**Теория государства и права (теоретические вопросы)**

**1. Понятие государства и его формы**

Государство - это политическая организация общества, обеспечивающая его единство и целостность, осуществляющая посредством государственного механизма управление делами общества, суверенную публичную власть, придающая праву общеобязательное значение, гарантирующая права, свободы граждан, законность и правопорядок.

Государство имеет определенное устройство – форму.

Форма государства включает три элемента – [форму правления](http://all-politologija.ru/ru/formy-pravleniya), форму государственного устройства и политической режим.

Форма правления – это способ организации верховной государственной власти, принципы взаимоотношений ее органов, степень участия населения в их формировании.

По форме правления все государства подразделяются на монархии иреспублики.

Монархия – это форма правления, при которой власть принадлежит наследственному правителю – монарху (царю, королю, императору). Источником власти является сам глава государства – монарх. Власть передается по наследству и не является производной от какого-либо органа ли населения.

Республика – это форма правления, при которой власть принадлежит выборным органам, избираемым населением страны. Источником власти является народ. Власть регулярно сменяемого главы государства (президента) производна от населения или от регулярно избираемого населением представительного органа власти (парламента). Республика демократичнее монархии и более широко распространена в сегодняшнем мире.

Форма государственного устройства – это внутритерриториальная организация (структура) государства, способы объединения населения на территории государства, связь граждан с государством через политические и территориальные образования.

По форме государственного устройства все государства подразделяются на унитарные, федеративные (федерации) иконфедеративные (конфедерации).

Унитарное государство – это единое государственное образование, разделенное на административно-территориальные единицы, имеющие одинаковый юридический статус и не обладающие политической самостоятельностью.

Федеральное государство (федерация) – это союзное государство, в которое входят составные единицы (республики, штаты, земли, кантоны и др.), наделенные более или менее широкими правами самостоятельности (автономии), сопоставимыми с правами центра.

Конфедеративное государство (конфедерация) – это государственное правовое объединение (союз) юридически независимых государств.

Политический режим – это система средств и методов реализации политической власти, определяющая уровень обеспечения прав и свободу граждан данного государства.

**2. Правовое государство: основные характеристики и принципы**

Правовое государство характеризуется тем, что:

1. в отношении личности создаются все условия для его правовой свободы;
2. основанием для этого становится принцип «дозволено все, что не запрещено законом». А также положение, что человек, являясь автономным субъектом, свободен распоряжаться своими силами, способностями, имуществом;
3. в свою очередь, право, являясь формой и мерилом свободы, должно как можно больше раздвинуть границы ограничений личности, особенно в области экономики, а также в сфере внедрения научно-технического прогресса в производство.

Правовое государство — государственная власть ограничена правом.

Выделяют следующие признаки правового государства:

1. народный суверенитет;
2. верховенство права, а именно правовая организация власти государства, которая предполагает: ограничение власти государственных органов нормами права, которые основываются на общественной воле; прямое, непосредственное действие закона как основополагающего юридического документа, который может быть создан как представительными органами, так и напрямую населением;
3. правовая защита личности человека от произвола должностных лиц и т. д.

Основы для формирования правового государства:

1. политическая основа, которой свойственно наличие суверенитета, регулирующего интересы членов политической системы общества и реализующего правовое равновесие и свободное развитие данных интересов;
2. экономическая основа, которая представляет собой производственные отношения, сложившиеся в обществе. Они характеризуются многоукладностью, а также наличием разных форм собственности (государственной, частной, коллективной и т. д.);
3. социальная основа, которой свойственно создание саморегулирующегося гражданского общества. В нем каждый гражданин государства имеет возможность для реализации своих творческих, а также трудовых потенциалов. Гражданское общество одновременно обеспечивает многообразие мнений, личных свобод и прав;
4. нравственная основа. Ее формируют общечеловеческие позиции справедливости, гуманизма, свободы и равенства человека и гражданина.

Принципы правового государства:

1. верховенство закона – принцип, который является высшей формой организации и защиты свободы личности;
2. разделение властей – принцип, фиксирующий разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную ветви власти, относительно самостоятельных, взаимно ограничивающих друг друга с помощью закрепленной законодательно системы «сдержек и противовесов»;
3. реальность в обеспечении прав и свобод человека и гражданина;
4. взаимная ответственность государства и личности – принцип, который закрепляет равенство и справедливость в отношениях между государством и личностью;
5. соответствие внутригосударственного законодательства общепризнанным нормам и принципам международного прав.

**3.Социальное государство: понятие, основные характеристики и принципы**

Социальное государство (государство всеобщего благосостояния, государство всеобщего благоденствия) — политическая система, в которой каждому гражданину гарантирован достойный уровень жизни и широкий набор социальных благ: занятость, жильё, медицинская помощь, образование, пенсия и т. д.

Признаки социального государства.

Становление социального государства - это процесс не только экономический и политический, но и процесс нравственный, требующий «человеческого» измерения.

1. Демократическая организация государственной власти.

2. Высокий нравственный уровень граждан и прежде всего - должностных лиц государства.

3. Мощный 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 нужных областях хозяйства.

5. Правовое развитие государства, наличие у него качеств правового государства.

6. Существование гражданского общества, в руках которого государство выступает инструментом проведения социально ориентированной политики.

7. Ярко выраженная социальная направленность политики государства, что проявляется в разработке разнообразных социальных программ и приоритетности их реализации.

8. 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.

9. Наличие развитого социального законодательства.

10. Закрепление формулы «социальное государство» в конституции страны.

Принципы (высшие ценности) социального государства: свобода; справедливость; равенство; социально-политический (экономический, духовный) плюрализм; народовластие (демократия); принципы правового государства.

1. **Конституционные права и свободы человека и гражданина в России: особенности правового закрепления, судебные и внесудебные способы защиты**

Конституционные права и свободы принято классифицировать на три группы: личные; политические; социально-экономические.

Специфические особенности личных прав и свобод заключаются в следующем:

1) эти права и свободы являются по своей сущности правами и свободами человека, т.е. каждого, и не увязаны напрямую с принадлежностью к гражданству государства, не вытекают из него;

2) эти права и свободы неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения;

3) это такие права и свободы, которые необходимы для охраны жизни, свободы, достоинства человека как личности, и другие естественные права, связанные с его индивидуальной, частной жизнью.

В отличие от основных личных прав и свобод, которые по своей природе неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения как человеку, политические права и свободы (ст. 30-33 Конституции) связаны с обладанием гражданством государства. Это различие отражает Конституция, адресуя личные права каждому, политические – гражданам. Связь политических прав и свобод с гражданством не означает, однако, что они вторичны, производны от воли государства. Политические права и свободы выступают как естественные права и свободы каждого гражданина демократического государства. В силу такого их характера эти права и свободы нельзя рассматривать в качестве установленных, предоставленных государством. Так же, как и личные права и свободы человека, государство признает, соблюдает и защищает политические права и свободы. Это прямо закреплено в статье 2 Конституции Российской Федерации.

Особую группу основных нрав и свобод человека и гражданина составляют социально-экономические права и свободы. Они касаются таких важных сфер жизни человека, как собственность, труд, отдых, здоровье, образование, и призваны обеспечить физические, материальные, духовные и другие социально значимые потребности личности.

**Ведущую роль в государственно-правовой защите прав и свобод согласно Конституции РФ призван играть суд.** Как подчеркивается в ст. 46 Конституции РФ, "каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод". В Конституции определен круг действий, которые могут быть обжалованы в суде. Согласно ст. 46 п. 2 Конституции РФ "решение и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суде".

Также выделяют внесудебные способы защиты гражданских прав. Проведенный анализ позволяет сделать вывод, что к таким способам относятся: 1) самозащита; 2) меры оперативного воздействия; 3) досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров; 4) возмещение убытков.

1. **Механизм государства: понятие и структура**

Механизмом государства называют систему государственных органов и организаций, действующую на основе единых, законодательно закрепленных принципов, призванную реализовывать государственную власть, выполнять функции и решать задачи государства.

Для изучения механизма государства используют структурно-функциональный подход. Он представляет собой одно из направлений системного анализа и базируется на исследовании структуры и функций механизма государства в их взаимосвязи, определяет роль и место элементов системы.

Признаки механизма государства:

1. наличие системы государственных органов, которая базируется на принципе разделения властей в организации и деятельности государственного аппарата;
2. сложная структура;
3. взаимообратная связь между функциями государства и государственным механизмом;
4. решение задач по обеспечению управления государством и выполнению государственных функций.

Структуру механизма государства составляют следующие виды (группы, подразделения) государственных органов:

1) государственные органы, которые связаны между собой отношениями соподчинения и наделены правами совершать действия от имени государства:

* органы представительной власти;
* органы исполнительной власти;
* судебные органы;
* контрольно-надзорные органы;

2) государственные учреждения, которые не обладают властными полномочиями и специально не исполняют функции по управлению, но на основании государственной собственности, а также властных распоряжений вышестоящих органов они осуществляют функции в области производства, культуры, науки, образования, здравоохранения и т. д.:

1. государственные учреждения и организации, осуществляющие организационно-распорядительные и социально-культурные функции в областях здравоохранения, образования, культуры, науки;
2. государственные предприятия и организации, сформированные для производства разной продукции, а также для оказания услуг населению страны;
3. государственные гражданские служащие – те лица, которые профессионально занимаются управлением государства, поэтому занимают назначенную государственную должность;
4. здания, сооружения и различное оборудование, которое обеспечивает в соответствии с научно-техническим уровнем действительное функционирование механизма государства.
5. **Политическая система общества: понятие и структура**

Политическая система общества или политическая организация общества — организованная на единой нормативно-ценностной основе совокупность взаимодействий (отношений) [политических](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%BE%D0%BB%D0%B8%D1%82%D0%B8%D0%BA%D0%B0) субъектов, связанных с осуществлением власти ([правительством](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE)) и управлением [обществом](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D0%B1%D1%89%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE).

Данное понятие объединяет разнообразные действия и взаимоотношения властвующих групп и подвластных, управляющих и управляемых, господствующих и подчинённых, теоретически обобщает деятельность и взаимосвязи организованных форм властеотношений — [государственных](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D0%BE%D1%81%D1%83%D0%B4%D0%B0%D1%80%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE) и иных [институтов](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D1%86%D0%B8%D0%B0%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%B8%D0%BD%D1%81%D1%82%D0%B8%D1%82%D1%83%D1%82) и учреждений, а также [идеологических](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%B4%D0%B5%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B3%D0%B8%D1%8F) и политических ценностей и норм, регулирующих политическую жизнь членов данного общества. Понятие «политическая система» обозначает характерные для определённого общества структуры политической деятельности и отношений и типы политического процесса.

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

* организационный (институциональный) компонент — политическая организация общества, включающая в себя государство, политические партии и движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы, группы давления, профсоюзы, церковь, средства массовой информации.
* культурный компонент — политическое сознание, характеризующее психологические и идеологические стороны [политической власти](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%BE%D0%BB%D0%B8%D1%82%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%B2%D0%BB%D0%B0%D1%81%D1%82%D1%8C) и политической системы ([политическая культура](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%BE%D0%BB%D0%B8%D1%82%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%BA%D1%83%D0%BB%D1%8C%D1%82%D1%83%D1%80%D0%B0), политические идеи/идеологии).
* нормативный компонент — социально-политические и [правовые нормы](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9D%D0%BE%D1%80%D0%BC%D0%B0_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0), регулирующие политическую жизнь общества и процесс осуществления политической власти, традиции и обычаи, моральные нормы.
* коммуникативный компонент — информационные связи и политические отношения, складывающиеся между элементами системы по поводу политической власти, а также между политической системой и обществом.
* функциональный компонент — политическая практика, состоящая из форм и направлений политической деятельности; методы осуществления власти.
  1. **Понимание права: основные подходы (типы правопонимания). Соотношение права и закона**

Естественно-правовая теория права зародилась еще в античности. В средние века естественное право выводилось из Божественной воли, логическую форму данная теория получила позже в трудах Гоббса, Локка, Радищева.

Основные положение естественно – правовой теории:

1. Разделение права и закона, естественного и позитивного права.

2. Источник прав человек усматривался не в государстве и не в законе, а в самой человеческой природе (разум, мораль,воля)

Достоинства естественно – правовой теории:

1. Указывается, что законы могут быть неправовыми, поэтому их нужно приводить в соответствие с правом, как выражением справедливости, свободы, равенства, разума.

2. Провозглашение прав человека естественными являлось препятствием для административного произвола.

Недостатки естественно – правовой теории:

1.Провозглашая дуализм права, происходит путаница между ценностью и реальностью, идеальным и фактическим.

2.Ссылки на естественный закон освобождают человека от ответственности от принятия этических решений.

3.Усилия человека напрасны перед действием естественного права.

4.Провозглашение ценностей естественного права абсолютными, что ведет к игнорированию культурного плюрализма человечества.

Историческая теория (школа права) сформировалась в конце 18 века, представители Гуго, Пухта, Савиньи

Основные положения исторической теории:

1.право-историческое явление, не вводится по указанию, а возникает и развивается постепенно.

2.право-это правовые обычаи, исторически сложившиеся правила поведения, влекущие юрид. последствия.

Достоинства исторической школы:

- было обращено внимание на культурно-исторические и национальные особенности права, на необходимость их учета в правотворчестве.

- подчеркивается естественность развития права, т.е. тот факт, что законодатель на может творить нормы права по своему усмотрению

- значение правовых обычаев, как проверенных временем и стабильных правил поведения

Недостатки:

- данная теория переоценивает роль правовых обычаев, т.к. многие из них соблюдаются из удобства или по подражанию

- отрицаются за юристом творческие роли, в то время как создание законов является творческим процессом

- рассмотрение права как духа конкретного народа, отрицание возможности заимствований из права других народов.

Нормативистская теория права полно сформулирована в ХХ веке, представители Кельзен, Новгородцев, Штаммлер.

Основные положения:

1. право это система норм, как пирамида, где на самом верху находится основная норма принятая законодателем, каждая низшая норма черпает свою законность в норме большей юр. силы

2. право-сфера должного, а не сущего.

3. в основании пирамиды норма находятся индивидуальные акты - решения судов, договоры, предписания, которые также включаются в понятие права.

Достоинства:

- подчеркивается нормативность, иерархия правовых норм по степени их юр. силы

-нормативность органически связана с формальной определенностью права

-признаются широкие возможности государства влиять на общественное развитие \Недостатки:

-увлеченность формальной стороной права, что влечет игнорирование прав личности, нравственных начал юр. норм и т.п., недооценивается связь права сэконом., полит., духовными факторами.

-преувеличивается роль государства

Материалистическая теория права Маркс, Энгельс, Ленин,

Основные положения:

1. право понимается как возведенная в закон воля господствующего класса

2. содержание выраженной в праве классовой воли определяется характером производственных отношений, носителями которых являются собственники, держащие в руках государственную власть.

3. право - социальное явления, в котором классовая воля получает государственно-нормативное выражение.

Достоинства:

- право это закон, выделены критерии правомерного и противоправного

- показали обусловленность права социально экономическими факторами, влияющими на него

-обратили внимание на связь права с государством, которое устанавливает и обеспечивает реализацию правовых норм.

Недостатки:

-преувеличена роль классовых начал в ущерб общечеловеческим принципам

-излишне связывали право с материальными факторами

Право и закон следует различать. Закон (официальные источники норм) - это форма выражения, объективирования права вовне, а право - единство этой формы и содержания (правил поведения). Не может быть права до и вне закона (своей формы). Закон может иметь неправовое содержание, быть, с этой точки зрения, пустой, бессодержательной формой - «неправовым законом».

* 1. **Понятие права, его признаки и система права.**

Право как нормативно-регулятивная система есть совокупность норм, идей и отношений, которая устанавливает поддерживаемый средствами власти порядок организации, контроля и защиты человеческого поведения.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| |  |  | | --- | --- | | Из этого определения можно выделить ряд следующих признаков:  1. Право - это совокупность норм установленных или санкционированных государством.  2. Правовые нормы отличаются от других социальных норм, а) формальной определенностью, так как право это нормы изложенные в законах и др. нормативных актах.  3. Государство выступает гарантом соблюдения законности, посредством поощрительных мер воздействия, а также посредством карательных и право - восстановительных санкций.  4. Правовые нормы воздействуют на поведение людей непосредственно или через правовые отношения, образующиеся между физическими и (или) юридическими лицами.  Сущность права в концентрированной форме отражает главные, устойчивые свойства этого явления, позволяет установить его природу, качественную определенность и востребованность в общественной жизни.  При рассмотрении сущности права важно учитывать два аспекта:   * любое право — это, прежде всего, социальный регулятор (формальная сторона); * интересы обслуживает данный регулятор (содержательная сторона).   Можно выделить следующие подходы к изучению сущности права:  1. классовый, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господствующего класса (здесь право используется в узких целях, как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса);  2. общесоциальный, в рамках которого право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества (здесь право используется в более широких целях, как средство закрепления и реального обеспечения прав человека и гражданина, экономической свободы, демократии и т. п.).  Наряду с этими основными можно выделить и религиозный, и национальный, и расовый, и иные подходы к сущности права, в рамках которых соответственно религиозные, национальные и расовые интересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, правовых обычаях и нормативных договорах. |  | |

Под системой права понимается определенная внутренняя его структура (строение, организация), которая складывается объективно как отражение реально существующих и развивающихся общественных отношений. Фактический социальный строй общества, государства определяет в конечном счете ту или иную систему права, его отрасли, институты, другие подразделения. Система права показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

* 1. **Система права: понятие, функции и строение. Соотношение системы права и системы законодательства. Отрасль права: понятие, предмет, метод. Отрасли российского права.**

Под системой права понимается определенная внутренняя его структура (строение, организация), которая складывается объективно как отражение реально существующих и развивающихся общественных отношений. Фактический социальный строй общества, государства определяет в конечном счете ту или иную систему права, его отрасли, институты, другие подразделения. Система права показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

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.

Отрасль права - совокупность однородных правовых норм, обособившихся внутри системы права и регулирующих определенный род общественных отношений. Род — широкое понятие, которое может включать довольно большое видовое разнообразие отношений. Отграничение норм по отраслям происходит по таким признакам, как предмет и метод правового регулирования.

Предмет отрасли права – это совокупность однородных общественных отношений, регулируемых той или иной группой норм. Разнообразие общественных отношений обусловливает специализацию норм и распределение их по отраслям, подотраслям, правовым институтам. Предмет показывает, какую сферу общественных отношений регулирует данная отрасль. Например, предметом семейного права выступают брачно-семейные отношения, гражданского права - имущественные отношения, а также связанные с имущественными личные неимущественные отношения.

Метод регулирования отрасли права – это совокупность приемов, способов и средств, при помощи которых регулируются качественно однородные общественные отношения. Выделяют 2 основных метода:

- императивный – метод властных предписаний, основанный на запретах, обязанностях, наказаниях;

- диспозитивный – метод равноправия сторон, основанный на дозволениях и свободе усмотрения сторон.

Отрасли права:

- Конституционное право - предметом регулирования являются основы конституционного строя, правовое положение личности, форма правления и государственного устройства; доминирующий метод – императивный. Главным нормативным правовым актом является Конституция РФ как совокупность правовых норм, определяющих высшие органы государства, порядок их формирования и функционирования, их взаимные отношения и компетенцию, а также принципиальное положение личности по отношению к государственной власти.

 Административное право регулирует общественные отношения, возникающие в процессе исполнительно-распорядительной деятельности государства. Преобладающий метод – императивный. Основной нормативный акт – КоАП РФ, Кодекс административного судопроизводства РФ, вступающий в силу осенью и регулирующий рассмотрение в судах административных дел: об оспаривании нормативных правовых актов, решений или бездействия госорганов, защите избирательных прав и о компенсации за судебную волокиту. При этом решения президента и правительства, Генпрокуратуры, Следственного комитета и ЦБ можно будет оспорить только в Верховном суде.

- Финансовое право – регулирует общественные отношения в сфере доходов и расходов государства. Основные акты – закон о государственном бюджете, налоговое законодательство.

- Гражданское право – регулирует различные имущественные, личные неимущественные права (имя, честь, достоинство). Основной метод – диспозитивный. Основные правовые акты - Гражданский кодекс, имеет подотрасли: наследственное, корпоративное, акционерное, интеллектуальное право.

- Трудовое право – регулирует общественные отношения в сфере труда. Основным нормативным правовым актом является Трудовой кодекс РФ.

- Жилищное право – регулирует порядок предоставления и использования жилья. Нормативный акт – Жилищный кодекс РФ.

- Семейное право - регулирует брачные, семейные отношения. Основной нормативный акт – Семейный кодекс.

- Уголовное право – охраняет от преступных посягательств права и свободы человека и гражданина, конституционный строй, частную и государственную собственность и т.д. Господствующий метод - императивный. Основной акт – Уголовный кодекс РФ.

- Уголовно-процессуальное право - объединение норм, определяющих порядок привлечения виновного к ответственности и назначения наказания. Основной акт – Уголовно-процессуальный кодекс РФ.

- Уголовно-исполнительное право - регулирует процесс исполнения наказаний.

- Гражданское процессуальное право - регулирует порядок рассмотрения гражданских споров. Основной нормативный акт - Гражданский процессуальный кодекс РФ.

- Арбитражное процессуальное право - регулирует порядок рассмотрения споров между организациями, граждан-предпринимателей и государственными органами. Основной нормативный акт - Арбитражный процессуальный кодекс.

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

Система законодательства - единый по своей социальной направленности и назначению комплекс действующих нормативных актов государства, разделяемый на составные элементы в зависимости от характера регулируемых отношений в различных сферах жизни, а также от места органов, принимающих нормативные акты, в общей иерархической системе органов государства. В отличие от системы права, имеющей объективный характер, система законодательства отличается тем, что на ее формирование значительно влияет субъективный фактор, обусловленный потребностями юридической практики, динамикой развития общественной жизни, необходимостью ее эффективной, оптимальной регламентации. Система законодательства в этой связи может и не совпадать с системой права.

* 1. **Право системе социального регулирования. Нормативные и ненормативные, социальные и технические регуляторы**

В юридической науке все действующие в обществе нормы подразделяются прежде всего на две большие группы (граница между которыми проходит главным образом по предмету регулирования):

* 1. социальные (регулируют отношения между людьми и их объединениями, иными словами, социальную жизнь);
  2. технические (регулируют отношения между людьми и внешним миром, природой, техникой).

Социальные нормы - общепризнанные или достаточно распространенные эталоны, образцы, правила поведения людей, средства регуляции их взаимодействия; это объективно необходимые правила совместного человеческого бытия, указатели границ должного и возможного. Разумеется, в число социальных норм входят и правовые.

Социальные нормы в разной степени отражают закономерности общественного развития, но сами таковыми не являются. Объективные законы, по которым развивается история, не есть нормы. Последние привносятся в жизнь общества людьми, социальной практикой. Одни из них со временем отпадают; другие - возникают, видоизменяются; третьи - навязываются определенными классами, группами или властью. Иначе говоря, процесс становления, формирования социальных норм - фактор субъективный. Вырабатываются они людьми. Другое дело, что нужда в них диктуется объективной необходимостью.

Право сложилось намного позже других нормативных систем и в основном на их основе. Оно стало более жестко и целенаправленно регулировать экономические и иные отношения. Равно как и вместо прежней общественной власти появилась публичная власть, уже не совпадающая с интересами всего общества и опирающаяся на особый аппарат, готовый за нарушение официально установленных и строго обязательных норм применить принуждение.

**5. Норма права: понятие, виды, признаки и структура (логическая и юридическая)**

Норма права - это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное либо санкционированное государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

К признакам нормы права относят

1) общеобязательный характер - она воплощается в безличностное, неперсонифицированное правило поведения, которое распространяется на большое количество жизненных ситуаций и большой круг лиц; государство адресует норму права не конкретным индивидам, а всем субъектам - физическим и юридическим лицам;

2) формальная определенность - выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего она призвана четко и строго определять рамки деяний субъектов;

3) связь с государством - устанавливается государственными органами либо общественными организациями и обеспечивается мерами государственного воздействия - принуждением, наказанием, стимулированием;

4) предоставительно-обязывающий характер - представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей;

5) микросистемность - правовая норма выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимосвязанных, взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция.

Гипотеза является частью юридической нормы, которая указывает на фактические жизненные обстоятельства, при которых норма может быть осуществлена в конкретных правоотношениях. Она определяет время, место, субъектный состав и др., при наличии которых у лиц появляются юридические права и обязанности.

В простых гипотезах указывается какое-то одно обстоятельство, через которое осуществляется юридическая норма. В сложных гипотезах указываются два и более условий реализации нормы в конкретных отношениях. Абстрактная гипотеза концентрирует внимание на общих, родовых признаках условий действия норм, не указывая на частные конкретно-определенные жизненные обстоятельства. Казуистическая же гипотеза связывает реализацию правовой нормы со строго определенными частными случаями.

Диспозиция – основная регулирующая часть правовой нормы, которая включает само правило поведения, согласно которому должны действовать субъекты правоотношений. Диспозицией нормы права называются взаимные права и обязанности участников правоотношения. Диспозиция подразумевает под собой модель правомерного поведения. Диспозиции бывают: 1) управомочивающие; 2) обязывающие; 3) запрещающие.

Управомочивающие диспозиции определяют правовое положение субъектов, в рамках которого они вправе действовать по своему усмотрению. Участники общественных отношений используют операторы волевого поведения – слова «может», «имеет право», «вправе». Управомочивающие диспозиции характерны для норм гражданского права и предоставляют гражданам, иным лицам определенные права: право на материальное обеспечение по старости, на труд, на получение заработной платы и др.

Обязывающие диспозиции обязывают субъекты совершать необходимые действия по реализации предоставленных прав в конкретных отношениях. Здесь используются операторы волевого поведения в обязывающих диспозициях: «обязан», «должен», «подлежит». Эти диспозиции характерны для норм административного и уголовного права.

Запрещающие диспозиции обязывают воздерживаться от совершения определенных противоправных действий. Для этого пользуются операторами волевого поведения: «запрещается», «не допускается», «не может», «не вправе».

Санкцией называется такая часть правовой нормы, которая указывает на неблагоприятные последствия физического, имущественного, морального, психологического характера, которые возникают в случае нарушения диспозиции данной нормы.

**6. Классификация норм права. Соотношение нормы права и статьи нормативного правового акта.**

Существуют различные классификации правовых норм.

1. По отраслям права нормы права подразделяются на нормы конституционного, административного, уголовного, гражданского и других отраслей права.

2. По сфере отношений гражданского общества нормы права делятся на нормы частного права и на нормы публичного права. Нормы частного права выражают интересы отдельных лиц и их объединений. Нормы публичного права объединяют нормы, регулирующие деятельность государства, его органов и должностных лиц.

3. По характеру содержащихся в правовых нормах правил поведения нормы права делятся на: управомочивающие, обязывающие и запрещающие.

Управомочивающие нормы предоставляют участникам правовых отношений возможность совершать положительные действия. К ним относятся нормы права о труде, о социальном обеспечении, на образование, на отдых и т.д.

[Обязывающие нормы](https://studopedia.ru/9_139918_dozvolyayushchie-obyazivayushchie-zapreshchayushchie-normi-prava.html) устанавливают обязанность совершать определенные (должное, обязательное) действия. Таковы нормы осуществления процессуальных, брачно-семейных и других обязанностей.

Запрещающие нормы устанавливают запрет совершать недозволенные действия. Данные нормы требуют воздержания от совершения подобных действий.

4. По функциям права, целевого назначения правовых норм они подразделяются на: регулятивные и охранительные.

[Регулятивные нормы](https://studopedia.ru/1_102297_vidi-norm-prava.html) устанавливают субъективные права и юридические обязанности субъектов, условия их возникновения и действия (например, норма, закрепляющая условия заключения договора поставки товаров).

Охранительные нормы определяют условия применения к субъекту мер государственно-применительного воздействия, характер и содержание этих мер. Например, норма уголовного кодекса об ответственности за клевету.

5. По форме предписания нормы права подразделяются на категорические и диспозитивные.

[Категорические нормы](https://studopedia.ru/17_160783_kategoricheskie-normi.html) права содержат властные предписания, отступления от которых не допускается. Например, нормы трудового права, указывающие недопустимость замены отпуска денежной компенсацией.

[Диспозитивные нормы](https://studopedia.ru/3_171795_primeri-dispozitivnih-norm.html) предоставляют субъектам права возможность самим решать вопрос об объеме и характере своих прав и обязанностей. При отсутствии такой договоренности вступает в действие второе предписание, содержащееся в них.

6. По юридической силе нормативно-правовых актов, в которых изложены правовые нормы подразделяются на нормы законов и подзаконных актов.

7. По степени определенности различают: бланкетные и отсылочные нормы.

[Бланкетные нормы](https://studopedia.ru/10_160628_blanketnaya-norma.html) права представляют такие правила поведения, действия которых основывается на содержание специфических правил. Это правила дорожного движения, правила по технике безопасности, промышленной санитарии и т.п., на которых ссылаются соответствующие статьи УК.

**Отсылочные нормы** права непосредственно указывают на другие нормы права как на условие своего действия.

Норма права – это не что иное, как правило поведения, которое состоит из гипотезы, диспозиции и санкции и относится к содержанию права. При этом статья законодательного акта является внешней формой выражения правовой нормы как средства ее воплощения. Таким образом, содержание юридической нормы может быть фиксировано в статьях закона или иного нормативного акта следующим образом:

1. структурные элементы правовой нормы располагаются в нескольких статьях разных нормативных актов;
2. несколько правовых норм включаются в одну статью нормативного акта;
3. все элементы структуры нормы права излагаются в одной статье нормативного акта;
4. разные элементы нормы права закрепляются в нескольких статьях одного и того же нормативного акта.

Существует три варианта соотношения нормы права и статьи нормативно-правового акта, или три способа изложения юридических норм в статьях нормативных актов: прямой, отсылочный и бланкетный.

При прямом способе все три элемента нормы права заключаются в статье нормативно-правового акта. Это типичный вариант, при котором норма права и статья закона или другого нормативно-правового акта совпадают. При этом полнота изложения структурных элементов нормы права может быть различной. Таким образом, бывают простой и развернутый способы изложения:

1) при простом способе изложения отсутствуют развернутые определения, а также квалификационные признаки, которые раскрывают содержание элементов правовой нормы ввиду их явной очевидности;

2) при развернутом способе изложения, наоборот, делается акцент на признаки и понятия, с помощью которых раскрывается содержание гипотезы, диспозиции и санкции. Большинство норм уголовного права излагается именно этим способом.

Отсылочным способом пользуются тогда, когда в статье нормативно-правового акта заключаются не все структурные элементы правовой нормы и делается отсылка к другой статье (статьям) этого же нормативного акта. Например, ст. 12, 13, 14 Семейного кодекса РФ имеют условия заключения брака (гипотеза); ст. 10, 11 устанавливают место и порядок заключения брака (диспозиция); ст. 27, 28, 30 говорят об основаниях и последствиях признания брака недействительным (санкция).

Изложение юридической нормы бланкетным способом предполагает обращение не к конкретной статье данного нормативного правового акта, а к другому нормативному акту в целом или части или к определенному виду каких-то нормативных актов, правил. Этот способ популярен при изложении конституционных норм. Например, согласно ч. 2 [ст. 65 Конституции РФ](http://www.be5.biz/zakon/konstitucija/65.html) принятие в РФ и образование в ее составе нового субъекта осуществляется в порядке, установленном федеральным конституционным законом.

**7. Форма права: понятие и виды.**

Одним из признаков права выступает его формальная определенность. Правовые нормы должны быть обязательно объективированы, выражены вовне, содержаться в тех или иных формах, которые являются способом их существования, формами жизни. Следовательно, формы права - это способ выражения вовне государственной воли, юридических правил поведения.

Если исходить из общепринятого значения слова "источник" как "всякого начала или основания, корня и причины, исходной точки", то применительно к юридическим явлениям следует понимать под источником права три фактора:

1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.п.);

2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т.д.);

3) источник в формально-юридическом смысле - это и есть форма права.

Выделяют четыре основные формы права:

-нормативный акт - это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений. К их числу относятся: конституция, законы, подзаконные акты и т.п. Нормативный акт - одна из основных, наиболее распространенных и совершенных форм современного континентального права Германии, Франции, Италии, России и т.п.;

-правовой обычай - это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям.. И хотя правовой обычай используется в ряде современных правовых семей (традиционной, религиозной), в российской юридической системе роль правового обычая незначительна (например, согласно ст. 5 ГК РФ отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота);

-юридический прецедент - это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел. Распространен преимущественно в странах общей правовой семьи - Великобритании, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и т.д.;

-нормативный договор - соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.; коллективный договор, который заключают между собой администрация предприятия и профсоюз).

В современных условиях роль нормативных договоров в России заметно увеличивается. Они получают все более широкое распространение в конституционном, трудовом, гражданском, административном и иных отраслях права.

**8. Понятие и виды правовых актов: сравнительно-правовой аспект**

Правовой акт - официальный письменный [документ](http://pravoteka.ru/encyclopedia9265), имеющий обязательную силу, принятый управомоченным [субъектом права](http://pravoteka.ru/encyclopedia10755) (государственным [органом](http://pravoteka.ru/encyclopedia11019), [местным самоуправлением](http://pravoteka.ru/encyclopedia8233), институтами прямой демократии), выражающий властные веления, порождающий определенные правовые последствия, создающий юридическое состояние и направленный на регулирование общественных отношений.

Признаки:

а) это письменный [документ](http://pravoteka.ru/encyclopedia9265) определенного рода, обладающий особой формой выражения содержащейся в нем [информации](http://pravoteka.ru/encyclopedia9033).

б) имеет официальный характер, что проявляется в издании его от [имени](http://pravoteka.ru/encyclopedia8980) [органа](http://pravoteka.ru/encyclopedia11019), [организации](http://pravoteka.ru/encyclopedia11024) либо [государства](http://pravoteka.ru/encyclopedia7524). Управомоченность названных субъектов принимать правовой акт предопределяется [конституцией](http://pravoteka.ru/encyclopedia8701), [законом](http://pravoteka.ru/encyclopedia9159), положением, [уставом](http://pravoteka.ru/encyclopedia13101), т.е. статутным [актом](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437).

в) обладает целевой ориентацией. В нем выражены в концентрированной форме социальные интересы. [Акт](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) может выражать государственную волю (если [акт](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) издан от [имени](http://pravoteka.ru/encyclopedia8980) государства), волю социальной общности (населения той или иной территории), властное веление (если [акт](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) издан государственным органом), согласие и равнопартнерские отношения.

д) предназначен для регулирования общественных отношений. Это достигается с помощью разных способов: установления [правовых норм](http://pravoteka.ru/encyclopedia11595), возникновения, изменения и прекращения [правоотношений](http://pravoteka.ru/encyclopedia11609), признания, создания и изменения юридического состояния, посредством обеспечения [реализации](http://pravoteka.ru/encyclopedia12076) [правовых норм](http://pravoteka.ru/encyclopedia11595), правовой [защиты](http://pravoteka.ru/encyclopedia9127) законных интересов;

е) обладает общеобязательностью. Это значит, что [акт](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) официально признан [государством](http://pravoteka.ru/encyclopedia7524) и его институтами. Его обязаны исполнять физические и [юридические лица](http://pravoteka.ru/encyclopedia8577), которым он адресован, с ним они должны сообразовывать свои поведенческие [акты](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) и юридические [действия](http://pravoteka.ru/encyclopedia9507).

Возможны разные классификации правовых актов.

По юридической форме можно различать следующие виды:

а) [Конституция РФ](http://pravoteka.ru/encyclopedia8704), [устав субъекта РФ](http://pravoteka.ru/encyclopedia13108);

6) [закон](http://pravoteka.ru/encyclopedia9159) с подвидами - [федеральный конституционный закон](http://pravoteka.ru/encyclopedia7763), [федеральный закон](http://pravoteka.ru/encyclopedia7754), [кодекс](http://pravoteka.ru/encyclopedia8032), общие (основные) принципы, [основы законодательства](http://pravoteka.ru/encyclopedia11086), [федеральный закон](http://pravoteka.ru/encyclopedia7754) о [ратификации](http://pravoteka.ru/encyclopedia12066) [международного договора](http://pravoteka.ru/encyclopedia7715), [федеральный закон](http://pravoteka.ru/encyclopedia7754) о поправках и изменениях [Конституции РФ](http://pravoteka.ru/encyclopedia8704), [закон субъекта РФ](http://pravoteka.ru/encyclopedia9161), модельный законодательный [акт](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) - в рамках [Федерации](http://pravoteka.ru/encyclopedia13184) и СНГ;

в)[постановление](http://pravoteka.ru/encyclopedia11523) и иные [акты](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) законодательных [органов](http://pravoteka.ru/encyclopedia11019); г) [указ](http://pravoteka.ru/encyclopedia13047) и [распоряжение](http://pravoteka.ru/encyclopedia12058) [Президента РФ](http://pravoteka.ru/encyclopedia11676), высших [должностных лиц](http://pravoteka.ru/encyclopedia7740) [субъектов РФ](http://pravoteka.ru/encyclopedia12701); д) [постановление](http://pravoteka.ru/encyclopedia11523), [распоряжение](http://pravoteka.ru/encyclopedia12058) и иные [акты](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) [правительств РФ](http://pravoteka.ru/encyclopedia11563) и ее субъектов;

е) ведомственные правовые с подвидами (акты федеральных [министерств](http://pravoteka.ru/encyclopedia8490), госкомитетов и иных [федеральных органов исполнительной власти](http://pravoteka.ru/encyclopedia13178), [органов исполнительной власти](http://pravoteka.ru/encyclopedia11047) субъектов РФ);

ж) правовые акты. [самоуправления](http://pravoteka.ru/encyclopedia12261) с подвидами [актов](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) [местного самоуправления](http://pravoteka.ru/encyclopedia8233) и [актов](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437) по итогам [выборов](http://pravoteka.ru/encyclopedia9684) и [референдумов](http://pravoteka.ru/encyclopedia12182);

з) локальные (корпоративные) [акты](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437);

и) [решения судов](http://pravoteka.ru/encyclopedia12191) и контрольно-надзорных [органов](http://pravoteka.ru/encyclopedia11019);

к) публично-правовые [договоры](http://pravoteka.ru/) и соглашения;

л) программы и [декларации](http://pravoteka.ru/encyclopedia7590);

м) положения и [уставы](http://pravoteka.ru/encyclopedia13101);

н) международно-правовые [акты](http://pravoteka.ru/encyclopedia10437).

Классификацию правовых актов можно построить на [основе](http://pravoteka.ru/encyclopedia11085) такого критерия, как их нормативная природа. В этом смысле правовые акты. подразделяются на [нормативные правовые акты](http://pravoteka.ru/encyclopedia10763), т.е. содержащие [нормы права](http://pravoteka.ru/encyclopedia10756), регулирующие определенную сферу общественных отношений, и [индивидуальные правовые акты](http://pravoteka.ru/encyclopedia7935), которые порождают [права](http://pravoteka.ru/encyclopedia11558) и обязанности только у тех субъектов, которым они адресованы.

**9.Нормативный правовой акт: понятие и виды. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.**

Нормативный правовой акт - это правовой акт, принятый полномочным на то органом и содержащий правовые нормы, т.е. предписания общего характера и постоянного действия, рассчитанные на многократное применение. По юридической силе все нормативные акты подразделяются на две большие группы: законы и подзаконные акты. Законы государства характеризуются следующими признаками.

Во-первых, они создаются в процессе законотворчества представительным (законодательным) органом государственной власти – парламентом, который формируется из представителей народа (депутатов). Этим объясняется легитимность законов.

Во-вторых, законы имеют высшую юридическую силу по отношению к другим нормативно-правовым актам. Закон занимает высшую ступень в иерархии нормативных правовых актов. Положения других нормативных актов должны соответствовать закону и не противоречить ему.

В-третьих, законы принимаются при строгом соблюдении процессуального порядка. Особый процессуальный порядок принятия законов предусмотрен Конституцией РФ, конституциями, уставами субъектов, а также регламентами органов, в компетенцию которых входит принятие законов.

В-четвертых, законы регулируют наиболее значимые сферы общественной и государственной жизни.

Подзаконный акт — это нормативный акт, издаваемый в соответствии с законом компетентным органом, направленный на исполнение и развитие законодательных положений и регулирующий отдельные конкретные аспекты общественных отношений.

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

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

Придание закону обратной силы возможно в двух случаях:

1) если в самом законе об этом сказано;

2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность.

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

по истечении срока действия акта, на который он был принят;

в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная отмена);

на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта (прямая отмена).

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

Действие нормативных актов в пространстве зависит от:

уровня государственного органа, принявшего данный акт;

юридической силы акта.

Нормативные акты распространяют свое действие:

на территорию своей страны (как правило, федеральные конституционные законы, федеральные законы, иные акты высших органов государственной власти и управления);

на территорию субъекта Федерации (акты органов государственной власти и управления субъекта РФ, которые не могут отменять или приостанавливать на своей территории действие законов общефедеральных органов);

на территорию, указанную в самом нормативном акте;

на локальную территорию (предприятия, учреждения, организации).

Федеральные конституционные законы, федеральные законы распространяют свое действие в равной мере в отношении всех лиц, находящихся на территории Российской Федерации, государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, предприятий, учреждений и организаций.

В некоторых случаях закон прямо устанавливает круг лиц, на которых распространяется его действие. Так, одни юридические нормы действуют только в отношении граждан Российской Федерации, другие распространяются на должностных лиц (например, нормы Уголовного кодекса Российской Федерации об ответственности за воинские и должностные преступления).

Из общего правила о распространении закона на всех лиц есть и исключения. Так, иностранные граждане, пользующиеся дипломатическим иммунитетом, не могут быть привлечены к уголовной ответственности.

Ответственность этих лиц за совершенные правонарушения разрешается дипломатическим путем. Они также не могут быть принудительно вызваны в суд для дачи показаний. Неприкосновенность дипломатических представителей иностранных государств обусловлена необходимостью обеспечения их свободы и независимости, без которых немыслимо исполнение ими возложенных на них обязанностей.

Несмотря на то, что по российскому законодательству иностранцам и лицам без гражданства, наряду с гражданами, предоставляется широкий круг прав и свобод и на них возлагаются обязанности, в некоторых правоотношениях они не могут выступать носителями субъективных прав и исполнять юридические обязанности. Например, они не могут избирать и быть избранными в органы государственной власти, органы местного самоуправления, состоять на службе в Вооруженных Силах и органах внутренних дел. Однако Конституция Российской Федерации гарантирует им основные права и свободы согласно общепризнанным принципам и нормам международного права.

1. **Основные правила юридической техники разработке нормативных правовых актов**

**Юридическая техника** представляет собой систему средств, приемов и правил, которые используются при создании, оформлении и упорядочении юридических актов для обеспечения эффективности их регулятивного воздействия.

Основным **объектом юридической техники** является текст правовых актов, информационное воплощение юридических предписаний. При их принятии важно учитывать, чтобы содержание таких предписаний (дух) и форма (буква) соответствовали друг другу, чтобы не было неясности, двусмысленности. Юридическая техника призвана структурировать правовой материал, совершенствовать язык правовых актов, делать его более понятным, точным и грамотным. Во многом именно уровень юридической техники символизирует собой определенный уровень правовой культуры конкретного общества.

В зависимости от видов юридической деятельности можно различать и виды юридической техники. Так, применительно к правотворческой деятельности следует говорить о законодательной (**законотворческой, правотворческой, нормотворческой**) технике. Законодательная техника как техника работы с (нормативными) правовыми актами — наиболее разработанный, сформировавшийся вид (раздел) юридической техники, обозначаемый традиционным, общеупотребительным термином.

**Законодательная техника** содержит:

* правила построения и оформления правовых актов,
* приемы и средства формулирования норм права и иных нормативных предписаний,
* язык и стиль правового акта,
* правила обнародования (промульгации) и систематизации таких
* актов.

Другой вид юридической техники, правоприменительная, включает в себя:

* правила оформления и построения правоприменительных актов, способы легализации документов,
* способы и приемы толкования юридических норм и актов,
* способы разрешения коллизий в праве и преодоления пробельности,
* способы процедурно- процессуального оформления юридической практики.

Условно юридическая техника разграничивается на:

* технику изложения воли законодателя;
* технику ее документального оформления.

1. **Закон: понятие, виды и порядок принятия**

В современных условиях наиболее совершенными юридическими формами выражения права, позволяющими достигнуть наиболее широких нормативных обобщений, являются нормативно-правовые акты. Среди них важнейшее место занимают законы (конституционные, кодифицированные, текущие).

Высшее место в иерархической структуре нормативных правовых актов государства занимают законы. Законы государства характеризуются следующими признаками.

Во-первых, они создаются в процессе законотворчества представительным (законодательным) органом государственной власти – парламентом, который формируется из представителей народа (депутатов). Этим объясняется легитимность законов.

Во-вторых, законы имеют высшую юридическую силу по отношению к другим нормативно-правовым актам. Закон занимает высшую ступень в иерархии нормативных правовых актов. Положения других нормативных актов должны соответствовать закону и не противоречить ему.

В-третьих, законы принимаются при строгом соблюдении процессуального порядка. Особый процессуальный порядок принятия законов предусмотрен Конституцией РФ, конституциями, уставами субъектов, а также регламентами органов, в компетенцию которых входит принятие законов.

В-четвертых, законы регулируют наиболее значимые сферы общественной и государственной жизни. К ним относятся:

1. принципы организации и деятельности законодательных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления;
2. основные права и обязанности граждан, способы их охраны и обеспечения;
3. вопросы уголовной ответственности и уголовного процесса, а также порядок исполнения уголовных наказаний;
4. основные положения правового статуса партий и других общественных организаций;
5. федеральные налоги и сборы, порядок формирования и расходования государственного бюджета;
6. правовой статус средств массовой информации;
7. вопросы обороны и безопасности;
8. международные отношения.

Органами, уполномоченными принимать законы, являются представительные (законодательные) органы государства (парламент). В Российской Федерации такими органами являются Федеральное Собрание РФ и законодательные органы субъектов РФ.

Закон – это нормативно-правовой акт, принимаемый органами представительной (законодательной) власти в особом процессуальном порядке или референдумом, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные отношения общественной и государственной жизни. Закон не может быть отменен или изменен никаким другим органом, кроме как тем, который принял этот закон. Действие закона может быть приостановлено постановлением Конституционного Суда РФ, если этот закон противоречит Конституции РФ. А закон может отменить или изменить любой нормативно-правовой акт, включая и сам закон.

Структура закона. Закон имеет особую структуру, которую составляют следующие элементы. Во-первых, закон имеет название, указывающее на предмет правового регулирования, т. е. на круг регулируемых общественных отношений. Во-вторых, закон должен содержать наименование органа, принявшего данный нормативно-правовой акт. Юридическая сила данного закона зависит: 1) от его места в иерархической структуре системы законодательства и 2) от органа, в компетенцию которого входит принятие соответствующего нормативного акта. В-третьих, каждый закон имеет номер и дату его принятия, которые помогают индивидуализировать законы и определить их место в иерархии нормативных правовых актов. В-четвертых, закон имеет нормативно- правовое содержание. Закон обычно делится на статьи, в которых содержатся нормы права (правила предписания). Статьи имеют нумерацию и могут быть объединены в главы и разделы. В-пятых, закон должен быть подписан соответствующим должностным лицом (федеральный закон – Президентом Российской Федерации).

Основными видами законов в Российской Федерации являются:

* Конституция РФ;
* федеральные конституционные законы;
* федеральные законы;
* законы субъектов Федерации.

Конституция – это основной закон государства, который принимается в особом порядке, имеет высшую юридическую силу и прямое действие. Он принимается референдумом или же Конституционным Собранием.

1. **Правотворческий и законотворческий процесс: понятие и соотношение. Законотворческий процесс: субъекты, стадии.**

Под законотворческой деятельностью принято понимать деятельность представительных (законодательных) органов власти, в содержание которой входит подготовка, издание и совершенствование нормативно-правовых актов и которая осуществляется в строго определенном законом порядке.

Правотворчество представляет собой составную часть объективного процесса правообразования, когда под влиянием различного рода факторов в обществе формируется и осознается потребность в совершенствовании действующей национальной правовой системы[[1]](https://studref.com/610923/pravo/pravotvorcheskiy_zakonotvorcheskiy_protsess_osnovnye_stadii_zakonotvorcheskoy_deyatelnosti" \l "gads_btm). Процесс правотворчества отражает совместную деятельность всех уполномоченных на то органов государственной власти, осуществляемую совместно с институтами гражданского общества (местное самоуправление, общественные организации, профсоюзы и т.д.), связанную с совершенствованием, обновлением и развитием национального правового пространства страны, обусловленную изменениями общественных ценностей, интересов и потребностей.

Из вышесказанного вытекает то, что правотворческий процесс имеет объективный характер, а законотворческий — субъективный. Так, если первый процесс возникает и протекает под воздействием объективных условий и факторов, то второй имеет четко установленный законом перечень субъектов, имеющих право выступить с той или иной инициативой по совершенствованию правовой системы. Кроме того, если в правотворческом процессе участвуют практически все ветви государственной власти, а также различные институты гражданского общества, в том числе и органы местного самоуправления, то законотворческий процесс относится к компетенции законодательного (представительного) органа власти.

В отечественной науке принято выделять 4 стадии законотворческого процесса:

– законодательная инициатива;

– обсуждение законопроекта в парламенте;

– принятие закона;

– промульгация и вступление закона в юридическую силу.

1. Стадия законодательной инициативы представляет собой официальное внесение в парламент (в Российской Федерации в Государственную Думу) уполномоченным субъектом законопроекта или законопредложения. Наличие у субъекта законодательной инициативы означает, что представительный орган обязан рассмотреть внесенный законопроект и принять его для дальнейшей работы над ним или мотивировать отказ работать над данным законопроектом. В Российской Федерации круг субъектов, обладающих законодательной инициативой заметно шире, согласно ч.1 ст. 104 Конституции РФ правом законодательной инициативы обладают: Президент РФ, Совет Федерации, члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы власти субъектов Федерации, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ (по вопросам их юрисдикции).

2.Стадия обсуждения законопроекта включает в себя работу над законопроектом как на пленарных заседаниях палат, так и в специальных комитетах и комиссиях. Обсуждение законопроектов на пленарных заседаниях часто проходит в форме чтений. Как правило, закон принимается в трех чтениях.

В рамках первого чтения решается вопрос о целесообразности представленного законопроекта, насколько необходимо его рассмотрение. Во втором чтении законопроект обсуждается в целом, а по существу и постатейно – по докладу комитета, проводившего его доработку. В третьем чтении законопроект обсуждается со всеми поправками, включая редакционные. Но и на этой стадии законопроект может быть отклонен, если не набрал необходимого большинства голосов.

3.Прекращение обсуждения законопроекта оформляется специальным решением палаты, и тогда законодательный процесс переходит в стадию принятия закона. Данная стадия проходит в форме голосования. В однопалатных парламентах эта стадия служит завершением последнего чтения, а в двухпалатных парламентах законопроект подлежит одобрению верхней палатой.

В Российской Федерации федеральные законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы и в течение пяти дней передаются на одобрение Совету Федерации. Закон считается принятым, если в Совете Федерации за него проголосовало большинство членов палаты от общего числа членов (ст. 105 Конституции РФ). Совет Федерации должен в течение 14 дней хотя бы начать рассмотрение принятого Государственной Думой закона и переданного для одобрения Советом Федерации. Если в течение этого времени Совет Федерации не рассматривает этот закон, то он считается рассмотренным и одобренным. Однако обязательному рассмотрению Советом Федерации подлежат федеральные законы по вопросам: федерального бюджета, федеральных налогов и сборов, ратификации и деноминации международных договоров РФ, статуса и защиты Государственной границы РФ, войны и мира.

4.Стадия промульгации предполагает официальное провозглашение закона, принятого парламентом. Она включает подписание закона главой государства в установленные сроки и опубликование его в официальном источнике, после чего закон вступает в силу. Принятый федеральный закон в течение пяти дней направляется Президенту РФ. В течение 14 дней Президент подписывает закон и обнародует его. Но Президент обладает правом вето в отношении федеральных законов (кроме федеральных конституционных законов). В этом случае Государственная Дума вновь рассматривает закон. Преодолеть президентское вето возможно посредством получения при голосовании в обеих платах две трети голосов. При этом президент подписывает закон в течение семи дней и обнародует его (ст.107 Конституции РФ).

Порядок вступления федеральных законов в силу регулируется федеральным законом от 14 февраля 1994 г. «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, актов палат Федерального Собрания». Федеральные законы подлежат опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ (акты палат не позднее 10 дней) и вступают в силу по истечении 10 дней после их официального опубликования. Источниками официального опубликования являются «Российская газета» и «Собрание законодательства Российской Федерации».

1. **Механизм правового регулирования: понятие, структурные элементы. Юридические факты. Классификация юридических фактов. Сложные юридические факты.**

Правовое регулирование — это целенаправленное воздействие на общественные отношения с помощью правовых (юридических) средств.

Предмет правового регулирования – это сфера качественно однородных общественных отношений, регулируемых определенной отраслью права. Это основной критерий, поскольку общественные отношения объективно существуют, их определенный характер требует и соответствующих правовых форм. Например, трудовые отношения являются предметом регулирования трудового права.

Предмет правового регулирования не является единственным критерием деления права на отрасли, поскольку:

1. составляющие его общественные отношения весьма разнообразны;
2. одни и те же общественные отношения регулируются различными отраслями и способами.

Выделяют следующие основополагающие методы правового регулирования:

1. диспозитивный метод равноправия сторон, основан на дозволениях, т. е. предоставление права на определенное поведение, у субъектов отношений есть возможность относительно самостоятельно выбирать вариант поведения;
2. императивный метод является методом властного воздействия на участников общественных отношений, основанным на запретах, обязанностях, наказаниях;
3. рекомендательный метод является методом совета осуществления конкретного желательного для общества поведения;
4. поощрительный метод представляет собой метод вознаграждения за определенное поведение, он стимулирует социально полезное, активное поведение.

Механизм правового регулирования - это система юридических средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права.

Цель механизма правового регулирования — обеспечить беспрепятственное движение интересов субъектов к ценностям (содержательный признак). Механизм правового регулирования — система различных по своей природе и функциям юридических средств, позволяющих достигать его цели (формальный признак).

Элементами механизма правового регулирования являются отправные, реально функционирующие фрагменты правовой системы, отражающие основные этапы воздействия права на общественные отношения. Различают: этап регламентации отношений; этап возникновения индивидуальных прав и обязанностей; этап реализации прав и обязанностей. На каждом из этапов в качестве системообразующих центров, определяющих основное содержание этапа, выделяются основные элементы механизма правового регулирования. Вокруг них в качестве своеобразных подсистем группируются все иные юридические явления и процессы, образующие вспомогательные элементы механизма правового регулирования (правосознание, правовая культура, юридическая техника и др.).

Юридические факты - это определенные жизненные обстоятельства (условия, ситуации), с которыми нормы права связывают возникновение, прекращение или изменение правоотношений.

Эти факты становятся юридическими не в силу каких-то особых внутренних свойств, а в результате признания их таковыми государством, законом. Таким образом, придание правового характера тем или иным обстоятельствам целиком зависит от воли законодателя, официальной власти, а не от самих участников жизненного процесса, хотя без них эти обстоятельства могли бы и не наступит.

Юридические факты многочисленны и разнообразны, поэтому они довольно подробно классифицируются наукой по различным основаниям в целях выявления их особенностей и более глубокого познания.

По волевому признаку юридические факты делятся на события и действия.

События - это такие обстоятельства, которые объективно не зависят от воли и сознания людей. Например, стихийные бедствия - пожары (но не поджоги), наводнения, землетрясения, в результате которых гибнут люди, причиняется вред их имуществу, а стало быть, возникают соответствующие правоотношения, связанные с возмещением ущерба, наследованием, страховым вознаграждением и т.д. Сами по себе указанные явления ничего юридического в себе не содержат и автоматически никаких обязательств не порождают, но служат поводами, причинами для этого.

Действия - это такие факты, которые зависят от воли людей, поскольку совершаются ими. Действия, в свою очередь, подразделяются на правомерные (поступление на работу или в вуз, выход на пенсию, регистрация брака) и неправомерные (все виды правонарушений).

Среди юридических фактов выделяются также правовые состояния (нахождение на воинской службе, в браке, в родстве, в розыске, в должности и т.д.). По характеру последствий различают правообразующие, правопрекращающие и правоизменяющие факты (например, поступление в вуз порождает правоотношение между студентом и учебным заведением, окончание вуза - прекращает, а перевод на другую форму обучения в том же вузе - видоизменяет данное правоотношение).

К числу правомерных действий, вызывающих соответствующие правоотношения, относятся многочисленные акты-документы различных государственных органов и должностных лиц (судебные приговоры и решения, управленческие постановления, распоряжения и приказы, гражданские сделки, договоры, завещания, соглашения и т.д.). В научной литературе указывается на юридические факты-поступки длящегося характера, например создание художественного произведения, которое в конечном счете приводит к возникновению авторского правоотношения.

Особую роль в динамике правоотношений играют так называемые юридические составы или сложные комплексные факты, когда для возникновения определенного правового отношения требуется не одно, а несколько условий (совокупность фактов).

Так, для того чтобы возникло пенсионное правоотношение, необходимо: а) достижение лицом соответствующего возраста; б) наличие трудового стажа; в) представление положенных документов; г) принятие компетентным органом решения о назначении пенсии. Для правоотношения типа "студент - вуз" требуются следующие условия: а) аттестат об окончании средней школы; б) сдача вступительных экзаменов; в) проходной балл по конкурсу; г) приказ ректора о зачислении на первый курс соответствующего учебного заведения.

1. **Пробелы и коллизии в праве: понятие, способы их устранения и преодоления**

Пробелом в праве считают полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве юридических норм, которые необходимы для решения дел по существу или урегулирования общественных правоотношений на основании законности и справедливости.

Важно соблюдать два условия при выявлении пробела в праве:

1. фактические обстоятельства должны находиться в области правового регулирования;
2. определенная норма права, которая призвана регулировать конкретные фактические обстоятельства, должна отсутствовать.

Различают объективные и субъективные причины пробелов в праве. Их необходимо своевременно устранять и преодолевать. Устранить пробел можно только с помощью правотворческого процесса через принятие новой нормы права. С помощью правоприменительного процесса можно преодолеть пробел. Хотя в этом случае новых норм права уже не создается, а правоприменителю необходимо каждый раз пополнять отсутствующее нормативное предписание через аналогии права, аналогии закона.

Проблема пробелов в праве разрешается посредством аналогий, что представляет собой процесс выведения умозаключения, чтобы, используя знание, полученное в процессе изучения конкретных объектов, перенести его и полученный опыт на вновь возникший объект правовых отношений, который требует разрешения.

Законодатели рассматривают как инструмент устранения пробелов две возможности, способные разрешить и урегулировать ситуацию в рамках закона:

1)  аналогия закона – решение конкретного юридического дела на основании правовой нормы, которая рассчитана не на данный, а на похожий случай. Аналогия закона применяется в том случае, когда отсутствует норма права, регулирующая разбираемый конкретный жизненный случай, но в законодательстве есть иная норма, регулирующая похожие с ним отношения;

2)  аналогия права – решение конкретного юридического дела на основании общих принципов и смысла права. Этот способ преодоления пробелов можно применить только в том случае, когда нет конкретной нормы, способной урегулировать похожий случай. Ее не должно быть ни в данной отрасли, ни в смежной. Аналогию права применяют тогда, когда в законодательстве отсутствует также норма права, которая регулирует похожий случай, и дело должно решиться на основании главных, общих принципов права, таких как: справедливость, гуманизм, равенство перед законом и т. д. Данные принципы закрепляются в Конституции и иных законах.

Пробелы в праве устраняются, кроме того, при систематизации и рассмотрении правоприменительной практики. Законодательный орган власти, который имеет необходимые полномочия, может принимать нормы права, регулирующие отношения, в которых прежде имел место правовой пробел. Но необходимо заметить, что законодатель не реагирует оперативно на наличие пробелов в праве, поэтому преимущественно и используется аналогия при устранении пробелов.

Таким образом, пробел в праве – это отсутствие в законодательстве юридических норм и институтов, необходимых для решения дела по существу или урегулирования общественного отношения на основании законности и справедливости.

Юридические коллизии - возникшие в процессе правоприменительной деятельности противоречия между нормативными предписаниями, регулирующими одно или несколько родственных отношений.

Юридические коллизии являются особой разновидностью противоречии, наблюдающихся в сфере права. Например, в ч. 1 ст. 19 Конституции РФ говорится о равенстве всех лиц перед законом и судом, а ст. 73 УПК РФ лишает сторону защиты права участвовать в оценке доказательств. Или, например, противоречия между ГК РФ, устанавливающим частноправовые начала, и Земельным кодексом РФ, устанавливающим публично-правовые начала регулирования земельных отношений.

Юридические коллизии не следует отождествлять с конкуренцией юридических норм. При коллизии наблюдается формальное противоречие между несколькими нормами, регулирующими одни и те же отношения, а при конкуренции — лишь некоторое детализированное несоответствие между общей и специальной нормой либо между специальными нормами, выраженное в разной степени конкретизации, объеме и иных малозначительных аспектах регулирования родственных отношений.

Юридические коллизии следует отличать и от юридического конфликта, который возникает не между предписаниями, а между субъектами, преследующими различные цели при осуществлении юридически значимых действий, связанных с созданием, применением или толкованием юридических норм. Коллизия может послужить лишь одной из причин или следствием такого конфликта.

Коллизии могут выражаться в несогласованности норм по времени действия, по территории, по юридической силе, а также по содержанию.

Виды юридических коллизии:

* между нормами права (материального и процессуального);
* между нормативно-правовыми актами (между конституцией и федеративным договором; между конституцией и иными законами; между федеральными актами и актами субъектов федерации; между законами и подзаконными актами; и т. д.);
* между актами применения права;
* между актами толкования;
* между компетенцией или отдельными полномочиями субъектов права;
* между юридическими процедурами.

Коллизии в праве не есть нечто изолированное и случайное. Их существование обусловлено целым комплексом общесоциальных, политических, экономических, организационных и иных причин. Они отражают связь права с иными сферами общественной жизни. Правотворчество становится сферой борьбы различных социальных групп и политических партий (вопросы о земле, перераспределение собственности и т. д.).

Причинами этих коллизий являются обстоятельства объективного и субъективного свойства.

Среди объективных обстоятельств особо следует выделить:

* повышенную динамику развития реальных общественных отношений и консервативность права;
* необходимость дифференцированного регулирования различных отношений;
* противоречивость повседневной жизни;
* несовпадение интересов и потребностей различных субъектов;
* существование правовых актов, принятых в разное время и в разных политических условиях, и т. д.

Среди субъективных обстоятельств необходимо выделить:

* нечеткость правотворческих полномочий; низкое качество, нсскоординированность правотворческой деятельности различных субъектов права;
* невысокий уровень профессиональной подготовки сотрудников правотворческих и правоприменительных органов;
* низкий уровень правовой культуры;
* дезинтеграцию страны;
* незавершенность правовой реформы;
* политическую конфронтацию и т. д.

Основные способы устранения этих коллизий:

* предварительная юридическая экспертиза;
* принятие нового акта;
* отмена старого акта;
* внесение изменений в действующие акты;
* обжалование в административном порядке или опротестование прокуратурой;
* обращение в суд с просьбой устранения коллизии в судебном заседании или с помощью толкования закона;
* создание согласительных комиссий;
* систематизация законодательства и т. д.

Особо следует сказать о юридических способах устранения коллизий, существующих со времен Древнего Рима:

* при противоречии актов разной юридической силы применяется акт более высокой юридической силы;
* при противоречии актов одинаковой юридической силы, принятых в разное время, применяется новый акт;
* при противоречии общего и специального актов применяется специальный, если у них одинаковая юридическая сила, и общий, если их юридическая сила разная.

1. **Правовые презумпции и правовые фикции.**

Правовые презумпции - закрепленные в [нормах права](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/norma-prava) предположения о наличии или отсутствии [юридических фактов](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/iuridicheskie-fakty-v-grazhdanskom-prave).

Характерные черты правовых презумпций:

* 1. разновидность общих презумпций;
  2. прямо или косвенно отражаются в нормативных актах, ;
  3. обусловлены потребностями юридического опосредования общественных отношений;
  4. действуют только в правовой сфере.

Презумпция невиновности, согласно которой каждый гражданин предполагается честным, добропорядочным и ни в чем не виновным, пока не будет в установленном порядке доказано иное, причем бремя доказывания лежит на тех, кто обвиняет, а не на самом обвиняемом. Данное положение закреплено в международных пактах о правах человека, получило отражение в Конституции РФ (ст. 49).

Любая презумпция принимается за истину, она действует до тех пор, пока не доказано обратное.

В юриспруденции юридическая фикция - 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.

В качестве типичного примера фикции из российского законодательства обычно приводится положение о признании лица безвестно отсутствующим.

1. **Правовые отношения в системе общественных отношений. Виды правовых отношений.**

Правоотношение - это возникающая на основе норм права индивидуализированная общественная связь между лицами, характеризуемая наличием субъективных юридических прав и обязанностей и поддерживаемая (гарантируемая) принудительной силой государства.

Правоотношение обладает следующими признаками:

* это связь между лицами, возникающая на основе норм права; - связь осуществляется через субъективные права и юридические обязанности;
* государственная власть поддерживает (гарантирует) действия носителя субъективного права (управомоченного лица) и обеспечивает исполнение обязанностей;
* эта связь носит в разной степени индивидуализированный характер;
* определенность содержания прав и обязанностей, т.е. того поведения, которому должны (могут) следовать участники отношений;
* обладает волевым характером;
* имеет специфическое внутреннее строение.

Правоотношения могут быть классифицированы на основе специально-юридических функций права. По этому основанию выделяют следующие виды: регулятивные и охранительные.

Регулятивные правоотношения - это отношения, проводящие регулятивную функцию права (статическую и динамическую). Возникают регулятивные правоотношения на основе правомерного поведения и направлены на упорядочение, закрепление и развитие общественных отношений. Складываясь на основе регулятивных юридических норм, они устанавливают субъективные права и обязанности.

Регулятивные правоотношения делятся на активные и пассивные в зависимости от того, какую из двух основных регулятивных функций (динамическую или статическую) они проводят. Правоотношения активного типа выражают динамическую функцию права и складываются на основе обязывающих норм. Эти отношения характеризуются тем, что возлагают на лицо обязанность положительного содержания, т.е. совершить определенные действия (произвести ту или иную работу, передать имущество и т.п.). Интересы управомоченного удовлетворяются только в результате совершения положительных действий обязанным лицом.

Правоотношения пассивного типа - это отношения, выражающие статическую функцию права. Складываются эти отношения на основе управомочивающих и запрещающих норм, рассматриваемых в единстве, и характеризуются тем, что положительные действия совершаются управомоченным, а не обязанным лицом. При этом на обязанное лицо возлагается обязанность пассивного содержания, т.е. воздерживаться от поведения известного рода. Управомоченный субъект удовлетворяет интересы своими же действиями.

Охранительные правоотношения складываются на основе охранительных норм и представляют собой правоотношения, при помощи которых осуществляются меры юридической ответственности, меры защиты субъективных прав, превентивные средства государственного принуждения. Они возникают на основе противоправных действий и являются всегда властеотношениями. Юридические обязанности по этим правоотношениям требуют от субъекта претерпевания тех нежелательных последствий, которые изложены в санкциях правовых норм.

По способу индивидуализации субъектов в правоотношении выделяют относительные и абсолютные правоотношения. \Относительные (или двусторонне индивидуализированные) - это отношения, в которых поименно определены все субъекты. Примером относительных правоотношений являются договорные отношения (мена, дарение).

Абсолютные (или односторонне индивидуализированные) - это отношения, в которых поименно определена одна сторона - носитель субъективного права. Обязанными же являются все другие лица - «всякий и каждый». Например, отношения собственности характеризуются тем, что известен лишь носитель субъективного права - собственник. Обязанными являются абсолютно все другие лица, которые не должны посягать на объект собственности. Другими словами, на всех возлагается обязанность пассивного типа.

1. **Структура правовых отношений: основные элементы и их содержательная характеристика.**

Структура:

Субъекты правоотношений - это индивиды, организации, публичные образования, которые, в силу юридических норм, могут выступать в качестве носителей субъективных юридических прав и обязанностей.

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

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. Первый может совершать известные действия; второй обязан их исполнять.

Субъективное право - определенная правовая возможность, но эта возможность многоплановая, она включает в себя как минимум четыре элемента:

* 1) возможность положительного поведения самого управомоченного, т.е. право на собственные действия;
* 2) возможность требовать соответствующего поведения от правообязанного лица, т.е. право на чужие действия;
* 3) возможность прибегнуть к государственному принуждению в случае неисполнения противостоящей стороной своей обязанности (притязание);
* 4) возможность пользоваться на основе данного права определенным социальным благом.

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

* 1) необходимость совершить определенные действия либо воздержаться от них;
* 2) необходимость для правообязанного лица отреагировать на обращенные к нему законные требования управомоченного;
* 3) необходимость нести юридическую ответственность за неисполнение этих требований;
* 4) необходимость не препятствовать контрагенту пользоваться тем благом, в отношении которого он имеет право.

1. **Реализация норм права: понятие, формы. Правомерное поведение: понятие, структура и виды**

Реализация права - способ осуществления им своей изначальной миссии: служить основным цивилизованным, государственно-властным, а потому и наиболее эффективным регулятором общественных отношений, выполнять присущие данному институту функции, оправдывать свое социальное назначение, ибо одних только моральных и иных негосударственных регуляторов сегодня недостаточно для упорядочивания общественной жизни.

Признаки реализации права**—** характерные особенности, отличающие правореализацию от иных форм действия права. Природа, содержание, особенности реализации права проявляются в следующем:

- реализация права по своему содержанию есть правомерное поведение адресатов права. Неправомерное поведение не реализует право и не связано с достижением его целей, которые заключены в его нормах;

-реализация права всегда связана с достижением определенного результата, предусмотренного нормой права. Акт поведения правореализующего субъекта, независимо от того использует он субъективные права или осуществляет юридические обязанности, сопряжен с наступлением определенных юридических последствий. Результат права всегда свидетельствует о результативном действии права, указывает на то, что фактические и юридические цели права достигнуты. Реализация права с этой точки зрения есть фактическая правомерная деятельность или правомерные действия, связанные с достижением фактических результатов.

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.

Применение права – это государственно-властная деятельность, осуществляемая по конкретным индивидуальным делам, которая завершается принятием конкретного решения компетентным органом государственной власти. Государство определяет, в каких случаях правоприменение обязательно, каковы границы правоприменения в сфере регулирования и охраны общественных отношений, каков круг субъектов, применяющих право, и т. д.

Правомерное поведение - это общественно необходимое, желательное или допустимое с точки зрения интересов государства поведение граждан и коллективов, состоящее в соблюдении (исполнении), осуществлении [норм права](http://jurkom74.ru/poniatiia-i-opredeleniia/norma-prava).

При этом подчинение правовым императивам не является в большинстве случаев чисто механическим (рефлекторным), а обусловлено всем жизненным опытом индивида, его культурными, нравственными и правовыми воззрениями. Существует презумпция правомерного поведения, основанного на известном принципе "не запрещенное законом дозволено".

Особенности правомерного поведения:

* 1. является, как правило, общественно полезным;
  2. выражает и реализует свободу [воли](http://jurkom74.ru/materialy-dlia-ucheby/volia-v-strukture-lichnosti)человека;
  3. удовлетворяет интересы и потребности как самого индивида, так и государства;
  4. обеспечивает необходимый правопорядок в обществе;
  5. связано с позитивной ответственностью личности.

Оценивая поступки человека через призму права, государство декретирует два основных вида его поведения – правовое (юридически значимое) и юридически безразличное.

Признаки правового поведения:

* + это социально значимое и типичное, сознательно-волевое поведение, поддающееся как внутреннему (со стороны самого субъекта), так и внешнему (со стороны органов, представляющих государство) контролю;
  + это поведение получает государственную оценку и официальное документальное закрепление в правовых предписаниях, четко и детально устанавливающих границы запрещенного и дозволенного;
  + оно влечет юридические последствия.
  + Элементы правомерного поведения:
  1. субъект (праводееспособное лицо);
  2. объект (общественно полезный результат);
  3. объективная сторона (действия либо бездействие, не противоречащее праву);
  4. субъективная сторона (позитивные цели, мотивы, установки).

Основные виды правомерного поведения:

* + социально активное поведение;
  + социально пассивное поведение;
  + привычное поведение;
  + конформистское поведение;
  + маргинальное поведение;
  + нигилистическое поведение.

1. **Применение права как особая форма реализации права: понятие, субъекты, стадии и принципы.**

Применение права – это государственно-властная деятельность, осуществляемая по конкретным индивидуальным делам, которая завершается принятием конкретного решения компетентным органом государственной власти. Государство определяет, в каких случаях правоприменение обязательно, каковы границы правоприменения в сфере регулирования и охраны общественных отношений, каков круг субъектов, применяющих право, и т. д.

Применение норм права не является простым однозначным действием. Оно представляет собой достаточно сложный процесс, состоящий из ряда логически последовательных стадий. Таких стадий пять.

1 . Установление и анализ фактических обстоятельств дела (стадия доказывания);

2. Выбор правовой нормы, по которой надлежит разрешить дело.

3. Проверка юридической силы и толкование выбранной нормы.

4. Вынесение правоприменительного акта (документально-оформительская стадия);

5. Контрольно-исполнительная стадия (реальное исполнение приговора или решения суда по гражданскому делу, доведение их до заинтересованных лиц и органов).

На первой стадии главной целью является выяснение объективной истины по делу. Для этого по закону необходимо совершить целый ряд процессуальных действий (осмотр места происшествия, опрос свидетелей, исследование вещественных доказательств, следов, документов, назначение, если это нужно, экспертизы, фотосъемка и т.д.). Важно установить мотивы преступления, выяснить причины, способствовавшие его совершению.

На второй стадии - при выборе нормы - дается юридическая квалификация совершенным действиям. Эта стадия требует высокой подготовленности и профессионализма лица, применяющего правовую норму. Необходимо, к примеру, решить, какое преступление совершено - умышленное или неосторожное; если установлен умысел, то какой - прямой или косвенный (эвентуальный). Неосторожность тоже бывает двух видов - самонадеянность (легкомыслие) или небрежность. В зависимости от этого избираются разные нормы или их части

Третья стадия предполагает проверку юридической силы выбранной нормы, ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц, устранение возможных противоречий, коллизий, пробелов, расхождений. Необходимо убедиться, не отменена ли данная норма или не отпали ли те условия, на которые она была рассчитана. Норма подвергается всестороннему толкованию с помощью известных приемов и способов (грамматического, логического, систематического, специально-юридического и др.).

На четвертой стадии в результате проведенных всех вышеуказанных операций выносится правоприменительный акт (например, приговор суда по уголовному делу, судебное решение по гражданскому делу).

Пятая, заключительная, стадия связана с реальным исполнением принятого акта, доведением его до логического завершения. Это очень важно, ибо невыполненное решение сводит на нет весь правоприменительный процесс. Например, из всех судебных решений по имущественным взысканиям исполняется лишь половина. И только сейчас, когда введен институт судебных приставов, положение несколько улучшилось.

1. **Толкование права: понятие, функции и способы. Акты толкования, субъекты толкования**

Толкование правовой нормы представляет собой сложное явление интеллектуально-волевого характера, направленное на познание и объяснение смысла права в целях его наиболее правильной реализации. Оно является необходимым и важным элементом юридической деятельности. Толкование как выраженное вовне разъяснение содержания правовой нормы объективируется как в форме официального акта государственного органа, так и в форме даваемых общественными организациями или отдельными лицами рекомендаций и советов, не имеющих формально обязательного характера. Его цель - обеспечить правильное и единообразное осуществление толкования нормы во всех случаях, на которые она рассчитана, устранить неясности и возможные ошибки при ее применении.

Необходимость в толковании норм права обусловлена следующими причинами:

* нормы права носят общий характер, а применяются они к конкретным делам, ситуациям;
* в правовых нормах используется специальная терминология, не всегда однозначно понимаемая даже юристами-профессионалами;
* возможно несовпадение текста правовой нормы с истинным смыслом.

Объектами толкования являются сами юридические нормы, содержащиеся в нормативном правовом акте, а нередко и сам этот акт.

Субъектами толкования могут выступать государственные органы, должностные лица, граждане, международные и общественные организации. Ведущая роль в процессе толкования Конституции страны принадлежит Конституционному Суду Российской Федерации и подобным структурам в других государствах. Интерпретация текста основного закона государства в широком смысле предназначена устанавливать пределы воздействия правоприменителя (в том числе и судов) на его содержание.

Толкование норм права (как результат уяснения) классифицируется по критериям его юридической силы, степени конкретизации и объема действия.

По юридической силе толкование норм права делится на официальное и неофициальное. По степени конкретизации - на нормативное и казуальное. Официальное толкование, в свою очередь, делится на аутентичное и легальное. Неофициальное толкование бывает компетентным (доктринальное и профессиональное) и обыденным.

По объему толкование норм права делится на адекватное (буквальное), распространительное и ограничительное.

Буквальное (адекватное) толкование - такое толкование, в соответствии с которым действительное содержание юридических норм, раскрытое в результате толкования, соответствует буквальному тексту, "букве" закона. В качестве примера обратимся к нормативному положению ст. 43 Закона "О залоге": "Договор об ипотеке должен быть нотариально удостоверен". Как ни "крути" это положение, какие способы толкования ни применяй, его действительное содержание имеет строго определенный характер, оно точно соответствует его текстуальному, языковому выражению. По общему правилу толкование хорошо отработанных законов является буквальным: оно не уже и не шире, чем его буквальный текст;

Распространительное толкование - такое толкование, в соответствии с которым действительное содержание юридических норм, раскрытое в результате толкования, шире, чем буквальный текст, "буква" закона. Например, действительный смысл понятия "утрата" в выражении ст. 53 Закона "О залоге" об ответственности залогодержателя "за утрату, недостачу или повреждение предмета заклада" нужно понимать более широко, чем буквальное значение этого слова. "Утрата" означает и гибель, и саморазрушение, и все другие случаи прекращения существования данного предмета;

Ограничительное толкование - такое толкование, в соответствии с которым действительное содержание юридических норм, раскрытое в результате толкования, уже, чем буквальный текст, "буква" закона. Например, в той же статье Закона "О залоге" (ст. 53) в качестве одного из оснований освобождения от ответственности залогодателя при утрате, недостаче или повреждении предмета заклада указывается на "непреодолимую силу". Это выражение понимается в суженном смысле: имеется в виду "непреодолимое" не в психологическом, нравственном или даже в социальном значении, а только в значении непредотвратимости, стихийно-природной неотвратимости наступления вредоносных последствий, которые в условиях нормальной жизнедеятельности современного общества невозможно предотвратить.

Распространительное и ограничительное толкование осуществляется строго в пределах толкуемой нормы, ни то, ни другое не "расширяет" и не "сужает" содержание нормы и даже не колеблет непогрешимости "буквы" закона, а только выявляет действительный смысл юридической нормы, смысл "буквы".

Официальное толкование нормативно регламентировано и его акты интерпретации имеют юридическую силу. Таким же правом обладают Президент Российской Федерации, парламент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, а также аналогичные органы и должностные лица субъектов РФ. Конституционный Суд РФ дает официальное толкование Конституции России, Верховный Суд РФ обязаны давать разъяснения по вопросам судебной практики.

Неофициальное толкование осуществляют общественные организации, ученые, адвокаты, юрисконсульты предприятий, кооперативов, отдельные граждане. Такое толкование обогащает легальное толкование в выработке единства взглядов, подходов к процессу толкования права и квалифицированной реализации его результатов.

Нормативным толкованием является официальное разъяснение правовой нормы компетентным органом, обязательное для всех лиц и органов, которые прямо подпадают под юрисдикцию этого органа, производящего толкование. Оно распространяется на весь круг случаев, предусмотренных толкуемой правовой нормой, обеспечивая тем самым единообразное и правильное проведение в жизнь предписаний этой нормы.

Официальное нормативное толкование можно разделить также на два вида. Аутентичное толкование - это официальное разъяснение, исходящее от органа, установившего данную правовую норму. Легальное толкование - осуществляемое не самими нормотворческими органами, а другими в силу полномочий, полученных от государства. Легальное толкование должно проводиться в рамках компетенции органа, производящего разъяснение. Его обязательная сила распространяется на тех субъектов, которые подпали под юрисдикцию органа, дающего толкование. Официальное (легальное) толкование основано на научном подходе к изучению действующего права. Для судебной деятельности особо важны разъяснения Верховного и Высшего Арбитражного Судов РФ по делам применения законодательства при рассмотрении дел. Такие руководящие разъяснения (в форме постановлений Пленумов Верховного и Высшего Арбитражного Судов РФ) даются по вопросам судебной практики на основании рассматриваемых судами дел. Они являются результатом их обобщения. В них разъясняются вопросы, вызывающие сомнения и неясности у судебных органов, порождают разобщенность в отправлении правосудия, ошибки и неправильные решения. В то же время аутентичное толкование - это раскрытие воли законодателя, сформулированной в правовой норме, ее конкретизация. В ряде случаев нормативные акты, которые на практике вызвали неясности или противоречиво применялись, официально разъясняются путем нормативного толкования самим органом, издавшим этот акт. Акт нормативного толкования имеет ту же юридическую силу и, как правило, аналогичную внешнюю форму, как и разъясняемый нормативный акт РФ, подобные разъяснения могут издаваться Президентом страны и другими правотворческими органами.

Казуальным толкованием называется разъяснение смысла правовой нормы, которое дается судебными или иными компетентными органами по поводу и в связи с рассмотрением конкретного дела. Оно является формально обязательным лишь при его разрешении. Общеобязательной силы такое толкование не имеет. Суды не могут основываться и ссылаться на него при вынесении решения.

Толкование норм права есть мыслительный процесс, который осуществляется с использованием ряда приемов (способов), обеспечивающих уяснение воли законодателя, заключенной в конкретной статье нормативного акта (или в нормативном акте в целом).

Принято различать следующие приемы толкования:

* грамматический (филологический), основанный на использовании познаний лексики и грамматики языка норм акта (казнить нельзя помиловать; снимаю порчу);
* систематический, основанный на использовании знаний о системе права;
* логико-юридический, основанный на логическом анализе текста нормы, акта и использования правил юридической техники;
* историко-целевой, основанный на знании исторической и современной политической обстановки в стране, а возможно, и в мире.

Текстовое толкование - это прием, который обычно называют грамматическим, поскольку объектом исследования в данном случае является текст, внешняя сторона нормы.

Грамматическое толкование является среди всех способов толкования первичным и исходным. Ибо юридические нормы существуют только в языковой форме, всегда выражены в тексте нормативного документа, конструируются в виде грамматических предложений.

Логическое толкование - это толкование, которое основывается на законах и правилах формальной логики. Как и при грамматическом толковании, на материале самой юридической нормы (т.е. не выходя за пределы текста закона) используются формально-логические приемы: аналогия, преобразование предложения, доведение до абсурда, аргументы от противного и т.д.

Систематическое толкование - это уяснение смысла нормы права с точки зрения ее связи с другими самостоятельными правовыми нормами, в зависимости от места, которое занимает данная норма в целом в системе нормативного акта.

Историко-политическое толкование помогает правильно и в каждом историческом периоде дифференцированно подойти к пониманию того или иного термина или слова.

1. **Официальное толкование: субъекты и акты толкования**

Толкование правовой нормы представляет собой сложное явление интеллектуально-волевого характера, направленное на познание и объяснение смысла права в целях его наиболее правильной реализации. Оно является необходимым и важным элементом юридической деятельности. Толкование как выраженное вовне разъяснение содержания правовой нормы объективируется как в форме официального акта государственного органа, так и в форме даваемых общественными организациями или отдельными лицами рекомендаций и советов, не имеющих формально обязательного характера. Его цель - обеспечить правильное и единообразное осуществление толкования нормы во всех случаях, на которые она рассчитана, устранить неясности и возможные ошибки при ее применении.

Необходимость в толковании норм права обусловлена следующими причинами:

* нормы права носят общий характер, а применяются они к конкретным делам, ситуациям;
* в правовых нормах используется специальная терминология, не всегда однозначно понимаемая даже юристами-профессионалами;
* возможно несовпадение текста правовой нормы с истинным смыслом.

Объектами толкования являются сами юридические нормы, содержащиеся в нормативном правовом акте, а нередко и сам этот акт.

Субъектами толкования могут выступать государственные органы, должностные лица, граждане, международные и общественные организации. Ведущая роль в процессе толкования Конституции страны принадлежит Конституционному Суду Российской Федерации и подобным структурам в других государствах. Интерпретация текста основного закона государства в широком смысле предназначена устанавливать пределы воздействия правоприменителя (в том числе и судов) на его содержание.

Официальное толкование нормативно регламентировано и его акты интерпретации имеют юридическую силу. Таким же правом обладают Президент Российской Федерации, парламент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, а также аналогичные органы и должностные лица субъектов РФ. Конституционный Суд РФ дает официальное толкование Конституции России, Верховный Суд РФ обязаны давать разъяснения по вопросам судебной практики.

1. **Правонарушение: понятие, структура и виды**

Правонарушение - это общественно опасное, виновное, противоправное деяние, наносящее вред личности, обществу, государству.

Правонарушениям присущи определенные признаки.

Общественно опасный характер правонарушения означает, что оно наносит вред охраняемым правом ценностям. Общественная опасность отдельно взятого правонарушения может быть не очевидна (например, переход улицы на красный свет), но она вполне очевидна и реальна, если эти правонарушения взяты в массе, совокупности.

Правонарушениям свойственна противоправность, т.е. юридическое выражение (в виде запрета) общественной опасности. Противоправность означает, что правонарушение - это деяние, направленное против права, совершенное вопреки нему. Общественная опасность правонарушения обусловливает его противоправность: если деяние опасно для отдельной личности или общества, то оно и запрещается правовыми нормами.

Противоправность представляет собой нарушение запретов, ясно указанных в законе, в подзаконных актах либо невыполнение обязанностей, вытекающих из нормативного правового акта, акта применения права или следующих из заключенного договора.

Правонарушение совершается людьми - дееспособными субъектами права. Истории права известны эпизоды, когда юридической ответственности подвергались животные. Так, например, в средние века в некоторых странах считалось, что животные (свиньи, крысы, собаки и другие) могут совершать правонарушения, поэтому их судили по всем правилам юридической процедуры. В нашей стране право не признает в животных субъектов права, и, соответственно, они не могут быть стороной правонарушения.

Правонарушением признается деяние деликтоспособного лица. Деликтоспособностью называется признанная законом способность лица осознавать значение своих поступков и нести за них юридическую ответственность. Деликтоспособными признаются все вменяемые лица, достигшие определенного возраста (за некоторые преступления — с 14 лет, а за остальные - с 16 лет).

Правонарушение является деянием в виде действия или бездействия. Действие - это акт активного поведения (кража, драка и т.п.). Оно может состоять в произнесении определенных слов или совершении телодвижений. Бездействие признается противоправным деянием, если по ситуации или служебному долгу лицо было обязано что-то сделать, но не сделало (прогул, халатность и т.п.). Правонарушение - это поведение, а не образ мыслей. Поведение выражается в противоправных действиях или бездействии, в которых материализуются общественно опасные намерения правонарушителя. Мысли сами по себе не могут быть четким объективным критерием общественной опасности, противоправности и тем самым законности или незаконности поведения человека. Если определенный образ мыслей, суждения, противоречащие официальной государственной доктрине, являются преступлениями и преследуются, то это свидетельство тоталитарности государства.

Виновность деяния также является признаком правонарушения. Вина — это психическое отношение лица к собственному поведению и к его результатам, в котором выражено отрицательное или легкомысленное отношение к праву, к интересам общества и государства, к правам и свободам других лиц. О виновном поведении, то есть о правонарушении, можно говорить только тогда, когда от воли человека зависело, поступить правомерно или противоправно, и был избран второй вариант в ущерб первому. Соответственно, не являются правонарушениями деяния (хотя и противоречащие праву) малолетних, а также лиц, признанных невменяемыми (тех, кто во время совершения деяния не мог отдавать себе отчета в своих действиях или руководить ими вследствие душевной болезни либо иного болезненного состояния). Не является правонарушением и несчастный случай - происшествие, причинившее вред в результате стечения объективных обстоятельств, исключающих чью-либо вину.

Правонарушения разделяют на два вида: преступления и проступки. Критериями указанного деления являются: 1) степень общественной опасности; 2) размер причиненного ущерба; 3) значимость охраняемого правом отношения; 4) способ, время и место совершения правонарушения; 5) личность правонарушителя; 6) санкции за совершенное деяние.

Правонарушения разделяются на проступки и преступления. Основаниями для классификации правонарушений использованы такие критерии, как характер деяния и санкции за их совершение.

Преступлениями называются общественно опасные виновные деяния, предусмотренные уголовным законодательством. За преступления применяются наказания наиболее строгие меры государственного принуждения, существенно ограничивающие статус лица, признанного виновным в совершении преступления (лишение свободы или ограничение свободы, длительный срок исправительных работ и т.п. тяжелые наказания). Уголовное наказание применяется не только за совершение преступления, но и за покушение, приготовление, соучастие, а также за укрывательство и недонесение о преступлении.

Признать виновным в совершении преступления и назначить наказание может только суд в установленной для этого процессуальной форме (уголовно-процессуальный кодекс). Отбывание наказания регулируется специальным законодательством (исправительно-трудовой кодекс). После отбытия наказания у лица, осужденного за преступление, порой длительное время (в зависимости от тяжести преступления и, соответственно, отбытого наказания) сохраняется судимость - особое правовое состояние, являющееся отягчающим обстоятельством при повторном преступлении, отражающееся на моральном и правовом статусе лица, считающегося судимым.

Проступками называются виновные противоправные деяния, не являющиеся общественно опасными, влекущие применение не наказаний, а взысканий. Проступки различаются по видам отношений, в которые они вносят беспорядок, и по видам взысканий, которые за них применяются.

Выделяют следующие виды проступков: административный; дисциплинарный; гражданско-правовой; процессуальный.

Административным проступком признается посягающий на государственный или общественный порядок, государственную или общественную собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

За совершение административных проступков могут применяться предупреждение, штраф, лишение специального права (права управления транспортными средствами, правом охоты), исправительные работы, административный арест и др. Административное взыскание не может быть наложено позднее двух месяцев со дня совершения правонарушения.

Дисциплинарным проступком называется нарушение трудовой, служебной, учебной, воинской дисциплины. Законодательством о труде предусмотрены такие виды наказаний, как замечание, строгий выговор, перевод на нижеоплачиваемую работу или смещение на низшую должность на определенный срок, увольнение. Уставами о дисциплине могут быть предусмотрены и иные виды наказаний, учитывающие специфику службы. Дисциплинарное взыскание налагается администрацией предприятия, учреждения, организации не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка. Взыскание не может быть наложено позднее шести месяцев со дня совершения проступка. Давность дисциплинарного взыскания - один год.

Гражданско-правовые проступки - это причинение вреда личности или имуществу гражданина, юридическому лицу, заключение противоправной сделки, неисполнение договорных обязательств, нарушение права собственности, авторских и изобретательских прав. Гражданские правонарушения влекут применение таких санкций, как возмещение вреда, принудительное восстановление нарушенного права или исполнение невыполненной обязанности, а также другие правовосстановительные санкции.

1. **Состав правонарушения: понятие, содержательная характеристика элементов**

Правонарушение - это противоправное, виновное, наказуемое, общественно опасное деяние вменяемого лица, причиняющее вред интересам государства, общества и граждан. Деяние может осуществляться в виде как действий, так и бездействия.

Действие отличается активностью поведения субъекта (кража, драка, хулиганство, разбой, убийство, нанесение телесных повреждений, вымогательство и т.п.). Бездействие, напротив, характеризуется пассивностью: неисполнение служебных обязанностей должностным лицом (халатность), сон часового на посту или сторожа, охраняющего какой-либо объект; оставление человека в опасном для жизни состоянии, неоказание ему помощи; неуплата налога; неявка в суд и т.д.

Вред или ущерб, причиняемый правонарушением, может быть физическим, моральным, материальным, личным, организационным, а также значительным и незначительным, восстановимым и невосстановимым, измеряемым и неизмеряемым. Вред олицетворяет собой общественную опасность деяния и его нежелательность для общества и личности.

Правонарушение включает в себя ряд обязательных признаков, образующих его состав. Установление состава правонарушения является юридической квалификацией содеянного - весьма важной с правовой точки зрения логической операцией, непосредственно затрагивающей судьбу личности.

Наличие состава правонарушения является основанием для привлечения виновного лица к юридической ответственности. Отсутствие хотя бы одного из признаков данного понятия не дает полного состава, а значит, отпадает законное основание для возбуждения дела и привлечения лица к ответственности. Многие уголовные дела прекращаются именно из-за отсутствия состава преступления.

В состав правонарушения входят следующие четыре элемента, которые, в свою очередь, раскрываются через ряд собственных специфических черт и признаков: 1) объект правонарушения; 2) субъект правонарушения; 3) объективная сторона правонарушения; 4) субъективная сторона правонарушения.

Под объектом правонарушения понимается то, на что посягает правонарушитель, чему причиняется непосредственный вред, ущерб. Различают общий и специальные, или конкретные, объекты. В качестве общего объекта выступают правопорядок, интересы государства и общества, существующий социально-экономический и политический строй, сложившиеся общественные отношения. Специальные объекты - это конкретные блага, ценности (жизнь, честь, здоровье человека, собственность, имущество, безопасность и т.д.). Любое правонарушение наносит урон как общему объекту, так и конкретному.

Под субъектом правонарушения понимается праводееспособное лицо, совершившее правонарушение. Не могут быть субъектами правонарушений малолетние дети и душевнобольные лица, поскольку они неделиктноспособны. То же самое касается состояния невменяемости. Не могут быть также субъектами некоторых преступлений иностранцы (государственная измена, отказ от службы в армии, дезертирство и др.).

Принято считать, что социальную значимость своих поступков и их последствий индивид начинает осознавать с 16 лет. И лишь в отдельных случаях, в силу явной очевидности противоправности деяния (прежде всего в уголовном праве), - с 14 лет, когда несовершеннолетний уже сам, а не родители, несет ответственность за свои действия.

Под объективной стороной правонарушения понимается совокупность его внешних признаков, отвечающих на вопросы: что, где, когда и как произошло. К таким признакам (чертам, элементам) относятся следующие:

а) само реальное волевое действие либо бездействие (деяние).

б) противоправность действия либо бездействия. Данное условие означает, что тот или иной поступок должен нарушать определенную норму права.

в) вредоносный результат, ущерб, общественная опасность. Без таких последствий поступок не считается правонарушением.

г) прямая причинно-следственная связь между деянием и наступившим вредным результатом. Косвенная связь не имеет значения для квалификации преступления и наступления ответственности. Например, врач назначил больному лекарство. Медсестра, делая пациенту укол, занесла инфекцию, произошло заражение крови, больной скончался. Отвечать будет медсестра, а не врач, хотя без его назначения летального исхода, возможно, и не было бы. Здесь связь есть, но не непосредственная, а опосредованная.

Под субъективной стороной правонарушения понимается психическое отношение субъекта к своему деянию и его последствиям. Имеются в виду цели, мотивы, установки, которыми руководствовался правонарушитель, замышляя и осуществляя преступление. Они показывают антиобщественные устремления злоумышленника, раскрывают социально-психологический механизм совершения уголовно наказуемой акции. К субъективной стороне относят также предварительный сговор, сильное душевное волнение, поведение после преступления. Субъективная сторона правонарушения отвечает на вопрос: как субъект относится к своему деянию, каковы были его побуждения.

Все это выражается понятием "вина" или "виновность" Вина выступает в двух формах: 1) умышленная; 2) неосторожная. В свою очередь, умысел может быть прямым или косвенным (эвентуальным). Неосторожная вина также подразделяется на два вида: а) преступную самонадеянность или легкомыслие; б) преступную небрежность или халатность.

Прямой умысел - это когда субъект сознавал общественную опасность своих действий, предвидел возможность или неизбежность наступления опасных последствий и желал их наступления.

Косвенный умысел - это когда субъект осознавал общественную опасность своих действий, предвидел возможность наступления опасных последствий, не желал, но сознательно допускал эти последствия либо относился к ним безразлично.

Самонадеянность (легкомыслие) - это когда лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

Небрежность (халатность) - это когда лицо не предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

1. **Социальная и юридическая ответственность: понятие, соотношение. Основные цели и признаки юридической ответственности**

Под социальной ответственностью понимается объективная необходимость отвечать за нарушение социальных норм. Она выражает характер взаимоотношения личности с обществом, государством, коллективом, другими социальными группами и образованиями - со всеми окружающими её людьми. В основе социальной ответственности лежит общественная природа поведения человека. Юридическая ответственность является одной из форм, или разновидностей общесоциальной ответственности.

Юридическая ответственность – это применение к правонарушителю предусмотренных санкцией юридической нормы мер государственного принуждения, выражающихся в форме лишений личного, организационного либо имущественного характера.

Основные признаки:

1) юридическая ответственность предполагает государственное принуждение;

2) это не принуждение «вообще», а «мера» такого принуждения, четко очерченный его объем (количественные показатели);

3) юридическая ответственность связана с правонарушением, следует за ним и обращена на правонарушителя;

4) ответственность влечет за собой негативные последствия (лишения) для правонарушителя: ущемление его прав (лишение свободы, родительских прав и др.), возложение на него новых дополнительных обязанностей (выплата определенной суммы, совершение каких-либо действий и т.д.);

5) характер и, объем лишений установлены в санкции юридической нормы;

6) возложение лишений, применение государственно-принудительных мер осуществляется в ходе правоприменительной деятельности компетентными государственными органами в строго определенных законом порядке и формах. Вне процессуальной формы юридическая ответственность невозможна.

Основания ответственности – это те обстоятельства, наличие которых делает ответственность возможной (необходимой), а отсутствие их ее исключает. Юридическая ответственность возникает только в силу предписаний норм права на основании решения правоприменительного органа. Фактическим основанием ее является правонарушение. Оно, как известно, характеризуется совокупностью различных признаков, образующих состав правонарушения. Лицо может быть привлечено к ответственности только при наличии в его действии всех элементов состава.

Вместе с тем само по себе правонарушение не порождает автоматически возникновения ответственности, не влечет за собой применения государственно-принудительных мер, а является лишь основанием для такого применения. Для реального же осуществления юридической ответственности необходим правоприменительный акт – решение компетентного органа, которым возлагается юридическая ответственность, устанавливаются объем и форма принудительных мер к конкретному лицу. Это может быть приговор суда, приказ администрации и т.д.

1. **Принципы и виды юридической ответственности. Основания освобождения от юридической ответственности**

Наибольшее распространение получило деление видов ответственности по отраслевому признаку. По этому основанию различают ответственность уголовную, административную, гражданско-правовую, дисциплинарную и материальную. Каждый из видов имеет специфическое основание (вид правонарушения), особый порядок реализации, специфические меры принуждения.

Уголовная ответственность – наиболее суровый вид ответственности. Она наступает за совершение преступлений и в отличие от других видов ответственности устанавливается только законом

Административная ответственность наступает за совершение административных проступков, предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях. Кроме того, эта ответственность может определяться указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и нормативными актами субъектов Федерации.

Гражданско-правовая ответственность наступает за нарушения договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда, т.е. за совершение гражданско-правового деликта. Ее сущность состоит в принуждении лица нести отрицательные имущественные последствия.

Дисциплинарная ответственность возникает вследствие совершения дисциплинарных проступков. Специфика их противоправности заключается в том, что в данном случае нарушается не запретительная норма, а позитивное правило, закрепляющее трудовые обязанности работника. Привлекать к дисциплинарной ответственности может лицо, осуществляющее распорядительно-дисциплинарную власть над конкретным работником. Материальная ответственность рабочих и служащих за ущерб, нанесенный предприятию, учреждению, заключается в необходимости возместить ущерб в порядке, установленном законом. Основанием этого вида ответственности является нанесение ущерба во время работы предприятию, с которым работник находится в трудовых отношениях.

К основным принципам юридической ответственности можно отнести

1) ответственность лишь за деяние, являющееся противоправным. Данный принцип обращен главным образом к законодателю и требует от него установления мер юридической ответственности лишь за те деяния, которые по своим объективным свойствам являются общественно вредными (опасными), противоречат природе права, ценностям общества. Данное требование непосредственно вытекает из Основного закона страны (ст. 55 Конституции России).

2) ответственность за виновные деяния, или презумпция не­виновности. Привлекаемое к ответственности лицо считается не виновным, пока его вина не будет доказана и установлена соответствующим правоприменительным актом.

3) принцип справедливости. Он охватывает своим содержанием следующие требования:

а) нельзя за проступки устанавливать уголовные наказания;

б) недопустимо вводить меры наказания и взыскания, унижающие человеческое достоинство;

в) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не может иметь обратной силы;

г) за одно правонарушение возможно лишь одно юридическое наказание.

д) карательная ответственность должна соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

4) принцип законности означает, что юридическая ответственность:

а) может иметь место лишь за те деяния, которые предусмотрены законом; закону, запрещающему какое-либо деяние, не должна придаваться обратная сила;

б) применяется в строгом соответствии с процедурно-процессуальными требованиями закона (процессуальная регламентированность - необходимое условие законного применения юридической ответственности).

в) предполагает обоснованное применение, т.е. факт совершения конкретного правонарушения должен быть установлен;

г) базируется на конституционности закона, устанавливающего меры ответственности.

5) принцип целесообразности означает соответствие избираемой в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности. Данный принцип предполагает:

а) индивидуализацию государственно-принудительных мер в зависимости от тяжести совершенного правонарушения, личностных свойств правонарушителя;

б) возможность смягчения и даже отказа от применения мер ответственности в случае, если ее цели могут быть достигнуты иным путем. В этом значении данный принцип созвучен принципу гуманизма.

6) принцип неотвратимости предполагает:

а) ни одно правонарушение не должно остаться незамеченным для государства;

б) быстрое и оперативное применение мер ответственности за совершенное правонарушение (своевременность ответственности);

в) высокий профессионализм персонала правоохранительных органов;

г) эффективность применяемых мер по отношению к правонарушителям.

При определенных обстоятельствах некоторые формально противоправные деяния не относятся законодателем к числу правонарушении. Можно назвать следующие обстоятельства:

* невменяемость (когда лицо не может отдавать отчета в своих действиях);
* необходимую оборону (имеет место при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему лицу, если при этом не было превышения пределов необходимой обороны, т. с. явного несоответствия защиты характеру и степени общественной опасности посягательства);
* задержание лица, совершившего преступление (имеет место при задержании лица, совершившего преступление, для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений путем причинения ему вреда, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер);
* крайнюю необходимость (допустима в случаях устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемых законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости);
* физическое и психическое принуждение (допустимо в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими деяниями);
* обоснованный риск (допустим в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам для достижения общественно полезной цели);
* исполнение приказа или распоряжения (допустимо в случаях действия лица во исполнение обязательных для него предписаний путем причинения вреда охраняемым законом интересам);
* малозначительность правонарушения, не представляющего общественной опасности;
* казус (случай) и т. д.

1. **Законность и правопорядок: понятие и соотношение. Требования, принципы и гарантии законности.**

Законность как требование точного и неуклонного соблюдения законов возникает вместе с появлением государства и его законов. Практическая реализация законов возможна только тогда, когда в стране действует режим правовой законности. Если законность – это, прежде всего, требование соблюдения всех законов, то режим правовой законности – это такие политические, экономические, социальные и моральные обстоятельства, при которых соблюдение законов государства, осуществление юридических прав и обязанностей являются принципом деятельности всех органов государственной власти, должностных лиц, граждан и их объединений.

К основным принципам законности относятся:

* приоритет прав и свобод человека и гражданина, их непосредственное юридическое значение;
* верховенство правового закона;
* обеспечение соответствия закона праву;
* закрепление основных принципов права в основном законе государства (конституции);
* единство законодательства;
* равенство всех перед законом и судом;
* возможность судебной защиты субъективных прав и свобод.
* неотвратимость юридической ответственности.

Гарантии законности представляют собой комплекс организационных, политических, экономических, идеологических факторов и юридических мер, которые занимаются обеспечением соблюдения законов, прав граждан и интересов общества и государства. Существуют общие условия, которые создают благоприятную среду гарантии законности. К ним относятся политические, экономические, идеологические, социальные и общественные условия.

* Экономические условия представляют собой обеспечение равноправного наличия различных форм собственности, утверждение и охрану частной собственности, устойчивую денежную систему и налоговую политику, свободу частного предпринимательства, полную и своевременную оплату труда, ритмичную работу всего хозяйственного механизма и т. д.
* К политическим условиям относятся развитие и совершенствование демократических устоев общества, разделение властей и их сотрудничество между собой, формирование правового государства, плюрализм мнений и идеологическое многообразие, гласность, обеспечение многопартийности и свободного развития общественных организаций, внедрение идей парламентаризма и т. д.
* Идеологические условия подразумевают создание в обществе высокого уровня правовой культуры, которая базируется на уважении к закону, внутреннем согласии людей с нормативными предписаниями. Сюда относятся широкая пропаганда и распространение среди граждан правовых знаний, развитие правосознания, создание привычки, внутренней потребности соблюдать закон, навыков и умений использовать правовые нормы в повседневной жизни.
* Социальные условия обусловливают высокий жизненный уровень населения, заботу о социально не защищенных слоях общества, обеспечение и охрану прав и свобод личности.
* Общественные условия представляют собой активное привлечение граждан к борьбе с нарушениями закона, профилактике правонарушений, формирование атмосферы морального бойкота лиц, переступающих или могущих переступить закон.
* Специальные юридические гарантии являются совокупностью установленных законодательством способов и средств, которые направлены на устранение, предупреждение и пресечение правонарушений, на охрану и обеспечение прав и свобод личности, других субъектов права.

Правопорядок – это состояние общественных отношений, являющееся результатом фактического осуществления законодательства в условиях режима законности, который обеспечивает осуществление субъективных прав и выполнение юридических обязанностей всеми субъектами общественных отношений (органами государственной власти, должностными лицами, гражданами, предприятиями, учреждениями и т. п.).

Для обеспечения внутреннего и международного правопорядка большое значение имеет господство права во всех сферах общественной жизни, в том числе приоритет права над государством. Связанность государства правом, во-первых, предполагает защиту и реальное гарантирование прав и свобод личности; во-вторых, означает соблюдение требований международного права; в-третьих, первенство права по отношению к политике; в-четвертых, функционирование всей системы органов государственной власти и управления в рамках правового закона; в-пятых, правовую (юридическую) ответственность самого государства за свою деятельность.

Режим законности обеспечивает прочный правопорядок. В качестве формы реализации норм законодательства правопорядок представляет собой систему правоотношений, т. е. разновидность самих общественных отношений, содержанием которых является деятельность лиц, выполняющих свои юридические обязанности и использующих предоставленные юридические права. Это – деятельность, отношения в определенном их состоянии.

Состояние законности в деятельности органов государства, которые призваны обеспечивать правопорядок, – один из самых важных показателей состояния законности в стране.

1. **Методы правового регулирование: понятие, характеристика**

Метод правового регулирования – совокупность способов юридического воздействия и приемов регулирования общественных отношений в целях достижения необходимого результата.

Каждая отрасль права имеет свои определенные методы правового регулирования, которые определяются спецификой общественных отношений с учетом следующих компонентов:

1)характер положения участников правоотношения;

2) порядок установления прав и обязанностей;

3)особенности состава юридических фактов, влекущих правоотношения;

4)специфика юридической ответственности.

Выделяют следующие основополагающие методы правового регулирования:

1. диспозитивный метод равноправия сторон, основан на дозволениях, т. е. предоставление права на определенное поведение, у субъектов отношений есть возможность относительно самостоятельно выбирать вариант поведения;
2. императивный метод является методом властного воздействия на участников общественных отношений, основанным на запретах, обязанностях, наказаниях;
3. рекомендательный метод является методом совета осуществления конкретного желательного для общества поведения;
4. поощрительный метод представляет собой метод вознаграждения за определенное поведение, он стимулирует социально полезное, активное поведение.
5. **Юридическая практика: понятие, виды и содержательная характеристика**

Юридическая практика - это деятельность по принятию решений правового характера, взятая в единстве с накопленным социально-правовым опытом.

В науке сложились три точки зрения на понятие юридической практики. Согласно первой точки зрения юридическая практика отождествляется с юридической деятельностью.

Вторая точка зрения, стремясь отграничить юридическую практику от юридической деятельности, причисляет к юридической практике только объективированный опыт правовой деятельности, т. е. ее результаты.

Третья точка зрения рассматривает юридическую практику как неразрывное единство правовой деятельности и сформированного на ее основе социально-правового опыта.

На этой точке зрения, представляющейся наиболее реалистичной, и будет основано дальнейшее изложение.

Структура юридической практики - это такое ее строение, расположение основных элементов, которые обеспечивают ей целостность, сохранение объективно необходимых свойств и функций при воздействии на нее разнообразных факторов действительности.

Юридическая практика включает в себя два основных слагаемых:

• юридическая деятельность,

• социально-правовой опыт.

Статическая сторона юридической практики выражается в правовом опыте, а динамическая сторона - в юридической деятельности. Каждый из этих элементов также структурирован.

Юридическая деятельность характеризуется наличием прежде всего субъекта деятельности, объекта и юридических действий.

Объекты практики- это то, на что направлены юридические действия и операции ее субъектов и участников.

В качестве объектов выступают материальные и нематериальные блага, общественные отношения и конкретные действия (бездействия) людей, иные предметы и явления, включенные в соответствующий юридический процесс и служащие удовлетворению общественных и личных потребностей и интересов.

Субъекты и участники практической деятельности - это ее носители, лица, осуществляющие юридическую деятельность.

1. **Правовая система: понятие, функции, строение. Правовые системы современности: сравнительно-правовой анализ**

**Правовая система** — правовая система представляет собой совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих взаимоотношения в обществе, и характеризующих уровень и особенности его правового развития.

Правовые нормы, правовая деятельность, правовые учреждения, правовая культура взаимосвязаны между собой, находятся в неразрывной связи, образуя, таким образом, целостное образование — правовую систему. Правовая система, следовательно «притягивает» к себе все те явления правовой действительности, которые так или иначе характеризуют («проявляют») право, правовую доктрину, господствующее правосознание, тип правовой системы, правовой менталитет нации, нормы права, формы и способы придания им общеобязательного значения (источники права); основные и типичные для данной страны институты и отрасли права, их структурные связи и объединения; характер правовой деятельности, юридической практики в целом, складывающийся на их основе правопорядок и юридические средства его поддержания; связь права с государством, национальной культурой, господствующей религией и моралью и др.

В настоящее время в мире насчитывается около двухсот национальных правовых систем. В каждой стране исторически в зависимости от национальных традиций, культуры, менталитета и других факторов социально-экономического и политического характера сложилась своя система права. Каждая национальная система права имеет свои особенности и характерные черты, что позволяет говорить о ее самобытности.

Однако, несмотря на свои особенности и различия, эти правовые системы имеют и общие черты, которые позволяют их объединить в так называемые «правовые семьи». Понятие «правовая семья» используется лишь для того, чтобы выявить сходства и различия правовых систем современности. На сегодняшний день различия между правом разных стран значительно уменьшаются, идет процесс их сближения, который обусловлен интеграционными процессами в современном мире.

Правовые семьи образуют объединение нескольких правовых систем различных государств, которые имеют общие корни возникновения и исторического развития, основаны на одних и тех же правовых принципах и нормах, имеют одну и ту же форму выражения. Эти правовые системы имеют одну и ту же общность принципов правового регулирования, которые определяют их содержание. В этих правовых семьях обычно используют тождественные или сходные по своему значению юридические понятия, термины и категории, что объясняется единством их происхождения, распространением (или же рецепцией) целых правовых институтов и норм правовой системы одной страны на другую.

Таким образом, под правовой семьей понимается определенная совокупность национальных систем права, объединенных общностью исторического формирования, структуры источников, принципов правового регулирования, понятийно-категориального аппарата юридической науки.

К вопросу о типологии правовых систем существуют различные подходы. За основу классификации могут приниматься различные критерии – идеологические, юридические, этические, экономические, религиозные, географические и т. д. Юридическая типология позволяет учитывать конкретно-исторические, юридико-технические и иные особенности различных правовых систем.

В научной литературе можно встретить самые различные типологические подразделения семей национального права. В основу классификации правовых систем современности могут быть положены разные критерии.

В состав романо – германско семьи входят национальные системы, возникшие в континентальной Европе на основе соединения римских, канонических и местных традиций (Франция, Германия, Испания, Швеция и др.). Все эти страны в той или иной мере реципировали, т. е. взяли за основу, римское право, но не конкретные нормы, а его принципы.

Основным источником права (формой права) является нормативный акт, который занимает не менее 70% общего числа других форм права. Используется также юридический прецедент (когда закон неясен, противоречив), но не более чем на 15%. Не сбрасываются со счетов и обычаи, хотя они считаются устаревшим источником права. По своему содержанию национальные системы этой группы логичны и доктринальны. Ученые, наряду с представителями государственных органов, привлекаются не только для разрешения сложных дел или дел, по которым отсутствуют законоположения, но и к работе над законопроектами. Зачастую они становятся инициаторами издания того или иного нормативного акта. О том, что ученые создают понятийный аппарат для законодательства, и говорить не приходится.

По структуре континентальное право делится на отрасли, а те, в свою очередь, на подотрасли и институты. Рассматривая конкретный случай, правоприменитель должен прежде всего решить, к какой отрасли права относится дело, а потом в ее составе искать соответствующую норму права.

Право стран данной правовой семьи хорошо систематизировано. Старые, сложившиеся отрасли права подвергаются кодификации, т. е. глубокой переработке, в результате которой создается органичный акт, обычно называемый кодексом.

Между нормативными актами существует иерархическая зависимость, смысл которой сводится к следующему: нормативный акт, принятый вышестоящим органом, имеет преимущество перед нормативным актом, принятым органом, нижестоящим в государственной иерархии, и в случае противоречия между ними отменяет положения акта нижестоящего. Существует иерархия и между источниками права: законодательные акты имеют преимущество перед всеми другими формами права (прецедентом, обычаем). Все дело в том, что в этих странах в правовом регулировании велика роль государства.

В  состав англосаксонской семьи права входят Великобритания и страны, которые исторически входили в британскую колониальную систему (США, Австралия, Канада и др.) Англосаксонское право развивалось не учеными-юристами, а юристами-практиками на основе рассмотрения ими конкретных правовых казусов.

Основным источником права является прецедент. На сегодня он составляет около 50% общего числа других форм права, но ранее этот процент был гораздо выше. Законы (статуты) все больше используются в правовом регулировании. Их доля уже составляет около 40%. Если в Европе право рассматривают как совокупность предусмотренных законом правил, то для англичанина право — в основном то, к чему приведет судебное рассмотрение. Более того, закон не считается таковым до тех пор, пока судебная практика его не апробирует и пока не накопится опыт его применения.

Используются и обычаи, но они имеют второстепенное значение.

Казуистичность английского права связана с тем, что прецеденты создаются применительно к конкретному случаю. Принцип разрешения дела формулируется после описания всех признаков дела и исследования всех доказательств. Другой судья, прежде чем применить этот принцип, должен сравнить рассматриваемую ситуацию с той, которая описывается в прецедентном решении.

Представление о том, что прецедент сковывает судью, во многом обманчиво именно потому, что судья сам решает, совпадает данная ситуация с той, на основе которой вынесен прецедент, или нет. Поскольку полного совпадения никогда не бывает, судья может прецедент отбросить.

Отсутствие выраженной системы правовых норм — отличительная черта.

Мусульманское право — это система норм, выражающих в религиозной форме волю религиозной знати.

Ислам исходит из того, что право пришло от Аллаха, который открыл его через своего пророка Мухаммеда.

Эта [семья права](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/pravovaya-semya.html) имеет религиозное содержание. Основным источником права является Коран. Коран органически дополняется Сунной (правила, записанные учениками Мухаммеда), в которой выделяется раздел Иджма, где содержатся правовые нормы, введенные богословами и юристами путем толкования правовых строф Корана и Сунны. Вот почему современный судья ищет правовые основания для дела не в Коране и Сунне, а в Иджме и не обращается к Корану, а ссылается на автора, авторитет которого общепризнан. Основная задача мусульманского права — сохранить связь между законодательством (государством) и Кораном (Аллахом).

Таким образом, труды ученых (богословов и юристов), зафиксированные в Иджме, а также в учебниках, имеют обязательную силу и защищаются судами. Различить, где религиозная, а где юридическая доктрина, весьма трудно. Скорее всего, мусульманское право представляет собой религиозно-юридические комментарии.

1. **Правосознание: понятие, структура и виды.**

Правосознание - одна из форм общественного сознания наряду с политическим, нравственным, научным, художественным, философским и т.д. У каждой формы свой предмет (область) отражения. У правосознания - это право, правовая действительность. Следовательно, правосознание - юридическая категория, подлежащая изучению юридической наукой.

Каждый человек является носителем определенного правосознания. Неважно какого - высокого или низкого, развитого или незрелого, правильного или искаженного. Главное то, что гражданин имеет собственное мнение о праве, пусть и не вполне компетентное.

При этом оценивается не только право, законы, но и другие юридические феномены - законность, правопорядок, правотворчество, правосудие, акты правосудия, ход правовой реформы (если иметь в виду современную Россию), состояние преступности, деятельность правоохранительных органов и т.д., короче - все, что происходит в правовой сфере. Диапазон правосознания весьма широк, он охватывает все стороны и аспекты правовой жизни общества.

В современной судебной практике правосознание также играет существенную роль, но оно основано уже на прочном фундаменте конституционного и текущего законодательства, высоком профессионализме судей, их нравственно-гуманистических и демократических убеждениях, признании естественных прав человека.

Структура правосознания – это его внутреннее строение, его составные элементы. В нем можно выделить правовую идеологию и правовую психологию. Правовая идеология – это совокупность идей, теорий, концепций, в которых выражено отношение к праву. Примером теоретических концепций, являющихся ее составными частями, могут служить: теория о сущности и социальной ценности права, учение об индивидуальных правах личности, теория разделения властей и т. д.

В отличие от правовой идеологии, правовая психология складывается стихийно, в виде настроений, чувств, переживаний, в которых выражено отношение к действующему праву (например, неприятие беззакония, чувства справедливости, страха перед уголовным наказанием и т. п.). Существование правовой психологии связано с присущей человеческой психике способностью эмоционально реагировать на внешние явления. Правовая психология личности связана с внутренней мотивацией поведения. Правовые чувства, эмоции в значительной мере формируются под влиянием общения с другими людьми.

По степени общности правосознание подразделяется на массовое, групповое и индивидуальное.

Массовое - это когда определенные правовые взгляды, идеи, представления получают достаточно широкое распространение и становятся как бы господствующими (преобладающими) в обществе. Например, свыше 80% российских граждан, как уже отмечалось, выступают за сохранение смертной казни; или мнение о том, что наши законы неэффективны, плохо работают, что борьба с преступностью оставляет желать лучшего.

Групповое отражает правосознание определенных социальных слоев населения (например, студенчества, школьной или рабочей молодежи, военнослужащих, должностных лиц, вузовских работников и т.д.).

Индивидуальное правосознание представляет собой суждения о праве, отношение к праву отдельной личности. У конкретного человека представления о праве могут быть и неверными, отсталыми или деформированными. Впрочем, и групповое правосознание, как правило, не идеальное.

По уровню (глубине) отражения правосознание делится на научное, или теоретическое, профессиональное и обыденное.

Научное (доктринальное) правосознание наиболее адекватно отражает фактическое положение дел в правовой сфере, ибо о праве и всей правовой системе квалифицированно судят ученые, приводя соответствующие аргументы, обоснования, статистические данные. При этом делаются необходимые выводы, вносятся практические рекомендации и предложения, направленные на улучшение правовой ситуации в стране.

Профессиональное правосознание близко к научному. Это суждения о праве и других правовых явлениях юристов-профессионалов (судей, прокуроров, следователей, адвокатов, вообще лиц с высшим юридическим образованием). Ценность их мнений - в доказательности, компетентности, убедительности.

Обыденное правосознание - это первичный его уровень, когда знания субъекта о праве формируются под влиянием повседневной жизни и деятельности, общения с окружающими, получаемой по различным каналам информации. Обыденное правосознание чаще всего бывает еще незрелым, недостаточно развитым.

Сущность и социальное назначение правового сознания выражается в его **функциях:**

* **познавательной**, связанной с осмыслением правовой действительности, накоплением определенных знаний;
* **оценочной**, выражающейся в сравнительном отношении к правовым явлениям и процессам (к праву и законодательству, к правовому поведению, к объектам и субъектам юридически значимой деятельности), да и к самому правосознанию, на основе повседневного и научного опыта, использования нравственных и иных критериев, сопоставления социальных ценностей. Весь спектр объективной и субъективной реальности оценивается через призму справедливого и правового в общественной жизни. Именно оценочная функция является основой творческой, преобразующей роли правосознания, условием целеполагающей деятельности;
* **регулятивной**, определяющей ориентиры поведения людей, выработку стереотипов поведения в определенных ситуациях.

1. **Правовая культура общества: понятие, содержание и виды**

Под правовой культурой понимается 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 субъекта (человека, различных групп, всего населения), а также степени гарантированности государством и гражданским обществом свобод и прав человека.

Правовая культура общества зависит прежде всего от уровня развития правового сознания населения*,* т.е. от того, насколько глубоко освоены им такие правовые феномены, как ценность прав и свобод человека, ценность правовой процедуры при решении споров, поиска компромиссов и т.д., насколько информировано в правовом отношении население, его социальные, возрастные, профессиональные и иные группы, каково эмоциональное отношение населения к закону, суду, различным правоохранительным органам, юридическим средствам и процедурам, какова установка граждан на соблюдение (несоблюдение) правовых предписаний и т.д. Это первый элемент правовой культуры.

.Поэтому вторым элементом структуры правовой культуры является уровень развития правовой деятельности. Последняя состоит из теоретической – деятельность ученых-юристов, образовательной – деятельность студентов и слушателей юридических школ, вузов и т.д. и практической – правотворческой и правореализующей, в том числе правоприменительной, деятельности. Понятно, что правовая культура общества во многом зависит от уровня развития и качества правотворческой деятельности по созданию законодательной основы жизни общества. Правотворчеством должны заниматься компетентные в юридическом и многих других отношениях лица с соблюдением демократических и собственно юридических процедур и принципов.

Существенно влияет на правовую культуру общества и правоприменение, т.е. властная деятельность государственных органов, осуществляющих индивидуальное регулирование общественных отношений на основе закона с целью его реализации. Качество правоприменительной деятельности зависит от многих факторов как институционального (структура государственного аппарата, порядок взаимоотношений его органов), так и иного характера (профессионализм, культура правоприменителя и др.).

Третьим элементом правовой культуры общества является уровень развития всей системы юридических актов, т.е. текстов документов, в которых выражается и закрепляется право данного общества. Наиболее важное значение для оценки правовой культуры общества имеет система законодательства, основой которой является конституция государства. Важен в целом и уровень развития вообще всей системы нормативно-правовых актов, начиная от законов, актов центральных исполнительных органов власти и кончая актами местных органов власти и управления. Любой юридический акт должен быть правовым, т.е. отвечать господствующим в общественном сознании представлениям о справедливости, равенстве и свободе. Закон должен быть совершенным и с точки зрения его формы: быть непротиворечивым, по возможности кратким и обязательно ясным и понятным для населения, содержать определения основных терминов и понятий, быть опубликованным в доступном для населения источнике и т.д. О качестве закона свидетельствует и содержащийся в нем самом механизм его реализации (институциональный, организационный, процедурный, финансово-экономический и др.).

При определении качества правовой культуры общества должно учитываться и состояние индивидуальных правовых актов – документов: правоприменительных (решения и приговоры судов, постановления следователей, акты прокуроров, документы в административно-управленческой сфере и т.д.) и правореализационных (договоры в хозяйственном обороте и т.д.).

Все составные части правовой культуры не могут существовать без своего носителя-субъекта – человека, группы людей, населения в целом. Правовая культура общества зависит от уровня правового развития различных социальных (классов, например) и профессиональных групп, а также от уровня развития отдельных индивидов. В этом аспекте нужно выделять правовую культуру населения в целом, групповую правовую культуру и правовую культуру личности, человека.

1. **Правовое воспитание: понятие, функции, виды**

Правовое воспитание – это прежде всего целенаправленная деятельность по трансляции (передаче) правовой культуры, правового опыта, правовых идеалов и механизмов разрешения конфликтов в обществе от одного поколения к другому и их закрепление в сознании людей как признаваемых и уважаемых ими поведенческих стереотипов. Правовое воспитание имеет целью формирование и развитие правового сознания человека и правовой культуры общества в целом.

Обычно говорят о правовом воспитании в широком и узком смысле. В первом случае речь идет, скорее, не о правовом воспитании, а о правовой социализации человека, когда он «воспитывается» окружающей обстановкой в целом, всей юридической практикой и поведением людей, должностных лиц – представителей государственного аппарата в правовой сфере.

При этом у граждан, должностных лиц, государственных органов, осуществляющих правовую деятельность (правомерную или неправомерную), нет прямой цели оказать на других правовоспитательное воздействие. Однако такое воздействие на окружающих всё-таки оказывается. Что касается правового воспитания в узком смысле, то оно отличается своей целенаправленностью на формирование и повышение правовой культуры человека, группы людей и общества в целом.

Будучи значимым средством формирования и повышения уров­ня правосознания и правовой культуры граждан, инструментом ду­ховного воспитания личности в условиях построения в России пра­вового государства, правовое воспитание представляет собой осо­бую форму деятельности государства, его органов и должностных лиц, общественных объединений, трудовых коллективов и иных социальных субъектов, направ­ленную на формирование и укрепление в сознании людей уважения к праву, пози­тивных правовых знаний, представлений, взглядов, поведенческих ориентации, установок, навыков и привычек, обеспечивающих правомерное по­ведение, активную жизненную позицию в реализации юридических норм.

К формам правового воспитания относятся: правовое обуче­ние, правовая [пропаганда](https://studopedia.ru/17_75617_propaganda.html), организованная, контролируемая и наблюдаемая социально-правовая практика населения, различных институтов общества и публично-правовых институтов государства (судов, правоохранительных, исполнительных, законодательных и иных правотворческих органов).

Средства правового воспитания составляют материальные формы, используемые для достижения целей правовоспитательной работы (законодательные акты, юридическая литература, теле-, видео- и кинофильмы, телепередачи правового характера и т.п.).

Методы правового воспитания представляют собой совокуп­ность приемов и способов воздействия на правосознание и по­ведение людей с целью формирования у них правовой культуры.

1. **Международное и внутригосударственное право: понятие и взаимодействие**

Международное право и внутригосударственное право представляют собой две самостоятельные правовые системы, отличающиеся по целому ряду параметров. Прежде всего, они отличаются по кругу субъектов. Субъектами внутригосударственного **права**являются физические и юридические лица, которые напротив, не могут быть субъектами МПП, где субъектами могут быть государства, международные организации, нации и народы, борющиеся за свою независимость, квазигосударства, правительства в изгнании. Субъекты международного права и субъекты внутригосударственного права отличаются своей правосубъектностью. Эти правовые системы различаются также своими объектами и предметами регулирования. В корне отличается их механизмы реализации права. Источники международного публичного и внутригосударственного права также отличаются. В первом случае это договоры и обычаи, и определенное количество вспомогательных источников, согласно ст. 38 Статута Международного Суда ООН, во втором случае – конституция, законы и подзаконные акты, а в странах с прецедентной системой – прецеденты. Однако эти две различные и самостоятельные системы права не существуют изолированно друг от друга. Международно-правовые нормы формально не являются производными от норм внутригосударственных и не могут оказывать влияния на обязательную силу внутригосударственных норм, однако, МП может отсылать к внутригосударственному праву, а это последнее – к МП.

Международно-правовая норма и норма внутригосударственного права имеют различный предмет регулирования. **Международно - правовые нормы регулируют** только отношения между субъектами МП, а **внутригосударственные нормы** – субъектов внутреннего права государства. Государства не могут ссылаться на внутригосударственные нормы, чтобы освободить себя от выполнения международных обязательств. Вместе с тем, с одной стороны на формирование норм международного права в определенной степени влияют нормы внутригосударственного права, с другой стороны, имеет место обратное влияние МП на образование и развитие тех или иных норм внутригосударственного нрава. Главным образом такое влияние проявляется в том, что государства издают акты внутреннего законодательства, необходимые для приведения в действие нормы МП внутри страны, и в ряде случаев такая рецепция или трансформация дает толчок для развития той или иной отрасли внутреннего законодательства в новом направлении.