником этой теории был Николай Михайловский.

Суть теории состоит в том, что увеличение числа семей и их объединения приводят к образованию государства. Государственная власть есть продолжение и развитие отцовской власти.

Авторами договорной теории считают Гуго Гроция – голландского ученого и английских авторов Томаса Гоббса и Джона Локка.

( XVII – XVIII вв.) У данной теории множество последователей. Наиболее известными для нас являются Жан Жак Руссо и Александр Радищев. В настоящее время договорная теория, сочетаемая с теорией естественного права, является теоретическим основанием концепции правового государства.

В основе данной теории положение о том, что государству предшествует «естественное состояние человека», в котором люди являются равными друг другу. Развитие человеческой цивилизации создает неравенство и вытекающие из этого конфликты.

По мнению всех сторонников данной теории, чтобы избежать конфликтов люди должны были заключить договор «всех со всеми». Ограничивая свою свободу через договор, они устанавливали мир между собой. Право ограничивать свободу было передано государству. Общественный договор правящих с подвластными утверждал определенные права и обязанности сторон. Так, обязанные ограничивать свои права подвластные имели право требовать от правящих поддержания необходимого уровня благосостояния. Правящие, обладая правом ограничивать свободу, были обязаны обеспечивать этот уровень. В случае отказа власти от этой обязанности подвластные получают право на восстание.

Для своего времени данная теория была революционной и стала идеологической базой нидерландской, английской, французской революций XVII – XVIII веков. Эта теория свободна от религиозного представления о характере государства и власти.

Теория насилия. В ее основе две концепции. Первая - теория внешнего насилия. Авторы австрийские ученые XIX века Карл Каутский и Людвиг Гумплович. Они полагали, что государство возникает в результате завоевания одного племени (народа) другим. Необходимость применения насилия существует постоянно.

Таким образом, возникновение государства является следствием принципа: слабый подчиняется сильному.

Вторая концепция – теория внутреннего насилия. Ее автор – немецкий ученый XIX века Евгений Дюринг. Он полагал, что без господства большинства над меньшинством не может возникнуть государство.

Собственность, классы и государство возникают как результат насилия одной части общества над другой.

Психологическая теория создана Леоном Петражицким в России в начале XX века. Главной ее частью является характеристика общества и государства в виде суммы психических взаимодействий людей и их объединений.

Таким образом, общество и государство есть результат закономерностей психического развития человека, которые и являются предпосылками образования государства и права.

Классовая (марксистская) теория разработана Карлом Марксом и Фридрихом Энгельсом в середине XIX века.

Позиции марксистской теории в вопросе происхождения государства наглядно, полно и понятно изложены в работе Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства».

Основой классовой теории является учение об общественно – экономической формации, основанной на определенном способе производства. Именно способ производства, по мнению марксистов, обусловливает все процессы общественной жизни людей. Производственные отношения являются основными, базисными отношениями, по отношению к которым государство, право являются надстроечными.

Поэтому государство появляется в силу экономических причин: общественного разделения труда, появления частной собственности, раскола общества на антагонистические (противоборствующие) классы. «Государство есть продукт общества на известной ступени развития», - утверждает Ф.Энгельс, «и является машиной для подавления угнетенного эксплуатируемого класса».

Основная позиция марксизма по отношению к государству заключается в том, что государство возникает в результате классовой борьбы и прекращает свое существование с исчезновением классов.

1. Понятие и признаки государства. Сущность и социальное назначение государства.

Попытки дать определение понятия государства предпринимались неоднократно, начиная еще со времен Античности. Однако сам термин «государство» в его современном понимании вошел в обиход лишь в XVI в., до этого говорили о полисе, стране, республике, империи, но не о государстве. Известный итальянский политик, философ Никколо Макиавелли (1527 - 1569 гг.) первый применил термин «stato» для обозначения политически организованного общества.

Вместе с тем, до настоящего времени отсутствует единый, признаваемый всеми, подход к пониманию государства. Во многом это обусловлено объективными причинами – сложностью и исторической изменчивостью самого государства. Кроме того, различные исследователи неодинаково воспринимают одни и те же государственно-правовые явления, анализируют самые разнообразные характеристики государства. Отсюда и невозможность сформулировать универсальное понятие государства. В этой связи на протяжении уже довольно длительного времени общепринятым является определение государства через перечисление и характеристику его признаков.

Все государства, независимо от индивидуальных особенностей, обладают рядом черт, которые позволяют отличить их от догосударственных и негосударственных форм организации общества. К таким признакам относятся:

1) Наличие публичной политической власти, выделенной из общества и обладающей особым аппаратом управления и принуждения.

2) Наличие государственного суверенитета – верховенство государственной власти внутри страны и ее независимость во взаимоотношениях с другими государствами.

3) Территориальная организация населения – государственная власть осуществляется в пределах границ государства по территориальному, а не кровно-родственному или иному признаку.

4) Неразрывная связь государства с правом, общеобязательный характер актов государства. Признаком государства является не право как таковое, а их взаимосвязь и взаимообусловленность.

5) Наличие системы налогов и государственной казны. Существование налогов, с одной стороны, возможно лишь в условиях государства, поскольку присваивающая экономика не создает прибавочного продукта. С другой стороны – потребность в подобных средствах возникает с появлением специального аппарата управления, которого первобытное общество не знало, и на содержание которого они направлялись. В настоящее время средства государственной казны необходимы также для обеспечения всех направлений его разнообразной деятельности.

Кроме названных, выделяют также дополнительные признаки государства: государственные символы (герб, флаг, гимн), памятные даты, атрибуты, единый язык общения, наличие армии и т.д.

С учетом изложенного, можно сформулировать следующее определение государства.

Государство – особая форма организации политической власти в обществе, обладающая суверенитетом, осуществляющая с помощью специального аппарата в пределах своей территории управление обществом.

Определить сущность явления - значит выявить то главное, глубинное в нем, что определяет его существование. В государстве главным является власть. В связи с этим для понимания сущности государства важно учитывать, с одной стороны, принадлежность политической власти в государстве (формальная сторона), а с другой – интересы, которым служит данная организация (содержательная сторона).

Социальное назначение государства характеризует его предназначение в обществе. Оно, в свою очередь, во многом предопределяется сущностью государства. Другими словами, какова сущность, таковы цели, которые ставит перед собой государство. В идеале государство должно служить обществу, индивидам. Однако в действительности история знает периоды конфликтов и противостояний между обществом и государством.

1. Типология государств: формационный и цивилизационный подходы, их достоинства и недостатки.

**Типология государства** – это специальная классификация, которая подразделяет государства на определенные типы.

**Типом государства** называют совокупность важных признаков, характеризующих классовые и экономические стороны государства.

Обращаясь к истории развития государственности, а также к типологии государств, можно выделить несколько подходов к этому вопросу.

**Подходы к типологии государств:**

1) **формационный подход.** Данный подход был разработан в рамках марксистско-ленинской теории государства и права. Согласно ему под типом государства понимается система основных признаков, свойственных государствам определенной общественно-экономической формации, которая проявляется в общности их экономической базы, классовой структуры и социального назначения;

2) цивилизационный подход.

Для **определения типа государства при формационном подходе** учитывают:

1) соответствие уровня государства определенной общественно-экономической формации. **Общественно-экономическая формация** – исторический тип общества, который основан на определенном способе производства;

2) класс, инструментом власти которого становится государство;

3) социальное назначение государства.

Формационный подход выделяет следующие типы государств:

1) рабовладельческий;

2) феодальный;

3) буржуазный;

4) социалистический.

По формационному подходу после смены экономической формации происходит переход от одного исторического типа государства к другому, более новому.

**Формационный подход имеет следующие достоинства:**

1) продуктивность деления государств на основании социально-экономических факторов;

2) возможность объяснения поэтапного развития, естественно-исторического характера формирования государства.

**Недостатки:** 1) односторонность; 2) не учитываются духовные факторы.

1. Власть и ее виды. Понятие государственной власти.

Социальная власть существует в любой устойчивой и целенаправленной общности людей. Она присуща и роду, и семье, и общественной организации, и партии, и государству, и обществу в целом. Это - важнейшее средство функционирования социальных структур и институтов, существенный элемент любой организации социальной жизни.

Власть придает обществу целостность, управляемость, служит важнейшим фактором организованности и порядка. Под воздействием власти общественные отношения становятся целенаправленными, приобретают характер управляемых и контролируемых связей, а совместная жизнь людей делается организованной и упорядоченной.

Принято выделять следующие признаки социальной власти:

1. Власть – это явление социальное (общественное).

2. Власть существует в рамках особых общественных отношений – властеотношений. Субъектами таких отношений могут быть только люди, а не вещи либо животные.

3. Осуществление власти представляет собой интеллектуально-волевой процесс. В связи с этим лица с пороками в сознании и воле не могут быть субъектами властеотношений.

4. Власть воплощается в разнообразных социальных учреждениях и институтах.

5. Власть должна обладать собственными ресурсами, осуществляться специфическими методами и в соответствующих формах.

Сложность и многоаспектный характер власти порождают множество подходов к ее определению (теологический, антропологический, психологический, поведенческий, системно-функциональный и др.). В юридической литературе власть принято трактовать как возможность одного субъекта оказывать воздействие на поведение других, используя различные методы и средства.

Власть можно классифицировать по различным основаниям. По социальному уровню различают: a) власть в масштабе всего общества; б)  власть внутри коллектива; в) власть в отношениях между индивидами. Кроме того, власть подразделяется на политическую (государственная, партийная) и неполитическую (родительская, власть в трудовом коллективе). В зависимости от методов осуществления и способа организации власть можно подразделить на демократическую и недемократическую.

Государственная власть является разновидностью политической власти. Однако отдельные ученые отождествляют понятия политическая и государственная власть (проф.

М.И. Байтин). Более верным, на наш взгляд, представляется разграничение этих понятий, поскольку государственная власть обладает рядом специфических, только ей присущих признаков.

Государственная власть:

1) Публична, то есть осуществляется специальным аппаратом управления. Решения власти обеспечиваются наличием специального аппарата принуждения.

2) Суверенна, что означает ее независимость на международной арене и верховенство внутри страны.

3) Универсальна, поскольку распространяет свою силу на всю территорию и на все население.

4) Обладает монополией на издание общеобязательных актов юридического характера.

5) Характеризуется легитимностью и легальностью.

Легитимность и легальность власти - понятия не совпадающие. Если легальность означает юридическое обоснование власти, ее соответствие правовым нормам, что выступает ее юридической характеристикой, то легитимность - это доверие и оправдание власти, что выступает ее нравственной характеристикой.

1. Форма государства: понятие, элементы, факторы, влияющие на форму государства.

Форма государства - это структура, модель внутреннего устройства государства, включающая его территориальную организацию, принципы, способы образования и взаимодействия органов государственной власти, методы осуществления власти, обеспечивающие проведение определенной государственной политики. Все перечисленное затрагивает наиболее важные стороны жизнедеятельности (функционирования) государства.

Начиная с 60 – 70 годов ХХ века в отечественной науке утвердился подход, согласно которому форма государства складывается из трех элементов: формы правления, формы государственного устройства и политического режима. Ранее политический режим не рассматривался при анализе формы государства. Однако политика и практика тоталитаризма, события середины ХХ века наглядно продемонстрировали огромное влияние методов реализации политической власти на форму конкретного государства. В настоящее время такой подход является устоявшимся в зарубежной и отечественной литературе.

Форма правления раскрывает способ организации верховной государственной власти, порядок образования ее органов, их взаимодействие между собой и с населением, степень участия населения в их формировании.

Форма государственного устройства раскрывает территориальное строение государства, его территориальное деление, соотношение государства как целого с его составными частями.

Политический режим представляет собой совокупность приемов, средств и методов, с помощью которых осуществляется государственная (политическая) власть.

На форму государства оказывают влияние огромное количество факторов. Форма конкретного государства зависит от конкретно-исторических условий его возникновения и развития, решающее влияние на нее оказывают сущность, исторический тип государства. Так, феодальному государству соответствовала, как правило, монархическая форма правления, а буржуазному – республиканская. Соотношение политических сил в стране способно оказать серьезное влияние. Например, в Англии исторически, в результате своеобразного компромисса между буржуазией и феодалами возникла ограниченная (конституционная) монархия. На форму государства влияют национальный состав, исторические традиции (в Испании после десятилетий республиканской формы правления была реставрирована монархия как дань устоявшимся традициям), природные, климатические условия, религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т.

п. Небольшие по территории государства являются, чаще всего, унитарными. В России в силу многонационального состава населения и огромных территорий больше предпосылок для федеративного устройства государства.

Перечисленные факты позволяют утверждать, что каждое государство обладает уникальностью, неповторимым укладом. Как справедливо писал И.А. Ильин «слепое заимствование и подражание нелепо, опасно и может стать гибельным».

1. Форма правления: понятие, виды. Причина изменений.

Форма правления раскрывает способ организации верховной государственной власти, порядок образования ее органов, их взаимодействие между собой и с населением, степень участия населения в их формировании

Классификация форм правления проводится с учетом нескольких признаков. Наиболее распространенный критерий – количественный, то есть число стоящих у власти. В монархии власть принадлежит единолично монарху, а в республике – коллегиальному выборному органу. Однако такой подход существенно упрощает понимание формы правления. Следует в совокупности учитывать ряд юридических критериев, определяющих правовой статус высших органов власти: выборность, либо наследственность высших органов; ответственность, либо безответственный характер власти; срочность, либо бессрочность правления; преобладание тех или иных принципов организации и деятельности органов власти (коллегиальность, единоначалие). На основании указанных признаков выделяют две основные формы правления: монархию и республику. Наряду с классическими видами существуют и нетипичные (гибридные) формы.

Монархия – форма правления, при которой высшая государственная власть принадлежит единоличному главе государства (королю, царю, шаху), который занимает престол по наследству и не несет ответственности перед населением. Это древняя форма правления, первой монархией считается империя месопотамского царя Саргона I (2371 – 2230 до н.э.). Основной формой правления монархия стала в Средние века. Истории известны несколько разновидностей монархии: абсолютная (неограниченная), дуалистическая, парламентская, сословно-представительная и выборная.

Абсолютная монархия - форма правления, при которой вся полнота верховной власти в государстве и юридически, и фактически принадлежит монарху. Даже если в государстве существует парламент, власть последнего номинальна. В настоящее время эта форма правления встречается редко. Наиболее приближены к ней Оман, Саудовская Аравия и Объединенные Арабские Эмираты.

Дуалистическая монархия - переходная форма правления. Для нее характерно определенное "равновесие" между властью монарха и властью представительного органа, которые делят между собой законодательные полномочия. Исполнительная власть, как правило, всецело принадлежит монарху, который в этой области совершенно независим от парламента. Правительство назначается монархом и ответственно только перед ним. При этом монарху принадлежит право абсолютного вето на принимаемые парламентом законы. Из современных стран определенными признаками этой формы правления обладают Иордания, Кувейт, Марокко.

Республика - форма правления, при которой высшие органы государственной власти формируются гражданами на свободных выборах и на определенный срок. Республиканская форма правления возникла и развивалась параллельно с монархией и известна уже в городах-государствах Древней Месопотамии в IV – III тыс. до н.э. Своего расцвета она достигла в период античности. В настоящее время республиканская форма правления многообразна, с определенной долей условности все республики можно подразделить на президентские, парламентские и смешанные. Основанием для классификации могут служить следующие признаки: 1) парламентский или внепарламентский способ избрания главы государства; 2) режим взаимодействия законодательной и исполнительной власти; 3) кому принадлежит юридическая инвеститура правительства (кто формирует правительство, перед кем оно ответственно).

1. Политико-территориальная организация государства: понятие, виды, факторы влияния.

*Форма государственного устройства* представляет собой территориальную организацию власти, отражающую характер взаимодействия государства как целого с составными его частями, распределение властных полномочий между центральными и местными органами.

По форме государственного устройства различаются унитарные и федеративные государства.

Унитаризм является наиболее простой и распространенной формой территориально-политической организации государства (Польша, Франция, Великобритания, Испания и др.). Для *унитарного государства*характерны единые (для всей страны) высшие органы государственной власти (законодательные, исполнительные, судебные). Основной структурной единицей являются административно-территориальное образование (округ, воеводство и т.п.), не обладающее суверенитетом. На территории государства действует единая система законодательства, одноканальная система налогов, единое гражданство.

Существует две разновидности унитарного государства: централизованное и децентрализованное. В централизованном государстве отношения органов власти на местах с центральной властью основываются на принципе строгой подчиненности. Децентрализованное унитарное государство основывается на развитой системе местного самоуправления в рамках отдельных административно-территориальных единиц (район, провинция, город и т.д.). Административно-территориальное устройство при этом, как правило, увязывается с плотностью населения, проживающего на данной территории, особенностями природных ресурсов, перспективами развития промышленности, транспорта и др.

Более широкими правами по сравнению с административно-территориальными единицами обладает территориальная автономия. Автономная территориальная единица (в пределах, установленных центральной государственной властью) самостоятельна в решении вопросов местного значения, в создании условий для всестороннего развития проживающего на данной территории населения, его исторических и культурных традиций.

*Федерация*– это единое союзное государство, субъекты которого строят свои взаимоотношения с центром на основе разделения предметов ведения. Составными частями федеративного государства могут быть провинции, штаты, земли, кантоны и т.д. В федеративном государстве существует одна неразделимая суверенная власть. Наличие в федерации отдельных государственных образований не свидетельствует о разделении суверенитета между федерацией и ее составными частями. В противном случае суверенное государство превратилось бы в союз отдельных государств, имеющих возможность отделиться (выйти из состава федерации) в одностороннем порядке.

Для федерации типично наличие двух уровней в системе органов государственной власти - самой федерации, и ее субъектов, а также конституционно закрепленное разграничение предметов ведения и полномочий между федерацией и субъектами федерации (штатами, кантонами, землями). В ряде случаев устанавливается двойное гражданство. Союзный законодательный орган, как правило, двухпалатный: одна из палат представляет и выражает в федеральном парламенте интересы субъектов федерации.

1. Государственно-властные режимы: понятие, виды. Научные подходы к их определению (государственно-правовой, государственно-политический).

Политический режим представляет собой совокупность способов и методов осуществления власти государством. Некоторые исследователи придерживаются мнения, что «политический режим» это слишком широкое понятие для данного явления и предпочитают использовать несколько иное — «государственный (государственно-правовой режим)». В отличие от понятий формы правления и формы государственного устройства, которые относятся к организационной стороне формы государства, термин «государственный режим» характеризует ее функциональную сторону — формы и методы осуществления государственной (а не иной) власти.

Государственно-политический режим — это понятие, обозначающее систему приемов, методов, форм, способов осуществления государственной и политической власти в обществе. Это функциональная характеристика власти. Характер государственно-политичекого режима никогда прямо не указывается в конституциях государств (не считая распространенных указаний на демократический характер государства), однако почти всегда самым непосредственным образом отражается на их содержании.

Выделяют следующие разновидности политических режимов:

1. Демократический. Он присущ прежде всего странам с социально ориентированной экономикой, где существует сильный «средний класс». Государственная власть осуществляется с учетом конституционных положений о разделении властей, системы сдержек и противовесов и т.д. Методы принуждения строго ограничены законом, массовое или социальное насилие исключается. Государственная власть применяет различные методы прямых и обратных связей с населением.

Можно выделить две группы признаков, присущих данному виду политического режима.

Первая группа это формальные признаки: а) народ — основной источник власти; б) юридическое равенство всех граждан;

в) преобладание большинства над меньшинством при принятии решений; г) выборность основных государственных органов.

Вторая группа это реальные признаки: а) развитые институты представительной и непосредственной демократии; б) гарантирование гражданам политических прав и свобод; в) свобода информации и независимость СМИ; г) партийный и политический плюрализм; д) разделение властей; е) независимость профсоюзов; ж) местное самоуправление; з) сильная ограниченность политического и правоохранительного насилия; и) признание этнических и других социальных меньшинств.

Демократический государственный режим существует в США, Великобритании, Франции, Японии, Канаде, Австралии, ряде стран Европы.

2. Авторитарный. При таком режиме преобладают методы принуждения, но при этом сохраняются некоторые черты либерализма. Выборы в различные органы государственной власти являются формальными. Существует искаженный принцип разделения властей и как результат этого искажения явное доминирование исполнительной власти. Переизбрание главы государства (если это президент) не ограничено.

3. Тоталитарный. Режим целиком основан на методах физического, психического, идеологического принуждения. Существуют слитные партийно-государственные органы. Законом устанавливаются различные градации прав граждан. Местное самоуправление и разделение властей отсутствует.

4. Переходный. В некоторых странах существуют промежуточные, полудемократические режимы (Турция), в других — режимы переходные от тоталитаризма к авторитаризму (страны Африки), от тоталитаризма и авторитаризма к демократии (постсоциалистические государства Азии).

1. Межгосударственные объединения: конфедерации, содружества, союзы.

Конфедерация - союз независимых государств, созданный для решения определенных задач (дипломатических, военных, политических, экономических и т.п.). Межгосударственное объединение обладает рядом существенных признаков:

1. Отсутствует единый суверенитет, государства-члены сохраняют собственную независимость.

2. Решения наднациональных органов союза обладают рекомендательным характером и вступают в силу лишь после утверждения их органами власти государств-участников.

3. Отсутствует единая территория, единое гражданство и система законодательства союза.

4. Государства, входящие в союз, обладают правом нуллификации, которое предполагает отказ от любого принятого на себя обязательства в рамках союза, в том числе расторжение самого конфедеративного договора (право сецессии).

Конфедерация в собственном смысле слова – явление достаточно редкое. США с 1776 по 1789 годы были конфедерацией. Швейцарская конфедерация (1815-1848 гг.) представляла собой объединение 23 суверенных кантонов в целях обеспечения внешней и внутренней политики.

Формально Швейцария до сих пор является конфедерацией. В целом же судьба конфедерации недолговечна: они либо распадаются на независимые государства (1958 - 1961 гг. Объединенная Арабская Республика (Египет - Сирия); 1982 - 1988 гг. конфедерация между Гамбией и Сенегалом), либо трансформируются в единое государство (США, Германия, Швейцария).

Содружество государств представляет собой более аморфное, нежели конфедерация, объединение государств. В основе их создания могут быть межгосударственные договоры, уставы, декларации. Объединяющими их признаками являются экономические интересы; сходство или тождество правовых систем; общие культурные, религиозные или лингвистические корни. Такие формы объединения государств носят переходный характер, трансформируясь со временем в конфедерацию, а может, и федерацию. Примерами международных содружеств являются: Британское содружество, Содружество независимых государств (СНГ).

Уния - союз, объединение, как правило, монархических государств в форме личной или реальной уний. Личная уния возникает при непреднамеренном совпадении независимых друг от друга прав на корону в нескольких государствах, наступающих в результате различных порядков вступления в престолонаследие.

Она может продолжаться до тех пор, пока эти правомочия персонифицированы в одном лице. Политическое значение такого союза оказывает влияние на все стороны объединяемых государств.

Реальная уния - форма соглашения между государствами, в результате которого предусматривается общий монарх. В то же время государства остаются независимыми, без ущерба степени своего суверенитета; отсутствует общая территория; нет единого подданства; продолжает оставаться раздельным государственный бюджет; система законодательства остается. Они прекращают свое действие при переходе власти, изменении интересов, расстановки внутриполитических сил или международной обстановки (унии между Норвегией и Швецией в 1815 г., Австро-Венгерский союз).

1. Функции государства: понятие и классификация. Влияние процессов глобализации на функции государства.

Функции государства - это основные направления его деятельности, в которых выражается сущность и социальное назначение государства по решению стоящих перед ним задач. Функции характеризуют государство в развитии, динамике. Они связаны с объективными потребностями, устанавливаются в зависимости от типа государства, основных задач, стоящих перед ним, и представляют собой средство реализации этих задач. В функциях проявляется социально обусловленная роль, которую призвано выполнять государство на том или ином историческом этапе своего развития.

Функции государства характеризуются следующими признаками:

1) отражают устойчиво сложившуюся предметную деятельность государства в важнейших сферах общественной жизни;

2) отражают связь между сущностной характеристикой государства и его социальным назначением, которая (связь) реализуется в деятельности государства;

3) направлены на решение крупных задач и достижение целей, встающих на каждом историческом этапе развития общества;

4) имеют определенные формы реализации функций государства, связанные с применением особых, в том числе властно-принудительных, методов.

Понятие функций государства не следует отождествлять с такими понятиями, как цели и задачи государства. Если цель государства есть то, к чему стремится общество, а задачи - средства ее достижения, то функции - это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. Следовательно, цели и задачи предопределяют перечень и содержание функций.

Последовательность возникновения функций зависит от очередности задач, встающих перед обществом в его историческом развитии, а также преследуемых целей. На одних этапах развития общества центр тяжести переносится в сферу экономики, поэтому в деятельности государства ключевое место занимает экономическая функция; на других - в сферу политики, тогда повышенное внимание уделяется реализации функций государственной власти и т.

д. (Л.А. Морозова).

Функции государства не следует отождествлять с функциями отдельных его органов. Функция государства чаще всего реализуется в деятельности нескольких органов государства, либо даже в деятельности всего государственного аппарата. Функции государства многообразны и могут быть классифицированы по различным основаниям. В зависимости от продолжительности действия функции государства классифицируются на постоянные (осуществляются на всех этапах развития государства, например, экономическая) и временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер, либо направлены на решение вполне определенной временной задачи: подготовка к олимпийским играм); в зависимости от принципа разделения властей - на законодательные (правотворческие), исполнительные (управленческие) и судебные; в зависимости от значения - на основные (например, функция охраны общественного порядка) и неосновные. К основным функциям относятся важнейшие, существенно значимые направления деятельности государства. Именно в них находят реализацию главные (приоритетные) цели и задачи государства, проявляется его сущность и роль в политической системе общества. Как правило, основные функции наиболее устойчивы и стабильны. В зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они осуществляются, - на внутренние и внешние. Отдельные авторы обращают внимание, что деление функций на внутренние и внешние в последнее время утратило свою актуальность и носит условный характер. Более продуктивно классифицировать функции в зависимости от сфер общественной жизни, на которые воздействует государство (экономика, политика, культура, экология и т.д.).

1. Механизм государства и его роль в выполнении функций государства.

государство выполняет свои функции при помощи специального механизма, представляющего собой материальную силу, посредством которой оно может успешно решать поставленные задачи и добиваться определенных целей. Механизм государства - это структура функционально определенных органов государства, их структурных подразделений и должностей. Механизм государства воплощается, главным образом, в государственном аппарате.

В литературе категории «механизм государства» и «аппарат государства» трактуются по-разному. На наш взгляд, ближе к истине те ученые, которые понимают под механизмом государства всю совокупность государственных органов, учреждений и предприятий, посредством которых осуществляются задачи и функции государства. Тогда как аппарат государства – это система взаимосвязанных органов государства и государственных служащих, наделенных властными полномочиями и осуществляющих государственную власть.

Характерные черты механизма государства:

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

б) его целостность обеспечивается едиными целями и задачами, общими принципами организации и деятельности;

в) его основным элементом выступают государственные органы, обладающие властными полномочиями;

г) для выполнения своих функций механизм государства наделяется необходимыми средствами: материальными, организационными, информационными.

Структура механизма современного государства отличается высокой степенью сложности, многообразием составляющих его частей. Структура механизма государства включает в себя:

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

2) государственные организации – это подразделения механизма государства (его «материальные придатки»), которые призваны осуществлять охранительную деятельность данного государства (вооруженные силы, службы безопасности, милиция, налоговая полиция и т.п.);

3) государственные учреждения - это такие подразделения механизма государства, которые осуществляют практическую деятельность по выполнению функций государства в социальной, культурной, воспитательно-образовательной, научной сферах (библиотеки, больницы, почта, школы, театры и т.д.);

4) государственные предприятия - осуществляют хозяйственно-экономическую деятельность, производят продукцию либо различные работы и оказывают многочисленные услуги для удовлетворения потребностей общества, извлечения прибыли;

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

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

Механизм государства и его структура не остаются неизменными. На них оказывают свое влияние как внутренние (культурно-исторические, национально-психологические, религиозно-нравственные особенности, территориальные размеры страны, уровень экономического развития, соотношение политических сил и пр.), так и внешние (международная обстановка, характер взаимоотношений с другими государствами и т.п.) факторы.

1. Органы государства: понятие, виды, принципы организации и деятельности.

Орган государства - это звено государственного аппарата, участвующее в осуществлении определенных функций государства и наделенное в этой связи властными полномочиями.

Признаки органа государства:

1) представляет собой относительно самостоятельный элемент механизма государства, выступая неотъемлемой частью единого государственного организма;

2) действует от имени государства и по его поручению;

3) образуется в порядке, установленном нормативными правовыми актами;

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

5) имеет соответствующую компетенцию, то есть совокупность законодательно закрепленных полномочий (прав и обязанностей), предоставленных конкретному органу или должностному лицу в целях надлежащего выполнения им соответствующих функций;

6) имеет необходимую материальную базу (здание, транспорт, оргтехнику и пр.) и финансовые средства (счет в банке, необходимые денежные ресурсы), которые требуются для осуществления его целей и задач;

7) в процессе реализации имущественных прав выступает в качестве юридического лица, т.е. может отвечать по своим обязательствам вверенным ему имуществом, а также от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

8) состоит из государственных служащих и подразделений, скрепленных единством целей, ради достижения которых образованы;

Государственные органы многообразны.

Они могут подразделяться в зависимости от следующих критериев:

по порядку образования органы государства классифицируются на органы, избираемые непосредственно народом (Президент РФ, Государственная Дума), и органы, формируемые другими государственными органами (Правительство РФ, Конституционный Суд РФ и пр.);

по форме реализации государственной деятельности - на законодательные (представительные), исполнительно-распорядительные, судебные, контрольно-надзорные органы;

по принципу разделения властей - на законодательные, исполнительные и судебные;

по иерархии - на центральные, региональные и местные;

по срокам полномочий - на постоянные, которые создаются без ограничения срока действия (прокуратура, милиция, суд), и временные, которые создаются для достижения краткосрочных целей (временная администрация в условиях режима чрезвычайного положения);

по порядку осуществления компетенции - на коллегиальные и единоначальные;

по характеру компетенции - на органы общей компетенции, которые в пределах своих полномочий принимают решения по любым вопросам (правительство), и органы специальной компетенции, осуществляющие деятельность в какой-либо одной сфере общественной жизни (министерства).

Принципы организации и деятельности государственного аппарата – это исходные идеи, руководящие положения, определяющие основные подходы к формированию и функционированию государственных органов Такими принципами могут выступать: принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина - предполагает соответствующие обязанности государственных органов и служащих признавать, соблюдать и защищать их;принцип демократизма – выражается, прежде всего, в широком участии граждан в формировании и организации деятельности государственных органов, в учете в политике государства разнообразных интересов большинства населения;принцип разделения властей (на законодательную, исполнительную и судебную) - создает механизмы, минимизирующие произвол со стороны властных органов и должностных лиц;принцип законности - означает обязательность соблюдения всеми органами государства, государственными служащими, гражданами Конституции, законов и подзаконных актов.

1. Государственная служба: понятие и система. Государственный служащий.

Государственная служба представляет собой вид общественно полезной профессиональной служебной деятельности, которая направлена на содействие реализации задач и функций соответствующего государственного органа или учреждения.

Федеральный закон «О системе государственной службы Российской Федерации», принятый 27 мая 2003 г, устанавливает следующую систему государственной службы: 1) государственная гражданская служба (федеральная и субъектов федерации); 2) военная служба; 3) правоохранительная служба.

Федеральная государственная гражданская служба - это профессиональная служебная деятельность граждан на должностях федеральной государственной гражданской службы по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов и лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации.

Военная служба - профессиональная служебная деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства.

Правоохранительная служба определяется как профессиональная служебная деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с преступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина.

Государственным служащим является гражданин, осуществляющий профессиональную служебную деятельность и исполняющий обязанности, предусмотренные занимаемой государственной должностью, и получающий за свою деятельность денежное вознаграждение из соответствующего бюджета.

Иностранные граждане могут поступить на военную службу по контракту на должности солдат, матросов, сержантов, старшин и могут быть приняты на работу в Вооруженные Силы РФ, другие войска, воинские формирования и органы в качестве гражданского персонала.

Федеральным законом "О государственной гражданской службе Российской Федерации" от 27 июля 2004 г. установлено деление должностей государственной гражданской службы на четыре категории: руководители; помощники (советники); специалисты; обеспечивающие специалисты.

1. Государство и гражданское общество: соотношение и сферы сотрудничества.

"Гражданское общество" и "государство" представляют собой понятия, которые отражают различные стороны жизни общества и противостоят друг другу.

Гражданское общество составляет сферу абсолютной свободы частных лиц в отношениях друг с другом. Оно предстает в виде социального, экономического, культурного пространства, в котором взаимодействуют свободные индивиды, реализующие частные интересы и осуществляющие индивидуальный выбор.

Напротив, государство представляет собой пространство тотально регламентированных взаимоотношений политически организованных субъектов: государственных структур и примыкающих к ним политических партий, групп давления и т.д.

Гражданское общество и государство взаимодополняют друг друга. Без зрелого гражданского общества невозможно создание правового демократического государства, поскольку именно сознательные свободные граждане способны формировать наиболее рациональные формы человеческого общежития. Поэтому гражданское общество выступает прочным опосредующим звеном между свободным индивидом и централизованной государственной волей. Кроме того, противодействовать дезинтеграции, хаосу, кризису, упадку и обеспечить условия для реализации прав и свобод автономной личности также невозможно без государства.

1. Понятие и структура политической системы общества. Место государства в политической системе общества.

“Политическая система общества – целостная, упорядоченная совокупность политических институтов, политических ролей, отношений, процессов, принципов политической организации общества, подчиненных кодексу политических, социальных, юридических, идеологических, культурных норм, историческим традициям и установкам политического режима конкретного общества”.

И. М. Чудинова считает определяющим в понятии политической системы “возможность граждан принимать участие в управлении”. Она же, исходя из особенностей политической системы, определяет ее как “интегрированное выражение власти и политики в социально-политических институтах, политических отношениях, обеспечивающих управление и регулирование социально-политической жизнью общества”. “Д. Истон определяет политическую систему как “взаимодействия, посредством которых в обществе авторитетно распределяются ценности”, которые признаются всем обществом”. Основным ее назначением является как осуществление функции распределения этих ценностей, так и призыв к принятию этого распределения большинством членов общества. Именно эти функции политической системы характеризуют ее специфику среди других окружающих ее подсистем общества.

Политическая система включает организацию политической власти, отношения между обществом и государством, характеризует протекание политических процессов, включающих институционализацию власти, состояние политической деятельности, уровень политического творчества в обществе, характер политического участия, неинституциональных политических отношений.

Политическая система общества всегда предстает как специфическая, но все же относительно замкнутая система, анализ которой показывает, что:

1) каждый из субъектов политической системы общества как ее системный элемент органически обусловлен всеми другими ее элементами и функционированием системы в целом.

2) Политическая система общества не просто сумма любых субъектов, а система внутренне организованных ее элементов.

3) Только системное изучение элементов политической системы общества может дать объективную информацию обо всей политической системе общества.

4) Существенные свойства государства, как и других элементов политической системы, определяются суммарным воздействием на него всех элементов политической системы в целом. Политическая система представляет собой одну из частей или подсистем совокупной общественной системы. Она взаимодействует с другими ее подсистемами: социальной, экономической, идеологической, этической, правовой, культурной образующими ее общественное окружение, ее общественные ресурсы наряду с ее природным окружением и природными ресурсами (демографическими, пространственно-территориальными), а также внешнеполитическим окружением. Центральное положение политической системы в этой структуре ее внешнего и внутреннего окружения определяется ведущей организационной и регулятивно-контрольной ролью самой политики.

Огромную теоретическую и практическую значимость, особенно в современных условиях, имеет рассмотрение проблемы, связанной с определением соотношения политической системы общества и государства, выявление экономических и социально-политических факторов, влияющих на определение его места и роли в политической системе общества.

Следует сразу же оговориться, что государство нельзя отождествлять с политической системой, его следует рассматривать в качестве важной составной части этой системы, входящей в нее не как совокупность разрозненных органов, а как целостный политический институт.

1. Понятие и признаки правового государства. Предпосылки его формирования.

Идея правового государства имеет очень древнее происхождение. Мыслители античности (Сократ, Платон, Аристотель, Цицерон и др.) пытались выявить связи между правом и государственной властью, которые бы обеспечивали гармоничное функционирование общества. Они считали, что наиболее разумна и справедлива та форма общежития людей, при которой закон обязателен как для граждан, так и для государства. Аристотель считал, что «там, где отсутствует власть закона, нет места и (какой-либо) форме государственного строя».

Идеи античных мыслителей оказали заметное влияние на становление и развитие учений в эпоху Нового времени. Юридическое мировоззрение требовало новых представлений о свободе и достоинстве личности путем их утверждения посредством права. Обеспечение политической свободы личности возможно только на основе правовой организации и деятельности системы законодательной, исполнительной и судебной властей.

Правовое государство - это такая форма организации публичной власти, которая действует и развивается в рамках права (правового закона) в целях обеспечения прав и свобод личности.

Правовое государство предполагает ограничение государственной власти правом. Современное правовое государство - это демократическое государство, в котором обеспечиваются основные права и свободы человека и гражданина, участие народа в осуществлении государственной власти. Это предполагает высокий уровень правовой и политической культуры, развитое гражданское общество, возможность осуществления индивидуальных прав. Можно утверждать, что концепция правового государства точно так же, как идеи прав личности, законности и демократии, имеет общечеловеческую ценность, хотя в каждой стране она реализуется своеобразно, в зависимости от ее истории, культурных традиций, национальных особенностей и т.п.

Необходимо иметь в виду, что правовое государство - это определенный политико-правовой режим функционирования государственной власти, где создаются все условия для всестороннего и гармоничного развития личности, для развития общества в целом.

Важнейшими элементами, характеризующими правовое государство, выступают: а) господство закона, б) функционирование государственной власти на основе разделения публично-властных полномочий между органами законодательной, исполнительной, судебной власти, в) признание и гарантированная защита прав и свобод человека и гражданина, г) взаимная ответственность личности и государства.

Современная Россия на конституционном уровне закрепила принцип правового государства. Однако законодательного закрепления положений, составляющих суть принципов правового государства, еще недостаточно для его фактического построения.

В реальной жизни стали заметно более распространенными факты грубейшего нарушения важнейших прав и свобод человека и гражданина, неуважения к закону и правосудию. Поэтому для реального построения правового государства в России необходимо:

- повысить общую культуру населения, чтобы она могла стать частью мировой цивилизации;

- построить развитую экономику, создать мощную материально-техническую базу с высокоэффективными технологиями;

- гарантировать высокий уровень материальной обеспеченности граждан;

- создать стабильную политическую обстановку;

- создать развитую правовую систему, повысить правовую культуру и правосознание граждан, обеспечить четкую и профессиональную работу правоохранительных органов.

Процесс формирования правового государства предполагает создание системы социальных, экономических, политических, юридических и иных гарантий, которые обеспечивали бы реальность конституционных положений, равенство всех перед законом и судом, взаимную ответственность государства и личности.

1. Роль партий в политической системе общества. Формы сотрудничества с государством и другими элементами политической системы.

Политическая партия – это формализованная политическая организация со своей структурой (руководящие органы, региональные отделения, рядовые члены), выражающая интересы тех или иных общественных классов, социальных слоев, групп, объединяющая наиболее активных их представителей, ставящая, как правило, своей задачей завоевание и удержание власти для осуществления определенной программы социальных, экономических, политических преобразований, достижения неких целей и идеалов, а также осуществления прямых и обратных связей между обществом и государством. Кроме того, обратная связь помогает партии выполнять уникальную роль – выявления, согласования, выведения на политический уровень реальных, конкретных, частичных интересов, существующих или вновь зарождающихся в обществе. Действуя на нескольких уровнях, партии связывают общество и государство. Они выступают как существенный, а иногда решающий элемент политической системы общества. Принципиальной стороной деятельности партий являются их идеологическое воздействие на население, значительная роль в формировании политического сознания.

Важнейшими признаками политической партии являются: 1)участие в политической жизни, в том числе в государственном управлении; 2)стремление овладеть государственной властью и учреждениями, реализующими государственную власть; 3)связь с избирательной системой – участие в выборах представительных органов власти; 4)форма организации социальных групп и слоев населения; 5)носитель определенной идеологии и форма политического обучения масс; 6)средство рекрутирования и продвижения отдельных индивидов в политические лидеры.

Эти признаки и определяют функции политических партий, среди которых определяют следующие:

а) социального представительства;

б) борьбы за государственную власть;

в) идеологическую;

г) кадровую;

д) политической социализации, т.е. включенность личности в политику и обеспечение стабильности и преемственности в развитии общества;

е) разработки и осуществления политического курса, что, однако, зависит от положения партии в политической системе – является ли она правящей или оппозиционной.

Между политическими партиями и государством существуют тесные связи и разнообразные формы взаимодействия. Так, и государство, и политические партии – политические организации. Они непосредственно связаны с понятием государственной власти: только государство непосредственно осуществляет государственную власть, а партии ставят целью приход к государственной власти. Вместе с тем, они сохраняют по отношению друг к другу большую автономию. Но при тоталитарном режиме нередко происходит слияние государственного аппарата и партийного, и одна партия является не только правящей, но и государственной.

1. Государство и общественные объединения. Государство и церковь.

Согласно Федеральному закону от 19 мая 1995г. № 82 –ФЗ «Об общественных объединениях»1 (с послед. изм. и доп.) общественное объединение представляет собой объединение граждан, созданное в соответствии с их интересами и на началах добровольного членства. Общественная организация действует по воле граждан, должна соблюдать Конституцию РФ, не посягать на территориальную целостность государства, не создавать вооруженных формирований.

Выделяются следующие признаки общественного объединения: 1)добровольное объединение; 2)некоммерческое; 3)негосударственная структура; 4)действует на основании устава.

Общественные объединения могут создаваться в одной из следующих организационно-правовых форм: 1.Общественная организация (основанное на членстве общественное объединение, созданное на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан). 2.Общественное движение (состоящее из участников и не имеющее членства массовое общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения). 3.Общественный фонд (один из видов некоммерческих фондов - представляет собой не имеющее членства общественное объединение, цель которого заключается в формировании имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использовании данного имущества на общественно полезные цели). 4.Общественное учреждение (не имеющее членства общественное объединение, ставящее своей целью оказание конкретного вида услуг, отвечающих интересам участников и соответствующих уставным целям указанного объединения).

5.Орган общественной самодеятельности (не имеющее членства общественное объединение, целью которого является совместное решение социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы, направленное на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с достижением уставных целей и реализацией программ органа общественной самодеятельности по месту его создания). 6.

Политическая партия (общественное объединение, созданное в целях участия граждан Российской Федерации в политической жизни общества посредством формирования и выражения их политической воли, участия в общественных и политических акциях, в выборах и референдумах, а также в целях представления интересов граждан в органах государственной власти и органах местного самоуправления).3

Отношения государства и общественных объединений носят двусторонний характер. Это означает, что государство определяет правовое положение общественных объединений, пределы их деятельности, объем полномочий и др., а общественные объединения участвуют в определении политики государства, в различных политический кампаниях, в контроле за деятельностью государственных органов. Например, в России общественные объединения используют широкие политические права и свободы, участвуют в выборах в представительные органы государственной власти и органы местного самоуправления, проводят митинги, демонстрации, собрания, уличные шествия и т.д.

Государство вправе приостановить деятельность общественных объединений, а в случае серьезных нарушений – ликвидировать их в судебном порядке.

Церковь- это особый тип религиозной организации, объединение последователей той или иной религии на основе общности вероучения и культа.

Существует два основных вида взаимоотношений церкви и государства:

а) наличие государственной церкви, имеющей привилегированное положение по сравнению с другими вероисповеданиями;

б) режим отделения церкви от государства и школы от церкви.

1. Социальное государство: понятие, признаки, функции. Современные модели социального государства.

Характерными признаками социального государства являются: 1) Демократическая организация государственной власти. 2) Высокий нравственный уровень граждан и, прежде всего, должностных лиц государства. 3) Достаточный экономический потенциал, позволяющий осуществлять меры по перераспределению доходов, не ущемляя существенно положения собственников. 4) Социально ориентированная структура экономики, что проявляется в существовании различных форм собственности со значительной долей собственности государства в соответствующих областях хозяйства. 5) Существование гражданского общества, в руках которого государство выступает инструментом проведения социально ориентированной политики. 6) Ярко выраженная социальная направленность политики государства, что проявляется в разработке разнообразных социальных программ и приоритетности их реализации. 7) Наличие у государства таких целей, как установление всеобщего блага, утверждение в обществе социальной справедливости, обеспечение каждому гражданину: а) достойных условий существования; б) социальной защищенности; в) равных стартовых возможностей для самореализации личности. 8) Наличие развитого социального законодательства (законодательства о социальной защите населения, например Кодекса социальных законов, как это имеет место в ФРГ). 9) Закрепление формулы «социальное государство» в конституции страны.

Говоря о функциях социального государства, не следует акцентировать внимание только на собственно социальной функции. Реализуя разные по содержанию функции (политическую, экономическую, экологическую, международную и т.д.) государство решает и социальные задачи, ведь в каждой из них обязательно присутствует социальная составляющая. Цели, которые ставит перед собой социальное государство, достигаются не только методами социальной политики. Собственно социальная функция государства может быть представлена как совокупность нескольких подфункций. Профессор М.Грушевский выделяет:

1) защитную функцию (обеспечение социальной безопасности человека, его жизни, здоровья и достоинства, поддержка семьи и материнства, забота о безработных и лицах преклонного возраста, молодежи);

2) регулирующую функцию (проведение структурных реформ в экономике с целью ее большей социальной ориентации, укрепление правовых основ негосударственных форм собственности, нормирование процессов ценообразования, перераспределение доходов между слоями населения через государственный бюджет, бюджетное финансирование социальных программ, нормативно-правовое регулирование благотворительной деятельности);

3) стабилизирующую функцию (обеспечение социального согласия и партнерства, социальной справедливости, права человека на «собственный этнический путь» и т.д.);

4) контрольно-охранительную функцию (контроль соответствия общественным нормативам использования собственником своих прав, за соблюдением существующего законодательства). В последние годы получила распространение идея «Workfare State» («трудовое государство», «государство, благоприятствующее труду»). Подобное социальное государство должно, по мысли его идеологов, обеспечивать только основные нужды человека (прожиточный минимум, образование, здравоохранение, инфраструктуру) в тех объемах, которые обусловлены реальными экономическими возможностями общества. Во всем остальном человек должен опираться на собственный труд. Ставку следует делать на личную ответственность человека за собственное благополучие. В связи с этим современное социальное государство стремится отказаться от своей патерналистской роли, ориентируется на устранение иждивенчества и создание благоприятных социальных условий, прежде всего, путем формирования социально ориентированного рыночного хозяйства.

1. Государство и личность: сущность взаимоотношений. Права человека, их классификация, внутригосударственная и международная системы их защиты.

Соотношение прав, свобод и обязанностей личности в ее взаимоотношениях с государством позволяет выявить различные модели их взаимодействия, каждая из которых предопределялась природой самого государства, степенью зрелости гражданского общества, особенностями культуры и проч. В теории сложился ряд подходов к определению положения личности в государстве: этатизм, либерализм (индивидуализм), демократизм6.

Этатизм (от фр. etate – государство) оправдывает присутствие государства во всех сферах жизни общества, преувеличивает его роль в решении вопросов публичной и частной жизни людей. Приоритет отдается общему, публичному над частным и индивидуальным. Государственное управление становится избыточным и неоправданно жестким в отношении личности. Этатизм, основанный на господстве органов власти, пренебрегает свободой личности. Крайним проявлением этатизма является теория и практика тоталитаризма. Такое государство полностью устраняет сферу личного и стремиться к безраздельному контролю над общественной и личной жизнью во имя достижения «высших целей».

Либерализм (от лат. liberalis – свободный) провозглашает абсолютную ценность личности, недопущение вмешательства государства в свободу личности, ее безопасность, право выражать взгляды и мнения. Государство рассматривается как совокупность граждан, оно подчинено интересам личности, ориентируется в большей мере на потребности отдельных граждан, нежели на общие, публичные интересы. Однако очевидны и недостатки такого подхода. В чистом виде индивидуалистической модели государства существовать не может, поскольку ее реализация на практике означала бы распад государства.

Демократизм, также как и либерализм, исходит из приоритета личности в системе ценностей демократического общества, признания неотчуждаемых естественных прав и свобод человека. Вместе с тем, большое значение придается взаимным правам и обязанностям личности и государства. Именно в демократическом государстве личность имеет тот необходимый объем гарантированных государством прав, который дает ей возможность быть действительно свободной7.

Практика показала, что оптимальной доктриной, позволяющей соединить в практике взаимоотношений государства и личности интересы обеих сторон, является концепция прав человека, которая провозглашает естественные, неотчуждаемые права, не зависящие от воли государства, и в то же время утверждает, что права человека не безграничны. Права гарантируются лишь в той мере, в какой их реализация не посягает на права и законные интересы других лиц и общества в целом.

Права человека8 – это совокупность естественных возможностей, неотъемлемых свойств индивида. Несмотря на широкую разработанность проблемы прав личности в настоящее время сохраняются дискуссии относительно многих аспектов указанной проблематики. Предлагается в качестве основополагающего признака прав человека указывать на юридическую закрепленность и гарантированность возможностей личности (Н.В. Витрук, А.С. Мордовцев, И.В. Ростовщикова). Отдельные исследователи акцентируют внимание на наличие в системе прав человека не только естественных, но и властно устанавливаемых правомочий, соответствующих уровню развития общества (В.В. Оксамытный). Кроме того, неоднозначно решается вопрос о соотношении категорий «право» и «свобода». Очевидно, что между указанными понятиями нет принципиальной разницы. Большинство теоретиков склонны считать их равнозначными (В.Д. Перевалов). Вместе с тем конституционалисты (Б.А. Страшун, В.В. Маклаков) и ряд теоретиков (Е.А. Лукашева, Г.В. Мальцев, С.И. Кожевников) указывают на наличие, пусть и непринципиальных и не всегда прослеживаемых, отличий. Так позиция конституционалистов сводится к наличию у права гарантированности, наличии субъекта, на котором лежит соответствующая этому праву обязанность.

1. Социальные нормы в системе регулирования общественных отношений.

В повседневной жизни каждого человека нередко возникает вопрос, как правильно поступить в той или иной ситуациях на работе, в общественных местах, дома, в семье, или, иначе говоря, как согласовать свои поступки с интересами государства, других людей. Ответ на вопрос о допустимом, желаемом и должном поведении в подавляющем большинстве случаев мы получаем из сложившихся в обществе социальных норм, в которых в общей форме аккумулируется опыт многих поколений людей.

В современной общественной науке обоснован взгляд на общество как на целостный социальный организм. Отсюда следует, что весьма важным качеством общества является организованность, упорядоченность образующих социальную жизнь общественных отношений, а значит, и объективная необходимость их социального регулирования, которое характеризуется рядом особенностей и закономерностей развития, обусловленных требованиями данной общественной системы.

Существование и развитие социального регулирования, его место и функции в общественной жизни характеризуется рядом закономерностей.

Во-первых, каждое исторически конкретное общество объективно требует строго определенной меры социального регулирования, иначе неизбежны отрицательные последствия для социальной системы - ее неорганизованность или, наоборот, ее излишняя регламентация. Эта мера, выражающая объем и интенсивность социального регулирования, зависит от требований данной социальной системы, от этапа развития общества, уровня его организованности. Такая мера тем значительней, чем сложнее общественные отношения, чем больше необходимость их согласованного и скоординированного развития.

Во-вторых, в процессе развития регулирования в обществе все более возрастает удельный вес социального; не порывая с психобиологическими факторами человеческого поведения и поначалу сливаясь с ними, регулирование, тем не менее, все более освобождается от стихийно-естественных природных элементов и сторон, все более связывается с потребностью выражения и обеспечения объективных социальных интересов в поведении людей, а в условиях цивилизации во все большей степени - свободы человека, автономной личности; соответственно в регулировании наряду с повышением конкретности и определенности возрастает нормативность и в связи с этим абстрактность, всеобщность-то, что, так или иначе, относится к общественному сознанию.

В-третьих, закономерной тенденцией развития социального регулирования является формирование относительно обособленных регулятивных средств и механизмов. Определяющая роль экономического базиса на всех этапах развития общества остается решающим фактором социального регулирования и неизменно присутствует во всех его проявлениях и разновидностях.

В-четвертых, по мере развития социальной жизни происходит изменение качества регулирования, усложнение, утончение, и совершенствование регулятивных средств и механизмов, их нарастающая дифференциация и интеграция; создается в единстве со всей системой регулятивных факторов своего рода инфраструктура регулятивных механизмов - процесс, который является как бы ответом социального регулирования на потребности общественной системы, ее экономики, политической власти, идеологии, всего общественного развития, на нужды социального прогресса, в том числе на необходимость в условиях цивилизации выражения и обеспечения социальной свободы. Изменение качества социального регулирования, в свою очередь, выражается в ряде направлений, сторон и характеристик развития и функционирования его инфраструктуры.

Инфраструктура - это не просто структура социального регулирования в обществе, не просто его подразделенность на виды, звенья, а сложившееся объективно обусловленное построение этой структуры, выраженное в устойчивой модели нормативно-организационных форм регулирования, причем такой модели, узловые звенья которой опираются на определенные, тоже устойчивые организационные формы…

1. Технико-правовые категории: правовые аксиомы, презумпции, юридические фикции, преюдиции.

Презумпции справедливости закона; истинности и обоснованности приговора; ответственности родителей за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми; предположения о том, что фактический владелец вещи является ее собственником, что принадлежность следует за главной вещью; позже изданный закон отменяет предыдущий во всем том, в чем он с ним расходится; никто не может передать другому больше прав, чем имеет сам; специальный закон отменяет действие общего; к невозможному не обязывают; кто не отрицает, признает; не все, что законно, нравственно, и др. Любая презумпция принимается за истину, она действует до тех пор, пока не доказано обратное.

Правовые аксиомы определяются как самоочевидные истины, не требующие доказательств. Их значение в том, что они отражают уже установленные и достоверные знания.

Наука опирается на них как на исходные, проверенные жизнью данные. В общей теории права аксиоматических положений много: кто живет по закону, тот никому не вредит; нельзя быть судьей в своем собственном деле; что не запрещено, то разрешено; всякое сомнение толкуется в пользу обвиняемого; люди рождаются свободными и равными в правах; закон обратной силы не имеет; несправедливо наказывать дважды за одно и то же правонарушение; да будет выслушана вторая сторона; гнев не оправдывает правонарушения; один свидетель - не свидетель; если обвинение не доказано, обвиняемый оправдан; показания взвешивают, а не считают; тот, кто щадит виновного, наказывает невиновных; правосудие укрепляет государство; власть существует только для добра и др.

Юридические фикции. Фикция в переводе с латыни - выдумка, вымысел, нечто реально не существующее. В юриспруденции - это особый прием, который заключается в том, что действительность подводится под некую формулу, ей не соответствующую или даже вообще ничего общего с ней не имеющую, чтобы затем из этой формулы сделать определенные выводы. Это необходимо для некоторых практических нужд, поэтому фикции закрепляются в праве. Фикция противостоит истине, но принимается за истину. Фикция никому не вредит. Напротив, она полезна.

Фикции широко использовались еще римскими юристами.

В качестве типичного примера фикции из российского законодательства обычно приводится положение о признании лица безвестно отсутствующим, которое гласит: "Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц - первое января следующего года" (ст. 42 ГК РФ).

Аналогичную ситуацию имеет в виду ст. 45 ГК РФ (объявление гражданина умершим), устанавливающая: "1. Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев... 3. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели".

1. Социальное назначение права и его функции. Ценность права.

Понимание сущности и социального назначения права имеет важное значение не только для самого познания права, но и для решения многих практических вопросов, связанных с политико-правовой жизнью. Многообразие определения права в юридической литературе подчеркивает его многогранный и сложноструктурный характер, характеризуя лишь его специфические признаки и черты. При отсутствии единого понятия права, разрозненные теории не могут служить эффективным средством познания сущности права. В связи с этим наиболее приемлемым путем (или средством) преодоления негативных последствий множественности и противоречивости определений права является выделение и рассмотрение его наиболее важных признаков. Именно благодаря наличию у права нормативности, общеобязательности, государственной обеспеченности и других признаков, а также характеру выполняемых им функций, раскрывается сущность, социальное назначение и ценность права.

Сущность и социальное назначение права проявляется в системе выполняемых им функций. Они отражают основные направления правового воздействия на общественные отношения в целях их упорядочения, урегулирования и придания им необходимой стабильности и единства.

Статус права в обществе следует характеризовать в двух тесно связанных аспектах. Во-первых, общесоциальном, в котором право рассматривается как явление культуры, оказывающее широкое неформальное влияние на весь комплекс общественных отношений. Во-вторых, собственно юридическом, в рамках которого право реализуется через специальную, присущую только ему систему средств. Поэтому функции права так же следует классифицировать.

К общесоциальным функциям права относятся следующие:

1) культурно-историческая функция. Право как явление национальной и мировой культуры в присущей ему нормативной форме аккумулирует духовные ценности и достижения народа, человечества: права человека, демократию (народовластие), моральные (нравственные) устои общества, социальную справедливость.

2) воспитательная функция проявляется в способности права выражать определенную идеологию и оказать влияние на сознание и волю людей. Она направлена на воспитание высокого правосознания и формирование стимулов правомерного поведения.

3) функция социального контроля. Право в этом направлении оказывает воздействие на поведение субъектов, с одной стороны, в качестве средства стимулирования, поощрения (морального, материального), с другой – ограничения (удержание от совершения неправомерных действий) того или иного поведения.

4) информационно-ориентирующая функция. Право выступает мощным источником моральной ориентации субъектов.

В этом смысле функция права – формировать социально полезную, положительную направленность субъективной стороны правомерного поведения. Через источники права – законы, постановления, указы и т.д. – люди получают информацию о социальных возможностях того или иного поведения, что помогает им достигать поставленных целей в рамках существующего правопорядка.

К собственно юридическим функциям права относятся две основные функции права: регулятивная и охранительная.

Суть регулятивной функции заключается в главном социальном назначении права – регулировать общественные отношения:

1) фиксировать субъективный состав правовых отношений;

2) определять круг жизненных обстоятельств (юридических фактов), с которыми нормы права связывают наступление тех или иных последствий;

3) формировать права и обязанности участников (субъектов) правоотношений.

В основе регулятивной функции права лежат управомочивающие (дозволяющие) и обязывающие (предписывающие) юридические нормы.

1. Право как нормативный регулятор общественных отношений. Соотношение с иными социальными регуляторами. Понятие и признаки права.

Право – это система общеобязательных велений, установленных от имени государства и обеспечиваемых силой государственного принуждения, которые выражают согласованную общественную волю и направлены на регулирование интересов граждан, общества и государства в целом.

Признаки права:

Нормативность. Основой права служат нормы, которые регулируют поведение людей.

Общеобязательность. Исполнение права обязательного для всех субъектов права.

Исполнение права обеспечивается силой государственного принуждения. Право всегда исходит от государства непосредственно в виде законов, издаваемых государственными органами, или в виде санкционированных государством правовых обычаев.

Неперсонофицированность адресата.

Формальная определенность. Право письменно изложено в официальных актах государственной власти.

Системность. Право обладает взаимосвязанностью, согласованностью, внутренней непротиворечивостью, упорядоченностью. Это позволяет праву регулировать сложную систему общественных отношений.

Властно-волевой характер права. Основой права выступает государственная воля, которая воплощает в себе волю класса, правящей группы или всего общества. В идеале государственная воля, выраженная в праве, должна быть результатом правотворческого компромисса между различными слоями общества.

Сущность права – это главная, внутренняя, устойчивая качественная характеристика права, которая раскрывает природу и назначение права в обществе. А поскольку праву свойственен волевой характер, то важно, чью волю выражает право, чьи интересы оно воплощает. В юридической науке сложилось два главных подхода к определению сущности права.

Право выражает волю экономически господствующего класса и навязывает эту волю остальным классам и слоям общества, используя при этом методы насилия, принуждения и подавления.

При таком подходе классовые интересы превалируют над общенародными, а национальные интересы – над общечеловеческими. Это так называемый классовый подход к трактовке сущности права, он характерен для марксистской науки, которая рассматривает право как социально-классовый регулятор общественных отношений.

Право есть средство достижения компромисса, средство поиска договоренности, средство согласия, взаимных уступок, а в целом – механизм управления делами общества. Это означает, что право не связано с принуждением. Оно, безусловно, необходимо в случае невыполнения правовых предписаний. Но главным в праве являются не принуждение и не насилие, а методы согласия и компромисса.

Таким образом, в юридической науке сложилось мнение о двойственном характере сущности права. С одной стороны, право выражает волю господствующего класса на государственном уровне.

Оно инструмент не только политического господства, но одновременно и общесоциального регулирования, так как обеспечивает функционирование общества как единого социального организма. Вторая сторона сущности права означает, что право как социальный регулятор обеспечивает порядок в общественных отношениях, регулирует поведение человека и общностей людей, выражая идеи справедливости, свободы и равенства людей, служит благу общества, его интересам. Это не означает, что право не имеет принудительной силы, но принуждение не означает насилия, хотя не исключает юридической ответственности. Таким образом, все дело в мере принуждения, а не в его наличии или отсутствии. Следовательно, право не исключает принуждения, но исключает принуждение в форме насилия и подавления.

1. Проблемы правопонимания в современной юридической науке.

Проблемы правопонимания традиционно относились и относятся к числу наиболее важных в отечественной и зарубежной юридической науке проблем, поскольку вопрос о понятии права – исходный, ключевой: в зависимости от его решения понимаются и трактуются все иные правовые явления.

Многообразие подходов к выявлению сущности права объясняется особенностями его познания, приоритетным выделением части его свойств, качеств и недооценкой других черт. Вместе с тем, трудности выработки устойчивого и единого понятия права, охватывающего все стороны правового бытия, прежде всего, заключается в сложности и многогранности, и многоуровневости такого явления как право.

В связи с данным обстоятельством современный российский правовед С.С. Алексеев рассматривает право в трех образах: \*

общеобязательные нормы, законы, деятельность судебных и других юридических учреждений; \*

особое сложное социальное образование, наряду с государством, моралью, искусством; \*

явление мирозданческого порядка.

При рассмотрении различных концепций правопонимания необходимо учитывать следующие обстоятельства: во-первых, результат правопонимания всегда зависит от философской, нравственной, идеологической позиции познающего его субъекта; во-вторых, исторические условия функционирования права; в-третьих, что является основанием, базой той или иной концепции (источник правообразования), что понимается под источником и сущностью права.

В зависимости от того, что рассматривается в качестве источника правообразования. Право структурируется, как минимум, на трех уровнях – нормы, идеи и отношения. В связи с этим в современной юридической науке сложились три основных типа правопонимания: нормативный, нравственный (философский) и социологический.

Нормативистская теория основана на представлении о том, что право – это совокупность норм, внешне выраженных в законах и иных нормативных актах. Родоначальником данной концепции считают Г. Кельзена, по мнению которого право представляет собой стройную, с логически взаимосвязанными элементами иерархическую пирамиду во главе с конституционной нормой. Данный тип правопонимания основывается на позитивистской теории права, отождествляющей право и закон.

Представителем современного нормативизма является М.И. Байтин. Основное понимание права в рамках этой теории заключается в следующем: 1)право – это система взаимосвязанных и взаимодействующих норм, изложенных в нормативных актах; 2)нормы права издаются государством, в них выражается государственная воля, возведенная в закон; 3)нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения; 4)само право и его реализация обеспечивается в необходимых случаях принудительной силой государства; 5)от норм зависят возникновение правоотношений, формирование правосознания, правовое поведение.

Достоинство нормативизма заключается в том, что такой подход фиксирует посредством норм права границы дозволенного и запрещенного поведения; указывает на общеобязательность права, его связь с государством; обеспечивает определенный режим законности, единообразное применение норм и индивидуально-властных велений; обеспечивает формальную определенности права, четко обозначает права и обязанности субъектов. По мнению Г.В. Мальцева, нормативность – это универсальное и глубинное качество права. Норма есть во всякой форме права – в древнем обычае, так же как и в современном законе.

Недостатками нормативистского правопонимания следует признать то, что она абсолютизирует государственное влияние на правовую систему; игнорирует естественные и нравственные начала в праве и роль правосознания в реализации юридических норм; не раскрывает действие права, его связь с общественными отношениями.

1. Государство, право и экономика: их соотношение и взаимовлияние.

Экономика, в переводе с греческого, означает управление хозяйством. Современная наука понимает под экономикой систему отношений по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ. Становление производящего хозяйства на самых ранних ступенях развития человечества породило возникновение новых социально-политических и нормативных институтов для закрепления, стабилизации и развития экономических отношений. Наиболее тесные связи экономика имеет с правом. Экономические отношения, равно как и любые другие общественные отношения, могут стабильно функционировать и развиваться, если они закреплены в нормативной форме.

Теоретические модели соотношения права и экономики разнообразны. Исторически их формирование было подчинено решению объективных потребностей экономического развития, необходимости сочетания экономической свободы и экономического равенства индивидов. Либеральная школа (А. Смит, Ф. Хайек) исходит из принципов невмешательства государства и права в экономику. Самыми главными ценностями для общества являются экономическая и личная свобода индивида. В своем классическом виде либерализм существовал до мирового экономического кризиса 30-х годов ХХ столетия. Модель государства – «ночного сторожа», полного невмешательства государства в экономику показала свою несостоятельность, механизм стихийного саморегулирования экономических циклов не сработал. Государства стали активно вмешиваться в экономические процессы с тем, чтобы уменьшить разрушительное воздействие кризиса. В настоящее время последователи данной концепции (неоклассический синтез) допускают, что государство посредством права должно создавать условия для инициативной деятельности граждан и развития их индивидуальной свободы.

В марксистской теории разработана достоверная и адекватная существовавшему на тот период уровню развития науки теоретическая концепция связи экономики и права. Экономическая структура общества первична, составляет базис, складывается независимо от воли и сознания индивидов. Право – элемент надстройки. Экономика имеет определяющий характер по отношению к надстройке и, конкретно, праву. К. Маркс отмечал, что «право никогда не может быть выше, чем экономический строй и обусловленное им культурное развитие общества».

Однако марксизм указывает и на относительную самостоятельность права по отношению к базису, допускает возможность обратного воздействия права на экономику: право может как способствовать экономическому развитию, так и тормозить его – отмечал Ф. Энгельс. Несмотря на научность и достоверность многих выводов марксизма, в дальнейшем в теории и практике социалистического периода они были сильно преувеличены и искажены. Директивно-государственная, приказная форма управления экономикой показала свою несостоятельность и оказалась губительна для ее развития.

В современных условиях право не просто воздействует на экономику, оно является имманентной ее частью, способом саморегулирования экономики. Экономика самым непосредственным образом влияет на содержание политики. Долгое время в советской науке господствовал тезис: политика есть концентрированное выражение экономики. Право, отражая волю господствующего класса, выступает выражением политики. Не подвергая сомнению правильность многих положений марксистского учения, следует, тем не менее, отойти от столь однозначного понимания взаимосвязи экономики, политики и права.

Можно выделить несколько основных направлений, по которым право воздействует на политику. В первую очередь, право закрепляет политический строй общества, механизм функционирования политической системы, политические свободы граждан. Кроме того, право придает легитимность политическим решениям, а также органам государственной власти. Сопротивление законноизбранной власти фиксируется правом как преступление. И, наконец, право обеспечивает, гарантирует политические свободы человека, создает условия для их реализации.

1. Форма права: понятие, виды, общая характеристика.

Источники права – это действующие в государстве официальные документы, устанавливающие или санкционирующие нормы права, внешние формы выражения правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения.

Виды источников права: нормативной правовой акт, нормативный договор, судебный прецедент, правовой обычай, религиозные тексты, правовые доктрины, общие принципы права.

Нормативной правовой акт – это официальный письменный акт, изданный компетентным органом или принятый всеми гражданами государства в форме референдума, который устанавливает, изменяет либо отменяет нормы права. Это наиболее совершенный источник права, создающий основу для четкости, точности и стабильности правового регулирования, укрепления законности, доступности и обозримости правовых предписаний. Он облегчает надзор за исполнением юридических предписаний, их толкование, систематизацию, учет. Ему присуща письменная, строго документированная форма и особый, четко регламентированный процессуальный порядок принятия и опубликования.

Нормативный договор – соглашение между различными субъектами права, в которых содержатся нормы права. Он является основным источником международного права. В ряде случаев нормативный договор используется во внутригосударственном праве (Федеративный договор о создании Российской Федерации, договоры о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти отдельных ее субъектов, коллективные договоры между администрацией предприятия и трудовым коллективом и др.

).

Судебный прецедент – это решение суда (обычно это высшая судебная инстанция в стране) по конкретному делу, которое затем становится образцом, обязательным правилом для решения аналогичных дел в будущем. Ныне такой источник широко используется в англосаксонских странах (например, «общее право» Англии). Прецедентное право чрезвычайно громоздко, запутанно и противоречиво, позволяет суду осуществлять правотворческие функции, как в случае отсутствия соответствующего закона, так и при его наличии.

Правовой обычай – это правило поведения, которое сложилось исторически в силу его повторяемости в течение длительного времени, санкционированное государством в качестве общеобязательного. Обычное право было основным источником права на ранних этапах развития рабовладельческого и феодального права.

1. Правоотношение: понятие, структура, виды. Характеристика правоотношения как формы реализации права.

В обществе существует множество различных отношений: экономические, политические, юридические, моральные и др., которые складываются под воздействием соответствующих социальных норм. При этом все виды и формы отношений, возникающих и функционирующих в обществе между индивидами и их объединениями, являются (в отличие от взаимосвязей в природе) общественными или социальными. Реально существующие отношения в результате правового воздействия обретают особую правовую форму. С помощью нормативного воздействия государственная власть переводит определенные отношения под свою юрисдикцию и защиту, придает им упорядоченность, стабильность, устойчивость, желаемую направленность, вводит в нужное русло. Любые отношения приобретают характер правоотношений лишь в том случае, если они возникают на основе и в соответствии с нормами права и не противоречат воле государства.

Следовательно, правовые отношения можно в самом общем смысле определить как общественные отношения, урегулированные правом. При этом регулируемые отношения в принципе не утрачивают своего фактического содержания (экономического, политического, семейного, имущественного и т.д.), а лишь видоизменяются, обретая новое дополнительное свойство.

Но есть и такие правоотношения, которые возникают только как правовые и в другом качестве существовать не могут. Например, конституционные, административные, процессуальные, уголовные и др. Именно подобные правоотношения по форме и содержанию, т.е. в «чистом виде», представляют собой действительно самостоятельные правоотношения — следствие действия права как социального и государственного института.

Правоотношения возникают не только вследствие существования определенной нормы права (хотя это обязательное формальное основание), а также ввиду необходимости в правовой регламентации значимых общественных отношений. В этом случае появляется юридическая норма и уже на ее основе - правоотношение. Таким образом, правовое отношение есть результат регулирующего воздействия правовой нормы на общественное отношение. Вместе с тем, в юридической литературе сложилась также иная концепция взаимосвязи нормы права и правоотношения. Согласно ей, правоотношение есть не результат, а средство регулирования общественных отношений. То есть первоначально на основе той или иной нормы права складывается правоотношение и только затем оно направляется на регулирование соответственного отношения. Представляется, ближе к истине первая точка зрения, точнее отражающая реальность. Однако в обоих случаях очевидно: нельзя понять сущность правоотношения вне связи с правовой нормой и наоборот.

Структура правового отношения. В состав правоотношения входят следующие элементы:

1. субъекты;

2.объект;

3. субъективное право;

4. юридическая обязанность.

1. Субъекты-участники правоотношений. Правосубъектность, правоспособность, дееспособность, деликтоспособностъ.

Термин «субъект» в законодательстве и юридической литературе может употребляться в разнообразных значениях: субъект права, субъект правоотношения, субъект юридической ответственности и т.д. Понятия «субъекты права» и «субъекты правоотношений» в принципе равнозначны, хотя в литературе на этот счет делаются определенные оговорки. Во-первых, конкретный гражданин как постоянный субъект права не может быть одновременно участни­ком всех правоотношений; во-вторых, новорожденные, малолет­ние дети, душевнобольные лица, будучи субъектами права, не являются субъектами большинства правоотношений; в-третьих, правоотношения — не единственная форма реализации права. Например, несовершеннолетний может совершать мелкие бытовые сделки, но если он не достиг возраста 16 лет (в некоторых случаях 18 лет), он не является субъектом правонарушения, следовательно, не может являться участником охранительного правоотношения ответственности. Особенности субъектов, закрепленные в самых разнообразных отраслях права необходимо иметь в виду при определении понятия «субъекты правоотношения».

В любом правоотношении должно быть не менее двух субъек­тов (простое правоотношение), поскольку отдельный индивид не может находиться в каком-либо общественном отношении, в том числе правовом, с самим собой. В правоотношении также возможно несколько или даже неограниченное число субъектов (сложное правоотношение). С юридической точки зрения в таких правоотношениях, т.е. с множеством субъектов, легко просмат­риваются две противостоящие стороны — управомоченная и правообязанная.

Следует заметить, что субъектом правоотношения может быть только человек или общность людей. Между тем в юриди­ческой литературе прошлых лет, в том числе русской (Л. Петражицкий), допускалась мысль, что в качестве участников право­вых отношений могут выступать животные, например, лошадь, домашняя собака, от которых их хозяин может требовать послу­шания и выполнения определенных функций. В свою очередь, животные «вправе притязать» на должное обращение с ними. Однако в настоящее время подобный взгляд никем из правоведов не разделяется, хотя существуют юридические нормы, опреде­ляющие отношение человека к животным (порядок содержания, выгула, прививок и т.д.).

Виды субъектов права. Субъекты права подразделяются преж­де всего на индивидуальные (физические лица) и коллективные (юридические лица). К индивидуальным относятся: а) граждане Российской Федерации; б) иностранцы; в) лица без гражданства (апатриды); г) лица с двойным гражданством (бипатриды). Иностранные граждане ограничены в некоторых правах. В частности, они не могут избирать и быть избранными в органы государственной власти, занимать определенные должности (например, капитан судна).

Коллективные субъекты права имеют более обширную клас­сификацию. Они делятся на следующие виды:

1. Государство. Оно является субъектом права в международно-правовых, а также во внутренних государственно-правовых отношениях. Например, при приобретении и лишении гражданства, в выпуске государственных займов и др.

2. Государственные органы и учреждения. Это субъекты, созданные для реализации функций государства и обладающие властными полномочиями по осуществлению законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти. К ним относятся: парламент, глава государства, правительство, федеральные министерства, службы и агентства, судьи и т.д.

3. Общественные объединения. Это профсоюзы, творческие союзы, научно-технические, спортивные и иные организации. Ряд общественных организаций могут быть также и юридические лица.

4. Юридические лица- организации, которые имеют в собственности либо ином вещном праве обособленное имущество и отвечают по своим обязательствам этим имуществом, от своего имени приобретают соответствующие права и несут обязан­ности, могут быть истцом и ответчиком в суде. Само понятие юриди­ческого лица имеет значение, главным образом, в гражданском праве, т.е. в имущественных, обязательственных отношениях.

1. Теории происхождения права: теологическая, естественно-правовая, историческая школа права, психологическая, марксистская и др.

Теологическая теория. Особая роль в познании права первоначально отводилась религии. Поэтому наиболее древние учения о государстве - теологические. В Древнем Египте, Вавилоне, Иудее господствовала идея божественного происхождения государства и права. Появление права обосновывалось божественным промыслом. Правовые нормы - это нравственные правила жизни, которые исходят от Бога и указывают человечеству правильное направление жизни. Понятие права связывалось со справедливостью, а впоследствии - с правосудием. Все люди равны и наделены Богом равными возможностями. Следовательно, нарушение этого равенства в человеческих отношениях есть отступление от божественного закона. Важным фактором, поддерживающим божественный порядок в обществе, является наказание: при жизни - со стороны государства, а после смерти за прегрешения, проступки и преступления — божественным судом. Наибольшее распространение теологические учения получили в период утверждения феодальных отношений. В этот период появляется учение известного ученого-богослова Фомы Аквинского (согласно его учению миром управляет Божественный разум). Право есть действие справедливости в божественном порядке человеческого общежития, а сама справедливость выражает отношение человека не к самому себе, а к другим людям и состоит в воздаянии каждому ему принадлежащего. Ф. Аквинский различал право и закон. Последний представлял собой «известное установление разума для общего блага, обнародованное теми, кто имеет попечение об обществе», т.е. правителями. Закон оценивается с точки зрения соответствия его праву как высшей справедливости, имеющей божественное происхождение. Вечный закон не доступен человеческому сознанию. Но человек различает добро и зло, должное и недолжное поведение. Естественный закон есть отражение Вечного закона в человеческих отношениях. Естественный закон предписывает стремиться к самосохранению, продолжению рода, обязывает искать истину (Бога) и уважать достоинство людей, он отражается и конкретизируется в человеческих законах, назначение которых — силой и страху принуждения заставлять людей избегать зла, стремиться к добродетели. Право есть там, где нет противоречия между естественным и человеческими законами. Но человеческие законы не совершенны, поэтому если они противоречат естественным установлениям божественному закону, то им можно не повиноваться.

Естественно-правовая теория – идея естественного права возникла в Древней Греции и Древнем Риме (Сократ, Аристотель, стоики, Цицерон, Ульпиан). Отдельные положения теории естественного права были известны мыслителям Древней Греции и Древнего Рима. В частности, софисты исходили из того, что в основе образования права нет ничего вечного, неизменного. «Право» или «правда» есть результат соглашения людей, их договоренности придерживаться в своих взаимоотношениях определенных правил, чтобы обеспечить безопасность всех и каждого. Таким образом, право - изобретение людей, искусственное образование. Против этого возражали Аристотель, Сократ, Платон. Они утверждали, что не все право искусственное изобретение человеческого разума. Наряду с письменными законами существуют вечные, неписанные законы, независящие о воли людей и составляющие естественное право. Естественное право исходит из свободы и равенства людей.

Историческая школа права – сложилась в первой трети XIX века в Германии в противовес теории естественного права (представители: Густав Гуго, Савиньи, Пухта). Отрицала возможность существования единого для всех народов права, исходила из того, что у каждого народа есть свое, свойственное ему право, не похожее на право иной страны и определяемое исторически присущим ему народным духом (право каждого народа – проявление народного духа, выражающее общее сознание, общее убеждение народа; оно – результат исторического процесса). Право возникает стихийно, подобно языку, естественно и постепенно, и служит выражением духа народа, присуще только народу. Таким образом, право не обладает универсальностью, присущей всем народам, а имеет сугубо национальный характер и потому не может быть перенесено в другое общество. Закон – не единственный и не основной из источников права, формирование права сравнивалось с правилами игры, которые устанавливаются постепенно на основе сложившейся практики. На первом месте – обычай. Положительная роль – теория привлекла внимание к необходимости изучения истории права, его источников, оказала влияние на развитие правовой мысли (на психологический и социологический подходы к пониманию права)

Психологическая теория права Основоположником логического направления в юриспруденции считают дореволюционного юриста Л.И. Петражицкого. Он полагал, что появление официальных юридических норм стало возможным в силу способности людей к правовым эмоциям, особого психического состояния, которое позволяет регулировать человеческое поведение в рамках сущего и должного. У каждого народа существует так называемое интуитивное право, которое развивается постепенно, не подвержено фиксированию и не зависит от чьей-либо воли или произвола. Оно легко приспосабливается к новым жизненным ситуациям, подвижно и побуждает перемены в позитивном г.е. законодательстве.

Нормативистская (абстрактно-нормативная) теория права – берет свое начало от «категорического императива» Канта как общеобязательного требования чистой воли, независимой от внешних явлений. Либеральная нормативистская теория, выводила право из нравственности (выдвинула идею правового государства – самоограничение власти законом). Начало XX века – главное место в теории – чистое учение о праве (Кельзен). Право – юридические нормы, рассматривались в отрыве от экономики, политики, социальной структуры общества. Правовые нормы возникают и развиваются не из реальных общественных отношений, а из формального установления государством.

Марксистская теория права – право – часть надстройки над экономическим базисом общества. Оно обусловлено материальными условиями жизни и оказывает на них обратное воздействие. Классовая сущность права (право – возведенная в закон воля господствующего класса). Механизм образования права – господствующие классы объединяют свою силу в виде государства и придают своей воле выражение в виде государственной воли. Тесная связь права с государством, которое формирует право и поддерживает его в процессе реализации. Методы – принуждение, насилие, подавление. Данная теория базируется на основополагающей идее — возникновение права неразрывно связано с образованием государства.

Экзистенциалистическая теория (экзистенциализм - философия существования, образа жизни) исходит из противопоставления обыденного, отчужденного бытия и глубинного, живого существования, воплощенного в существовании человека (лат. слово «экзистенция» - существование). Право черпает свою силу именно в способе существования человека, хотя внешне воплощается в застывших искусственных формах. Отсюда позитивное право имеет вторичный и, следовательно, необязательный характер. Представитель этой теории - нем. ученый М. Хайдеггер считал, что правовые отношения, правовые оценки вытекают не из юридических установлений государственной власти, а из способа существования (экзистенции) судьи, правителя, администратора. Причем содержание экзистенции со временем меняется. Поэтому естественное право не имеет постоянного содержания, каждая жизненная ситуация индивидуальна и неповторима. Юридическая норма представляет собой мертвое, механическое образование в отличие от экзистенции, которая определяет масштабы справедливости и поступков людей.

Герменевтическое направление естественной теории (от греч. слова «герменевтика» - разъясняю, т.е. искусство истолкования текста) исходило из недопустимости разрыва и противопоставления естественного и позитивного права. Сторонники герменевтического подхода к происхождению и сущности права полагают, что естественное право развивается исторически и выступает как высшая справедливость для каждого конкретного периода развития общества. Право есть соответствие должного и сущего, их полное совпадение.

1. Составы правоотношения. Юридические факты как основание возникновения правоотношении.

Правовое отношение имеет материальное, волевое и юридическое содержание. Материальное, или фактическое, составляют те общественные отношения, которые опосредуются правом; волевое — государственная воля, воплощенная в правовой норме и в возникшем на ее основе правоотношении, а также волевые акты его участников; юридическое содержание образуют субъективные права и обязанности сторон (субъектов) правоотношения. Остановимся подробнее на последнем.

Правовое регулирование осуществляется, главным образом, через механизм субъективных прав и юридических обязанностей, именно этим оно отличается от любого иного нормативного регулирования, например морального. Указанные права и обязанности, корреспондируя друг другу в рамках определенного правоотношения, и выступают его юридическим содержанием.

Субъективное право определяется в правовой науке как гарантируемые законом вид и мера возможного или дозволенного поведения лица. А юридическая обязанность — как вид и мера должного или требуемого поведения. В основе субъективного права лежит юридически обеспеченная возможность; в основе обязанности - юридически закрепленная необходимость. Носитель возможности называется управомоченным, носитель обязанности - правообязанным.

Структура субъективного права. Субъективное право — определенная правовая возможность, но эта возможность многоплановая, включающая четыре элемента:

возможность положительного поведения самого управомоченного, т.е. право на собственные действия;

возможность требовать соответствующего поведения от правообязанного лица, т.е. право на чужие действия;

возможность прибегнуть к государственному принуждению в случае неисполнения противостоящей стороной своей обязанности (притязание);

возможность пользоваться на основе данного права определенным социальным благом. Иными словами, субъективное право может выступать как право-поведение, право-требование, право-притязание и право-пользование.

Структура юридической обязанности соответствует структуре субъективного права (являясь как бы его обратной стороной) и также включает в себя четыре компонента:

необходимость совершить определенные действия либо воздержаться от них;

необходимость для правообязанного лица отреагировать на обращенные к нему законные требования управомоченного;

необходимость нести ответственность за неисполнение этих требований;

необходимость не препятствовать контрагенту пользоваться тем благом, в отношении которого он имеет право

Юридическая обязанность устанавливается как в интересах управомоченного, так и в интересах государства в целом. Она — гарант их осуществления. Вместе с тем, как уже отмечено выше субъективное право и юридическая обязанность — это парные и равноэлементные категории, которые в рамках конкретных правоотношений строго соответствуют друг другу.

Объектом правового отношения выступает то, на что направлены субъективные права и юридические обязанности его участников, иными словами, — то, ради чего возникает само правоотношение.

Но в данных случаях, по мнению большинства, не ребенок как таковой становится объектом соответствующего правоотношения, а интересы его нормального воспитания и комплекс возникающих при этом прав и обязанностей.

1. Нормы права: понятие, признаки, структура, классификация.

Норма права – это общеобязательное правило поведения, внешне выраженное в законах, иных признаваемых и защищаемых государством формах и выступающее в качестве критерия: или правомерно-дозволенного, или предписанного (обязанного), или запрещенного поведения субъектов права.

Признаки нормы права:

1) Норма права это абстрактный образец (критерий) поведения людей в обществе.

2) Общая направленность действия, связанного с распространением на всех и каждого субъекта права, многократностью применения к неограниченному их числу.

3) Общеобязательность. Нормы права, это правила которые строго обязательны для всех людей и организаций, всех субъектов права. Другие нормы не имеют такой обязательности для всех.

4) Обязательность норм права обеспечивается государственным принуждением. Только правовые нормы охраняются государством.

5) Источником права всегда является государство. Норма права признается им или прямо издается государственными органами.

6) Формальная определенность. Нормы права официально фиксируются государством в письменном виде, в специальной форме – в форме закона, судебного прецедента.

7) Системность. Нормы права существуют и действуют не поодиночке, а в комплексах, в составе целых правовых институтов, которые, в свою очередь, объединяются в более обширные подразделения – отрасли права. Из отраслей права складывается система права.

8) Двусторонний представительно - обязывающий характер норм права. Нормы права устанавливают для одних участников общественных отношений меру возможного поведения (субъективное право), а для других меру должного поведения (юридическую обязанность). Но каждый из субъектов права обладает и субъективными правами, и юридическими обязанностями.

Структура правовой нормы показывает, из каких частей, элементов состоит норма права и как эти части связаны между собой. Принято различать логическую (идеальную) и реальную структуру нормы. Логическая структура – эта такая структура нормы, когда норма независимо от своего словесного изложения выступает в качестве общеобязательного правила поведения. В этой логической структуре выделяют три элемента:

1) гипотеза - указание на условия, при которых вступает в действие данная норма. Здесь приводятся те обстоятельства, факты, при наступлении или не наступлении которых норма права действует;

2) диспозиция – указание на сами права и обязанности, т.е. правило поведения;

3) санкция – указание на меры, обеспечивающие осуществление правила поведения, указанного в диспозиции.

Моделью такой логической структуры является словесная схема: если, - то, - иначе (в противном случае). Классификация элементов норм права.

Гипотезы классифицируют по степени определенности. Определенная гипотеза - условия настолько ясны и очевидны, что для применения нормы достаточно лишь констатировать их наличие (ст.19 УК РФ). Относительно определенная гипотеза описывает условия, наличие или отсутствие которых не является для всех очевидным и определяется в каждом конкретном случае компетентным органом (п.1; 2 ст.37 УК РФ).

По объему гипотезы бывают простые – описывают одно определенное условие (п.2 ст.339 ГК) и сложные, когда применение нормы зависит от обязательного наличия двух или более условий.

1. Нормативный правовой акт: понятие, признаки, виды.

Нормативно-правовой акт – это официальный, властный документ, принятый в строго определенном порядке компетентным органом государства с целью регулирования наиболее важных общественных отношений.
Нормативно-правовой акт – одна их основных внешних форм права. Это государственный документ нормативного характера.
Основные признаки нормативно-правовых актов:
государственный характер – государство наделяет органы, должностных лиц правотворческой компетенцией; оно же обеспечивает и реализацию принятых нормативно-правовых актов, в т.ч. и через принуждение;
принимаются с соблюдением определенной процедуры и требований к содержанию и форме нормативно-правового акта;
имеют временные, пространственные и субъективные пределы действия;
всегда содержат правовые нормы. Наличие норм и делает их нормативными, общеобязательными;
иерархическая подчиненность, основанная на различной юридической силе отдельных актов;
Эта форма права характерна для России и большинства стран Европы.
Следует, вместе с тем, иметь в виду, что существуют акты органов государства, которые не носят нормативного характера. Например, Президент РФ имеет право издавать не только указы нормативного характера, содержащие правила поведения, но и указы ненормативные, в частности, о назначении на должность министра или посла какого-либо конкретного лица, о награждении орденом или присвоении воинского или почетного звания.
Акты ненормативного характера адресуются индивидуально-определенному лицу (Иванову И.И., Петрову А.Н. и т.п.), издаются на основе действующих норм права и не устанавливают новых норм.
Классификация нормативно-правовых актов:
1.По юридической силе:
законы;
подзаконные акты.
2.По сфере действия:
общефедеральные нормативно-правовые акты;
акты субъектов федерации;
акты органов местного самоуправления;
локальные нормативные акты.
3.По субъектам, издавшим нормативно-правовой акт:
акты государственных органов;
акты муниципальных органов,
акты профсоюзов, акционерных обществ и т.п.;
акты совместного характера (совместные приказы нескольких министерств);
акты, принятые на референдуме.
4.По срокам действия:
неопределенно-длительного действия (их большинство);
временные (Временное положение о военных комендатурах, дислоцированных на территории Чеченской Республики).

1. Законы: понятие, признаки, виды.

Закон — в узком смысле это нормативный правовой акт, который принимается представительным (законодательным) органом государственной власти в особом порядке, регулирует определённые общественные отношения и обеспечивается возможностью применения мер государственного принуждения. Кроме того, в широком смысле под законом понимается любой нормативно-правовой акт, действующий в рамках конкретной правовой системы.

Закон имеет следующие признаки, отличающие его от нормативных правовых актов:

1. Закон обладает высшей юридической силой среди всех остальных источников права, имеет верховенство и является главенствующей формой права.

Cyщнocть высшей юридической силы заключается в следующем:

а). Huкmo, кроме органов зaкoнoдameльнoй влacmu, не вправе npинимamь или omмeняmь зaкoны.

Haпpимep, Koнcтитyция PФ в пп. 1, 2 cт. 105 устанавливает: федеральные зaкoны принимаются Гocyдapcтвeннoй Дyмoй PФ, после чего подлежат рассмотрению Coвeтoм Фeдepaции PФ.

б). Bce npaвoвыe aкmы гocyдapcmвa должны uздaвamьcя в cоomвemcmвuu c Ocнoвным Зaкoнoм (Koнcmumyцueй). Ecлu подзаконный aкm npomивopeчum закону, mo эmom акт должен быmь приведен в coomвemcmвue c законом, либо omмeнeн.

Haпpимep, п. 1cт. 15KoнcтитyцииPФ гласит: "KoнcтитyцияPoccийcкoй Фeдepaции имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территорииPoccийcкoй Фeдepaции. Зaкoны и иные правовые акты, принимаемые в Poccийcкoй Фeдepaции, не должны противоречить Koнcтитyции Poccийcкoй Фeдepaции."

в). Зaкoн не подлежим ymвepждeнuю или npuocmaнoвлeнию никем, кроме специально уполномоченного на mo органа зaкoнодameльнoй влacmu.

Haпpимep, Koнcтитyциoнный Cyд может признать закон принятый Пapлaмeнтoм неконституционным, но отменить его может только сам законодательный орган.

2. Закон как источник права, исходящий от высшего органа государственной власти, представляющего волю и интересы всего общества или народа, должен также отражать волю и интересы всего общества или народа.

3. Законы, в отличие от других нормативно-правовых актов издаются по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни. С их помощью упорядочиваются и регулируются наиболее важные общественные отношения. В законах закрепляется общественный и государственный строй, компетенция центральных звеньев государственного механизма, основные права и свободы граждан и т.д.

Чтобы убедиться в этом, достаточно взглянуть уже на сферу конституционного регулирования в России или в любой зарубежной стране. Несмотря на существующие между ними различия, все они опосредствуют общественные отношения, касающиеся государственного и общественного строя, государственного режима, прав и свобод граждан, организации и деятельности государственных органов, порядка законотворчества и др.

4. По своему значению закон - это правовой акт первичного характера, т.к. в нем содержится первичное, изначальное право - юридические предписания, которые представляют собой отправные начала всей правовой системы государства;

5. Законы принимаются, изменяются и дополняются в особом, строго установленном, законодательном порядке. Законодательная процедура существует в каждом государстве. Она закрепляется, как правило, особыми актами — Положениями или Регламентами высших органов государственной власти и является объективно необходимой.

6. Закон исключительно нормативен (содержит только нормы права, в отличие от других нормативно-правовых актов, которые могут иметь «вкрапления» индивидуально-властных предписаний).

В России принята следующая *классификация законов*по юридической силе:

- Конституция (основной закон).

Все принимаемые в России законы должны соответствовать Конституции. Кроме того, они не должны противоречить международному праву (точнее — тем международным соглашениям, которые уже ратифицированы Россией), поскольку в конституции утверждается примат международного права над российскими законами.

- Закон РФ о принятии поправки к Конституции РФ.

В соответствии с федеральным законом «О порядке принятия и вступления в силу поправок к Конституции Российской Федерации» от 04.03.1998 № 33−ФЗ, поправки к главам 3−8 Конституции РФ принимаются в форме специальных Законов Российской Федерации о внесении поправок в конституцию Российской Федерации.

- Международные соглашения, ратифицированные Российской Федерацией.

Ни одно из принимаемых соглашений не должно противоречить Конституции РФ. По своей правовой природе международные договоры Российской Федерации, строго говоря, не являются её внутренним законом, однако применяются на её территории, пользуясь приматом над внутренним законодательством. Вопрос о месте международных соглашений является спорным и дискуссионным, скорее их стоит рассматривать как источник права.

- Федеральные конституционные законы.

Принимаются по вопросам, специально указанным в Конституции Российской Федерации или в самих федеральных конституционных законах.

- Федеральные Законы

1. Пределы действия нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц. Правовые иммунитеты.

**Действие во времени** определяется моментами вступления нормативного акта в силу и утраты им юридической силы.

Нормативно-правовые акты могут***вступать в силу.***

а) с момента принятия;

б) со времени, указанного в самом нормативном акте или в специальном акте о введении его в действие (таким временем может быть момент опубли­кования);

в) по истечении нормативно установленного срока со дня их опубликования.

***Утрата юридической силы*** происходит вследствие:

а) истечения срока, заранее установленного в самом нормативном акте;

б) прямой официальной отмены действующего нормативно-правового акта;

в) замены одного нормативно-правового акта другим актом, устанавлива­ющим новые правила регулирования той же социальной сферы.

По общему правилу***закон обратной силы не имеет,*** то есть он не распро­страняется на правоотношения, возникшие до его вступления в силу. На практике это означает, например, что суд даже во время действия нового за­кона будет решать дело в соответствии с прежним законом, если имуществен­ный спор возник до вступления в силу нового закона. В порядке исключения нормативно-правовой акт обретает обратную силу:

а) если указание на это имеется в самом акте;

б) если он устраняет или смягчает уголовную и административную ответ­ственность.

Также в порядке исключения может быть применен еще один принцип действия нормативно-правового акта во времени - «переживание закона», когда закон, утративший юридическую силу, по специальному указанию но­вого закона может продолжать регулирование некоторых вопросов.

Таким образом, нормальным, типичным принципом действия закона во времени является***принцип немедленного действия,*** когда закон с момента вступления его в силу действует только «вперед»: ревизии сложившихся до него юридических прав и обязанностей он не производит.

**В пространстве** нормативно-правовые акты в зависимости от своего вида могут действовать трояким образом:

а) распространяться на всю территорию государства;

б) действовать лишь на какой-то точно определенной части страны;

в) предназначаться для действия за пределами государства, хотя в соответ­ствии с принципами государственного суверенитета общее правило таково, что законы того или иного государства действуют лишь на его территории.

**Действие нормативно-правового акта по кругу лиц** подчиняется общему правилу: он распространяется на всех лиц, находящихся на территории его действия и являющихся его адресатами. Однако из этого правила имеются ис­ключения:

а) иностранные граждане и лица без гражданства не могут быть субъекта­ми ряда правоотношений (например, быть судьями, состоять на службе в Во­оруженных Силах России);

б) иностранные граждане, наделенные дипломатическим иммунитетом и пользующиеся правом экстерриториальности, не несут уголовной и админи­стративной ответственности по российскому законодательству;

в) некоторые нормативно-правовые акты Российской Федерации распро­страняют свое действие и на тех граждан России, которые находятся за ее пределами (например, Закон о гражданстве, Уголовный кодекс).

1. Система права: понятие, структурные элементы. Система права и система законодательства.

Система права:

* выражает существующую правовую действительность, не есть результат произвольных действий тех, кто создаст нормы права;
* предопределена социальным строем общества и соответственно интересами и потребностями людей;
* показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

Исторически система права в разных государствах формировалась исходя из потребностей в регулировании некоторых групп наиболее важных, часто встречающихся отношений, которые нуждаются в стабилизации. Именно поэтому формируются группы норм права, регулирующих определенные родовые и видовые группы отношений.

Не следует смешивать понятия «система права» и «правовая система». В первом случае речь идет о внутреннем строении права, взятом в качестве отдельного явления, а во втором — о правовой организации всего общества, совокупности всех явлений юридического характера, существующих и функционирующих в государстве. Система права выступает лишь как часть правовой системы и отличается рядом признаков.

**Система права едина,** поскольку в образующих ее нормах отражается общая воля общества, государства; кроме того, нормы регулируют единые цели и задачи, прежде всего упорядочение общественных отношений. В то же время нормы права различаются по содержанию, сфере действия, формам выражения, предмету, средствам и способам метода правового регулирования и проч.

Несмотря на единство, правовые нормы могут противоречить друг другу по содержанию, напри м ер из-за того, что законодатель не учел при разработке нормы уже существующих на тот момент норм, из-за большого их массива.

**Объективная природа системы права** означает, что правовые нормы и другие образования системы права строятся по объективным критериям.

**Структурные элементы системы права** — это норма права, отрасль права, подотрасль права, институт права, субинститут.

**Норма права** — первичный элемент системы права. Правовые нормы регулируют не все общественные отношения, а те из них, которые государство, общество рассматривают как наиболее значимые, важные.

Еслиэлементами системы права являются нормы, институты, отрасли, то элементы системы законодательства — нормативно-правовые акты и состав­ляющие их элементы (разделы, главы, статьи, пункты и др.). Выделяют также отрасли законодательства.

Структура системы законодательства строится как «по вертикали» (прин­цип субординации), так и «по горизонтали» (принцип координации). В осно­ве иерархии нормативно-правовых актов (вертикальная структура) всегда ле­жит конституция. Горизонтальное строение характеризуется наличием раз­ветвленной системы законодательных отраслей.

Своеобразием отличаются системы законодательства в федеративных го­сударствах. Примером здесь может служить законодательство России, в со­став которого входят как общефедеральное законодательство, так и законода­тельные подсистемы субъектов Федерации. (Протасов)

Подсистемой законодательства понимается совокупность нормативно-правовых актов, в которых объективируются внутренние содержательные и структурные характеристики права. Данная система является внешним выражением системы права. Последняя же свое реальное бытие получает именно в четких, формально-определенных актах — документах. Однако совпадение между системой права и системой законодательства в пределах от отдельной нормы до права в целом не абсолютно. В этих границах они существуют самостоятельно, так как обладают своей спецификой, имеют собственные тенденции развития.

1. Отрасль права. Предмет и метод правового регулирования. Научные дискуссии об их значении. Характеристика основных отраслей права.

Отрасль права представляет собой обособившуюся внутри системы права совокупность однородных правовых норм, регулирующих определенную область (сферу) общественных отношений.

Для образования самостоятельной отрасли права имеют значение следующие условия: а) степень своеобразия тех или иных отношений; б) их удельный вес; в) невозможность урегулировать возникшие отношения с помощью норм других отраслей; г) необходимость применения особого метода регулирования. Качественная однородность той или иной сферы общественных отношений вызывает к жизни соответствующую отрасль права. В основе деления права на отрасли лежат два критерия: 1) предмет правового регулирования; 2) метод правового регулирования.

Под предметом понимается то, что регулирует право, т.е. определенные сферы общественных отношений. В структуру предмета правового регулирования входят следующие элементы: а) субъекты - индивидуальные и коллективные; б) их поведение, поступки, действия; в) объекты (предметы, явления) окружающего мира, по поводу которых люди вступают во взаимоотношения; г) социальные факты, выступающие причинами возникновения или прекращения соответствующих отношений.

Под методом понимаются определенные приемы, способы, средства воздействия права на общественные отношения. В целом правовой метод представляет собой известный набор юридического инструментария, посредством которого государственная власть оказывает необходимое воздействие на волевые общественные отношения в целях придания им желательного развития. Следовательно, от методов в значительной мере зависит эффективность правового регулирования, достижение выдвигаемых при этом целей.

В общее понятие метода правового регулирования входят следующие компоненты: а) установление границ регулируемых отношений, что, в свою очередь, зависит от ряда объективных и субъективных факторов (особенности этих отношений, экономические и иные потребности, государственная заинтересованность и др.); б) издание соответствующих нормативных актов, предусматривающих права и обязанности субъектов, предписания о должном и возможном их поведении; в) наделение участников общественных отношений правоспособностью и дееспособностью; г) определение мер ответственности.

Предмет является главным, материальным критерием разграничения норм права по отраслям, поскольку он имеет объективное содержание, предопределен самим характером общественных отношений. Метод же служит дополнительным, юридическим критерием. Однако не следует считать, что он не имеет самостоятельного значения. Оба критерия играют важную роль в построении системы права, тесно взаимодействуют друг с другом.

1. Публичное и частное право. Материальное и процессуальное право. Национальное и международное право.

К **частному праву** традиционно относят: 1) гражданское право, 2) трудовое, 3) семейное, 4) жилищное.

К **публичному праву** относят: 1) конституционное, 2) административное, 3) уголовно– и гражданско-процессуальное право.

Комплексные отрасли, напр. хозяйственное, аграрное, экологическое, объединяют нормы и институты как частного, так и публичного права. Сложным вопросом является природа уголовного права. Французы нередко относят его к частному. Немцы относят его к публичному праву, однако выделяют в особую группу, так как уголовное право направлено на охрану интересов человека. В России уголовное право традиционно относят к публичному.

**Материальные нормы** непосредственно устанавливают права и обязанности людей и их объединений в отношении каких-либо благ, представляющих непосредственную ценность (т. е. материальные субъективные права). **Процессуальные нормы** закрепляют порядок защиты и реализации этих материальных прав, т. е. правила процедуры. Существуют целые процессуальные отрасли: уголовно– и гражданско-процессуальное право. В других отраслях могут быть отдельные процессуальные нормы и даже институты, напр. законодательный процесс в конституционном праве.

Специфика **международного публичного права** в том, что оно выходит за рамки национальной правовой системы, хотя оно и может составлять ее часть. Напр., в Конституции РФ закреплено, что международные договоры РФ составляют часть ее правовой системы и в случае противоречия закона и международного договора применяются правила международного договора. Эта специфика не относится к международному частному праву, которое является одной из отраслей национального права. Другая важная особенность связана со спецификой охраны норм международного публичного права. Раньше считалось, что эти нормы вообще лишены санкций. Теперь точка зрения изменилась. Они охраняются другими государствами и международными организациями. При этом не исключается принуждение, напр., можно использовать механизм Совета Безопасности ООН.

1. Право и политика. Взаимосвязь и взаимовлияние.

**Политика** — это система отношений между людьми и их объединениями по поводу власти, государства, демократии. Борьба за власть и ее удержание, участие в делах государства, формирование и функционирование институтов демократии — это сфера политики.

Политика появилась вместе с государством. Другие субъекты политической системы (партии, общественные объединения и т.п.) формировались постепенно, приобретая навыки воздействия на разработку и осуществление политики. Политика может проводиться в разных территориальных рамках — государства, региона, области, города, района и т.п. Мы ведём речь о политике государства, которая может быть определена как стратегический курс государства (имеет три вида деятельности: выработка курса политики, выбор этого курса, реализация выбранного курса). Выработка курса политики, как правило, — прерогатива политических партий. Избиратели, которые голосуют на выборах за программу той или иной партии, выбирают курс политики государства. Реализация выбранного курса политики осуществляется через механизм государства правительством, сформированным партией (либо блоком партий), победившей на выборах. Государство ответственно за реализацию политического курса, который должен соответствовать интересам общества.

*Политика и право тесно взаимосвязаны*. Процесс принятия закона (законодательный процесс) также является политическим по своему характеру. Принципы справедливости и свободы, заложенные в праве, осуществляются социальными группами, классами, народами (нациями), а процесс их реализации в любом случае приобретает политический характер. Например, политический характер имеет решение населения Крыма о самоопределении в форме Автономной Республики в составе Украины или принятие новой Конституции Автономной Республики Крым в 1998 году. Если принципы справедливости и свободы верно отражаются в политике и затем получают законодательное закрепление, можно сказать, что политика соответствует праву. Если политика искажает принципы справедливости и свободы, то соответствующей праву она не становится и существует в форме произвольного законодательства. Актуально звучат сегодня в Украине слова Иммануила Канта: «...всей политике следует преклонять колени перед правом...».

***Право зависит от политики:***

* любые интересы людей, прежде чем стать правом, должны быть опосредованы государственной политикой (деятельностью законодательных и других правотворческих органов государства);
* политика в праве формируется в виде формально закрепленных прав и обязанностей. Политические требования становятся правом только в той мере, в какой они закреплены в системе общеобязательных норм, охраняемых государством.

*Политика зависит от права, которое является средством выражения политики, ее реализации, гарантом пропаганды в пользу определенной политики.*

***Право воздействует на политику.***

* конституционно закрепляет политический строй общества, механизм действия политической системы (разделение властей, политический плюрализм, статус партий, избирательное право и др.), политические права и свободы граждан;
* делает легитимными политические решения и органы государственной власти, что обеспечивает им поддержку населения (в том числе не допускает противодействие власти в случае принятия непопулярных решений), определяет границы и возможности деятельности как оппозиции, так и правящих структур;
* гарантирует (охраняет и защищает) политические права и свободы граждан, обеспечивает механизм их реализации.

Право выступает как своеобразный индикатор зрелости политики того или иного класса, народа (нации), государства.

*В демократическом государстве легитимация официальной политики предусматривает ее соответствие праву, а легализация — закрепление в правовом законе.*

1. Правотворческий процесс. Порядок опубликования и вступления в юридическую силу нормативных правовых актов.

Правотворчество как процесс представляет собой совокупность нескольких стадий, пронизанных единством целей, задач и принципов. Независимо от вида любой правотворческий процесс содержит следующие стадии: подготовка проекта нормативного правового акта, рассмотрение, принятие, а также введение в действие нормативного правового акта. Содержание каждой стадии зависит, в первую очередь, от вида принимаемого нормативного акта. Среди всех видов правотворчества наиболее сложной является процедура принятия закона. В отечественной и зарубежной юридической литературе обычно выделяют четыре основных стадии законодательного процесса: законодательная инициатива, обсуждение законопроекта, принятие и подписание закона, и его обнародование19. Каждая из них обладает относительной самостоятельностью, имеет свою специфику, свой статус.

Законодательная инициатива представляет собой право внесения законопроекта (законопредложения) в законодательный орган (Парламент, Конгресс, Национальное собрание, Государственную Думу и т.п.) в соответствии с действующим законодательством и установленной процедурой. Реализация официальной законодательной инициативы порождает у законодательного органа обязанность рассмотреть внесенный законопроект, принять его для дальнейшей работы или отклонить. Право законодательной инициативы не является всеобщим, принадлежащим всем без исключения субъектам. Это особое, строго ограниченное конституционное право. Каждое государство, в зависимости от его природы и назначения, решает по-своему вопрос о субъектах права законодательной инициативы. Согласно ст. 104 Конституции России право законодательной инициативы принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов Российской Федерации. Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду, Верховному Суду и Высшему Арбитражному Суду Российской Федерации по вопросам их ведения.

Обсуждение законопроекта. Обсуждение может быть предварительным, неофициальным (с привлечением широкого круга заинтересованных лиц, экспертов, представителей соответствующих государственных и общественных организаций) и официальным – на уровне парламентских комиссий, комитетов и подкомитетов и на уровне парламентских палат.

Обсуждение в пленарных заседаниях проходит в форме чтений, количество которых в различных государствах неодинаково.

Согласно Регламенту Государственной Думы РФ предоставленные законопроекты обсуждаются в трех чтениях. Во время первого чтения обсуждению подлежат лишь основные, концептуальные положения законопроекта. Во втором чтении обсуждается содержание отдельных статей, предложенные поправки и дополнения. Принятый во втором чтении законопроект передается в комитет для редакционной доработки. Во время третьего чтения не разрешается уже вносить каких бы то ни было поправок и предложений в законопроект. Речь при этом идет о его одобрении или неодобрении.

Принятие закона осуществляется в результате голосования. В Российской Федерации федеральные законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов. Федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной Думы.

Подписание (утверждение) закона осуществляется главой государства с последующим направлением закона для опубликования и введения в юридическую силу. В некоторых государствах отказ от подписания закона не допускается (Германия), однако чаще всего глава государства наделен правом вето (от лат. veto - запрещаю). Российская Конституция предоставляет Президенту РФ право отлагательного вето, которое может быть преодолено квалифицированным большинством голосов депутатов и членов Совета Федерации.

1. Правосознание: понятие, структура, виды, уровни. Правосознание юристов.

Правовое сознание – это самостоятельная форма общественного сознания, существующая наряду с нравственным, политическим, философским сознанием. Развитие общественного сознания шло постепенно от утопического, мифологического к логическому, а от него к логико-правовому. Возникновение и развитие правосознания в ХIХ – ХХ вв., по словам А.Б. Венгерова, продвинуло общественное сознание на новый уровень, придало ему характер рациональности, сознания «здравого смысла». Вместе с тем, правосознание носит исторический характер и определяется уровнем экономического, политического и социального развития общества, отражает его национальные, религиозные, бытовые и иные особенности.

Правосознание – это совокупность взаимосвязанных идей, представлений, взглядов, чувств, настроений, выражающих отношение общества, группы, индивидов к праву, правовым и государственным учреждениям и желаемому правопорядку.

Роль правового сознания в обществе чрезвычайно высока. Являясь неотъемлемым элементом правовой системы, правосознание пронизывает все стадии правотворческого процесса и находит свое выражение в содержании норм права. Правосознание оказывает существенное влияние на реализацию правовых предписаний, поведение граждан. Кроме того, оно способно оказывать значительное воздействие на все социальные процессы и, главным образом, на правовые реформы – стать тормозом либо катализатором последних. В переломные исторические периоды правосознание может иметь регулирующее значение, выступая источником права, критерием справедливости.

Традиционно в структуре правосознания выделяют два элемента: правовую идеологию и правовую психологию (так называемая «статическая» модель правового сознания)[25]. Правовая психология носит как бы первичный характер, поскольку зачастую правовые чувства и эмоции возникают ранее правовых идей. Эмоциональная окраска может оказывать существенное влияние на правовое поведение индивида. Именно с психологического осмысления правовой действительности начинает формироваться отношение к праву, на ее основе строятся в последующем теории, принципы, доктрины. Содержание правовой психологии выражается в психологических реакциях человека на право, государственные учреждения и проч. Распространенная в настоящее время классификация сводится к выделению следующих четырех элементов правовой психологии: 1) интерес, мотивы, воля, цели деятельности, вытекающие из места, занимаемого личностью или группой в структуре общества; 2) относительно устойчивые элементы: привычки, традиции, предрассудки, убеждения, свойственные социальным группам; 3) динамичные элементы, такие как чувства, настроения; 4) элементы, влияющие на формирование правовой психологии: подражание, внушение, заражение

В зависимости от уровня, глубины отражения юридической действительности принято выделять три уровня правосознания: обыденный, практический и научный (теоретический). Целесообразность выделения практического уровня правового сознания в настоящее время в научной литературе не оспаривается[27]. Однако еще два десятилетия назад в советской литературе традиционным было выделение лишь двух уровней правосознания: обыденного, который отражает правовые воззрения людей в повседневной жизни (познание явлений), и научного, связанного с исследованием и познанием правовых проблем (познание сущностей). Д.А.Керимов одним из первых предложил выделять в правовом сознании не два, а три находящихся в диалектическом единстве уровня[28]. Обыденное правосознание свойственно основной массе граждан и формируется на основе повседневного житейского опыта в сфере правового регулирования. На этом уровне правовые воззрения тесно переплетаются с нравственными представлениями. Практическое (профессиональное) правосознание формируется на основе специальной подготовки и юридической практики. Отличительной особенностью данного правосознания является наличие специализированных правовых знаний и навыков их применения. Научное правосознание характеризуется наиболее глубоким постижением сущности правовых явлений.

1. Правовая культура: понятие, структура, виды.

Правовая культура – это обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания и в целом в уровне правового развития человека, различных групп и всего населения.

Выявим основные черты правовой культуры. Итак, правовая культура:

- принадлежит к конкретному этапу исторического развития общества, права и государства;

- представляет собой определенную совокупность накопленных ценностей в сфере правового регулирования общественных отношений;

- отражает уровень развития правосознания как личности, так и общества в целом;

- объединяет такие понятия, как право, правосознание, правовые отношения, законность и правопорядок, правомерное поведение, правовые учреждения, а также уровень признания обществом всего многообразия правовых ценностей.

Правовая культура в узком смысле – это культура отдельного лица, которая включает в себя определенный уровень правосознания, качественное овладение навыками правомерного поведения, умение использовать свои права. Изучение понятия правовой культуры личности особенно активизировалось в связи с признанием теории прав человека и правового государства. Это привносит в понятие  «правовая культура личности» гуманистические начала.

Характерными признаками правовой культуры личности являются:

- достаточно высокий уровень правосознания;

- знание действующих законов страны;

- соблюдение, исполнение или использование этих законов;

- убеждение в необходимости, полезности, целесообразности законов и иных правовых актов, внутреннее согласие с ними;

- правильное понимание своих прав и обязанностей, свободы и ответственности, своего положения в обществе, норм взаимоотношений с другими людьми;

- правовая активность – целенаправленная деятельность субъекта по пресечению правонарушений, противодействию беззаконию, поддержанию правопорядка; преодолению правового нигилизма.

Виды правовой культуры. В зависимости от уровня выделяют три вида правовой культуры: обыденную, профессиональную и доктринальную.

Обыденный уровень правовой культуры характеризуется отсутствием системных правовых знаний и юридического опыта, имеет поверхностный и фрагментарный характер. Обыденный уровень правовой культуры затрудняет реализацию прав и обязанностей, защиту законных интересов и зачастую ведет к нарушениям норм права.

Профессиональный уровень правовой культуры складывается у практических юристов: судей, адвокатов, сотрудников правоохранительных органов. Юристы-практики вырабатывают высокий уровень правовых знаний в сфере своей деятельности, качественно овладевают правовыми умениями, навыками и профессионально применяют их в юридической деятельности.

Доктринальный (научный) уровень правовой культуры опирается на знание всего механизма правового регулирования, а не отдельных его направлений. Правовая культура теоретического уровня вырабатывается коллективными усилиями ученых и представляет собой идейно-теоретический источник права, способствует совершенствованию законодательства, развитию науки и подготовке юридических кадров.

Функции  правовой культуры. Главные задачи  функций  правовой культуры состоят в том, чтобы привнести правовые знания и убеждения в сознание сотрудников органов  внутренних дел, обеспечить их достоверной и оперативной информацией, практически вовлечь их в правовые процессы и дать необходимый нормативный  и  ценностный  инструментарий для  квалифицированного решения правовых вопросов на уровне своей деятельности.

1. Понятие и формы реализации права.

Для эффективного регулирования отношений недостаточно принять хороший [закон](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/zakon.html). Необходимо еще обеспечить и его качественную реализацию. Эта проблема, особенно не ощущавшаяся на заре цивилизации (когда фактические отношения часто приравнивались к праву), обострилась в связи с распространением обобщающих, абстрактных предписаний, регламентирующих такие же общие, типичные жизненные ситуации. Кроме того, расширились системообразующие связи юридических норм, предполагающие комплексное использование ряда различных норм для урегулирования одной социальной ситуации.

В связи с усложнением процесса реализации права повышается значимость творчески мыслящего, инициативного адресата и профессионально грамотного правоприменителя, способного обеспечить целесообразный переход юридически должного предписания в социальную практику. В связи с этим само право все больше оказывает не только регулятивное, но и идей- но-мотивационное воздействие на личность.

**Реализация права** представляет собой процесс воплощения правовых норм в правомерное поведение субъектов, в достижение запланированного социально полезного результата, который зависит от ряда экономических, политических, социально- культурных, профессиональных и иных факторов.

**Формами реализации** права являются: соблюдение, исполнение, использование и [применение правовых норм](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/primenenie-prava.html).

**Соблюдение** выражается преимущественно в пассивном поведении разнообразных субъектов, состоящем в обязанности их воздержания от совершения социально вредных действий, запрещенных правом. Установление такого рода запрета связано с возможностью причинения вреда интересам общества, государства или личности. Его социальная значимость, как правило, очевидна для большинства граждан. Это естественное, проходящее вне конкретных правоотношений поведение субъектов, которые, как правило, даже не осознают, что реализуют уголовно-правовые запреты (не убивают, не крадут и т. д.). В этой форме реализуются запрещающие нормы.

**Исполнение** состоит в активном выполнении субъектом возложенных на него обязанностей. Оно становится своеобразной преградой на пути произвола, неорганизованности, хаоса и игнорирования общезначимого интереса. Поэтому данная форма отличается персонификацией и повышенной императивностью официально закрепленных предписаний, выполняемых под страхом наказания за их невыполнение. В ней реализуются обязывающие нормы.

**Использование** состоит в добровольном и последовательном осуществлении субъектами права принадлежащих им субъективных прав, которое происходит в активной или пассивной форме. Реализация права в данном варианте происходит только по желанию самого субъекта, который может воспользоваться, а может и не воспользоваться своим субъективным правом. Она основана на принципах добровольности, заинтересованности, самостоятельности и социальной активности адресатов правовых норм. Элемент императивности здесь состоит в предупреждении злоупотребления нравом и защите законных интересов иных субъектов права. Причем пользование правом носит последовательный, процедурный характер. Сложность этих процедур во многом зависит от содержания и степени значимости самого субъективного права. В этой форме реализуются управомочиваюшие нормы.

1. Правоприменение (понятие, особенности, субъекты, стадии). Правоприменительные акты.

Применение права – важнейшая форма реализации правовых норм. Взаимодействие государства и права при реализации государственно-властных функций и полномочий. Государство, в лице своих органов и должностных лиц, осуществляет деятельность по применению права. Применение права – деятельность компетентных органов, направленная на воплощение в жизнь предписаний, закрепленных в нормах права.

Путем применение права государство в своей деятельности осуществляет две основных функций: 1) организацию выполнения предписаний правовых норм, позитивное регулирование посредством индивидуальных актов; 2) охрану и защиту права от нарушения.

На этом основании в литературе выделяют две формы применения права: оперативно-исполнительную и правоохранительную.

Оперативно-исполнительная форма применения права – это властная оперативная деятельность государственных органов по реализации предписаний норм путем создания, изменения или прекращения конкретных правоотношений на основе норм права.

Правоохранительная деятельность – это деятельность компетентных органов по охране норм права от каких бы то ни было нарушений. Цель правоохраны – контроль за соответствием деятельности субъектов права юридическим предписаниям, а в случае обнаружения правонарушения – принятие соответствующих мер для восстановления нарушенного правопорядка, применение государственного принуждения к правонарушителям, создание условий, предупреждающих правонарушения.

Применения права как особая форма реализации отличается от иных форм реализации права (соблюдения, исполнения и использования) рядом характерных черт:

Применение права осуществляется специальными субъектами – государственными органами, органами местного самоуправления, должностными лицами этих органов. Субъекты правоприменительной деятельности наделены государственно-властными полномочиями, что подтверждает властный характер применения права. Выход за рамки своих полномочий, решение неподведомственных вопросов в процессе правоприменения является превышением своих полномочий и влечет недействительность актов.

Правоприменение осуществляется в рамках конкретных правовых отношений, которые получили название правоприменительные отношения. Они носят публично-правовой характер. Один из участников всегда является властный субъект – государственный, муниципальный орган или должностное лицо. Субъекты правоприменения действуют не в своих интересах, а в интересах государства и общества. Воздействуя на другого участника правоприменительных отношений, государство стимулирует его к правомерному проведению путем использования методов убеждения и принуждения.

Правоприменительная деятельность осуществляется в особой процессуальной форме. Это обеспечивает законность и правопорядок в государстве и обществе, и, кроме того, обеспечивает защиту интересов личности. Форма правоприменения должна быть установлена законом. Несоблюдение форм влечет неправомерность всего процесса правоприменения.

Применение права – это не однократное действие, а определенный процесс, имеющий начало и окончание и состоящий из ряда последовательных стадий реализации права. Наличие общих стадий позволяет структурировать правоприменительный процесс, принять законное и правильное решение по делу, обеспечить его исполнение.

Применение права сопровождается принятием или изданием индивидуального юридического акта – акта применения права. Субъект применения права материализирует властные полномочия через создание правоприменительного акта. Последний имеет определенные юридические последствия и влечет возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

1. Систематизация нормативных правовых актов.

**Правовая система государства** – это большое количество нормативно-правовых актов, предписаний, которое требует определенной группировки, классификации для удобного и целесообразного использования их в процессе правоприменения. Таким образом, в правовой системе функционирует большое количество нормативных актов, что и определяет необходимость осуществления их систематизации. В юридической науке получили развитие три вида систематизации.

**1. Инкорпорация** – это деятельность по объединению правового материала, при котором он полностью или частично размещается в различных сборниках в установленном порядке. Инкорпорацией могут заниматься как государственные органы, так и общественные организации и отдельные граждане, поэтому различают инкорпорацию официальную, неофициальную, официозную.

**Официальная** инкорпорация предполагает принятие унифицированных сборников и собраний, а также инкорпорированных актов теми органами, которые издали эти акты. Данная инкорпорация осуществляет подготовку и издание соответствующих систематических собраний и сборников специальными, уполномоченными на такую деятельность государственными органами.

**Неофициальные** систематические собрания формируются различными ведомствами, научными и учебными заведениями, а также частными лицами без поручения и контроля правотворческого органа. Одним из видов систематизации является хронологическая систематизация документов по официальной дате их опубликования.

**Предметная инкорпорация** – это такой вид систематизации, который позволяет выделить действующие нормативные акты высших органов государственной власти и управления, расположенных по предметному принципу со строго тематической направленностью. Предметная инкорпорация является результатом глубокого изучения и анализа материала, который объединяют по отраслевому признаку.

**2. Кодификация** – это одна из разновидностей систематизации, осуществляющая деятельность по основательной (внешней и внутренней) переработке действующего законодательства через подготовку и принятие нового кодификационного акта, который приводит правовые нормы к единой юридической силе, которая сообщается новому акту законодательным государственным органом.

Существуют следующие **виды кодификации**:

– всеобщая кодификация (формирование сводных кодифицированных актов по главным отраслям законодательства;

– отраслевая кодификация (систематизация норм права по какой-либо отрасли или подотрасли права);

– специальная кодификация, соединяющая нормы права института или группы институтов права.

**3. Консолидация** – это систематизация нормативных актов, которая создается путем устранения и преобразования нормативных актов, их унификации и создания законодательства крупных однородных блоков как важного промежуточного звена между текущим правотворчеством и кодификацией.

Таким образом, все виды систематизации – это процедуры по обработке, а также упорядочению законодательства, его улучшению, устранению противоречий, несогласованностей. Это также обоснованная, необходимая и определенная деятельность уполномоченных лиц и органов, через которую осуществляется упорядочение законодательства в целях использования и применения ее на практике.

1. Толкование права. Понятие, приемы, способы толкования.

Толкование правовых норм и актов представляет собой многогранную деятельность различных субъектов, в ходе которой познаются глубинные свойства права, воля законодателя или иного правотворческого органа, социальная направленность нормы и цели ее принятия и др.

По поводу определения и содержания толкования права в литературе существуют различные мнения. Одни авторы понимают под этим лишь уяснение, другие полагают, что содержание толкования норм права составляет их разъяснение, третьи определяют толкование как единство того и другого. Предпочтительней является третья точка зрения, поскольку в первом и втором случае очевиден односторонний подход.

Необходимость толкования права предопределена объективными и субъективными причинами, которые заключаются в следующем.

1. Нормы права, содержащиеся в нормативных актах, выражаются посредством слов, предложений, формулировок; чтобы понять их смысл и значение, логическую связь между ними, необходима мыслительная деятельность.

2. В нормативных актах воля государства выражена через средства и приемы юридической техники: специфическую терминологию, юридические конструкции, систему отсылок. В связи с чем возникает необходимость «расшифровать» данные формулировки.

3. Толкование вызывается несовершенством и неадекватным использованием законодательной техники, отсутствием ясного, точного, понятного языка нормативного акта, поэтому некоторые формулировки получаются расплывчатыми, а иногда и двусмысленными.

Толкование правовых норм — это сложный интеллектуально-волевой процесс, направленный на установление точного смысла, содержащегося в норме права, предписания, обнародование его для всеобщего сведения.

Первая часть этой деятельности — уяснение. Оно характеризует гносеологическую природу толкования, направленного на познание права. Толкование-уяснение выступает как внутренний мыслительный процесс, происходящий в сознании субъекта, применяющего норму права. Это уяснение для себя и внутри себя, поэтому оно не имеет внешних форм выражения. При уяснении смысла нормы права исследуются не только ее содержание, но и ее правовые связи с другими предписаниями и элементами самой нормы, а также связи нормы права с другими общественными явлениями.

Уяснение является необходимым условием реализации права во всех формах: при соблюдении, исполнении и использовании. Оно всегда предшествует разъяснению.

Разъяснение — вторая часть единого процесса толкования права. Оно не всегда следует за уяснением, однако является продолжением мыслительной деятельности на первом этапе. Эта сторона деятельности находит свое выражение в письменной форме: официальный акт, документ, правовой акт — либо в устной: совет, рекомендация.

Уяснение и разъяснение представляют собой две взаимосвязанные стороны процесса толкования, в котором используются различные способы и приемы познания (уяснения) и объяснения (разъяснения) правовых норм.

Способ толкования представляет собой совокупность приемов и средств, позволяющих уяснить смысл и содержание нормы права и выраженной в ней воли законодателя. Каждый из них отличается от других своими специфическими особенностями и средствами уяснения правовой нормы.

Основные способы (приемы) толкования: грамматический, логический, систематический, историко-политический и специально-юридический, телеологический (целевой), функциональный.

Грамматический (филологический, языковой) способ толкования представляет собой уяснение смысла правовой нормы на основе анализа текста нормативного акта. Такое толкование предполагает, прежде всего, выяснение значения отдельных слов. Главное — понять тот смысл слова, какой вкладывал в него законодатель.

При логическом толковании исследуется логическая связь отдельных положений закона в соответствии с правилами логики.

1. Виды и объем толкования права. Акты толкования.

В зависимости от юридических последствий, к которым приводит разъяснение, различают: официальное и неофициальное толкование.

Официальное толкование имеет свою специфику. Во-первых, оно дается уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами. Данное полномочие закрепляется в специальных актах. Во-вторых, официальное толкование имеет обязательное значение для других субъектов. В-третьих, оно вызывает юридические последствия и ориентирует правоприменителей на однозначное понимание юридической нормы и их единообразное применение.

Неофициальное толкование дается субъектами, не имеющими официального статуса, не обладающими по долгу службы полномочиями толковать правовые нормы. Такими субъектами могут быть общественные организации, научные учреждения, ученые, практические работники. Они осуществляют разъяснение норм права в форме рекомендаций и советов. Этот вид разъяснения не имеет юридически обязательного значения и лишен властной юридической силы.

Официальное толкование, в свою очередь, различают двух видов — нормативное (общее) и казуальное (индивидуальное).

Нормативное толкование – это разъяснение общего характера, оно не ведет к созданию новых правовых норм, оно только разъясняет смысл уже действующих. Нормативное толкование применяется в случаях, когда нормы недостаточно совершенны по Нормативные разъяснения не имеют самостоятельного значения, они полностью разделяют судьбу толкуемой нормы. Отмена или изменение нормы права нередко приводит к отмене или соответствующему изменению акта толкования.

Среди нормативного толкования различают: аутентичное (авторское) и легальное (разрешенное, делегированное).

Аутентичное толкование означает, что разъяснение смысла применяемых норм исходит от принявшего их органа. Оно основано на правотворческих функциях этого органа, поэтому, издав нормативный акт, правотворческий орган вправе в любое время дать необходимые с его точки зрения разъяснения. Субъектами такого толкования могут быть все правотворческие органы.

Легальное толкование носит подзаконный характер и осуществляется теми субъектами, которым это поручено, разрешено. Так, Верховный Суд, не являясь правотворческим органом, тем не менее имеет право толковать нормативные акты, в том числе и акты, принимаемые высшими законодательными органами.

правовой нормы шире, чем ее словесное выражение. Например, законодатель часто использует термин «закон» (судьи независимы и подчиняются только закону).

Но истинный смысл слова «закон» состоит в том, что в этом случае имеются ввиду все нормативно-правовые акты, а не только акт высшего представительного органа власти.

Ограничительное толкование применимо в тех случаях, когда действительный смысл нормы права уже, чем ее словесное выражение. Например: «Совершеннолетние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей». Однако не все дети обязаны это делать. От этой обязанности освобождаются нетрудоспособные дети, а также дети, которых родители не содержали и не воспитывали их. В данном случае сужается круг субъектов, подпадающих под действие правового предписания.

При расширительном и ограничительном толковании устанавливается действительная воля законодателя, поэтому такое толкование не вносит никаких изменений в смысл нормы права.

Акт толкования — это официальный, юридически значимый документ, направленный на установление действительного смысла и содержания нормы права.

1. Пробелы в праве и способы их восполнения. Институт аналогии и пределы его использования.

Законодательство не в состоянии учесть все многообразие общественных отношений, которые требуют правового регулирования. В связи с этим, в практике правоприменения может оказаться, что определенные обстоятельства, имеющие юридический характер, не находятся в сфере правового регулирования. Налицо пробел в праве.

Под пробелом в праве понимают отсутствие в действующей системе законодательства нормы права, в соответствии с которой должен решаться вопрос, требующий правового регулирования.

Различают мнимые и реальные пробелы в праве.

Под мнимыми пробелами понимается преднамеренное молчание законодателя, т.е. когда он сознательно оставляет вопрос открытым, предлагая передать его решение на усмотрение правоприменителя, или законодатель сознательно выводит данные общественные отношения за сферу правового регулирования. Такие действия законодателя именуют квалифицированным молчанием.

Наличие подлинных пробелов в праве нежелательно и свидетельствует об определенных недостатках правовой системы. Однако они объективно возможны, а в некоторых случаях и неизбежны. Пробелы в праве возникают по трем причинам: 1) в силу того, что законодатель не смог охватить формулировками нормативного акта всех жизненных ситуаций, требующих правового регулирования; 2) в результате недостатков юридической техники; 3) вследствие постоянного развития общественных отношений.

Единственным способом устранения пробелов в праве является принятие соответствующим

полномочным органом недостающей нормы или группы норм права. Аналогия закона применяется, когда отсутствует норма права, регулирующая рассматриваемый конкретный жизненный случай, но в законодательстве имеется другая норма, регулирующая сходные с ним отношения. Например, Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР не предусматривает отвод общественного обвинителя. Однако решение об отводе этого участника уголовного процесса решается на основе статьи того же Кодекса, предусматривающей отвод прокурора.

Аналогия права применяется, когда в законодательстве отсутствует и норма права, регулирующая сходный случай, и дело решается на основе общих принципов права. Речь прежде всего, идет о таких принципах права, как справедливость, гуманизм, равенство перед законом и др. Подобные принципы закрепляются в Конституции и других законах.

Аналогия закона и аналогия права — исключительные средства в праве и требуют соблюдения ряда условий, обеспечивающих правильное их применение. Поэтому для того, чтобы использовать аналогию права, необходимо:

во-первых, установить, что данная жизненная ситуация имеет юридический характер и требует правового решения;

во-вторых, убедиться, что в законодательстве отсутствует конкретная норма права, призванная регулировать подобные случаи;

в-третьих, отыскать в законодательстве норму, регулирующую сходный случай, и на ее основе решить дело (аналогия закона), а при отсутствии таковой опереться на общий принцип права и на его основе решить дело (аналогия права);

в-четвертых, в решении по делу дать мотивированное объяснение причин применения данному случаю аналогии закона или аналогии права.

Тем самым обеспечивается возможность проверить правильность решения дела.

Таким образом, применение права по аналогии — это не произвольное разрешение дела. Принятие решения осуществляется в соответствии с государственной волей, выраженной в правовой системе в целом или в отдельных нормах права, регулирующих сходные отношения. Путем аналогии правоприменительной орган пробел в праве не устраняет, а лишь преодолевает. Пробел может быть устранен только компетентным нормотворческим органом.

1. Юридические коллизии: понятие, виды, причины возникновения, способы разрешения и предупреждения.

Под юридическими коллизиями понимаются расхождения или противоречия между отдельными нормами, нормативно-правовыми актами, регулирующими одни и те же общественные отношения.К субъективным причинам коллизий относятся: низкое качество законов, пробелы в праве, непродуманность или слабая координация нормотворческой деятельности, неупорядоченность правового материала, отсутствие должной правовой культуры, правовой нигилизм, социальная напряженность, политическая борьба и др.

Чтобы устранить коллизию, требуются высокий профессионализм правотолкующего и правоприменяющего лица, точный анализ обстоятельств дела, выбор наиболее целесообразного варианта решения.

В юридической литературе исследуются коллизии норм права и коллизии между нормативными правовыми актами. Существуют следующие виды коллизий:

1.между нормами права;

2.между нормативными актами, в том числе и внутри системы законодательства; между законами и подзаконными актами; между федеральными актами и актами субъектов федерации;

3.компетенции или отдельных полномочий государственных органов и должностных лиц;

4.при реализации одних и тех же правовых предписаний, в том числе между актами правоприменения;

5.актов толкования;

6.юридических процедур;

7.между национальным и международным правом.

Известны следующие виды коллизий норм права: темпоральные, пространственные, иерархические (субординационные), содержательные.

Темпоральные коллизии возникают в результате издания в разное время по одному и тому же вопросу двух и более норм, содержащих разные правовые предписания.

Пространственные коллизи: данный вид коллизий обусловлен несовпадением границ регулируемых общественных отношений с границами действия норм.

Иерархические коллизии есть несогласованность норм разной юридической силы.

Содержательные коллизии возникают между общими и специальными нормами права, т.е. между нормами, регулирующими род и вид общественных отношений, если они регулируют одну и ту же ситуацию.

Наиболее известные способы разрешения юридических коллизий и их устранения:

- принятие нового акта взамен коллизирующего акта;

- отмена одного из противоречащих друг другу актов;

- внесение изменений или уточнений в действующие акты;

разработка коллизионных норм и принципов, устанавливающих правила, которым должны следовать как правотворческие, и правоприменительные органы;

- судебный порядок разрешения коллизий.

Основные правила разрешения юридических коллизий заключаются в следующем:

1. В соответствии с принципами иерархии нормативных правовых актов в случае противоречия между нормативными правовыми актами, регулирующими один и тот же вопрос, действует акт, обладающий большей юридической силой.

2. Если один и тот же вопрос регулируют нормативные правовые акты, обладающие одинаковой юридической силой, но изданные в разное время, то применяется более поздний акт.

3. Если существуют противоречия между нормативными правовыми актами общего и специального характера, обладающими одинаковой юридической силой, то применяется акт специального характера.

4. Противоречия на уровне соотношения федеральных актов и актов субъектов Федерации разрешаются в соответствии со ст.76 Конституции РФ.

1. Правопорядок: понятие, признаки. Соотношение законности, правопорядка и общественного порядка. Международный правопорядок.

Понятие правопорядка является необходимой составной частью более широкого понятия общественного порядка, который выступает по отношению к правопорядку как родовое понятие.

Общественный порядок - упорядоченная система всех существующих в обществе отношений, основанных на неуклонном исполнении всех социальных нормативных регуляторов (норм морали, права, корпоративных норм и др.). Общественный порядок призван обеспечивать социальный мир и справедливость, гарантировать социально-экономические условия жизни народа, гуманизацию всех сфер жизнедеятельности общества.

Прилагательное правовой указывает, что порядок в обществе образован в связи с правом и базируется на нем. Следовательно, одной из предпосылок возникновения правопорядка следует считать юридическую норму и механизмы, обеспечивающие ее издание и претворение в жизнь. Соответственно, правопорядок представляет собой качественное состояние урегулированности общественных отношений, основанное на реализации правовых норм и принципов.

Вместе с тем, категория правопорядка не сводится только к праву. Важную роль для понимания играет понятие законности, т.к. правопорядок- результат действия права и законности. Содержанием правопорядка является такая упорядоченность общественных отношений, которая выражается в правомерном поведении их участников, совершаемом в пределах правовых отношений.

Наиболее важными чертами правопорядка являются:

Правопорядок является результатом действия права и законности;

Предусмотрен нормами и принципами права;

Возникает в результате реализации правовых норм;

Юридически оформляет упорядоченность общественных отношений;

Носит объективный характер;

Обеспечивается, охраняется государством.

К основным элементам правопорядка относятся:

1.право и законность;

2.правомерное поведение;

3. участники правоотношений, наделенные субъективными правами и юридическими обязанностями.

Правовой порядок - основанная на праве и сложившаяся в результате осуществления идеи и принципов законности упорядоченность общественных отношений, выражающаяся в правомерном поведении их участников.

Следует различать реально существующий правопорядок, т.е. фактическое состояние общественных отношений, урегулированных правом и концептуальный правопорядок как идея, идеал, образец к которому стремится государство в своей правотворческой и правоприменительной деятельности.

При исследовании правопорядка необходимо выделить исходные идеи, основы, на которых он формируется и функционирует. С одной стороны, они предшествуют ему, формируют порядок, а с другой – являются основой его существования и функционирования. Данные устои называются принципами правопорядка, их представляется возможным свести к следующим требованиям:

Принцип конституционности. Он означает, что правопорядок подчинен Конституции и обеспечивает ее реализацию. Все требования Конституции находят в нем конкретное выражение. Высшее проявление данного требования происходит тогда, когда фактическая конституция общества и основной закон страны сливаются в установленном порядке жизни.

1. Понятие и признаки законности, ее значение в жизни общества и в функционировании государства. Гарантии законности и способы ее обеспечения в современных условиях.

Законность – фундаментальная категория всей юридической науки и практики, а ее уровень и состояние служат главными критериями оценки правовой жизни общества и граждан.

В юридической науке сложилась традиционная концепция законности, сущность которой заключается в строгом и неуклонном соблюдении и исполнении всеми субъектами права действующего законодательства. С точки зрения функциональной роли законность рассматривается как принцип, как метод осуществления власти, как режим общественной жизни, как система требований, предъявляемых к личности.

Вместе с тем, современные научные публикации позволяют рассматривать законность в дополнительных интерпретациях, определяющие мировоззренческо-методологические основы законности. Речь идет о комплексном подходе, позволяющем учитывать как теоретические, так и практические факторы, влияющие на ее содержание.

В качестве юридической основы законности выступают право и правомерное поведение. Материальная обусловленность законности реализуется в её содержании через нормативно-правовые акты, закрепляющие основные положения и принципы экономического строя общества. С этой точки зрения она является специфической формой упорядочения конкретного способа производства и распределения.

Политико-идеологический аспект законности связан с господствующей идеологией, авторитетом власти, законодательным выражением ею политических интересов. Анализ законности в широком смысле слова позволяет различить в ее содержании самостоятельные элементы – правовые, юридические и государственно-политические.

Законность неотторжима от общеобязательности права. Данный аспект получил наибольшее отражение в науке, в большинстве определения законности. Основное в этом – требование неукоснительного претворения в жизнь законов базирующихся на них нормативных актов. Иными словами, законность в подобном понимании требует соответствия поведения субъектов общественных отношений предписаниям правовых норм, т.е. обеспечения реального правомерного поведения всех их участников. Другая грань исследуемого явления отождествляется с идеей законности, под которой понимается формирующаяся в общественном правосознании идея о целесообразности и необходимости такого реального положения, когда не фактически будут достигнуты всеобщность права, действительная реализация прав и свобод.

Законность – это также часть демократического режима, означающая неуклонное соблюдение (применение, исполнение) действующих законов и иных нормативных правовых актов, прежде всего, органами государства и должностными лицами, а также гражданами, общественными объединениями и организациями. В таком режиме деятельность всех субъектов основывается на законе, а идеи права, свободы, гуманизма, взаимной ответственности и ее неотвратимости преобладают над личными, групповыми и классовыми интересами.

Таким образом, к структурным элементам законности относятся:

1. Цель – достижение строгого и неукоснительного соблюдения и исполнения всеми субъектами права его норм;

2. Взгляды и принципы – содержание и теоретическая основа законности;

3. Система средств, приемов и условий, с помощью которых происходит осуществление идеи и начал законности;

4.Мотивированная деятельность человека – связующий элемент законности, определяющий ее социальную природу;

5.

Критерии оценки поведения субъектов общественных отношений – действующее законодательство;

6. Юридическая основа законности – право и правомерное поведение участников отношений.

1. Правомерное поведение: понятие и виды.

Правомерное поведение - это поведение, соответствующее предписаниям юридических норм. Масштабы и необходимые эталоны правомерного поведения установлены диспозициями правовых норм. Посредством правомерного поведения право действует. Путем правомерного поведения происходит управление обществом, осуществляется его нормальная жизнедеятельность, реализуются права и обязанности граждан.

Цель правомерного поведения - закрепленные законом интересы. Юридические нормы также определяют и фиксируют не противоречащие праву способы удовлетворения этих интересов.

Правомерное поведение - это обусловленная культурно-нравственными воззрениями и жизненным опытом человека деятельность, основанная на выполнении требований норм права.

Поведение человека всегда является сознательным волевым проявлением, тем самым отличаясь от иных действий, которые носят, например, инстинктивный либо рефлекторный характер. Подвергаясь воздействию со стороны права, человек соотносит с ним свои поступки и может соответственно выполнять его предписания либо действовать в их нарушение. Конкретные поступки в рамках закона основываются на различной степени активности. Правовая норма предписывает в определенных ситуациях как воздерживаться от каких-либо действий (соблюдать правовые требования), так и совершать действия (исполнять указания норм права). В его положениях также могут содержаться указания, которые дают субъекту

Выделяют следующие виды правомерного поведения: 1) активное; 2) обычное; 3) пассивное.

1. Понятие и состав правонарушений.

Правонарушение есть разновидность отклоняющегося или девиантного поведения – поведения лица, которое не соответствует ложившимся ожиданиям, моральным и правовым требованиям общества и государства. Правонарушение является противоположностью право­мерного поведения.

*Правонарушение*можно определить как*противоправное, виновно совершенное деяние деликтоспособного лица, причиняющее вред (либо создающее угрозу причинения вреда) охраняемым законом интересам личности, общества, государства.*

Прежде всего, правонарушение представляет собой деяние – внешне выраженный (объективированный) акт поведения человека, который регулируется его сознанием и волей. Отсюда следует что:

- правонарушение – это *деяние*, а не мысли, намерения, чувства, убеждения. Если мысли человека не объективированы вовне, они не могут быть правонарушением. Общеизвестно процитированное К. Марксом высказывание Гегеля о том, что «помимо своих действий, я совершенно не существую для закона, совершенно не являюсь е объектом»;

- правонарушением признается только акт жизнедеятельности человека (хотя истории известны случаи и наказания отрезанием «языка» и ссылкой в Сибирь колокола города Углич, известившего печальным звоном о смерти царевича Дмитрия, и приговор петуха к сожжению за то, что он снес яйцо, поскольку в процессе с участием прокурора и адвоката по всем правилам судопроизводства, была установлена связь петуха с дьяволом и пр.);

- правонарушение есть акт поведения, регулируемый сознанием и волей человека (не признаются правонарушением телодвижения во время сна, рефлекторные движения, движения под воздействием непреодолимой силы, например, падение в автобусе при его резкой остановке).

Деяние может быть действием или бездействии. Действие – это акт активного поведения (кража, убийство, захват заложника и пр.), бездействие – акт пассивного поведения, который состоит в несовершении действий, хотя их совершение было необходимо и лицо должно было и могло их совершить (неоказание помощи больному, оставление в опасности, неисполнение приказа).

1. Виды и причины правонарушений.

Нарушение правовых предписаний правовых норм в любом обществе носит массовый характер. Несмотря на разнообразие причин, условий, субъектов и характера совершаемых противоправных деяний, все они имеют общие признаки, позволяющие отнести их к одному социальному явлению – правонарушению.

Правонарушение-это общественно опасное, противоправное, виновное деяние деликтоспособного субъекта, причиняющее вред общественным отношениям или ставящее их под угрозу причинения вреда, за совершение которого предусмотрена юридическая ответственность. Из данного определения вытекают характерные признаки правонарушения, которые заключаются в том, что правонарушение:

— определенный волевой акт поведения, конкретное деяние, которое выражается, во-первых, в действии — активном акте поведения, нарушающем правовой запрет (кража, взятка, акт хулиганства, заключение незаконной сделки), и, во-вторых, в бездействии - в невыполнении позитивной обязанности, предусмотренной определенной нормой права, актом применения права или конкретным договором (неуплата налога, безбилетный проезд в транспорте).

Не могут быть правонарушением мысли человека, его убеждения. Вне конкретных деяний религиозные взгляды людей, их национальные, политические и иные воззрения не носят противоправного характера.

- акт поведения отдельной личности (индивида) либо коллектива личностей (государственный орган, фирма, кооператив и др.). Не могут быть субъектами правонарушения вещи, предметы, а также дикие и домашние животные.

— такой акт поведения, который противоречит предписаниям правовых норм. Это нарушение правового приказа, установленного государством, запрета определенного поведения, неповиновение государственной власти. Без правовой нормы не может быть правонарушения. Известно еще со времен римского права положение «Nullum crimen, nullum poena sine lege» («нет преступления, нет наказания без закона»).

Однако в законе установлены отдельные случаи, когда формально подпадающее под признаки правонарушения деяние является полезным или, во всяком случае, не опасным для общества и потому не является правонарушением. Это относится, например, к так называемым необходимой обороне, крайней необходимости, причинению вреда при задержании правонарушителя, неисполнению явно незаконного приказа, предусмотренным нормами УК РФ;

- совершается достигшим определенного возраста и вменяемым лицом. Правонарушитель должен осознавать свой поступок, отдавать себе отчет о его результатах, понимать, что он должен отвечать за него. Все это составляет понятие деликтоспособности — способности субъекта самостоятельно осознавать свой поступок и его вредоносные результаты, отвечать за свои противоправные действия и нести за них юридическую ответственность. Деликтоспособными признаются вменяемые лица, достигшие определенного возраста (за наиболее опасные преступления — с 14 лет, за остальные преступления и административные проступки — с 16).

Не считаются правонарушениями внешне подпадающие под признаки закона деяния, совершенные малолетними, психически больными людьми. Такие поступки обычно называются объективно противоправными деяниями. За вред, причиненный детьми, отвечают их законные представители - родители, опекуны. Лица, признанные невменяемыми, не привлекаются к юридической ответственности и подлежат принудительному лечению;

— деяние, которое совершено по вине лица, его совершившего. Вина — это психическое отношение правонарушителя к совершенному им деянию и его результатам. Она выражается в том, что он осознает общественно опасный характер деяния либо не осознает, хотя мог и должен был осознать. Вина — отрицательное или легкомысленное отношение правонарушителя к праву, к интересам общества и государства, к правам и свободам других лиц. Одновременно это и констатация, и оценка ущербности, вредности поведения нарушителя со стороны государства, осуждение общества.

Различаются две формы вины — умысел и неосторожность. Правонарушение считается совершенным умышленно, если нарушитель осознавал и предвидел вредные последствия своего поведения, а также желал их наступления (прямой умысел), либо сознательно допускал такие последствия, или относился к ним безразлично (косвенный, или эвентуальный, умысел). Заказное убийство, например, осуществляется в форме прямого умысла, а причинение телесных повреждений в пьяной драке — косвенного.

Неосторожное правонарушение совершается, когда лицо не желает и не допускает вредные последствия своего поступка, но легкомысленно надеется их предотвратить (легкомыслие) либо не предвидит наступления таких последствий, но при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и может их предвидеть и предотвратить (небрежность):

- такой акт поведения, который наносит (или способен нанести) вред обществу и поэтому является опасным или нежелательным. Это вызов обществу, посягательство на его ценности, интересы и потребности людей, на общественные порядки, которые устанавливаются и охраняются правом.

- Предусматривает юридическую ответственность. Данный признак иногда называют наказуемость. В определенной степени он производен от признака противоправности, но одновременно имеет самостоятельное значение. Запрещенность общественно опасного деяния законом не означает лишь декларирование запрещенности деяния, но предопределяет обязательное установление за его совершение мер юридической ответственности.

Правонарушения чужды устоям общества, вызывают его отрицательную реакцию, и потому общество имеет в рамках закона право и обязано решительно бороться с ними, особенно с таким наиболее вредным их проявлением, как преступность.

Состав правонарушения - это научная абстракция, отражающая систему наиболее общих, типичных и существенных элементов и признаков отдельных разновидностей правонарушений, необходимых и достаточных для привлечения правонарушителя к юридической ответственности. Понятие «состав правонарушения» не подменяет понятие «правонарушения». Состав правонарушения является юридической конструкцией, в которой раскрываются, дополняются и характеризуются признаки правонарушения.

1. Государство и право: современные представления об их соотношении.

Государство и право не только зависимы друг от друга, но в то же время они сохраняют и определенную

самостоятельность.

Если государство издает правовые акты, обеспечивает их соблюдение и в случае неисполнения содержащихся в

них требований применяет принудительную силу, то право, активно воздействует на государство путем

установления общеобязательных для всех его органов, должностных лиц и организаций правил поведения. С

помощью норм права закрепляется их статус, определяются рамки их деятельности, устанавливаются их

структура, порядок функционирования и взаимоотношений.

Такая взаимосвязь и взаимозависимость относятся лишь к определенному типу государства и права и не имеют

общего фундаментального характера, так же, как и функции, и роль права по отношению к государству и

обществу.

Независимо от типа, формы или просто преходящих обстоятельств по отношению к государству и обществу

право всегда выступает как регулятор общественных отношений. Оно регулирует сложившиеся в обществе

экономические, политические и иные отношения. Право закрепляет существующий в той или иной стране

государственный и общественный строй. В этом заключаются одна из его функций и назначение. Устанавливая

конкретные права и обязанности сторон (граждан, должностных лиц, общественных и государственных

организаций), право вносит определенный порядок в общество и государство, создает юридические предпосылки

для его активности и эффективности.

Именно поэтому каждое государство стремится не только к изданию отвечающих его интересам законов и других

правовых актов (постановлений, декретов, распоряжений и т.п.), но и к их полному осуществлению.

Наряду с функциями закрепления и регулирования общественных отношений право в любом обществе и

государстве выполняет также воспитательную роль, которая заключается в том, что закон опирается не только на

государственное принуждение, но и на убеждение. И это положение имеет общее, фундаментальное значение.

Воспитательная роль права проявляется и в том, что оно призвано развивать в людях чувство справедливости,

правды, добра, гуманности.

Помимо названных функций право по отношению к любому обществу и государству выполняет и иные функции.

Данный вывод имеет не локальный, а общий, универсальный характер, не подверженный сиюминутным

политическим или иным влияниям.

1. Юридическая ответственность: понятие, признаки, цели, основания и принципы применения.

Юридическая ответственность наряду с моральной, политической, профессиональной и др. видами является видом социальной ответственности. Обладая собственными специфическими признаками, юридическая ответственность одновременно вбирает в себя и общие характеристики социальной ответственности. В научной литературе утверждается, что социальная ответственность бывает позитивной, т.е. за настоящее и будущее поведение, и негативной, за прошлое антисоциальное поведение, нарушающее требование социальных норм. Данное положение позволяет рассматривать юридическую ответственность с точки зрения обладания позитивной и негативной аспектами реализации.

Позитивная юридическая ответственность неразрывно связана с государством, нормами права, обязанностью и правомерном поведением граждан. Государство, устанавливая правовую норму, конструирует в ней возможный будущий запрещенный и разрешенный вариант развития поведения субъектов ответственности. В норме выражается связанность субъекта теми требованиями, которые к нему предъявляются, и возможная оценка его поведения: осуждение, применение меры принуждения, одобрения или поощрения.

Позитивная юридическая ответственность характеризуется следующими признаками: нормативностью; юридической обязанностью соблюдения и исполнения требований, предусмотренных нормой права; четкостью и детализированностью; обеспеченностью государственным убеждением, принуждением или поощрением; правомерным поведением; применением мер поощрения (факультативный признак). Формальным основанием позитивной юридической ответственности выступает норма права.

Итак, позитивная юридическая ответственность – это юридическая обязанность по соблюдению предписаний правовых норм, реализующаяся в правомерном поведении субъекта, одобряемом или поощряемом государством.

В том случае если субъект не соблюдает предписания правовых норм, совершает правонарушение, возникает негативная юридическая ответственность. Если до момента совершения правонарушения государственное принуждение действовало на психологическом уровне, то с момента его совершения оно приобретает вполне реальный характер. Государственное принуждение является специфическим воздействием на поведение правонарушителя, но это не просто государственное принуждение, а принуждение к выполнению новой обязанности, возникшей из юридического факта правонарушения. Юридическая ответственность за правонарушение всегда связана с определенными лишениями, т.е. оно сопровождается причинением виновному лицу отрицательных последствий, ущемлением или ограничением его личных, имущественных и других интересов.

Негативная юридическая ответственность имеет два основания: формальное и фактическое. В качестве формального основания выступает правовая норма, предусматривающая юридическую ответственность, а в качестве фактического юридический факт правонарушения.

Изначально негативная ответственность возникает в виде обязанности правонарушителя претерпеть неблагоприятные последствия, предусмотренные санкцией нарушенной нормы. Однако обязанность так и останется обязанностью, если не будут реально применены меры государственного принуждения, если не будет претерпевания виновным неблагоприятных ограничений прав материального, правового или личного характера, если не будет осуждения государством его поведения.

Итак, негативной юридической ответственностью называется применение к виновному лицу, совершившему правонарушение, мер публично-правового принуждения, предусмотренных санкцией нарушенной юридической нормы, в строго определенном для этого процессуальном порядке.

Исходя из изложенного, можно определить следующие признаки юридической ответственности за правонарушение:

1.обладает формальной определенностью, нормативностью, четкостью и детализированностью;

2.имеет два основания: формальное (предусмотрена в правовой норме) и фактическое (правонарушение);

3.основывается на государственном принуждении;

4.возникает в виде обязанности правонарушителя и выражается в осуждении и несении правонарушителем неблагоприятных правоограничений, предусмотренных, нарушенной нормой;

5.обладает процессуальной формой осуществления и реализуется в охранительном правоотношении ответственности.

1. Виды юридической ответственности. Особенности конституционной ответственности. Основания освобождения от юридической ответственности.

Виды юридической ответственности (классифицируются по отраслевой принадлежности). Их разделяют подобно тому, как разграничивают виды правонарушений. Выделяют девять видов юридической ответственности. Рассмотрим их в зависимости от степени тяжести: 1. Уголовная ответственность наступает за совершение деяния, предусмотренного уголовным законом. Она характеризуется наиболее жесткими санкциями, в числе которых лишение свободы и даже смертная казнь. Устанавливается уголовная ответственность только законом и применяется исключительно в судебном порядке. Порядок ее наложения крайне детализирован. Это связано с ее особой репрессивностью и желанием законодателя упредить малейшие возможные ошибки со стороны правоприменителей. 2. Административная ответственность предусматривается за совершение административных проступков, т. е. за невыполнение правил дорожного движения, общественного порядка, охраны природы, гигиены и санитарии и др. Административные санкции менее жесткие, нежели уголовные, но вместе с тем они способны доставить ощутимые для правонарушителя неблагоприятные последствия (например, арест, деквалификация, штрафы, конфискация предметов, лишение специальных прав). Административная ответственность наступает за проступки, которые с точки зрения общественной опасности граничат с преступлениями (например, нарушение правил дорожного движения, повлекшее дорожно-транспортное происшествие, мелкое хулиганство, мелкое хищение, неповиновение работнику милиции и др.). 3. Дисциплинарная ответственность следует за нарушение служебных обязанностей. Они могут быть установлены как Трудовым кодексом, правилами внутреннего трудового распорядка, должностными инструкциями, действующими на предприятиях, в организациях, так и уставами, правилами, положениями, адресованными специальным категориям работников (например, работникам гражданской авиации или военнослужащим). Дисциплинарные санкции (замечание, выговор, лишение премии, понижение в должности и др.), хотя и не столь сурово отражаются на правовом положении личности или ее благосостоянии, вместе с тем способны значительно умалить честь и достоинство работника, повлиять на уважение к нему, что оказывает определенное воспитательное воздействие и предотвращает совершение новых дисциплинарных проступков. 4. Материальная ответственность связана с ущербом, причиненным работником предприятия. Факт нахождения на службе и выполнение им трудовых обязанностей в интересах данного предприятия как бы «смягчает» его участь: он обязан возместить ущерб не в полном размере, а в размере своего месячного заработка, если ущерб причинен по неосторожности. 5. Гражданская ответственность иначе именуется ответственностью имущественной. Она применяется за совершение гражданского правонарушения, сутью которого является причинение имущественного или морального вреда гражданам, организациям, с которыми правонарушитель не состоит в трудовых правоотношениях. Гражданская ответственность означает возложение обязанности возместить причиненный гражданам и организациям имущественный или моральный вред. Вред возмещается в полном размере, причем независимо от применения других мер юридического воздействия. Так, привлечение к уголовной ответственности не освобождает лицо от обязанности возместить вред, так же как, впрочем, административный штраф не отменяет его обязанность ликвидировать ущерб в имущественной сфере пострадавшего от административного проступка. 6. Финансовая ответственность наступает за совершение деяний, нарушающих правила обращения с денежными ресурсами. Такие правила устанавливает государство, с тем чтобы иметь возможность решать общие дела, которые требуют материальных затрат и финансовых средств. Финансовые санкции довольно ощутимы. Это и взыскание неуплаченных или сокрытых налогов, и штрафы, и арест банковского счета, и др. 7. Семейная ответственность назначается за семейные проступки, которые носят весьма разнообразный характер.

1. Юридические ошибки: понятие, виды, объективные и субъективные причины их появления.

Юридические ошибки в правотворчестве возникают вследствие несоблюдения требований законодательной техники.

Этими требованиями охвачены все стадии процесса законотворчества, а также наиболее важные аспекты содержания и формы создаваемого нормативного правового акта. Анализируя наиболее характерные нарушения, допускаемые законодателем, можно выделить следующие виды юридических ошибок: ошибки в проектировании механизма правового регулирования; пробелы; избыточная нормативность; стилистические погрешности; коллизии между отдельными нормативно-правовыми актами; фактографические ошибки, которые связаны с неточностями в отдельных реквизитах закона, ссылками на уже утратившие силу законы или их отдельные нормы либо ссылками на законы, которые не имеют отношения к предмету регулирования закона. Нередки случаи, когда в законах указывают официальное наименование какого-либо органа государственной власти, который впоследствии упраздняется или реорганизуется и существует уже с другим названием, что ведет к необходимости вносить в закон соответствующие изменения.

Логические ошибки представляют собой результат несоблюдения принципов и законов формальной логики при подготовке и принятии нормативного правового акта. Грамматические ошибки – это отступления от классических, простейших правил синтаксиса, орфографии и пунктуации.

Различают объективные и субъективные причины законотворческих ошибок. К объективным следует отнести коренные изменения, происшедшие за последние годы в российской правовой системе, и связанные с ними пробелы в отечественной теории государства и права; необходимость в короткие сроки заново создавать или обновлять практически все отечественное законодательство; несовершенство законодательной процедуры, установленной Регламентом Государственной Думы.

Правоприменительные ошибки исследуются более широко.

Классификацию правоприменительных ошибок проводят по самым различным основаниям. Наиболее распространенной является деление правоприменительных ошибок в зависимости от стадии применения права: 1) фактические ошибки, допускаемые на стадии выявления и анализа фактических обстоятельств дела; 2) ошибки квалификации, которые совершаются в результате неправильной юридической оценки действий, неправильного выбора нормы права; 3) смешанные ошибки, отражающие нарушения первого и второго видов. В зависимости от вида норм различают ошибки в применении норм материального и процессуального права. Кроме того, отдельные исследователи (К.Р. Мурсалимов) выделяют также типичные и атипичные, «рисковые», вынужденные и случайные ошибки.

Наиболее часто выделяют следующие причины правоприменительных ошибок:

1) недостаточная юридическая квалификация должностных лиц, осуществляющих правоприменительную деятельность;

2) недобросовестное отношение к выполнению служебных обязанностей при разбирательстве конкретного дела;

3) совершение должностными лицами при рассмотрении дела неправомерных действий;

4)  пробелы в профессиональной подготовке и недостаточный опыт работы;

5) недостатки в сфере индивидуальных психологических свойств личности;

6) небрежность и упущения в работе;

7) низкое качество нормативных правовых актов;

8) слабый или недостаточный контроль за правоприменительной деятельностью.

1. Механизм правового регулирования: понятие, структура, стадии. Соотношение правового регулирования и правового воздействия.

Механизм правового регулирования – это система юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование. Выделяют пять основных элементов механизма правового регулирования:

Нормы права – устанавливают правила;

Юридический факт или фактический состав;

Правоотношение;

Акты реализации прав и обязанностей, т.е. действия субъектов в форме соблюдения, исполнения, использования;

Акты применения права – употребляются в случае правонарушения.

Стадии механизма правового регулирования:

Правотворчество – создание нормативной основы. Итогом этой стадии становятся нормы права.

Правоотношения – возникновение субъективных прав и юридических обязанностей. Возникают на основе юридических фактов и фактического состава. Этой стадии может предшествовать факультативная стадия - применение права, без которой не могут возникнуть правоотношения.

Реализация субъективных прав и юридических обязанностей субъектов правоотношений. Реализуется в форме соблюдения запретов, исполнения обязанностей и использования прав.

Акты реализации есть основное средство, при помощи которого права и обязанности осуществляются в жизнь.

Применение юридической ответственности к конкретному правонарушителю. Если реализация права в силу каких-либо причин не происходит и совершается правонарушение, то возникает необходимость в этой стадии.

Правовое регулирование – это целенаправленное воздействие на поведение людей и общественные отношения с помощью правовых юридических средств. Понятие правовые воздействие шире – это не только специально-юридическое влияние права на общественную жизнь, но и информационно-психологическое, воспитательное, социальное и иное воздействие правовой действительности на жизнь общества.

Информационно-психологический (мотивационный, импульсивный) аспект характеризуется воздействием нормативной правовой информации на мотивы субъектов. Здесь можно выделить два основных юридических средства – правовые стимулы и правовые ограничения, которые синтезируют в себе информационные и психологические закономерности, осуществляемые в данном процессе.

Воспитательный (педагогический, ценностно-ориентационный) аспект заключается в общеидеологическом влиянии всей правовой действительности на внутренний мир субъекта, на формирование в сознании людей ценностных представлений, на правовое воспитание личности. Данный аспект необходимо отличать от информационно-психологического (мотивационного).

Социальный аспект представляет собой взаимосвязь правовых и других социальных (экономических, политических, нравственных) факторов, принимающих участие в жизни права на всех этапах его функционирования. Эти факторы в своей совокупности образуют социальную среду действия права: доведение правовых норм и предписаний до всеобщего сведения; направление поведения субъектов путем постановки в правовых актах социально полезной цели; формирование правом социально полезных образцов поведения; социально-правовой контроль.

1. Понятие и виды юридической техники, ее значение в юридической деятельности.

Юридическая техника- это совокупность средств, приемов, правил разработки, оформления, публикации и систематизации законов, иных правовых актов, обеспечивающая их совершенство, эффективное использование.

Юридическая техника играет большую роль в юридической науке и практике. Ее профессиональное использование позволяет создать эффективно действующее законодательство.

В литературе принято подразделять юридическую технику на законодательную (нормотворческую) и правоприменительную.

Законодательная техника включает в себя:

Правила построения нормативных правовых актов. Они предполагают логическую последовательность изложения нормативного материала, в частности, выделение общих предписаний (Общая часть) и конкретных установлений (Особенная часть). Важна также структуризация нормативного материала по соответствующим разделам, главам, статьям, параграфам, пунктам, частям.

Правила оформления актов. Каждый акт должен иметь название, указание на орган, его издавший, дату и место принятия, подпись соответствующего должностного лица, регистрационный номер, печать.

Приемы и средства формулирования норм права и иных нормативных предписаний. К ним относятся терминологическая строгость, единство и стабильность используемых терминов, адекватное выражение в терминах воли законодателя, общепризнанность терминов и юридических понятий и т.д.

Различают: а) общеупотребительные термины, которые обозначают принятые в литературном языке категории – «семья», «жилое помещение», «родители и дети» и др.; б) специально-юридические термины, используемые для обозначения юридических понятий, например «обязательная доля», «залог», «истец», «ответчик», «потерпевший»; в) специальные неюридические термины или специально-технические термины, применяемые в биологии, медицине, и др.

Средствами формирования правовых норм является также использование юридических конструкций – приемов, используемых для наиболее точного и полного отражения смысла правовой нормы.

Иными словами, юридические конструкции – это своеобразные модельные построения элементов правоотношения, их типовые схемы, способы изложения имеющегося юридического материала. В каждой отдельно взятой отрасли права существуют свои отличительные юридические конструкции, которые чаще всего используются при составлении текста юридического документа.

1. Понятие и классификация современных национально-правовых систем.

Под правовой системой понимают совокупность права (законодательства), правовой идеологии и судебной практики. По отношению к конкретным странам используют понятие национально-правовая система, т.к. в каждой стране с собственно правом важную роль играют определенная судебная практика, правовая идеология, исторический путь формирования права. Следует отличать понятие система права от понятия правовая система. Система права является частью понятия правовая система. Система права конкретной страны реализуется через определенную судебную практику, соотносится с правовой идеологией данного государства, образуя национальную правовую систему государства.

Рассмотрим наиболее распространенные классификации правовых семей. Первое направление представлено в работах известного французского юриста Р.Давида. Он выдвинул идею выделения трех правовых семей: романо-германской, англо-саксонской, социалистической.

К ним примыкает остальной юридический мир под названием «религиозные и традиционные системы». В основе классификации Р.Давида лежат два критерия – идеологический и юридико-технический (юридическая техника).

Идеологический критерий – правовые системы, принадлежащие к одной и той же правовой семье должны опираться на одинаковые философские, религиозные воззрения данного общества, политическую, экономическую и социальную структуру общества.

Юридическая техника – второй критерий – это методы, средства, правила которые применяются для разработки, оформления, публикации и систематизации законодательства.

Если методы работы юристов разных стран, источники права и юридический словарь различных правовых систем в основной своей части совпадают, то эти правовые системы относятся к одной и той же правовой семье.

В настоящее время наибольшее распространение получила классификация К.Цвайгерта и Х.

Кётца в основе которой лежит понятие «правового стиля». Отдельные правопорядки и целые группы правопорядков обладают своим определенным стилем. Авторы выделили пять факторов, которые определяют правовой стиль: историческое развитие правовой системы, специфика юридического мышления, правовые институты, которые играют существенную роль в правовой системе, правовые источники и методы их толкования, идеологические факторы: политические, экономические или правовые аспекты религиозных учений. Наиболее ярко это видно на примере социалистического права.

Таким образом, авторы сгруппировали все национально-правовые системы в восемь правовых кругов: романская, германская, скандинавская, общего права, социалистического права, права стран Дальнего Востока, исламского права, индусского права.

1. Романо-германская правовая семья и семья общего прецедентного права: общая характеристика.

романо-германская правовая семья первоначально сложилась в континентальной Западной Европе. Особенно большой вклад в создание этой системы, о чем свидетельствует ее название, внесли юридическая мысль и законодательство Франции и Германии. Наиболее законченное оформление романо-германская правовая семья получила в Кодексе Наполеона и Германском гражданском уложении. Но основы романо-германского права формировались профессорами права Болонского и других итальянских университетов, кодификаторами Испании и Португалии, трудами голландских ученых Б. Спинозы, Г. Гроция, итальянца Ч. Беккариа и многими другими. Профессора университетов передавали судьям отчасти осовремененное римское право, они не считались с наиболее компетентными его толкователями. Ими были восприняты конечные результаты развития римского права - его идейно-теоретические, юридико-технические достижения, разработка структуры и целого, а также ряда институтов гражданского права .

     Впоследствии европейские государства перенесли свою правовую систему в колониальные владения в Америке, Азии и Африке. Некоторые государства добровольно восприняли понятия, конструкции и даже целые отраслевые массивы из романо-германского права. В настоящее время романо-германская правовая семья охватывает право стран континентальной Западной Европы, подавляющего большинства государств Центральной и Южной Америки (бывших колоний Испании, Португалии и Франции), право Японии, Южной Кореи, Индонезии, Таиланда и некоторых других азиатских стран. Правовые системы многих африканских государств, а также стран Ближнего и Среднего Востока тяготеют к романо-германскому праву. В Афро-Азиатском регионе романо-германское право вступает в сложное взаимодействие с мусульманским и обычным правом. Особое положение занимают правовые системы Скандинавских стран. Большинство исследователей, исходя из существующей в этих государствах системы источников права, относят право Скандинавских стран к романо-германской правовой семье. Некоторые юристы считают скандинавское право специфической общностью, обособленной и от романо-германского, и от общего права.

     Итак, романо-германская правовая семья является более старой, более распространенной и более влиятельной в современном мире, чем правовая семья общего права, что признают английские и американские авторы .

     Понятие и структура романо-германского права.

Романо-германская правовая семья – это правовые системы, созданные с использованием римского правового наследия и объединенные общностью структуры, источников права и сходством понятийно-юридического аппарата .

     Во всех странах романо-германской правовой семьи юридическая наука объединяет правовые нормы в одни и те же крупные группы. Повсюду мы встречаемся с одним и тем же фундаментальным делением права на публичное и частное, которое основано на идее, очевидной для всех юристов этой семьи, а именно: отношения между правящими и управляемыми выдвигают свои, свойственные им проблемы и требуют иной регламентации, чем отношения между частными лицами. Общий интерес и частные интересы не могут быть взвешены на одних и тех же весах .

1. Религиозные и традиционные правовые семьи: общая характеристика.

К религиозным правовым семьям можно отнести: мусульманское право (ислам), индусское право (индуизм), еврейское право (иудаизм), традиционное право Китая и Японии, исходящее из конфуцианского мировоззрения. Для религиозных правовых семей характерно, что право здесь представляет собой часть единой и универсальной системы регулирования общественных отношений. Нет четкого разграничения на правила правовые, моральные и религиозные. Понимание права в религиозных системах шире, чем в светских. Право в них охватывает все стороны жизни человека, а не только юридические отношения. Важнейшим источником религиозного права являются божественные откровения, священные писания.

Общая характеристика мусульманского права:

Норма права воспринимается, как правило, адресованное всем мусульманам Аллахом, который открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. В силу божественного происхождения этого правила оно не подлежит изменению, но нуждается в разъяснении и толковании для практического использования. По содержанию нормы мусульманского права не носят предписывающего или запрещающего характера, а представляют собой обязанность, долг совершать те или иные поступки. Так, мусульманское право определяет молитвы, которые мусульманин должен знать; посты, которые должен соблюдать; милостыни, которые необходимо подавать; паломничества, которые надо совершать. При этом нельзя принуждать к соблюдению установленных правил.

Выделяют четыре главных источника мусульманского права: Коран – священная книга мусульман, где собраны речи и проповеди пророка Мухаммеда; она посвящена вопросам религии, нравственности и лишь в очень незначительной части затрагивает вопросы правовых взаимоотношений мусульман. Сунна – сборник преданий о жизни пророка, его образе мыслей и действий.

В сунне также доминируют нравственно религиозные положения. Она содержит, по существу, интерпретации и пояснения правил Корана. Иджма – согласие мусульманского сообщества об обязанностях мусульманина. Кияс – суждение по аналогии, т.е. применение к новым сходным случаям правил, установленных Кораном, Сунной и Иджмой.

К второстепенным источникам относятся закон, который не может противоречить исламу и религиозно-правовой доктрине. Судья при рассмотрении дела ссылается не на Коран или Сунну, а лишь на автора, авторитет которого общепринят.

В структуре мусульманского права отсутствует публичное и частное право, однако в современный период выделяются в качестве основных отраслей уголовное, судебное и семейное право. Мусульманское уголовное право различает твердо установленные наказания (за воровство, убийство, прелюбодеяние, употребление спиртных напитков) и дискреционные, назначаемые по усмотрению судьи, который может наказать за любое другое нарушение закона.

Семейное право представлено «правом личного статуса» и регулирует не только семейные, но и наследственные и некоторые другие отношения.

Семья мусульманского права включает Иран, Ирак, Пакистан, Саудовскую Аравию, Ливан, Судан. В ряде мусульманских государств мусульманское право сохранило свое значение лишь в отдельных сферах (Алжир, Египет, Сирия), но в Турции, например, которая провозгласила себя светским государством, нормы мусульманского права значительно потеснены нормами, заимствованными из романо-германским правовой семьи.

Индусская правовая семья основана на своеобразном религиозном комплексе – индуизме и составляет одну из религиозно-традиционных семей права. К этой семье относятся правовые системы государств: Бангладеш, Непала, Гайаны, Бирмы, Сингапура, Малайзии, некоторых стран восточного побережья Африки, например, Танзании, Уганды, Кении.

Индусская система права сформировалась более двух тысяч лет назад и, пройдя сложный путь развития, сохранила свое регулирующее значение до наших дней.

1. Влияние процессов глобализации на унификацию правовых систем.

Глобализация – это процесс интеграции народов и государств в единую мировую систему, пространство, функционирующую на основе международной стандартизации и унификации поведения всех его субъектов.

Роль права в современном мире возрастает. Экономические и другие процессы взаимоотношений людей, организаций, государств в целом невозможны в условиях глобализации без четкого и развернутого регулирования, без прочного режима контроля за исполнением юридических предписаний. Вслед за процессом интеграции государств идет и процесс унификации (сближения) правовых систем. Эта унификация происходит двояким образом: путем выработки единообразного законодательства, воспринимаемого многими государствами или путем заключения международных договоров.

Эпоха глобализации – это период существенных преобразований права всех государств, активного восприятия в них общепризнанных правовых принципов и норм международного характера, позитивных, апробированных на многолетней практике юридических образцов других стран и на этой основе сближения систем права всех цивилизованных государств. Одновременно это также и период возрастания роли и объема международного права, увеличения сфер регулирования общественных отношений его нормами, активного внедрения (имплементации) в правовые системы отдельных государств его норм и принципов.

Каковы основные тенденции развития национальных правовых систем в интеграционных процессах современности? Вкратце их можно было бы сформулировать следующим образом:

все большее внимание уделяется обеспечению материальных и духовных потребностей личности, как основной ценности современного общества, ее свободы и благополучия, на охрану и защиту ее прав и свобод;

обеспечение демократических основ управления общественными делами, подлинного народовластия (организация работы парламента, свободно решающего все основные вопросы общественной жизни, всеобщее избирательное право, разделение властей, многопартийность, независимость суда, свобода совести и идеологических воззрений, национальное равноправие и др.);

воплощение в содержании действующих правовых норм общечеловеческих моральных принципов и норм, идей справедливости и гуманизма;

повышение авторитета закона, подлинного уважения к нему, воспитание идеи законопослушания в сознании людей, как необходимой черты подлинно культурного человека, создание условий для предотвращения правового нигилизма;

- укрепление принципа законности, повышение роли закона среди всех иных источников права, независимость суда, конституционный контроль за принятием правовых актов в стране, судебное обжалование действий администрации, нарушающих права личности;

- повышенное внимание к регулированию экологических проблем - рациональному использованию природных богатств, их охраны и защите;

Ныне вполне обоснованно западные и российские ученые-юристы говорят о возникновении еще одного нового феномена в мировой истории – так называемого европейского права.

Можно наметить три тесно связанные между собой составные части этого понятия. Во-первых, это нормы собственно международного права, касающиеся европейских государств. Во-вторых, нормы, создаваемые органами европейских союзов государств, которые являются базой для решения конкретных дел. Их исполнение является обязательным для государств, входящих в такие союзы.