ЛЕКЦИЯ 2. ОСНОВЫ ПРАВА.

1. Сущность и значение права

**2. Понятие и признаки права.**

3. Понятие и классификация функций права

4. Понятие и классификация принципов права

5. Понятие и виды источников (форм) права

6. Теории происхождения права

7. Социальные нормы: понятие, виды.

8. Норма права. Понятие, структура

9. Система права: понятие, структура.

10. Правовые системы (семьи) современности

**1. Сущность и значение права**

Изначально человек появившись на Земле как вид и появляясь, каждый раз, персонально защищает свою жизнь, свободу, т. е. реализует своё право на жизнь и на свободу. Отсюда берут своё начало естественные права человека. Поэтому право обладает природной ценностью.

***Человек существо разумное, справедливое, а значит правовое.***

В процессе общения людей, при реализации естественных потребностей, интересов и прав, постепенно вырабатываются привычки, стереотипы, которые, с одной стороны, обеспечивают свободу действий, а с другой – ограничивают её разумными пределами.

Устанавливается общепризнанная мера – правовая норма.

Человек, как существо социальное, в процессе общения с себе подобными, может ощущать и осознавать право, соблюдать правовые установления, может совершенствовать юридические нормы.

**Человек осознаёт себя человеком и в социальном смысле, а это и есть осознание своих прав и обязанностей по отношению к другому человеку.**

По мере дальнейшего развития общества естественно-правовые качества человека приобретают характер масштаба свобод, меры справедливости и равенства для всех людей.

Возникает правовая нормативность, общая урегулированность отношений, и **право становится СОЦИАЛЬНОЙ ЦЕННОСТЬЮ**, как форма нормальной жизни.

В этой связи известное изречение Протагора – древнегреческого философа: «Человек есть мера всех вещей» имеет непосредственное отношение к праву. Право в единстве природного, социального и политического выступает в виде важнейшего свойства бытия человека.

При рассмотрении **сущности права** важно учитывать две стороны - формальную и содержательную.

С формальной точки зрения любое право – это регулятор общественных отношений. (Однако если при анализе сущности права ограничиваться только этим аспектом, то право в разные эпохи и в разных государствах будет одинаковым по своей сути, и мы никогда не сможем познать сущность права конкретного общества. Например, рабовладельческое право Древнего Рима и современное право Италии далеко не тождественны по своей сущности).

Поэтому необходимо обратиться к содержательной стороне, позволяющей ответить на вопросы:

1) чьи интересы обслуживает в первую очередь данный регулятор?

2) какие функции осуществляет в приоритетном порядке?

Исходя из этого, можно выделить и соответствующие подходы к сущности права. 1. Первым является **классовый подход**, в рамках которого право -это система гарантированных государством юридических норм, выражающих волю экономически господствующего класса. Здесь право используется в узких целях как средство для обеспечения интересов правящей группы.

2. Существует также **общесоциальный подход**, который рассматривает право как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества. Здесь право применяется в более широких целях - как средство закрепления и реального обеспечения прав человека и гражданина, экономической свободы, демократии, политического плюрализма и т.п.

3. Наряду с этими основными выделяют и другие - **религиозный, этнический, расовый** и иные **подходы к сущности права**, в рамках которых соответствующие интересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, правовых обычаях, судебной практике.

Раскрыть **значение права** для общества и конкретизировать его сущность призвана категория "ценность права", под которой понимается способность права служить средством для удовлетворения интересов общества и отдельной личности.

**Ценность права** выражается в том, что оно, прежде всего, выступает средством:

- регулирования общественных отношений (придает действиям людей согласованность, упорядоченность, уверенность);

- защиты существующего общественного строя (устанавливает меры юридической ответственности за общественно опасные и вредные деяния);

- обновления общества, фактором его прогресса (содействует развитию тех социальных связей, в которых заинтересовано общество);

- решения глобальных проблем современности (оборонных, экологических и т.п.);

- определения меры свободы личности в обществе (фиксирует масштабы, границы свободы);

- утверждения нравственных начал в общественной жизни, инструментом воспитания населения и формирования цивилизованной правовой культуры.

**2. Понятие и признаки права.**

Использование права – это то, с чем имеет дело в жизни каждый человек, на основании этого каждый человек составляет собственное мнение о том, что такое право. Ни один известный философ с древних времен не обходил в своих учениях вопросов о праве.

От правильного понимания права зависят и правопорядок в обществе, и уровень правовой культуры населения, и повседневное отношение людей к государству, предписаниям, которые от него исходят. Если не знать, что такое право, невозможно его законно применять на практике, нести юридическую ответственность за это.

Различают право субъективное и объективное:

**Субъективное право**  принадлежит отдельному субъекту, его использование зависит от его воли, именно поэтому оно именуется субъективным. Право в субъективном смысле — это право на что-то, на какие-либо действия, например, право на труд, право на образование, право покупателя по договору купли-продажи требовать передачи оплаченного товара. При этом субъективное право закрепляется в нормах, совокупность которых образует право объективное.

**Объективное право** существует как явление. Объективное право — регулятор общественных отношений, оно формируется постепенно. Люди в своей жизни вступают в многочисленные отношения, чтобы удовлетворить разнообразные потребности — в товарах, услугах, в создании семьи, в трудовой деятельности и т.п. В соответствии с этим со временем формируются нормы, устоявшиеся правила поведения, которые становятся нормами права. Поэтому к такому понятию права применяют термин «объективное».

Наш объект рассмотрения - право именно в этом, последнем, смысле.

***Право****есть система общеобязательных, формально определенных норм, выражающих волю общества (*конкретные интересы различных классов, социальных групп, слоев*), устанавливаемых и обеспечиваемых государством, и направленных на урегулирование общественных отношений.*

Из данного определения выделены  **признаки**  права:

1) право носит **волевой характер,** - это проявление воли и сознания людей, но не любой воли, а прежде всего государственно выраженной воли классов, социальных групп, элит, большинства членов общества;

2) **общеобязательность** – признак права, означающий, что выше официальной, публичной власти в обществе никого нет и что все принимаемые ею нормы права распространяются на всех либо большой круг субъектов;

3) **нормативность** права заключается в том, что оно состоит из норм, т.е. общих правил поведения, регулирующих значительный круг общественных отношений;

4) **связь с государством** - право принимается, применяется и обеспечивается государственной властью. Государство для того и функционирует, чтобы гарантировать соблюдение исполнения юридических норм;

5) **формальная определенность** - нормы права имеют внешне выраженную письменную форму, должны быть четко объективированы, точно определены, воплощены вовне;

6) **системность права**  представляет собой не механическую совокупность юридических норм, а внутренне согласованный, упорядоченный организм, где каждый элемент имеет свое место и играет свою роль, где юридические предписания взаимосвязаны, расположены определенным образом, группируются по отраслям и институтам.

**3. Понятие и классификация функций права.**

Значение права, его роль в жизни общества определяется функциями, которые выполняет право в процессе воздействия на общественные отношения.

**Функции права** - это основные пути правового воздействия в упорядочении общественных отношений. «Пути» - имеются в виду методы воздействия права на общественные отношения.

Функции права рассматривают 1) **в *широких* рамках** – общесоциальных, или 2) **в узких рамках** - специально-юридических.

***Если следовать широкому значению функций права, то среди них можно выделить, например, такие:***

**- экономическая** (право, устанавливая "правила игры" в экономической сфере, упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности, определяет механизм распределения общественного богатства и т.п.);

**- политическая** (право в своих нормах закрепляет политический строй общества, механизм функционирования государства, регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.);

**- воспитательная** (право, отражая определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, формирует у субъектов мотивы правомерного поведения);

**- коммуникативная** (право, являясь информационной системой, выступает способом связи между субъектом и объектом управления, специфическим "посредником" между законодателем и обществом, между творцами правовых предписаний и физическими или юридическими лицами).

Если общесоциальные функции направлены вовне, отражают влияние права на иные сферы общественной жизни, то **специально-юридические функции** показывают, какие средства, приемы используются при этом.

**На специально-юридическом уровне право выполняет регулятивную и охранительную функции.**

1. **Регулятивная функция -** направление правового воздействия, нацеленное на организацию социально значимых позитивных отношений. Это основная функция права. Ведь назначение права в том и состоит, чтобы регулировать наиболее важные отношения, координировать и направлять поведение их участников для достижения социально полезного результата. Подобную функцию обеспечивают ***правовые стимулы***- поощрения, льготы, дозволения, рекомендации и т.п., другие формы ее осуществления - фиксацию моделей правоотношений, определение соответствующих юридических фактов.

2. **Охранительная функция** заключается в охране положительных и вытеснении негативных, вредных для общества явлений, в их предупреждении, пресечении и восстановлении и нарушенных прав. **Охранительная функция** реализуется с помощью правовых ограничений (обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений) и имеет вторичный характер. Она производна от регулятивной функции и призвана ее обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда он встречает на своем пути какие-либо препятствия.

В рамках охранительной функции можно выделить такие вспомогательные функции, как

**\*восстановительная** (восстановление нарушенного права или правового положения);

**\*компенсационная** (компенсация причиненного вреда или нанесенного ущерба);

**\*ограничительная** (ограничение общественно опасного поведения);

**\*карательная** (наказание правонарушителя).

Регулятивная и охранительная функции находятся во взаимодействии и дополняют друг друга - каждая из них вносит свой вклад в упорядочение социальных связей.

**4. Понятие и классификация принципов права.**

**Принципы права** - это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как социального регулятора. Они представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

Принципы выступают в качестве своеобразной несущей конструкции, на основе которой создаются и реализуются не только нормы, институты или отрасли, но и вся система права. Они служат своеобразными **ориентирами для правотворческой** (оказывают огромное влияние на весь процесс подготовки и издания нормативных актов), правоприменительной и правоохранительной деятельности.

**В зависимости от сферы распространения выделяют общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы**.

К ***общеправовым относят***:

1) **справедливость**, представляет собой и главный универсальный (общеправовой) принцип права и конечную цель правового регулирования. Именно поиски справедливости породили право как социальное и культурное явление. Как справедливо заметил классик Кант: «Ничто не возмущает нас больше, чем несправедливость: все другое зло, которое приходится терпеть, ничто по сравнению с ней». **Справедливость** - это соразмерность между деянием и воздаянием, между заслуженным поведением и поощрением, между преступлением и наказанием и т.п.

2) **юридическое равенство граждан перед законом и судом**, провозглашен в **ст. 19 Конституции РФ**, которая устанавливает: *"1. Все равны перед законом и судом. 2. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. 3. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации";*

3) **гуманизм** в переводе с латинского означает «человечность». Гуманизм — прежде всего признание человека как личности, индивида, его прав на свободное развитие, утверждение блага человека как критерия оценки общественных отношений. Гуманизм отражает нравственную позицию общества, признающего ценность человека как личности (индивида), уважающего его достоинство, стремящегося к его благу как цели своего развития. Принцип гуманизма вытекает из положений Конституции - **ст. 21:** *"1. Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления. 2. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным и иным опытам";*

4) **демократизм**, предполагающий, что в правовых нормах должны быть закреплены механизмы и институты представительного и непосредственного народовластия, в законодательном предоставлении возможностей широким слоям населения принимать участие в обсуждении и принятии нормативных актов, влиять на содержание и практику применения уже действующих, реально использовать все формы представительной и непосредственной демократии;

5) **единство прав и обязанностей** участников правоотношений - субъектов права, и означает, что нет и не может быть прав без обязанностей или обязанностей без прав; то или иное право может быть реальным только тогда, когда установлена соответствующая ему юридическая обязанность. Так, право гражданина на получение нужной ему информации реализуется через обязанность соответствующих структур предоставлять такую информацию. Вместе с тем законом оговорено, что, осуществляя свои права, личность не должна ущемлять прав и свобод иных субъектов;

6) **федерализм**, присущий только тем правовым системам, которые существуют в федеративных государствах. Он означает, что в данном обществе действуют две системы законодательства - общефедеральная и региональная;

7) **законность** - система требований общества и государства, состоящая в точной реализации норм права всеми и повсеместно. Этот принцип нашел свое отражение в **ч. ч. 1 и 2 ст. 15 Конституции РФ:** "*Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории РФ. Законы и иные правовые акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить Конституции РФ. 2. Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы";*

Если принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к ***межотраслевым***:

\*принцип неотвратимости ответственности,

\*принцип состязательности и гласности судопроизводства и т.д.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются ***отраслевыми***:

в гражданском праве - принцип равенства сторон в имущественных отношениях;

в уголовном праве - презумпция невиновности;

в трудовом праве - принцип свободы труда;

в земельном праве - принцип целевого характера использования земли и т.п.

**5. Понятие и виды источников (форм) права**

В юридической литературе выражение «источник права» используется в двух значениях:

1) **«материальный источник права» -** при этом имеются в виду причины образования права, т.е. все то, что, порождает (формирует) позитивное право, – те или иные материальные или духовные факторы, общественные отношения, природа человека, природа вещей, божественный или человеческий разум, воля бога или законодателя и т.д., в зависимости от подхода.

**2) Под «формальным источником права»**имеется в виду форма внешнего выражения положений (содержания) действующего права.

Мы будем говорить о «формальных источниках права», которые в литературе обозначаются также термином «форма права».

**Источники (формы) права** – это официально определенные формы внешнего выражения содержания права.

**Выделяют четыре основные формы права** (или источники права в формальном смысле)**:**

1) ***правовой обычай*** - это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям. Обычное право - хронологически первая форма права. 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);

2) ***юридический прецедент*** - это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел. Признавал­ся источником права еще в Древнем Риме (преторское право). Был распрост­ранен в средние века. Важным источником права судебный прецедент в на­стоящее время является в странах, в которых получило распространение анг­ло-саксонское общее право (в Англии, США, Канаде, Австралии). Во всех этих государствах публикуются судебные отчеты, из которых можно получить информацию о прецедентах. Признание прецедента источником права означает признание правотворческой функции суда;

3) ***нормативный договор*** - соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г., которым наряду с Конституцией 1993 г. определяется конституционно-правовой статус России как федеративного государства; коллективный договор, который заключают между собой администрация предприятия и профсоюз).

**В отличие от просто договоров** (договоров-сделок) **нормативные договоры** не носят индивидуально-разового характера. Если две фирмы заключают ту или иную сделку, они не создают новой нормы права (эта норма уже есть в ГК РФ). Участники же, заключающие нормативный договор, создают новое правило поведения - новую норму права, выступая правотворческими субъектами.

**В отличие от нормативных актов, принимаемых государственными органами, нормативные договоры** выступают результатом соглашения между равноправными субъектами по поводу деятельности, представляющей их общий интерес.

4) ***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.;

Нормативно-правовой акт используется как основная форма права в стра­нах с так называемым «писаным» правом, к которым относится и Россия.

Н**ормативно-правовой акт:**

а) содержит юридические нормы;

б) представляет собой официальный письменный акт-документ;

в) является результатом особой деятельности государства, которую имену­ют правотворческой.

С учетом названных признаков **нормативно-правовой акт** можно опреде­лить как - **официальный письменный акт-документ, содержащий юридические нормы и принимаемый в определенной процедурной форме:**

а) компетентными органами государства;

б) в порядке делегированного законодательства, т.е.  [принятие](http://tolkslovar.ru/p19554.html) законов главой государства, административными и иными органами управления на основе специальных полномочий, предоставленных законодательными органами.;

в) в порядке референдума.

В качестве источника права может выступать **юридическая доктрина** (пра­вовые теории, учения о праве). Существенное значение она имела для права Древнего Рима. Наиболее известным римским юристам предоставлялось пра­во давать разъяснения, обязательные для судов. В настоящее время **доктрина** признается источником норм в мусульманском праве. В Англии судьи неред­ко обосновывают свои решения ссылками на труды ученых.

**6. Теории происхождения права.**

Происхождение права наряду с происхождением государства сложный и длительный процесс. Существует множество теорий происхождения права, объясняется различным временем их создания, разнообразием взглядов авторов и факторов, оказавших влияние на их появление.

Основные теории:

**1. Теологическая теория** происхождения права

Сторонники (Фома Аквинский)

Суть теории: Право – это вечное явление, созданное Богом. Сторонники этой теории считают, что существует высший божественный закон, который должен лежать в основе позитивного права, создаваемого государством.

Достоинства теории: Сильная сторона теории, в том что в ее основе лежат христианская мораль, христианские заповеди: "Не убий", "Не укради".

Недостатки теории: Ненаучна.

**2.** **Естественно-правовая теория**. Основателем теории естественного права признается Гуго Гроций (1583-1645 гг.). В дальнейшем она получила развитие в трудах французских просветителей XVIII в. - Руссо, Монтескье, Дидро, Вольтера и др. В России ее сторонником являлся Александр Николаевич Радищев.

Для классического учения XVII-XVIII вв. характерно то, что естествен­ные права понимались как вечные и неизменные, раз и навсегда установлен­ные человеческой природой.

В XX в. естественные права стали уже связываться с природой человека как существа социального, субъекта социальных связей и получили свое дальнейшее выражение в форме социально-экономических и политических прав. С этого момента теория естественного права развивалась по двум основ­ным направлениям:

1) *неотомистская теория* (новейшая интерпретация средневекового уче­ния Фомы Аквинского), согласно которой источником естественного закона является Бог (сторонники - Ж. Маритен, В. Катрайн, И. Месснер);

2) *«светская» доктрина,* которая исходит из различения права и закона, настаивает на существовании для писаного права некой этической первоос­новы (естественного права), базирующейся на принципе справедливости.

Суть теории: Согласно данной теории существует две системы права-естественное и позитивное.

Естественное право существует объективно , независимо от государства (право на жизнь , на свободу, на достоинство) –поэтому оно не нуждается в государственном закреплении и регулировании. Оно исходит от природы (Высшего Разума) и , следовательно , воплощает в себе высшую справедливость.

Позитивное (писаное) право- совокупность норм, создаваемых государством. Оно не должно противоречить естественному праву.

Достоинства теории: Признание естественных неотъемлемых прав человека – величайшее достижение юридической науки XVIII века.

Недостатки теории : Не учитываются экономические причины происхождения права.

**3. Историческая теория происхождения права**.

**Историческая школа права** сложилась **в первой половине XIX в. в Герма­нии**. Ее основателями были видные немецкие юристы - Гуго, Пухта, Савиньи, которые находились в оппозиции к естественно-правовой доктрине и разработали свою теорию в противовес ей.

Суть теории :Происхождение права-стихийный исторический процесс. Право возникает само по себе и формируется постепенно подобно языку и нравам. При этом **глав­ным источником права** считался **обычай**, а законным то, что ранее установи­лось и существует. В соответствии с этим законы производны от обычного права, которое проистекает из недр национального духа.

Достоинства теории :Теория обращает внимание на исторические условия формирования права, особенности страны , эпохи. Обычай действительно предшествовал появлению права. Принимая законы , законодатель должен учитывать сложившиеся общественные отношения. Историзм как метод вызвал к жизни новую науку - **историю права**. И во всем этом большая заслуга исторической школы права

Недостатки теории :Обращенность ее в прошлое ,непризнание естественной природы прав человека.

**4. Нормативистская теория происхождения права**

**Родоначальником нормативистской школы является австрийский юрист Ганс Кельзен** (1881-1973 гг.). Он преподавал после распада Австро-Венгер­ской монархии в Венском университете, был советником по юридическим вопросам первого республиканского правительства и подготовил проект Кон­ституции 1920 г. Австрийской республики. После присоединения Австрии к нацистской Германии Кельзен эмигрировал в США.

Сам автор называл разработанное им **учение «чистая теория права»**, и так же называется самая известная его работа на эту тему.

**Суть теории**:

По мнению Кельзена, «право определяется только правом» и «сила права только в нем самом». Он определяет право как совокупность норм, осуществ­ляемых в принудительном порядке.

Под **чистой теорией права** автор понимает юридическую науку, которая исключает в изучении права его экономическую, политическую, идеологическую, моральную и др. оценки. В этой связи Кельзен являлся противником и теории естественного права.

Чтобы найти основание внутри самого права, Кельзен выдвигает **идею «основной нормы»**, из которой как из исходного начала вытекают, разверты­ваются все другие элементы системы права, образуя ступенчатую конструк­цию в виде пирамиды.

Основная норма непосредственно связана с конституцией и звучит следу­ющим образом: **«Должно вести себя так, как предписывает конституция»**. Та­ким образом, придается легитимность существующему правопорядку, в том числе и государству, поскольку, по Кельзену, государство - это тот же право­порядок, только взятый под иным углом зрения: государство есть следствие, продолжение права, которое возникает раньше, чем государство.

Полезно в нормативизме то, что он обращает внимание на такие качества права, как нормативность, формальная определенность, что способствует со­вершенствованию права как системы, его формализации, необходимой для использования в праве ЭВМ, данных кибернетики.

**5. Психологическая теория происхождения права.**

Эта теория создана в **начале XX в. российским ученым Львом Иосифови­чем Петражицким** (1867-1931 гг.). Наиболее полно она изложена в его **труде «Теория права и государства в связи с теорией нравственности».** В числе по­следователей этой теории можно назвать А. Росса (скандинавская или упсальская школа права), Г. Гурвича (французская школа микросоциологии права), М.А. Рейснера. Нужно отметить, психологическая теория вообще оказала большое влияние на пути дальнейших правовых исследований, в том числе и на современную американскую теорию права.

Суть теории: Причины появления права коренятся в психике людей. Человеку свойственно , вступая в различные отношения , испытывать определенные правовые чувства: что он должен сделать , что от него ждут. Субъективные права возникли из чувства правомочия на что-либо, юридические обязанности произошли от психологического чувства обязанности сделать что-либо. Право делится на интуитивное(исходящее из личных переживаний ) , комплекс переживаний составляет интуитивное право , т к оно побуждает человека к самостоятельным и волевым действиям и позитивного права ( установленного государством).

Достоинства теории :В том что в процессе создания права учитываются психологические факторы , правосознание общества , правовая культура , социальная психология , в возникновении и функционировании права.

Недостатки теории :Теория не учитывает другие факторы происхождения права (социально-экономические) и преувеличивает роль психологических факторов .

**6. Марксистская теория происхождения права**

Сторонники ( Маркс, Энгельс , Ленин.)

Суть теории : Теория возникновения права связана прежде всего с экономическими изменениями , возникновением частной собственности, классовым подходом. Под правом понимается воля господствующего класса возведенная в закон .Право отражает производственные отношения, где основная масса средств производства сосредоточена в руках небольшой группы собственников, а не служит интересам всего общества. Право устанавливается и охраняется государством.

Достоинства теории :Классовый подход близок к реальной жизни ,экономические факторы сыграли значительную роль в происхождении права ( право во многом действительно создается представителями господствующего класса в своих интересах , отличных от интересов большинства общества).

Недостатки теории :Преувеличение роли классового подхода , недооценка функции права и восприятия права как отжившего явления.

**7. Социологическая теория происхождения права.**

К **родоначальникам социологической юриспруденции** относятся Р. фон Иеринг (Германия), Л. Дюги и Ф. Жени (Франция), Е. Эрлих (Австро-Венгрия), С. Муромцев (Россия). **Социологическая юриспруденция** начала формироваться **на исходе XIX в.**, когда социология выделилась в самостоятельную отрасль знаний.

Сторонники: ( Иеринг, Дюги , Эрлих, Паунд , Муромцев.)

Суть теории : Представители этой школы проводят границу между правом и законом. Право и закон не тождественны между собой. Закон- писаное право, право-реализация закона . Предписания закона становятся живым , действующим правом , когда они начинают применяться на практике. Важнейшее значение имеет судебная и арбитражная практика, свобода судейского решения. Право — это преж­де всего **фактический правовой порядок и процесс деятельности суда.**

Достоинства теории :Теория большое значение придает изучению эффективности права , правоприменительной практике. Положительным моментом в этой теории является **ориентация на учет ре­альных процессов, происходящих в правовом регулировании**, их изучение на основе конкретно-социологических методов.

Недостатки теории: **слабой стороной социологического направления** является то, что возникает опасность размывания понятия права, утраты правом своих границ и, как следствие - появляется больше возможностей для нарушения закона, произвола судебных и административных органов. Теория не учитывает опасности произвола со стороны судебных и административных органов.

**7. Социальные нормы: понятие, виды.**

**Норма** (от лат. «norma») - мера, правило, образец, стандарт. Нормы могут иметь отношение к самым различным объектам и процессам: естественным (природным), техническим, социальным. Норма указывает на границы, пре­делы, в которых тот или иной объект сохраняет свое качество, способность к функционированию, остается самим собой (не утрачивает сущность). Непосредственно человека могут касаться и несоциальные нормы. На­пример, норма температуры человеческого тела.

Применительно к человеческому обществу **Социальные нормы** - это ***правила, регулирующие поведение людей в обществе.***

Для них характерны сле­дующие **черты**:

1. ***Социальность.*** Способствуют человеку существовать в обществе, выполнять социальные функции. Социальные нормы регулируют социальные сферы, которые включают в себя:

а) людей;

б) общественные отношения, то есть отношения между людьми и их кол­лективами;

в) поведение людей. Таким образом, социальные нормы формируют соци­альные структуры и регулируют социально значимое поведение человека.

2. ***Объективность.*** Общество как сложный социальный организм (систе­ма) объективно нуждается в регулировании. Социальные нормы складывают­ся исторически, закономерно, под влиянием социальной необходимости. Они возникают как результат нормативного обобщения, закрепления устойчивых повторяющихся общественных связей и актов взаимодейст­вия между людьми.

3. ***Нормативность.*** Социальные нормы имеют общий характер. Их адресаты определены не конкрет­но (поименно), а путем указания на их типовые признаки (возраст, вменяе­мость или, например, общие требования к статусу юридического лица). Нормативность проявляется и в неоднократности действия социальных норм: социальная норма вступает в действие всякий раз, когда возникает типовая ситуация, требующая урегулирования.

4. Социальные нормы есть ***меры свободы индивида,*** устанавливающие пре­делы его социальной поведенческой активности, способов удов­летворения интересов и потребностей.

5. ***Обязательность.*** Социальные нормы как нормативное выражение со­циальной необходимости всегда в той или иной мере обязательны, имеют предписывающий характер.

6. ***Процедурность.*** Социальному регулированию присуща процедурность, то есть наличие тех или иных процедурных форм, детально регламентирован­ных порядков реализации, действия социальных норм.

7. ***Санкционированность.*** Каждый нормативный регулятор имеет меха­низмы обеспечения реализации своих предписаний.

8. ***Системность*** присуща как отдельным нормам, так и их массиву в мас­штабе общества. Во всяком случае, общество должно стремиться к формиро­ванию такой системы, совершенствованию ее системных качеств, налажива­нию взаимодействия между видами социальных норм.

Социальные нормы определяют, что должен делать человек, как он должен это делать, наконец, каким он должен быть.

Социальные нормы в обществе - это:

- **обычаи и традиции** — правила поведения, ставшие обязательными в силу привычки и повторяющиеся из поколения в поколение;

- **моральные нормы** — оценка поступков по шкалам морально-аморально, добро-зло, хорошо-плохо. Санкциями за неисполнение моральных норм являются общественное осуждение и муки совести;

**- нормы этикета** — совокупность формальных правил поведения в заранее определенных ситуациях, в том числе нормы общения, деловой протокол и т.д.;

**- эстетические нормы** — оценивание по шкале красиво-безобразно; применяется по отношению к искусству, природе, человеку и его поступкам;

**-** [**политические нормы**](http://www.grandars.ru/college/sociologiya/politicheskie-normy.html)**—** регуляторы политической жизни, выраженные в международных договорах, декларациях, хартиях, политических принципах;

**- религиозные нормы** — правила поведения, заповеди, содержащиеся в священных книгах и церковных установлениях;

**- корпоративные нормы** — правила поведения, установленные в крупных организациях, и закрепленные в уставе, кодексах, соглашениях и идеологии организаций.

**- правовые нормы** — требования, закрепленные в государственных законах. Соблюдение правовых норм обеспечивается государственным принуждением;

Для того чтобы социальные нормы оказывали реальное влияние на поведение человека, ему необходимо: знать нормы, желать следовать им, выполнять предписанные ими действия.

Соблюдение членами общества социальных норм необходимо для сохранения стабильности в [обществе](http://www.grandars.ru/college/sociologiya/obshchestvo.html). В этом отношении социальные нормы так же важны, как правила дорожного движения для организации передвижения транспорта. Если водители не будут соблюдать основные правила, например, будут ехать по встречной полосе или сядут за руль в состоянии алкогольного опьянения, то движение по дорогам станет невозможным или чрезвычайно опасным.

8. НОРМА ПРАВА. ПОНЯТИЕ, СТРУКТУРА.

**Норма права** выступает одной из наиболее важных разновидностей действующих в обществе социальных норм. Норма права – это модель поведения и как таковая определяет границы возможных и должных поступков в тех или иных отношениях и тем самым **обеспечивает меру свободы индивида.**

**Характерная особенность нормы права** состоит в том, что она отражает наиболее важные, основные, существенные свойства, которые неизбежно повторяются, присутствуют во всех конкретных правоотношениях, возникающих на основе этой нормы права.

Возьмем, к примеру, одно из наиболее распространенных отношений - купли-продажи. В такие отношения ежедневно вступают миллионы граждан, организаций, учреждений, предприятий для удовлетворения своих непосредственных нужд и потребностей.

И, тем не менее, все многообразие указанных правоотношений купли-продажи, осуществляемых в магазинах, киосках, на рынках, а также субъектов и объектов этих правоотношений полностью охватывается несколькими статьями ГК РФ.

Индивидуальные черты граждан, организаций, учреждений, предприятий полностью исчезают в таких абстрактных понятиях, как "покупатель" и "продавец". Все многообразие материальных предметов в норме права понимается как товар, выступающий объектом договора купли-продажи.

Юридически значимыми признаются действия покупателя, выраженные в желании купить понравившуюся ему вещь и обязанности уплатить ее стоимость. От продавца требуется совершение действий по передаче покупки покупателю, оплатившему ее стоимость.

Благодаря тому, что норма права отражает наиболее важные свойства общественных отношений, она и приобретает способность быть их регулятором.

Таким образом, **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)  **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.

КЛАССИФИКАЦИЯ И ВИДЫ НОРМ ПРАВА

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

Выделяют следующие основные**виды правовых норм:**

1) **в зависимости от содержания** они подразделяются на:

**ИСХОДНЫЕ НОРМЫ**, которые определяют основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления.

Это, например, **декларативные нормы** - обычно включают в себя положения программного характера, определяют задачи правового регулирования отдельных видов общественных отношений, содержат нормативные объявления. Например, ч. 2 ст. 1 Конституции РФ гласит: «Наименования Российская Федерация и Россия равнозначны».

**дефинитивные нормы** - формулируют определения тех или иных правовых явлений и категорий (понятия преступления в уголовном законодательстве, сделки в гражданском праве и т. п.).

, содержащие определения конкретных юридических понятий, и т.п.);

**Коллизионные нормы** призваны устранять возникающие противоречия между правовыми предписаниями. Так, п. 5 ст. 3 ГК РФ гласит: «В случае противоречия указа Президента Российской Федерации или постановления Правительства Российской Федерации настоящему Кодексу или иному закону применяется настоящий Кодекс или соответствующий закон».

**Оперативные нормы** устанавливают даты вступления нормативного акта в силу, прекращения его действия и т. п.

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

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

2) **в зависимости от предмета правового регулирования** (по отраслевой принадлежности) - на **конституционные, гражданские, административные, земельные** и т.п.;

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

4) **в зависимости от методов правового регулирования** делятся на: **императивные** (содержащие властные предписания); **диспозитивные** (содержащие свободу усмотрения);

5) **в зависимости от времени действия** - на **постоянные** (содержащиеся в законах) и **временные** (указ Президента о введении чрезвычайного положения в определенном регионе в связи со стихийным бедствием);

6) **в зависимости от функций** - на **регулятивные** - непосредственно направлены на регулирование фактических отношений, возникающих между различными субъектами, путем предоставления им прав и возложения на них обязанностей. В зависимости от характера субъективных прав и обязанностей различают три основных вида регулятивных норм: управомочивающие (предоставляющие своим адресатам право на совершение положительных действий); обязывающие (содержащие обязанность совершения определенных положительных действий); запрещающие (устанавливающие запрет на совершение действий и поступков, которые определены законом как правонарушения). и **охранительные** - фиксируют меры государственного принуждения, которые применяются за нарушение правовых запретов. Они определяют также условия и порядок освобождения от наказания. Например, в соответствии с ч. 1 ст. 83 Уголовного кодекса РФ (УК РФ) осужденный подлежит освобождению от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда.

7) **в зависимости от круга лиц, на которых распространяется действие норм**, - на **общераспространенные** (действуют в отношении всех граждан, например нормы Конституции РФ) и **специально распространенные** (действуют только в отношении определенной категории лиц - пенсионеров, военнослужащих, учащихся и т.д.);

8) **в зависимости от степени определенности элементов правовой нормы** – на **абсолютно определенные**(точно определяющие права и обязанности участников правоотношения, условия своего действия, последствия несоблюдения предписаний нормы; например нормы УК РФ, устанавливающие точный и исчерпывающий перечень обстоятельств, отягчающих ответственность), **относительно определенные** (устанавливающие возможные варианты поведения; например санкции статей Особенной части УК РФ, предусматривающие верхний и нижний пределы уголовного наказания) и **альтернативные** (закрепляющие несколько возможных вариантов действия, из которых необходимо выбрать один с учетом конкретных обстоятельств; например, установление нормами УК РФ различных видов наказания - лишение свободы, или исправительные работы, или штраф);

9) **в зависимости от сферы действия** - на **общефедеральные** (действуют на территории всей страны, например нормы Уголовно-исполнительного кодекса РФ), **региональные** (действуют на территории субъектов РФ - в республиках, краях, областях и т.п.) и **локальные** (действуют на территории конкретного предприятия, учреждения, организации);

10) **в зависимости от юридической силы** - на **правовые нормы законов**и **подзаконных актов**;

11)  **в зависимости от субъектов правотворчества** - на **нормы, принятые государственными**(законодательными, исполнительными)**органами и негосударственными структурами** (народом на референдуме либо органами местного самоуправления).

Таким образом, нормы права многообразны. Это связано с многообразием общественных отношений, которые данные нормы призваны регулировать.

СТРУКТУРА НОРМЫ ПРАВА

Под **структурой правовой нормы** понимается ее внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой составных частей. **Таких частей три: 1) гипотеза; 2) диспозиция; 3) санкция.** Логическая структура нормы права:**если - то - иначе**. Она распространяется на нормы - правила поведения, имеющие юридическую структуру: гипотеза - диспозиция - санкция. В такой норме четко определяется вариант требуемого поведения, ситуация при которой должна действовать норм и санкция, которая будет применена при нарушении нормы. Существуют также и другие нормы права: нормы-принципы, нормы-цели, нормы-дефиниции и т.д. Они не имеют трехчленной (трехзвенной) структуры. Они являются совокупностью существенных признаков, характеризующих основную идею, которая лежит в основе подобной нормы. Такие нормы называют исходными нормами. Содержатся в Конституции, других нормативных актах (понятие неоконченного преступления, эксперт).

1. **Гипотеза (предположение,** если) - это часть правовой нормы, указывающая на жизненные обстоятельства, при наличии или отсутствии которых реализуется сама норма (т.е. само правило поведения – диспозиция). Гипотеза определяет время, место, субъектный состав, при наличии которых у лиц появляются юридические права и обязанности.

**Гипотезы правовых норм могут подразделяться на виды по следующим основаниям:**

а) **по характеру содержания*:***

***-***  **общие** (абстрактные) - определяющие условия действия норм общими родовыми признаками, не указывая на частные конкретно‑определенные жизненные обстоятельства.

**- конкретные** (казуистические) - устанавливающие частные специальные условия действия нормы, например нормы УПК, где по пунктам перечислены обстоятельства, при наличии которых уголовное дело не возбуждается либо прекращается;

б) **по степени определенности**:

- **абсолютно определенные (**только указывает факты, которые обусловливают действие нормы, например сроки давности),

**- абсолютно неопределенной** (не указывает никаких фактов, с которыми связано ее действие, а предоставляет право органам власти в необходимых случаях применять юридическую норму)

- **относительной** (содержит указание на ограничительные условия действия нормы, например, применение нормы на территории закрытого военного подразделения);

в) **по степени сложности:**

**- однородные**  (простые) - указывается какое-то одно обстоятельство, через которое осуществляется юридическая норма. **Пример:** «Срок действия доверенности не может превышать трех лет» (п. I ст. 186 ГК РФ);

- **составные (сложные)**  - если гипотеза действие нормы права ставит в зависимость от наличия или отсутствия одновременно двух или более обстоятельств.   (п. 1 ст. 72 Семейного кодекса РФ (далее — СК РФ) — родители (один из них) могут быть восстановлены в родительских правах в случаях, если они изменили поведение, образ жизни и (или) отношение к воспитанию ребенка).

2. **Диспозиция**  - это само правило поведения, которому должны или могут следовать участники правовых отношений. Диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы (например, в гражданском праве и ряде других регулятивных отраслей диспозиции выступают в виде правил правомерного поведения, фиксирующих соответствующие права и обязанности сторон - покупателя и продавца, наследника и наследодателя, кредитора и должника; в уголовном праве и других охранительных отраслях большинство диспозиций содержит признаки запрещенных деяний - нельзя убивать, красть, грабить, хулиганить и т.п.).

**Диспозиции классифицируются по следующим основаниям:**

а) по способу описания, в зависимости от того, как излагается правило описания:

- **простые** (содержащие указание на совершение деяния без описания его признаков, так как они достаточно очевидны; например, закон не характеризует признаки преступления, если речь идет о предельно ясном деянии). Незаконное помещение лица в психиатрический стационар — наказывается лишением свободы до трех лет (ч. 1 ст. 128 УК РФ);

**- описательные** (содержащие признаки правомерного либо противоправного поведения; например, ч. 1 ст. 209 УК РФ характеризует "бандитизм" как 1) создание устойчивой; 2) вооруженной; 3) группы лиц (банды); 4) в целях нападения на граждан или организации; 5) а равно руководство такой группой);

-  **отсылочные** (содержащие вместо описания признаков деяния ссылку на другую норму того же нормативного акта; прямо не называют признаки преступления, а отсылают к статье (или части статьи) УК, в которой они изложены. Как правило, эта диспозиция используется в ч. 2, 3 или 4 статей Особенной части УК и выглядит следующим образом: «То же деяние, совершенное...» (далее указываются дополнительные признаки преступления, которое описано в ч. I соответствующей статьи) или «Деяния, предусмотренные частями первой или второй настоящей статьи, совершенные...». Ссылочные диспозиции используются с целью компактного изложения существа запрета, когда признаки преступного деяния полностью или хотя бы частично раскрываются с помощью ссылки на другую статью или часть статьи УК (например, ст. 117 «Истязание»);

- **бланкетные** (содержащие ссылку на другой нормативно-правовой акт либо указывают на незаконность действий и таким образом отсылают правоприменителя к соответствующему закону) Бланкетными являются диспозиции статей Особенной части УК, предусматривающих ответственность за нарушение всякого рода правил безопасности (ст. 215-219). Для уяснения того, что означает «нарушение правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств», о чем сказано в ст. 264 УК, следует обратиться к «Правилам дорожного движения Российской Федерации» (утв. постановлением Совета Министров — Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090).

б) **по своей юридической направленности**:

**- предоставительно-обязывающие** (содержат двусторонние правила поведения, например, арендодателя и арендатора);

- **обязывающие** (указывают вид и меру поведения обязанного лица, например, должника по договору займа);

- **управомочивающие** (указывают на вид и меру возможного поведения, например, избирателя);

- **рекомендательные** (указывают на желательность либо целесообразность того или иного поведения, в котором заинтересовано общество и государство, например, не посещать по туристическим путевкам страны, где существует реальная опасность для жизни и здоровья граждан);

- **запрещающие** (указывают вид и меру поведения, за которое предусмотрена юридическая ответственность, например, управление автомобилем в нетрезвом состоянии).

3. **Санкция** - элемент нормы права, предусматривающий определение последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как **негативными** (**неблагоприятными)** - меры наказания (лишение свободы, штраф, неустойка и т.д.), так и **позитивными** - меры поощрения (премия за добросовестное выполнение служебных обязанностей работником, государственная награда, условно-досрочное освобождение из мест лишения свободы и т.п.).

Для **примера** возьмем какую-либо простейшую норму права и проанализируем ее элементы. Так, в соответствии с российским избирательным законодательством **граждане Российской Федерации, достигшие 18 лет, имеют право избирать; лица, препятствующие осуществлению этого права, привлекаются к административной или уголовной ответственности.**

**Гипотезой** здесь является часть фразы: "граждане РФ, достигшие 18 лет" - вот два условия, при наличии которых гражданин имеет право избирать в орган власти.

**Диспозицией** является часть, где установлено само правило поведения - участие в выборах, в голосовании.

Наконец, последняя часть нормы - **санкция** (в данном случае неблагоприятная, ибо связана с правонарушением) - предусматривает последствия, которые ожидают того, кто нарушил установленное нормой право гражданина избирать в установленном порядке, т.е. право, предусмотренное диспозицией.

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

9. СИСТЕМА ПРАВА: ПОНЯТИЕ, СТРУКТУРА.

Вопрос о системе права - это вопрос о **строении права**, о том, как право организовано изнутри, как оно вообще устроено.

**Системность** - одно из важнейших качеств права, она не может быть сконструирована произвольно, а обусловлена закономерностями об­щественной жизни, регулируемой социальной сферы.

**Право** представляет собой сложную, многоуровневую (в какой-то мере да­же «объемную»), иерархически построенную систему.

**Элементы в системе права могут быть выделены как минимум на четырех уровнях:**

а) на уровне ***отрасли права:***

б) на уровне ***института права;***

в) на уровне ***нормы права;***

г) на уровне ***элементов нормы права.***

Главное подразделение в системе права - **отрасль**.

**Основаниями деления права на отрасли** признаются ***предмет*** и ***метод*** правового регулирования. Предмет отвечает на вопрос «что регулирует отрасль права?». Метод отно­сится к вопросу «как?» (каким образом происходит отраслевое регулирование).

**Различают, прежде всего, императивный (властный) и диспозитивный ме­тоды.**

В системе права можно вы­делить крупные **блоки отраслей** — **материального** совокупность общеобязательных, исходящих от государства, правил, включающая и материальные регулятивные нормы (устанавливают права и обязанности, регулируют отношения), и материальные охранительные нормы (предусматривают различные меры принуждения, юридической ответственности, меры защиты нарушенных прав и др.) **и процессуального права** совокупность правовых норм, определяющих процедуры, процессы применения материального права. Имеются в виду те нормы, которые регламентируют порядок рассмотрения и разрешения уголовных, гражданских, арбитражных дел, а также дел об административных правонарушениях и дел, рассматриваемых в порядке конституционного судопроизводства.**,**

**частного права** (это право, защищающее интересы лица в его взаимоотношениях с другими лицами)  **и публичного (** предметом публичного права является сфера публичных интересов (интересов государства, общества в целом).**.**

Существуют ***базовые отрасли***, которые составляют фундамент всей систе­мы права, тот «набор» отраслей, без которых невозможно функционирование любой системы права. Это – конституционное право, гражданское право, ад­министративное право, уголовное право и отрасли процессуального права.

**Правовой институт**  обеспечивает целостное регулирование определенного участка в предмете отрасли права. Например, институт гражданства в конституционном праве, институт наследования в гражданском праве, институт необходимой обороны в уголовном праве и т. п.

**10. Правовые системы (семьи) современности**

В каждой стране действует свое право – своя национальная система права, имеющая свою специфику и свои особенности. Французский юрист Давид, специалист в области сравнительного правоведения (сравнительного изучения права) объединил их в группы и обозначил как «правовые семьи», «семьи систем права»

На сегодняшний день в мире насчитывается около двухсот национальных правовых систем, которые объединяются в правовые семьи.

Т.о., правовая семья – это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования.

**1. Романо-германская (континентальная)**

Корни этой правовой семьи уходят в римское право (І в. до н. э. – ΥІ в. н. э.). Начиная с ХІХ века в странах романо-германской правовой семьи основным источником права является закон. Там существуют писаная конституции, за нормами которых признается высшая юридическая сила, выражающаяся как в соответствии конституции законов и подзаконных актов, так и в установлении большинством государств судебного контроля за конституционностью обычных законов. Законодатель (орган государственной власти) осмысливает общественные отношения, обобщает социальную практику, повторяющиеся ситуации и формулирует в законах права и обязанности для граждан и организаций.

Различают три разновидности закона:

- кодексы (уголовные, гражданские, уголовно-процессуальные и т. д.);

- специальные законы (текущее законодательство);

- сводные тексты норм;

На суд возлагается обязанность точной реализации общих норм в конкретных судебных и административных решениях. Это обеспечивает единообразие судебной или административной практики в масштабе всего государства.

Судья, решая то или иное юридическое дело, строит цепь умозаключений по методу силлогизма, где роль играет норма. Чтобы правильно применить норму, судья должен вникнуть в ситуацию. Если судья совсем не находит правовой нормы для решения данного дела, то он оказывается перед следующим выбором:

а) совсем отказаться от рассмотрения этого дела;

б) исходя из общих принципов национальной правовой системы установит новую норму (правило) поведения;

в) истолковать сходную действующую норму так, чтобы распространить ее на данное дело, положив в основу своего решения (приговора);

Так как суд не может отказаться от рассмотрения дела из-за неясностей в законе, он применяет общие принципы права.

Общие принципы права – это отправные, исходные начала правовой системы, которые являются выражением справедливости в том виде, в каком она понимается обществом в конкретный исторический промежуток времени. Таким образом, судья принимает такое решение, которое учитывает интересы сторон и отвечает принятым в обществе нормам справедливости.

Постепенно сформировавшаяся система романо-германского права (Италия, Франция, Испания, Португалия, Германия, Австрия, Швейцария, *сюда можно отнести и Россию* и др.) при всех исторических, национальных и религиозных особенностях обладает *целым рядом общих признаков:*

* писаное право (законодательство) – основной источник права;
* велика роль подзаконных актов: регламентов, постановлений, циркуляров, декретов, инструкций и др.;
* деление права на частное и публичное;
* деление права на отрасли;
* единая иерархия источников писаного права, во главе которой писаная Конституция;
* вспомогательная роль судебного прецедента;
* систематизация законодательства идет по пути кодификации;
* обычаи применяются и в дополнение к закону и самостоятельно.

Страны, относящиеся к романо-германской (континентальной) правовой семье, объединены единой концепцией, согласно которой первостепенная роль принадлежит закону. Тем не менее, между правовыми системами этих стран наблюдаются и существенные различия, которые касаются таких аспектов, как конституционный контроль, кодификация, различная роль регламента и толкования закона.

**2. Англосаксонская (семья общего права)**

Периодом становления данного права принято считать Х – ХІІІ вв.

В англосаксонскую правовую семью входят Англия, Ирландия, Канада, США, Австралия, Новая Зеландия и еще ряд других государств.

Основным отличием данной правовой семьи от романо-германской является то, что здесь основным источником права считается не закон, а судебный прецедент.

Англосаксонское право – это право судебной практики, в рамках которой судьи не только применяют, но и создают нормы права. Однажды вынесенное решение является нормой для всех последующих рассмотрений аналогичных дел. При принятии решения по какому-либо юридическому делу судья руководствуется нормами уже сложившихся отношений. Совокупность этих решений (прецедентов) обязательна для всех судов и таким образом составляет систему общего права.

Англосаксонское право делает акцент на процессуальных нормах, формах судопроизводства, источниках доказательств, поскольку они одновременно составляют механизмы и правообразования и правореализации.

Важный признак общего права – автономия судебной власти. Она не зависит и не связана с любой другой властью в государстве. Это проявляется в отсутствии прокуратуры и административной юстиции.

В настоящее время в странах англосаксонской правовой семьи наряду с общим правом широкое развитие получило статутное право (законодательство), источником которого являются акты представительных органов. Это свидетельствует о процессе эволюции данной правовой семьи, однако Англия, например, сохраняет исходные принципы с ХІІІ века до сегодняшних дней.

Зародившаяся много веков назад в Англии эта система получила широкое распространение в мире. Колонизаторская деятельность Британской империи способствовала тому, что *не менее трети человечества* живет под влиянием принципов, норм и методов общего права.  
  
*Основные признаки:*

* судебный прецедент – основной источник права;
* преувеличение роли процессуального права, которое во многом определяет материальное право;
* нет деления права на частное и публичное, как нет деления права на отрасли;
* право делится на «общее право» *–* право судебного прецедента; право «справедливости» *–* право суда Лорда-канцлера от имени монарха (по сути право административного прецедента); «статутное право» *–* право представленное актами Парламента или нормативными решениями монарха;
* систематизация законодательства идет по пути консолидации – соединения законодательных положений по одному вопросу в единый акт.

**3. Социалистическая правовая семья**

В качестве самостоятельной правовой семьи выделилась сравнительно недавно. Ранее страны, принадлежащие к данной правовой семье (бывший СССР, социалистические страны Европы (ГДР, Чехословакия и др.), Азии (Китай, Северная Корея), Латинской Америки (Куба), входили в романо-германскую правовую семью. Они и сейчас сохраняют некоторые ее черты и особенности.

Социалистическая правовая семья имеет свои особенности, обусловленные явно выраженным классовым характером. Основной источник социалистического права – революционные нормативно-правовые акты, выражающие волю трудящегося народа, руководимого коммунистической партией. Фактически все эти нормативно-правовые акты защищали интересы партийно-государственного аппарата. Право носит императивный характер, имеет тесную связь с государственной политикой, оно обеспечивается партийной властью и принудительной силой правоохранительных (карательных) органов.

Суд остается инструментом в руках правящего класса (группы), он обеспечивает его господство и охраняет его интересы. Судебная ветвь власти даже не претендует на контроль над исполнительной и законодательной. Контроля за конституционностью законов также не существует.

В настоящее время в правовой системе России и других государств, входивших в социалистическую правовую семью, произошли существенные изменения. К ним можно отнести следующее:

- демократизация;

- сближение с романо-германской правовой семьей;

- обновление законодательства:

- обеспечение верховенства закона;

- защита прав и свобод человека и гражданина;

- появление плюрализма в экономике, политике и идеологии.

**4. Религиозная правовая семья**

Сюда входят мусульманское, индусское и африканское право.

Мусульманское право основывается на религиозных нормах, на системе исламского вероучения.

Основными источниками мусульманского права являются:

- Коран

Это священная книга ислама, состоящая из высказываний пророка Магомета. В ней есть как обряды и проповеди, так и установления нормативно-юридического характера.

- Сунна

Это мусульманское предание, рассказывающее о жизни пророка, сборник норм и традиций, которые служат образцами для мусульман.

*Признаки семьи религиозного права:*

* главный творец права Бог, а не общество, государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и соответственно строго соблюдать;
* источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся, в частности, в Коране, Сунне, Иджме и распространяющиеся на мусульман либо в Шастрах, Ведах, законах Ману и т.д. и действующее в отношении индусов;
* тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, а также с местными обычаями образует единые правила поведения;
* особое место в системе источников права занимают доктрины Труды ученых-юристов);
* отсутствует деление права на частное и публичное;
* нормативно-правовые акты (законодательство) имеют вторичное значение;
* судебная практика не является источником права;
* во многом основана на идее обязанностей, а не прав человека.

*Семья традиционного ( обычного) права*

К семье традиционного права относятся правовые системы Мадагаскара, ряда стран Африки и Дальнего Востока.

Основные признаки семьи традиционного права:

1.Доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющее как правило , неписанный характер и передаваемый из поколения в поколение ;

2.Обычаи и традиции складываются естественным путем и признаются государством; 3.Обычаи и традиции регулируют отношения групп и сообществ , а не отдельных индивидов;

4.Нормативные акты имеют вторичное значение;

5.Судебная практика ( юридический прецедент ) не выступает в качестве основного источника права;

6.Юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных обществ;

7.Архаичность многих ее обычаев и традиций.