

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА.

Государство- форма, функции,
признаки; Право- понятие, признаки,
норма, пр.семьи, правоотношение,
факты, презумпции, фикции, аксиомы,
исключения, ФИЛОСОФСКИЕ
СУЖДЕНИЯ Сократа, Платона,
Преподаватель КВТК Ляпунова Ольга Анатольевна
Аристотеля, И. Канта, Г. Гегеля и др.

Основы теории государства и права.

Литература:

1. Разделы 1 и 2 уч. А. Я. Капустина «Правовое обеспечение профессиональной деятельности» -

<https://biblio-online.ru/book/pravovoe-obespechenie-professionalnoy-deyatelnosti-388522> новая ссылка -

<https://biblio-online.ru/viewer/pravovoe-obespechenie-professionalnoy-deyatelnosti-413555#page/13>

2+/_ электронный учебник по основам права Смоленского

<http://iknigi.net/avtor-mihail-smolenskiy/108829-osnovy-prava-mihail-smolenskiy/read/page-1.html>

3+/- В. В. РУМЫНИНА основы права <http://www.alleng.ru/d/jur/jur788.htm>

4+/_ В. В. Румынина электронный учебник по ПОПД, с основами права

<http://college-balabanovo.ru/Student/Bibl/Econ/POPD.pdf>

5+/- А. В. Малько «Основы права»

https://fictionbook.ru/author/a_v_malko/osnovyi_gosudarstva_i_prava_ru/read_online.html

6.+/_ Иммануил Кант «Метафизика нравов»

https://www.civisbook.ru/files/File/Kant_Metaphisika_1.pdf

6.+/- Георг Гегель «Философия права»

<http://e-libra.su/read/362194-filosofiya-prava>

История развития суждений
о праве и государстве.

СОКРАТ О ПРАВЕ (469-399гг до н.э.)

О его мыслях узнаем из учений Ксенофонта и Платона. Сократ не знатного происхождения. Постоянное стремление к истине, своим словом будить мысль и совесть. Не любил софистов, не брал денег за уроки. Беседы, в которых обсуждал все стороны человеческой жизни: политика, добродетель и зло. Сократ пытался возвысить мысль к общим началам, лежащим в основе частных факторов. Сократ поставил мир человека выше мира внешнего, противопоставлял себе язычников. Внутренняя сущность человека в разуме. Разум имеет первостепенное значение. Он дает подлинное знание. Познание- корень всякого добра. Незнание- корень зла. Сократ не выступал всенародно и не стремился к власти. Он считал, что править должны знающие применение ко всем. Выделял 5 форм правления: монархия, тирания, плутократия, аристократия, демократия.

Сократ не доверял демагогам. Низко оценивал политическую мудрость народного собрания. Сократ склонялся на сторону аристократии, где правят лучшие. Его идеал – правление лучших и знающих, где разум и добродетель царят и направляют шаги политика.

Впервые выдвигает концепцию договорной связи между государством и гражданином. Патерналистская версия договора: Отечество и законы выше и дороже отца с матерью, высшие воспитатели и повелители. Любой, кому не нравятся порядки, может покинуть государство, оставшиеся же обязуются выполнять все веления государства и его органов. Если граждане согласились стать членами своего государства, то обязаны чтить его порядки и установления.

Обязанность подчиняться закону - первая обязанность каждого гражданина. Наряду с «писанным» законом, есть закон «неписанный», который действует у всех народов, установленный очевидно богами. Это требование почитать богов, уважение родителей и воздавать добром за добро.

В 399г. Сократа предали суду за то, что он отвергает божества своего государства, развращает юношество, внушая им губительные идеи

ПЛАТОН (427—347 гг. до и. э.)

«... истинное бытие — это некие умопостигаемые и бестелесные идеи»; данные же ощущению эмпирические тела, вещи и явления — не истинны, поскольку вообще относятся не к бытию, а к чему-то подвижному, становлению. Истинное познание — это познание бытия, т.е. мира идей. Оно доступно лишь "редким людям" — философам (Государство, 476 г). Толпе же, считал Платон, не присуще быть философом. Идея — образ и сущность вещи, определяющее ее первоначало и принцип. Мир идей — смыслообразующий контекст мира вещей и явлений. Справедливость- это 1) каждый занимается своим делом (пастух не руководит государством, не получив должного образования), 2) "чтобы никто не захватывал чужого и не лишался своего «, 3) равенство арифметическое и геометрическое -

А) "геометрическое равенство" (равенство по достоинству и добродетелям) и б) "арифметическое равенство" ("равенство меры, веса и числа"). Поясняя смысл такого различия, Платон замечает, что "для неравных равное стало бы неравным, если бы не соблюдалась надлежащая мера" (Законы, 757а). "Геометрическое равенство" — это "самое истинное и наилучшее равенство": "большему оно уделяет больше, меньшему — меньше, каждому даря то, что соразмерно его природе»)) (но это же социальное неравенство как раз, эх, платон)

Весьма высоко ставил Платон знание о законах, считая не случайным созвучие божественного и чудесного закона (nomos) и ума (noys). "Ведь из всех наук, — отмечал Платон, — более всего совершенствует человека, ими занимающегося, наука о законах" (Законы, 957 с). Он настойчиво рекомендует изучать сочинения о праве.

Аристотель (384-322 гг. до н. э)

Его работы- "Политика", "Афинская полития" и "Этика". Полис - это "правовое государство«, где должно господствовать право, а не люди. Благодаря своему общему характеру законы свободны от страстей, они представляют собой уравновешенный разум. Им не мешают симпатии, антипатии, эмоции. Соотношение этики и политики отчетливо проявляется при освещении проблемы справедливости. Как приобретенное качество души и черта характера справедливость является величайшей из добродетелей (в соотношении с мужеством, умеренностью, щедростью, великодушием и т. д.) и относится к предмету этики; в этом аспекте справедливость — часть добродетели. Но у справедливости есть и иной аспект, выражающий отношение одного человека к другим; в таком смысле справедливость представляет всю добродетель в человеческих отношениях и относится к предмету политики. **Право - это нормы, регулирующие общественную жизнь, придающие ей определенную форму и стабильность. Аристотель говорит в "Политике": "порядок и есть своего рода закон".**

Важнейшим признаком закона является его принудительная сила. Большинство людей не склонны поступать добродетельно. Поэтому необходимо принуждение на правовой основе.

Право, по мнению Аристотеля, тождественно справедливости. В доклассовом обществе представление о справедливости выражало нравственную оценку общиной поступков человека. Первоначально круг приложения понятия справедливости ограничивался родом или племенем. С развитием родового строя понятие справедливости стало распространяться и за пределы племени.

Справедливость изменяется на протяжении всей истории человечества. Появление частной собственности изменило людей и их представления о справедливости. С расколом общества на классы и появлением государства понятие справедливости приобретает классовое содержание. Например, представители высших классов не считали раба человеком и не признавали наличия у него нравственных добродетелей, включая чувство справедливости. Плутарх считал, что воровство, ложь, невоздержанность, склонность к чувственным наслаждениям являются специфическими качествами, присущими только рабам.

Аристотель убежден, что справедливое и законное должно совпадать. Цель права - общая польза, общее благо. Право регулирует отношения свободных и равных людей, отношения властвования и подчинения. Отношения между рабовладельцами и рабами не является предметом права. Он не наделяет гражданскими правами женщин.

Нем.философ Иммануил Кант (1724-1804) первым приступил к систематическому обоснованию либерализма. Его «Метафизика нравов» состоит из 2 ч.- «Метафизические начала учения о праве» и «... о добродетели». Идеалом государственного устройства философ считал – республику, которой управляет мудрый и справедливый человек, наделенный всеми полномочиями абсолютной власти. Как и Локк, и Гоббс, Кант считал, что необходимо отделить законодательную власть от исполнительной, при этом необходимо упразднить феодальные права на землю и на крестьян. Надо провести мировые переговоры, направленные на установление вечного мира. Иначе войны могут разрушить все достижения с таким трудом добытые человечеством. Для этого он предложил: Уничтожить все территориальные притязания на земли, Никакое государство мира нельзя ни купить, ни продать, ни передать по наследству, Уничтожить постоянные армии, Никакое государство не должно предоставлять денежные или публичные займы для

Никакое государство не имеет право вмешиваться во внутренние дела другого государства, Недопустимо вести шпионаж, террористические акты и другое, чтобы подорвать доверие между государствами. Конечно, его идеи можно назвать утопическими, но ученый считал, что человечество со временем достигнет такого прогресса в социальных отношениях, что сможет решать все вопросы урегулирования международных отношений путем мирных переговоров. Кант во всех своих трудах отдавал предпочтение морали перед политикой, он считал, что права человека первичны и не могут быть нарушены никаким политическим строем.

Главное произведение нем.мыслителя Георга Вильгельма Фридриха Гегеля (1770-1831 гг.) по вопросам государства и права - "Философия права" 1821 г.. Г. и П. он относит к предмету философии объективного духа, которая освещает развитие сознания человека, начиная с простейших форм восприятия мира и кончая высшими проявлениями разума. В этом поступательном развитии духа Гегель выделил следующие ступени: субъективный дух (антропология, феноменология, психология), объективный дух (абстрактное право, мораль, нравственность) и абсолютный дух (искусство, религия, философия). Идея права (объективный дух) в своем развитии проходит три ступени: абстрактное право, мораль и нравственность: 1) АБСТРАКТНОЕ ПРАВО. Свободная воля первоначально является сознанию человека в качестве индивидуальной воли, воплощенной в отношениях собственности. На этой ступени свобода выражается в том, что каждое лицо обладает правом владеть вещами (собственность), вступать в соглашение с другими людьми (договор) и требовать восстановления своих прав в случае их

Абстрактное право, иными словами, охватывает область имущественных отношений и преступлений против личности. Его общим велением служит заповедь: "Будь лицом и уважай других в качестве лиц". Абстрактное право имеет формальный характер, поскольку оно наделяет индивидов лишь равной правоспособностью, предоставляя им полную свободу действий во всем, что касается определения размеров имущества, его назначения, состава и т.п. Предписания абстрактного права формулируются в виде запретов. Признавая неограниченное господство лица над вещью, Гегель воспроизводит идеи, получившие закрепление в Кодексе Наполеона 1804 г. и других законодательных актах победившей буржуазии - мол, лишь благодаря собственности человек становится личностью, но нельзя обращать в собственность самого человека. "В природе вещей, - писал Гегель, - заключается абсолютное право раба добывать себе свободу". Гегель отвергает платоновские проекты обобществления имущества и критикует эгалитаристские

2.МОРАЛЬ- более высокая ступень, потому что абстрактные и негативные предписания формального права в ней наполняются положительным содержанием. Моральное состояние духа возвышает человека до сознательного отношения к своим поступкам, превращает лицо в деятельного субъекта. Если в праве свободная воля определяется внешним образом, по отношению к вещи или воле другого лица, то в морали - внутренними побуждениями индивида, его намерениями и помыслами. Моральный поступок поэтому может вступить в коллизию с абстрактным правом. Например, кража куска хлеба ради поддержания жизни формально подрывает собственность другого человека, однако заслуживает безусловного оправдания с моральной точки зрения. На данной ступени свобода проявляется в способности индивидов совершать осознанные действия (умысел), ставить перед собой определенные цели и стремиться к счастью (намерение и благо), а также соизмерять свое поведение с обязанностями перед другими людьми (добро и зло). В умысле

3) **НРАВСТВЕННОСТЬ** - высшая ступень осмысления права человеком. В ней преодолевается односторонность формального права и субъективной морали, снимаются противоречия между ними. Согласно взглядам философа, человек обретает нравственную свободу в общении с другими людьми. Вступая в различные сообщества, индивиды сознательно подчиняют свои поступки общим целям. К числу объединений, формирующих нравственное сознание в современную ему эпоху, философ относил семью, гражданское общество и государство. Гегель рассматривает гражданское общество и государство как несовпадающие сферы общественной жизни. Оригинальность этой концепции состояла в том, что под гражданским обществом в ней понималась система материальных потребностей, обусловленных развитием промышленности и торговли. Философ относит образование гражданского общества к современной ему эпохе, а его членов называет по-французски "bourgeois" (буржуа). В "Философии права" подчеркивалось также, что "развитие гражданского общества наступает позднее, чем

Отождествляя гражданский строй с буржуазным, Гегель изображает его как антагонистическое состояние, как арену борьбы всех против всех (здесь им используются формулировки, применявшиеся Гоббсом для характеристики естественного состояния). По учению Гегеля, гражданское общество включает в себя отношения, складывающиеся на почве частной собственности, а также законы и учреждения (суд, полиция, корпорации), призванные гарантировать общественный порядок. В целом гражданское общество представляет собой объединение индивидов "на основе их потребностей и через правовое устройство в качестве средства обеспечения безопасности лиц и собственности".

Гражданское общество, по Гегелю, делится на три сословия: землевладельческое (дворяне - собственники майоратных владений и крестьянство), промышленное (фабриканты, торговцы, ремесленники) и всеобщее (чиновники).

Вследствие различия интересов индивидов, их объединений, сословий гражданское общество, несмотря на имеющиеся в нем законы и суды, оказывается не способным урегулировать возникающие социальные противоречия. Для этого оно должно быть упорядочено стоящей над ним политической властью - государством.

ПРАВО ЕГИПТА

Источники права: сначала обычаи, затем распоряжения фараонов (законодательство), визиря и + религия (бог Осирис как "владыка справедливости", богиня порядка и справедливости Маат -- ее символическое изображение в виде "Пера Истины" противостояло в загробном суде Осириса на чаше Весов правосудия сердцу -- душе умершего). Не было деления на отрасли. Принципы: соразмерность наказания тяжести совершенного преступления, истины и справедливости, Развитая письменность - более строгий и надежный учет и контроль в делах административных, налоговых, повинностных и карательных. Эти нормы были связаны с религией и общеустановленными моральными нормами поведения. Приказы фараона неукоснительно соблюдались, он был главным законодателем и судьей, назначал всех высших чиновников. Считалось, что от фараона-бога зависели урожай, справедливость в государстве и его безопасность.

Экономика Египта преимущественно аграрная. Был разработан свод (каталог) всех земель страны -- «Книга росписи земель Верхнего и Нижнего Египта», где все земли были расписаны по держателям полей (храмы, управления царской администрации, конкретные лица) на текущий год. Фараон как верховный собственник земельного фонда страны мог жаловать пахотную землю в качестве вознаграждения за службу отдельным жрецам, воинам и другим своим подданным вместе с обслуживающими ее государственными рабами и инвентарем. Такие земельные пожалования («дом номарха») приобретали статус временного частного землевладения (джет), хотя государственные чиновники продолжали управлять этими землями и взимать с них часть дохода. Постепенно эти землевладения приобретали статус частной собственности («дом отца моего»). В правовых документах, освещающих введение государственных служащих в должность, указывалось, что, а) должностное владение неделимо (кто владеет домом, тот владеет и всеми остальными частями этого совокупного владения); б) его нельзя было унаследовать без назначения на ту же самую должность; в) запрещено пользоваться двумя неделимыми должностными владениями во избежание путаницы при исполнении связанных с правом владения обязанностей.

В Египте существовало несколько видов земельных владений: государственные, храмовые, частные и общинные. Можно было совершать различные сделки с землей: дарить, продавать, передавать по наследству. Однако Древний Египет не знает частной собственности на землю. Вся земля принадлежит фараону, верховному собственнику. Фактически большая часть земли находилась в общинном владении. Передача земли из одних рук в другие, имевшая место в отдельных случаях, была обставлена сложными формальностями. Владения вельможи распадалась на отдельные населённые пункты -- «дворы», «селения». Во главе отдельных дворов и селений стояло по «властелину» (хека). Поля и гумна вельмож были распределены по отдельным селениям. На поле при севе и при жатве работали рабочие «отряды». Судя по изображениям, в них состояли одни мужчины. Женской работой было веяние. На гробничных изображениях женщина с мотыгой или за укладкой снопов -- исключительная редкость. Если в страдную пору не хватало жнецов, а вельможа был номархом, то он мог в помощь отрядам своего «пичного дома» привлечь «царских» пюдей, т

Праву Египта были известны как договор купли-продажи, займа, аренды, поклажи и товарищества.

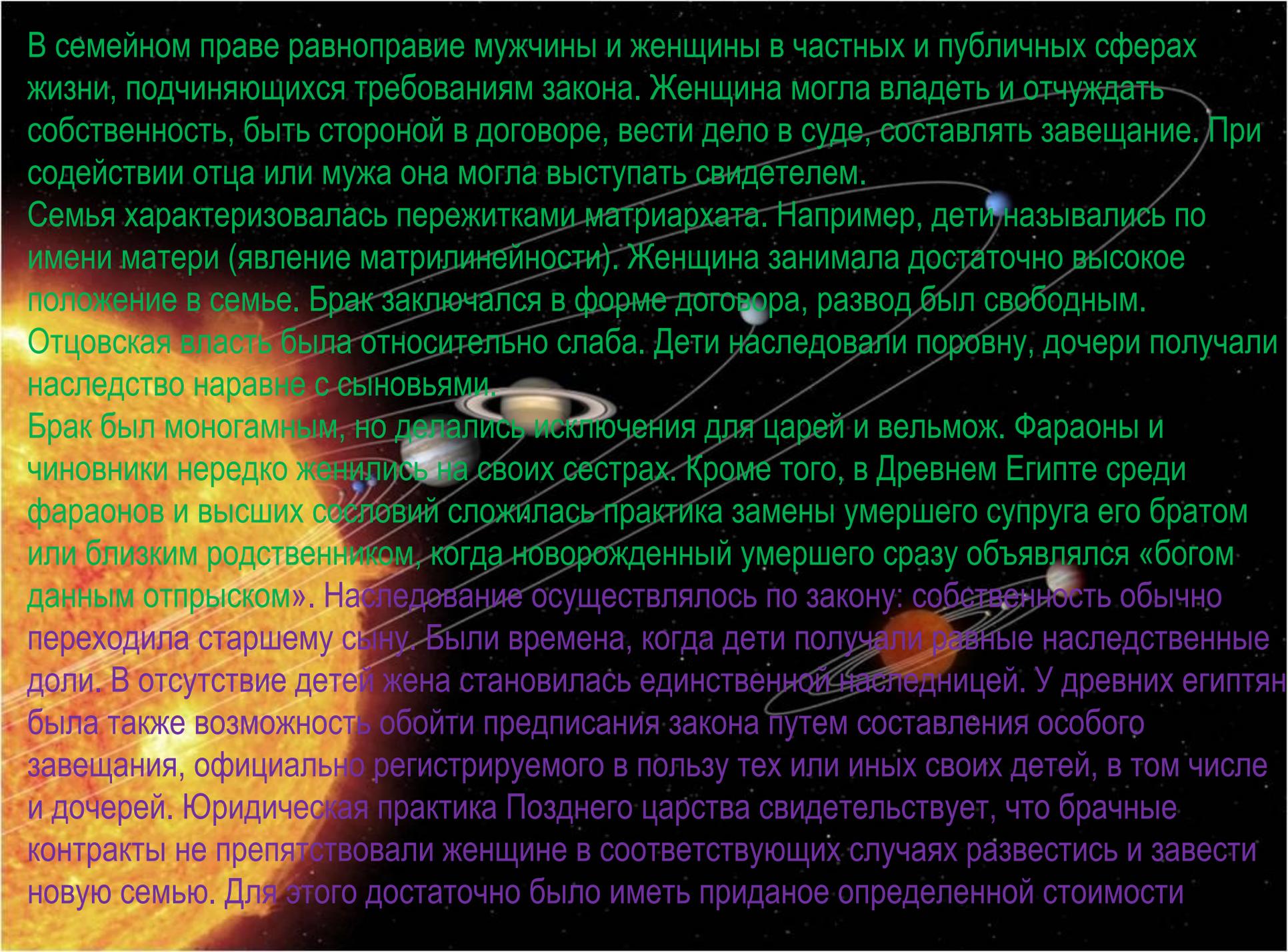
Договоры и условия купли-продажи излагались письменно с необыкновенной точностью и подробностями и скреплялись затем подписями многих свидетелей. Проценты под занятые суммы не должны были превышать сумму долга.

Вначале собственность передавалась на основе устной договоренности и в присутствии официальных лиц (местных или столичных), а затем оформлялась при помощи писца особой записью (за плату).

Впоследствии передача собственности стала сопровождаться особым ритуалом: договор + клятва – это обряд ввода покупателя во владение.

В многочисленных документах и надписях, касающихся оформления различных обязательств, встречаются клятвы, которые стороны произносят по требованию суда или по собственной инициативе. Так, при заключении в суде договоров найма рабов их владельцы клятвенно удостоверяли получение денег за весь оговоренный в договоре период найма, обязуясь одновременно возместить работой этих же рабов возможные дни их болезни. Владелец сдаваемого в наем осла клятвенно заверяет нанимателя, что никакое третье лицо не имеет на него прав.

Распространены договоры перевозки грузов. Владельцы судов состояли, как правило, на государственной службе и являлись материально ответственными лицами, вследствие чего были обязаны возмещать владельцу ущерб в случае гибели товара. Во время длительного пути (например, при доставке зерна из Нубии или Фив) груз охраняли воины соответствующих гарнизонов. При получении груза в пункте назначения местные работники (например, работники зернохранилища) были обязаны в кратчайшие сроки послать в столицу писцам казначейства отчет о получении и распределении груза. Оформлялся и особый «документ об обеспечении», который фиксировал временный характер договорных отношений, например 3 г. (сделки займа, ссуды, «контракты порабощения», оформлявшие рабство-должничество). Гарантиями прав сторон служили наряду с составлением «документов об обеспечении» и расписок также скрепление основного договора клятвой и право на обращение в спорной ситуации в «дом судей».



В семейном праве равноправие мужчины и женщины в частных и публичных сферах жизни, подчиняющихся требованиям закона. Женщина могла владеть и отчуждать собственность, быть стороной в договоре, вести дело в суде, составлять завещание. При содействии отца или мужа она могла выступать свидетелем.

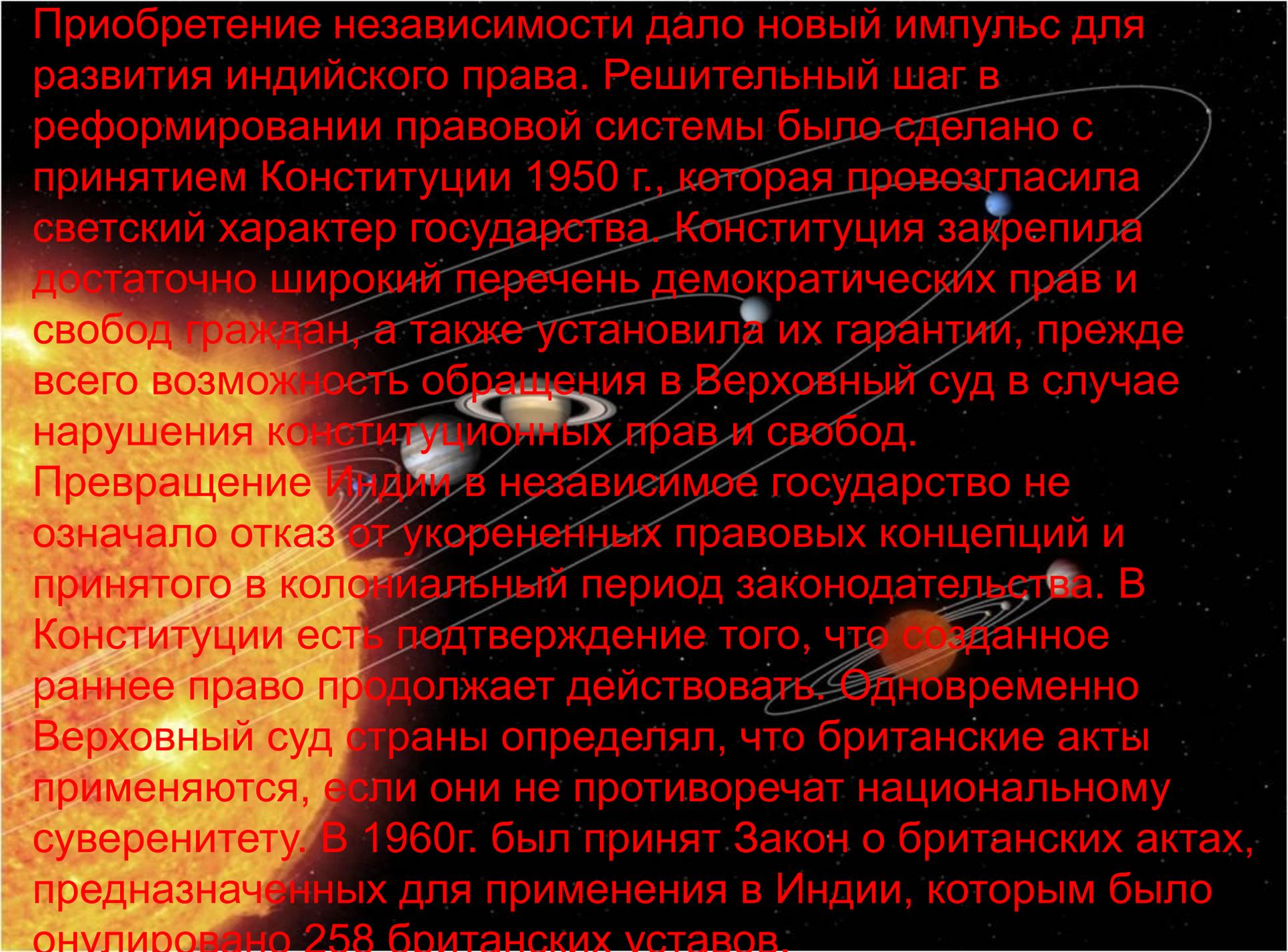
Семья характеризовалась пережитками матриархата. Например, дети назывались по имени матери (явление матрилинейности). Женщина занимала достаточно высокое положение в семье. Брак заключался в форме договора, развод был свободным.

Отцовская власть была относительно слаба. Дети наследовали поровну, дочери получали наследство наравне с сыновьями.

Брак был моногамным, но делались исключения для царей и вельмож. Фараоны и чиновники нередко женились на своих сестрах. Кроме того, в Древнем Египте среди фараонов и высших сословий сложилась практика замены умершего супруга его братом или близким родственником, когда новорожденный умершего сразу объявлялся «богом данным отпрыском». Наследование осуществлялось по закону: собственность обычно переходила старшему сыну. Были времена, когда дети получали равные наследственные доли. В отсутствие детей жена становилась единственной наследницей. У древних египтян была также возможность обойти предписания закона путем составления особого завещания, официально регистрируемого в пользу тех или иных своих детей, в том числе и дочерей. Юридическая практика Позднего царства свидетельствует, что брачные контракты не препятствовали женщине в соответствующих случаях развестись и завести новую семью. Для этого достаточно было иметь приданое определенной стоимости

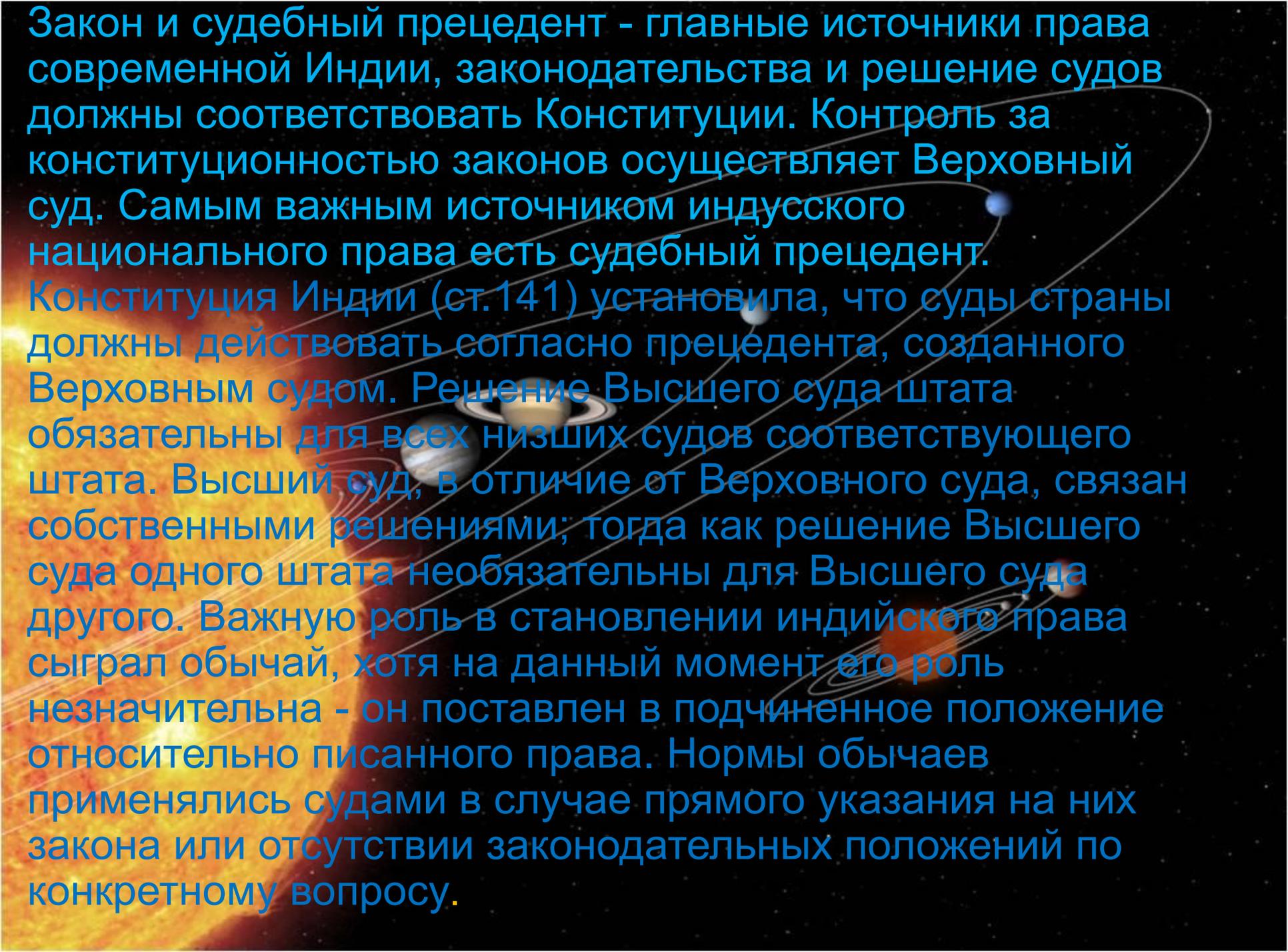
Индия

Индуское право - это право общины, которая исповедует индуизм, а право Индии (под колониальным управлением Англии) - это национальная система, действие которой распространяется на территорию всего государства, на всех граждан независимо от их национальности и принадлежности к определенной религиозной общине. На данное время в Индии одновременно действует несколько правовых систем - индуское право, мусульманское право и национальная правовая система Индии. В 1947 г. британский Парламент принял Закон о независимости Индии, которая получила статус доминиона. Согласно Вестминстерскому уставу 1931г. за доминионами признавался государственный суверенитет. Но в 1950г. Индия отказывается от статуса доминиона и провозглашает себя республикой, оставаясь при этом в составе Содружеств, возглавляемой Британской Короной.

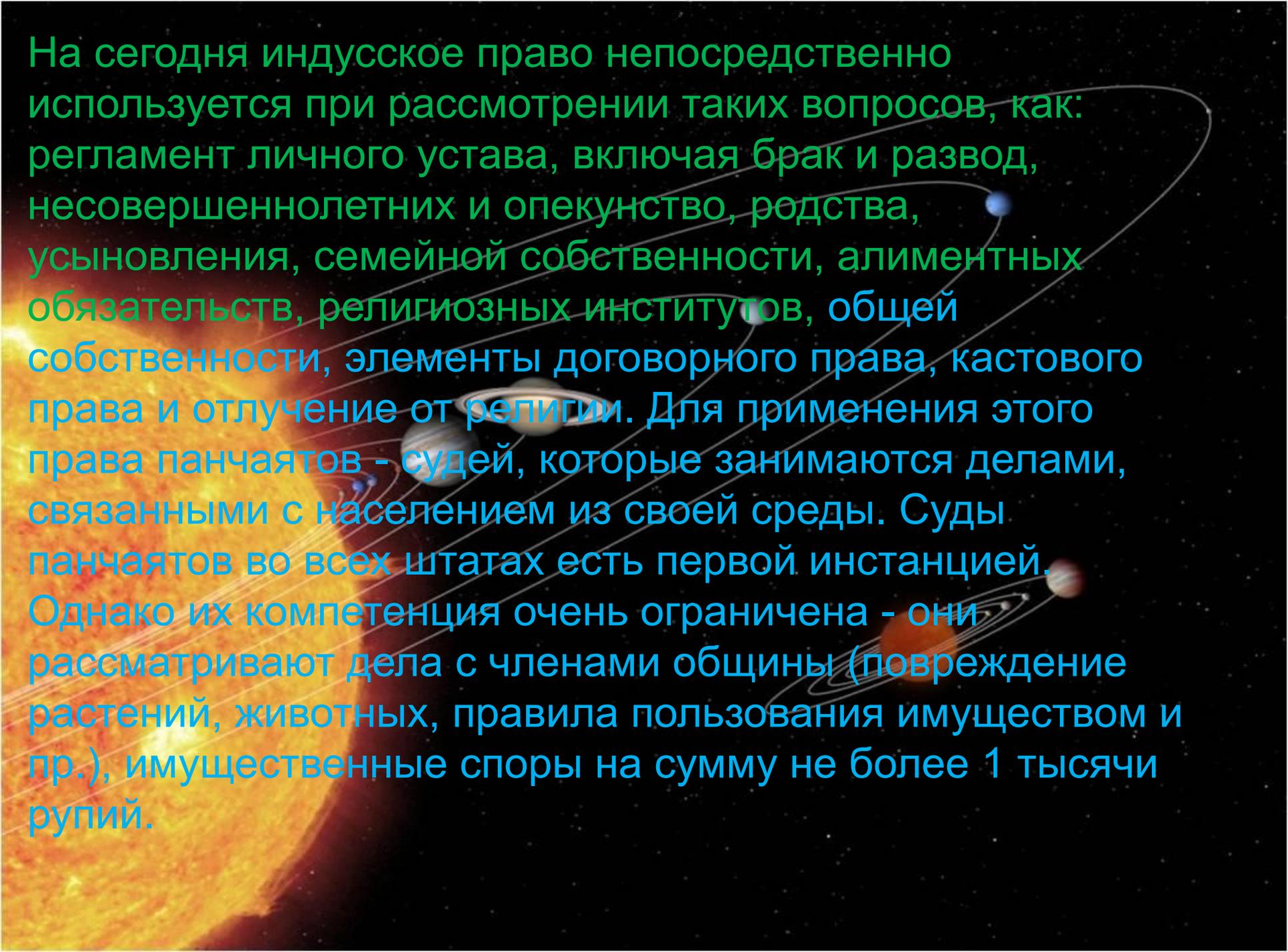
A space-themed background featuring a bright yellow sun on the left, several planets (including Saturn with its rings), and white orbital paths against a dark starry sky.

Приобретение независимости дало новый импульс для развития индийского права. Решительный шаг в реформировании правовой системы было сделано с принятием Конституции 1950 г., которая провозгласила светский характер государства. Конституция закрепила достаточно широкий перечень демократических прав и свобод граждан, а также установила их гарантии, прежде всего возможность обращения в Верховный суд в случае нарушения конституционных прав и свобод.

Превращение Индии в независимое государство не означало отказ от укорененных правовых концепций и принятого в колониальный период законодательства. В Конституции есть подтверждение того, что созданное ранее право продолжает действовать. Одновременно Верховный суд страны определял, что британские акты применяются, если они не противоречат национальному суверенитету. В 1960г. был принят Закон о британских актах, предназначенных для применения в Индии, которым было онулировано 258 британских уставов.



Закон и судебный прецедент - главные источники права современной Индии, законодательства и решение судов должны соответствовать Конституции. Контроль за конституционностью законов осуществляет Верховный суд. Самым важным источником индусского национального права есть судебный прецедент. Конституция Индии (ст.141) установила, что суды страны должны действовать согласно прецедента, созданного Верховным судом. Решение Высшего суда штата обязательны для всех низших судов соответствующего штата. Высший суд, в отличие от Верховного суда, связан собственными решениями; тогда как решение Высшего суда одного штата необязательны для Высшего суда другого. Важную роль в становлении индийского права сыграл обычай, хотя на данный момент его роль незначительна - он поставлен в подчиненное положение относительно писанного права. Нормы обычаев применялись судами в случае прямого указания на них закона или отсутствии законодательных положений по конкретному вопросу.



На сегодня индусское право непосредственно используется при рассмотрении таких вопросов, как: регламент личного устава, включая брак и развод, несовершеннолетних и опекунов, родства, усыновления, семейной собственности, алиментных обязательств, религиозных институтов, общей собственности, элементы договорного права, кастового права и отлучение от религии. Для применения этого права панчаятов - судей, которые занимаются делами, связанными с населением из своей среды. Суды панчаятов во всех штатах есть первой инстанцией. Однако их компетенция очень ограничена - они рассматривают дела с членами общины (повреждение растений, животных, правила пользования имуществом и пр.), имущественные споры на сумму не более 1 тысячи рупий.

Теория гос-ва и права - это базовая фундаментальная юридическая наука, изучающая общие вопросы происхождения, становления, развития и функционирования государства и права.

1. Понятие и признаки, типы, форма государства. Тип государства – совокупность существенных признаков, которые характеризуют классовые и экономические стороны государства. **Исторические подходы к типологии государств: Формационный и Цивилизационный.** **В Формационном** под типом государства понимается система сущностных признаков, характерных для государств определенной общественно–экономической формации, выражающихся в общности их экономической основы, классовой сущности и социального назначения. Подход к классификации государств был разработан К. Марксом и Ф. Энгельсом. Для определения типа государства при формационном подходе учитываются: 1. Соответствие государства определенной общественно – экономической формации, типу производственных отношений; 2. Общественно - экономическая формация – исторический тип общества, который основан на определенном способе производства; 3. Класс, инструментом политической власти которого является государство; 4. Социальное назначение государства. **Типы государств по формационному подходу: Рабовладельческий; Феодалный; Буржуазный; Социалистический**

В Цивилизационном подходе каждому историческому отрезку времени соответствует определенная цивилизация, в которой тип государства определяется на основе духовных признаков, которые могут блокировать или поощрять развитие государства. Его предложили западные мыслители В. Гумбольдт, О. Шпенглер, А. Тойнби, М. Вебер, С. Хантингтон.

В настоящее время распространено несколько трактовок понятия «цивилизация», а также несколько видов типологии цивилизационного подхода. Часто под «цивилизацией» понимают культуру, развитие общества в целом. «Цивилизация – это замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, национальных, географических и других признаков» (А. Тойнби). В этом случае в зависимости от признаков выделяют египетскую, западную, православную, арабскую и другие цивилизации. Тем самым можно говорить о цивилизациях современных и древних, западных, восточных, православных.

В цивилизационном подходе различают хронологический, производственный, генетический, пространственный, религиозные и иные принципы типологии цивилизаций. В рамках цивилизационного подхода выделяют теорию «стадий экономического роста» (У.Ростоу), теорию «менеджеризма», теорию «единого индустриального общества», теорию «постиндустриального общества», теорию «конвергенции» (А. Д. Сахаров).

Достоинства цивилиз. подхода в выделение духовных, культурных

... Есть и общие признаки гос-ва, отличающие его от родового общества и некоммерческих общественных организаций (партий): 1) наличие специальных органов госвласти, которые во взаимосвязи образуют гос.механизм управления- правительство, суды, полиция, армия и др.). Они осуществляют управление обществом, а при необходимости госпринуждение. 2) распространение госвласти в пределах тер.границ гос-ва. 3) Наличие законодательства страны. 4) Только гос-во может устанавливать налоги и таможенные пошлины. 5) Гос.суверенитет. 6) +/- деление госвласти на три самостоятельных ветви- судебную, законодательную и исполнительную.

Гос-во- это особая, суверенная территориальная организация публичной власти, обладающая спец.аппаратом и регулирующая отношения в обществе с помощью общеобязательных правил поведения (нормы права).

Социальное назначение (роль) государства- оно представляет интересы населения в различных сферах- образование, медицина, защита личности и собственности.

В функциях гос-ва и проявляется его роль- это основные направления деятельности гос-ва: а) внутренние ф.- соц.обеспечение граждан, медицина, экономика, образование и наука, защита личности и собственности гр-н и организаций; б) внешние- все это на международном уровне, безопасность гос-ва.

Свои функции гос-во осуществляет через механизмы=гос.органы. У каждого госоргана своя компетенция- министерство здравоохранения, больницы, поликлиники; министерство образования, школы, пту, колледжы, институты....

Форма гос-ва- это организация и устройство госвласти, а также способы ее осуществления. К элементам формы гос-ва относят: ф.правления (кому принадлежит верховная власть- республика или монархия-бессрочность, передача власти по наследству, неучастие народа), ф.госустройства (как организована публичная власть на территории гос-ва, на какие части она делится, каковы отношения центра и тер.единиц- унитарная и федеративная) , политический режим (способы и средства, используемые властью и степень участия народа в управлении, положение личности в государстве- демократический, авторитарный и тоталитарный).

*Виды монархии и республики. А) Абсолютная (неограниченная м.)- древний мир- египет, китая, римская империя, Катар - власть одного обожествляется и неравенства считается естественным и все остальные- подданные и должны ему подчиняться. Власть держится на жесткой дисциплине и подчинении. Б) Ограниченная м.: 1) дуалистическая- монарх - исполнительная власть, а парламент- законодательная. (редкость- марокко и иордания). 2) парламентская м. или парламентарная- т.е. ограничения исполнительной власти монарха закреплены в основном законе (конституции), (его ограниченные права), например, монарх назначает министров, а ответственность они несут перед парламентом (в бельгии, швеции, великобритании, японии и др.). **Республика:** а) президентская- в сша- он избирается коллегией выборщиков или непосредственно народом на опред. срок. Он -не только глава гос-ва и верховный главнокомандующий, но и возглавляет исполнительную власть (не в РФ). Сам рас\формирует правительство, которое отвечает только перед ним.

Парламент может отстранить президента от должности (импичмент по США) при его нарушении конституции. Б) парламентская - Италия, Германия - президента избирает не народ, а парламент на опред. срок. Он глава гос-ва, но не возглавляет исполнительную власть, во главе гос-ва стоит премьер-министр. Правительство формируется парламентом из представителей партий, занявших большее кол-во мест на выборах в парламенте. Правительство отвечает перед парламентом. Президент может распустить парламент досрочно и назначить новые выборы.

Формы государственного управления. А) унитарное - вся территория гос-ва поделена на тер. единицы и управляются центром, а не самостоятельно (Австрия, Норвегия и Франция - все централизовано). Б) Федеративное (РФ, Индия, США) - наряду с федеральными органами власти и федеральным законодательством есть и свои - глава гос-ва, парламент, суды, законы (устав = конституция субъекта) - республики, земли, штаты. *** **Политические режимы - (анти)**

2.ПРАВО- понятие, признаки, принципы, структура (отрасли, подотрасли), источники, деление на правовые системы-семьи, виды норм, социальная ответственность, ...**Право – это совокупность правил поведения, установленных государством. Концепции (школы) современного правопонимания:**

1)Естественно–правовая теория права сложилась на территории Древней Греции и Древнего Рима. В ней различали естественное право, основанное на естественных законах развития человека и принадлежащее ему с момента рождения и до смерти, оно является вечным и неизменным, не требует признания со стороны государства или иной власти и позитивное право, которое не является вечным, официально признается государством и получает письменное выражение в правовых актах государственной власти. Представители: Сократ, Аристотель, Г. Гроций, Ш. Монтескье, Ж. Ж. Руссо, А. Н. Радищев.

2)Историческая школа права возникла в начале XIX века на территории Германии. В ней нет единого для всех народов права, каждый народ имеет свое право, которое определяется присущим этому народу духом и имеет национальную специфику, право не зависит от воли государства и выражается в обычаях, известных всему народу, а создаваемый властью закон мало известен. Представители: Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта.

3)Психологическая школа права, сложившаяся в конце XIX – начале XX веков. Основоположник – Л. И. Петражицкий, различавший объективное и субъективное право. Объективное право – право, созданное государством и являющееся основой юридической науки. Субъективное право (влияние отдельной личности) игнорируется. Сторонники психологической школы права различали позитивное (официально действующее в государстве и выраженное в нормативных актах государственной власти) и интуитивное (заложенное в психике людей и складывающееся из того, что они переживают) право. Представители: А. Росс, Г. Гурвич, М. Рейснер.

4) Нормативистская теория права – создана в начале XX века- весь мир делится на не связанные между собой «мир сущего» (реальная общественная жизнь) и «мир должного» (право), представляющий собой пирамиду, в основе которой находятся индивидуальные акты, а в вершине – «основная норма». Представители – Г. Кельзен, Р. Штаммлер, П. И. Новгородцев.

5) Социологическая теория права- начало XX века в европейских странах- право – это не нормы, содержащиеся в законах, а «живое право», которое создается поведением субъектов правоотношений, способными участвовать в правоприменении и разрешении конкретных жизненных ситуациях. Представители – Е. Эрлих, Дж. Дьюги, Р. Паунд, С. А. Муромцев.

6) Материалистическая теория права была представлена в работах В. И. Ленина, К. Маркса, Ф. Энгельса и их последователей- право – это возведенная в закон государственная воля господствующего класса, содержание которой определяется материальными и производственными условиями.

Источники права: 1)обычай; 2)доктрина- научные мнения юристов-ученых; 3) прецедент; 4)общепринятые принципы и нормы международного права (ст.15 конституции рф); 5)договор (коллективный); 6) нормативно- правовой акт: а) основные -конституция, фкз. Б)обыкновенные: 1) фз, в т.ч.кодексы- гк, ук ...; 2) подзаконные акты- а)указы и распоряжения президента; б)постановления правительства; в)распоряжения министерств и ведомств. 3)локальные н.а.- на конкретном предприятии.

Система права- это подразделение всей совокупности правовых норм на: **1)отрасли** (гражданское), подотрасли (авторское, наследственное), институты (право собственности, наследование по завещанию); **2) на материальное** (конституционное, гр, уг, труд, ...) **и процессуальное** (гражданский, уголовный, административный процесс). **3)публичное** (защищает интересы всего общества и гос-ва- конституционное, финансовое, природоохранное, уголовное, административное, ...) **и частное** (земельное, часть гражданского- наследственное семейное), трудовое.

Отдельно выделяется международное право- публичное и частное. Публичное- право международных договоров, дипломатическое, морское, воздушное, атомное, космическое. Предмет мпп- права населения, военнопленных, в чрезвычайных условиях- межд.гуманитарное право. Основные международные организации- оон, обсе и др. РФ входит в совет европы. А в мчп регулируются отношения, осложненные иностранным элементом- семейные, наследственные, договорные- поставка, купля-продажа и др.

Норма – это определенное правило поведения в определенной сфере- в быту, в метро, на работе, в театре и т.д. И поэтому все нормы делятся на социальные (субъект-субъект- отношения граждан и их объединений) и технические (субъект- объект- правила, инструкции работы с техникой и дома на пк, и при строительстве зданий). К социальным нормам относят- обычаи (традиции, ритуалы, обряды и т.п.); религиозные нормы; нормы общественных объединений = корпоративные; нормы морали; нормы права.

Свойства всех социальных норм- они образцы, стандарты поведения; служат ориентиром при выборе поведения в сложившейся ситуации, одобряемого хотя бы частью общества; выполняют организующую роль в поведении людей; служат инструментом социального контроля. К правовым нормам добавляются след. свойства: 1) **обязательность их исполнения** и обеспеченности этого госпринуждением (организационные меры, психическое и физическое понуждение)- т.е. ответственность за неисполнение юр. предписаний. 2) **формальная определенность**- т.е. указаны границы поведения лиц, мера их прав и обязанностей; 3) **нормативность**- правила закреплены в н.а. 4) **системность**- т.е. внутренне согласованная система норм прав- уголовные,

Технические нормы — это правила наиболее целесообразного обращения людей с предметами природы, орудиями труда, различными техническими средствами- как правильно использовать силы природы, технику наиболее экономичным и экологически безвредным способом. Широкое внедрение в производство сложной и высокоточной техники значительно повышает производительность труда, уровень материального обеспечения людей. Использование достижений научно-технического прогресса в интересах общественного развития требует строгого соблюдения правил эксплуатации технических средств. Правовое государство вынуждено постоянно заботиться о внедрении в производство материальных благ научно обоснованных, прогрессивных норм эксплуатации технических средств.

К техническим нормам относятся правила выполнения строительных работ, инструкции по эксплуатации машин и механизмов, нормы расхода сырья, топлива, электроэнергии. Есть и военно- технические нормы- это правила технической эксплуатации боевых, специальных и транспортных машин, правила использования различных видов оружия, боевых установок, систем, правила полетов, кораблевождения и другие. В условиях нтп роль военно-технических норм в вооруженных силах неизмеримо возрастает. Постоянное совершенствование и развитие военной техники и оружия повышает требования к тех. подготовке войск. (устава, наставления, положения, инструкции, например, Наставление по стрелковому делу, Наставление по автомобильной службе, ...)

Функции права делятся на общие и специальные. Общие - это функции, посредством которых право выражается в качестве социальных регуляторов отношений в различных сферах общественной жизни: 1. Экономическая функция права – функция, направленная на юридическое обеспечение надежности и справедливости экономических отношений; 2. Политическая функция права – функция, направленная на правовое регулирование между субъектами политической власти; 3. Культурно–историческая функция права – функция, направленная на собрание и развитие культурно–духовных ценностей; 4. Воспитательная функция права – функция, посредством которой формируются убежденность в справедливом и целесообразном порядке правового регулирования; 5. Функция социального контроля – функция, которая заключается в осуществлении воздействия права на поведение субъектов с помощью стимулирования, поощрения, удержания от неправомерных действий;

При помощи Специально – юридические функции права – определяются средства и приемы регулирования общественных отношений: 1.Регулятивная функция права- устанавливает опред.правила поведения. 2.Охранительная - охрана положительных, правомерных и вытесняет негативные явления общественной жизни; предупреждение, пресечение и восстановление нарушенных прав; 3. Восстановительная – направлена на восстановление нарушенного права либо положения; 4.Компенсационная – функция, с помощью которой обеспечивается предоставление компенсаций за причиненный вред либо нанесенный ущерб; 5.Ограничительная - направлена на ограничение в общественных отношениях общественно опасного поведения; 6.Карательная - заключается в назначении наказания за совершенные правонарушения;

Теории происхождения права.

1. Теологическая теория исходит из божественного происхождения права как вечного, выражающего божью волю и высший разум явления, но с природными и человеческими (гуманистическими) началами. Эта теория впервые связала право с добром и справедливостью, а ее минус - опирается не на научные доказательства и аргументы, а на веру.

2. Теория естественного права. Плюрализм мнений ее создателей - параллельно существуют позитивное право, созданное государством путем законодательства (по воле людей), и естественное право. После начала буржуазной эпохи и с наступлением капиталистических отношений многие мыслители перестали связывать естественное право с именем Бога. Г. Греций утверждал, что мать естественного права есть сама природа человека, что оно вытекает из неизменной природы человека. В человеке оно проявляется в виде голоса его совести, человек познает естественное право, обращаясь именно к ней. По мнению Вольтера, естественное право вытекает из законов природы, оно самой природой вписано в сердце человека. Здесь доминирует антропологическое объяснение возникновения. Если право порождено неизменной природой человека, то оно вечно и неизменно, пока существует человек. Этот вывод нельзя признать научно обоснованным.

3. Создатели исторической школы права в Германии XVIII–XIX вв. (Г. Гуго, Ф. Савиньи, Г. Пухта) – право зарождается и развивается исторически, как язык, а не декретируется законодателем. Оно вытекает из «национального», «народного» сознания. Историческая школа права смыкается с религиозными воззрениями. Г. Пухта, утверждал, что «право создано Богом, который в природу наций вложил силу создавать право».

4. Создатель нормативистской теории права Г. Кельзен выводил право из самого права. Право не подчинено принципу причинности и черпает силу и действенность в самом себе. Для Кельзена проблемы причин возникновения права вообще не существовало.

5. Психологическая теория права (Л. Петражицкий и др.) усматривает причины правообразования в психике людей, в «императивно-атрибутивных правовых переживаниях». Право – это «особого рода сложные эмоционально-интеллектуальные психические процессы, совершающиеся в сфере психики индивида».

6. Марксистская концепция происхождения права последовательно материалистическая. Марксизм убедительно доказал, что корни права лежат в экономике, в базисе общества. Поэтому право не может быть выше экономики, оно становится иллюзорным без экономических гарантий. В этом заключено несомненное достоинство марксистской теории. Вместе с тем марксизм так же жестко связывает генезис права с классами и классовыми отношениями, видит в праве лишь волю экономически господствующего класса.

Однако право имеет более глубокие корни, чем классы, его возникновение предопределено

Ценность права- это совокупность всех свойств и признаков- они позволяют праву быть регулятором всех п/о. Структура нормы права: 1) гипотеза- условия, при которых норма действует. 2) диспозиция- правила поведения- права и обязанности причастных лиц (гос-ва и потерпевших). 3) санкция- это последствия: а) положительная- разл. поощрения в трудовом, гражданском праве, б) отрицательная или негативная- наказания дисциплинарные, административные, гр.-правовые, уголовные, налоговые, таможенные и др. Все нпа действуют: **а) ВО ВРЕМЕНИ** - т.е. с момента вступления в юр. силу и до прекращения юр. силы. Публикуются законы через 7 дней со дня принятия (в т.ч. и акты Правительства о правах человека), если в законе не установлена др. дата. Постановления и распоряжения Правительства- в день их принятия вступают в силу и публикуются. ФЗ РФ вступают в силу через 10 дней после опубликования в росгазете. В РФ закон обратной силы не имеет-, т.е. положения ухудшающие положения субъектов не распространяются назад. А положения, улучшающие положения субъектов- применяются и назад. Но законодатель вправе установить исключения. По ст.57 Конституции- новые налоги обратной силы не имеют. **Б) В ПРОСТРАНСТВЕ** – т.е. в пределах госграниц на земле, воде и в воздухе, в недрах земли, на территории посольств, на кораблях в открытом море и самолетах. Межд. договорами регулируются экстерриториальное действие пр. актов- т.е. когда наши гр-не находятся на тер. ин. корабля, гос-ва. **В) ПО КРУГУ ЛИЦ**- т.е. по общему правилу требования нпа распространяется на всех причастных к п\о субъектов. Но есть три исключения: 1) иммунитет дипломатов, депутатов и т.д. снимается в опред. процедуре; 2) не во все п\о могут вступать иностранцы и апатриды; 3) некоторые нпа, например, предусматривающие уг. отв-ть,

Законодатель использует следующие способы изложения норм права в нормативно-правовых актах:

- 1) прямой, когда все элементы юридической нормы воспроизводятся в статье непосредственно и в очевидной взаимосвязи друг с другом;
- 2) отсылочный, когда в статье один из элементов юридической нормы указывается путем отсылки к другой, конкретной, как правило, родственной статье этого же нормативно-правового акта;
- 3) бланкетный, когда статья указывает на элемент нормы права путем отсылки не к конкретной статье, конкретному законоположению (как это имеет место при отсылочном способе изложения), а как бы к другому порядку правового регулирования - правилам совершения какого-либо вида деятельности, правилам международного договора и т. п. В данном случае статья представляет собой нечто вроде «бланка», который заполняется др. законом, др. источником

Все пр.системы входят в различные Правовые семьи по след. Критериям: а) соотношение и использование источников права, б) роль суда в создании прецедентов, в) происхождение и развитие системы права. Наиболее известной является классификация французского учёного Рене Давида на романо-германскую правовую семью, англосаксонскую пс, религиозную пс (мусульманская, иудейская и др.), а так же на социалистическую пс, традиционную пс, и на некоторые другие пс.

РОМАНО-ГЕРМАНСКАЯ правовая система объединяет правовые системы всех стран континентальной Европы. Эта правовая система возникла на основе рецепции римского права. Основной источник права — нормативный акт. Ей присуще чёткое деление норм права на отрасли, а все отрасли подразделяются на две подсистемы: частное право и публичное право. К сфере публичного права относятся административное, уголовное, конституционное, международное публичное. К частному относятся гражданское, семейное, трудовое, международное частное. В системе органов государства проводится четкое различие на законодательные и правоприменительные органы. Законотворческие функции составляют монополию законодателя. Для большинства стран этой системы характерно наличие писаной конституции. В рамках романо-германской правовой системы выделяют следующие группы: группу романского права (правовые системы Франции, Италии, Бельгии, Испании, Румынии, право латиноамериканских стран); группу германского права (правовые системы Германии, Австрии, Венгрии, Швейцарии, Греции, Португалии, Турции, Японии); группу скандинавского права (правовые системы Дании, Норвегии, Швеции). Некоторые исследователи выделяют самостоятельную группу славянского права, которое по их мнению имеет свой уникальный исторический путь развития, отличающийся от европейских правовых традиций. Славянское право во многом основано на рецепции римского права с учётом своих национально-культурных

Англосаксонская правовая семья. Общее право доминирует в национальных правовых системах Великобритании (кроме Шотландии), Канады, США, Ямайки, Австралии и т. д.

Прародительницей этой правовой семьи была Англия. В основе этой правовой системы — принцип *stare decisis* (лат. стоять на решённом), означающий, что при выработке решения судом господствующая сила принадлежит прецеденту. Основным источником права в Англо-саксонской правовой системе является обычай (подтверждённый судебным прецедентом), законодательство рассматривается как разновидность договора. Таким образом, в отличие от романо-германской системы, судебные решения играют большую роль в собственно формировании права, тогда как романо-германская система оставляет за судами функцию толкования и применения права. В США имеется тенденция к смешению принципов англосаксонской и романо-германской правовых систем: первая широко распространена на низовом уровне, но по мере повышения уровня юрисдикции имеется тенденция к кодификации права (см. Кодекс Соединённых

Социалистическое право или социалистическая правовая система не является самостоятельной системой, а лишь ответвлением романо-германской правовой системы. Для социалистической системы характерен государственный контроль над многими сферами общественной и экономической жизни в обмен на законодательное закрепление большого числа социальных гарантий, а также упрощённый порядок судопроизводства с фактическим отказом от состязательности. При этом практически во всех социалистических государствах сохранялись все формальные признаки романо-германской правовой системы. В рамках англосаксонской системы развитие в сторону социалистической системы не наблюдалось. Одним из характерных, хотя и второстепенных, институтов социалистического права являлся товарищеский суд.

Религиозная правовая система — это правовая система, где основным источником права выступает священное писание. Наиболее известными примерами являются исламское право (шариат) и иудейское право (галаха). В Европе религиозное право не прижилось даже в Средние века, поскольку авторитет Церкви относился исключительно к духовной сфере; вопросы же наказания и гражданского права относились к исключительной прерогативе местных

В допетровской Руси Церковь не имела судебной власти, однако в отдельных случаях церковное покаяние (уход в монастырь) с согласия Церкви могло служить заменой отдельных форм уголовного наказания. Тем не менее, религиозное право во всех случаях было не абсолютной, а лишь преобладающей нормой. В еврейском праве действовала норма «дина демалхута дина» (Закон царства — закон), означавшая, что закон государства, на территории которого проживала данная еврейская община, должен беспрекословно исполняться. В современном Израиле, хотя формально Галаха остаётся доминирующей правовой нормой, законы государства всё более теснят сферу её применения. В исламском обществе шариат мог сочетаться с местными обычаями (адат), а также с законодательством местных правителей; в современных исламских странах шариат является лишь основой законодательства, а также источником его толкования в спорных случаях.

Традиционная правовая семья- они до сих пор встречаются в некоторых странах Центральной и Южной Африки, Юго-Восточной Азии, Австралии и Океании. Для них характерно то, что внутри племенной общины или этнической группы регулирование общественных отношений происходит посредством многочисленных обычаев и традиций. Они являются для них неписанными нормами поведения, которые складывались в

Повиновение нормам обычного права происходит добровольно и основано на уважении духов предков или духов природы. Обычное право регулирует, как правило, поведение коллектива, а не отдельной личности, поэтому оно является правом групп и сообществ, и не является правом индивидов (то есть это не субъективное право). Оно влияет на формирование местной власти, регулирует брачно-семейные отношения, вопросы землевладения, собственности и наследования, определяет порядок и организацию правосудия внутри общины. Например, вступление в брак является не союзом между мужчиной и женщиной, а соглашением между различными племенами и кланами. Правосудие осуществляют старейшины, жрецы или вожди, в том числе судебное разбирательство может осуществлять сам потерпевший. При совершении тяжкого преступления допускается месть по принципу «око за око». Правовая семья стран Дальнего Востока - множество сходных черт. В их основе лежат философские учения, главным образом идеология конфуцианства (для Китая также даосизм и легизм), которая особое внимание уделяет роли семьи в обществе, где абсолютной властью обладает непосредственно глава семьи, а младшие всегда подчиняются старшим. Особое место отводится моральным нормам и традициям, а все конфликты должны решаться предпочтительно внесудебным путём, когда стороны спора достигают примирения посредством соглашений и компромиссов. В суд принято обращаться только при исчерпаниии всех иных способов примирения. В целом правопорядок рассматривается как достижение гармонии между людьми, а также между человеком и природой. Сейчас ПС

Под влиянием романо-германского права появилось множество сходных ему правовых институтов. В Китае и КНР также особое место занимают институты, присущие социалистическому праву. На Японское право некоторое влияние оказало право Соединённых Штатов. **Смешанные правовые системы бывают следующих видов:** дуализм романо-германского и англосаксонского права (правовые системы Кипра, Израиля, ЮАР, Таиланда, Мальты, а также административных единиц таких как Луизианы, Квебека, Шотландии); дуализм англосаксонского и религиозного права (правовые системы Пакистана, Нигерии, Индии, Малайзии, где действуют в том числе законы шариата); дуализм романо-германского и религиозного права (правовые системы Египта, Алжира, Марокко, Сирии, Иордании); дуализм романо-германского и обычного права (правовые системы Мадагаскара, Руанды, Республики Конго, Мали, Эфиопии). **В правовых системах государств Африки (африканское право)** тесно между собой переплетаются основные черты обычного права, мусульманского права, а также права бывших колонизаторов — романо-германское или англосаксонское. В литературе также встречается утверждение о существовании так называемой «кочующей» правовой семьи[3], когда в правовую систему определённого государства привносятся некоторые правовые традиции чужестранцев и связано это зачастую с миграционными процессами и глобализацией. Такие социальные группы не ассимилируются в национальную правовую систему страны проживания, а живут по правилам своей коренной правовой семьи и национальной культуры (например, диаспора турок в Германии, арабов во Франции, эмигрантские

Правовые отношения - это разновидность общественных отношений, урегулированных нормой права, участники которых имеют субъективные юридические права и обязанности

Признаки правоотношений: 1)они возникают т. на основе норм права. 2)Они разновидность общественных отношений, т.е. могут возникнуть только в человеческом обществе, между конкретными субъектами - собственниками определенных юридических качеств (правоспособность и дееспособность).3) Между участниками п\о возникает специфическая юридическая связь посредством субъективного права одного лица и юридической обязанности другого лица (контрагенты п\о). 4)П/О имеют волевой характер, то есть для его возникновения необходима воля (желание) как минимум одного из участников. Люди вступают в правовые отношения с определенной целью - например, получить сад.участок, принять участие в выборах, купить товар.5)П\о возникают по

Виды п\о: 1) по отраслевому признаку - конституционные, трудовые, административные, гражданские, семейные и т. д. 2) в зависимости от функций права - регулятивные и охранительные. Регулятивные возникают из правомерных действий, а охранительные - на неправомерных действиях субъектов. Например, п\о между арендодателем и арендатором земельного участка возникли из правомерных действий - заключение договора аренды. А регулятивные п\о между лицом (подозреваемого в совершении кражи) и следователем (что ведет расследование) являются охранными, так как возникли из неправомерных действий подозреваемого. 3) по количественному составу субъектов: простые - возникают между двумя субъектами; сложные - между 3 и более субъектами. 4) по характеру обязанностей: активные и пассивные п\о. В активных обязанность субъекта состоит в необходимости совершить определенные действия (передать вещь, выполнить работу), в пассивных - обязанность состоит в том, чтобы не совершать действий.

Структура п\о: 1) субъекты- право-дееспособные физ.лица, ю.л., государство, органы государства и органы местного самоуправления, государственные учреждения, предприятия, организации, общественные организации (политические партии, движения), муниципальные образования, социальные общности (народ на выборах, трудовой коллектив, население избирательных округов, адм.тер-х единиц- субъектов, округов и др.)- носители прав и обязанностей.

2) содержание- права и обязанности субъектов. Помимо объективных прав и обязанностей в содержание п\о ходит и субъективное право- это вид и мера возможного поведения носителя права- его поведение и поведения должных лиц (претензии на их поведение), требования юридической защиты. От права можно и отказаться, но от юр.обязанности- нельзя! это субъективные права и юридические обязанности участников правовых отношений

Субъективное право - это предусмотренная правом линия возможного поведения лица. Например, возможность действовать согласно своему желанию, возможность требовать определенных действий от других субъектов, обязанных на это, возможность обратиться в компетентный орган или должностному лицу за защитой своего субъективного права.

Юридическая обязанность - это предусмотренная правом линия надлежащего поведения лица. Например, необходимость нести юридическую ответственность за невыполнение или ненадлежащее выполнение предусмотренных нормой права действий. В любых п\о субъективному праву одного участника соответствует юридическая обязанность другого участника. Например, в дг.займа заимодавец (тот, кто предоставил определенную сумму денег) и заемщик (тот, кто получил от кредитора определенную сумму денег). Объектом правоотношений является реальное благо – вещи или деньги – предмет займа.

Объективным правом кредитора является требование о возврате этой суммы. Юр. обязанность заемщика - вернуть деньги или др. вещи. Право и соответствующая ему обязанность составляют содержание данных п\о.

3) объекты п\о - это реальное (материальное или нематериальное) благо, по поводу которого субъекты вступают в правоотношения. Виды объектов: а) материальные - предметы материального мира, предметы потребления, недвижимость, предметы домашнего обихода, произведения искусства и т.д. б) нематериальные - духовные ценности, морально-психологическое состояние человека и т.д.

Правонарушение (п\н) - разновидность отклоняющегося или девиантного поведения – поведения, несоответствующего ожиданиям, моральным и правовым требованиям общества и государства. П\н-противоположность правомерного поведения. П\н можно определить как противоправное, виновно совершенное деяние деликтоспособного лица, причиняющее вред (либо создающее угрозу причинения вреда) охраняемым законом интересам личности, общества, государства.

П\н - это деяние – внешне выраженный (объективированный) акт поведения человека, который регулируется его сознанием и волей. Отсюда следует что: 1)п\н – это деяние, а не мысли, намерения, чувства, убеждения. Если мысли человека не объективированы вовне, они не могут быть правонарушением. 2)п\н- это акт жизнедеятельности человека. 3)п\н-это акт поведения, регулируемый сознанием и волей человека (не признаются правонарушением телодвижения во время сна, рефлекторные движения, движения под воздействием непреодолимой силы, например, падение в автобусе при его резкой остановке).

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

Признаки п\н: **1. Вредность** (опасность, общественная опасность, общественная вредность). Вредность п\н заключается в том, что п\н наносит вред охраняемым законом интересам личности, общества, государства либо создает угрозу причинения вреда. Вр. - основной содержательный признак правонарушения, т.е. посягательство на приоритеты и ценности человеческого общества, личности, ущемляет частные и (или) публичные интересы, дезорганизуют нормальный ритм жизнедеятельности общества и государства, нарушают правопорядок, направлены против господствующих ценностей и отношений. **Вред может быть материальным, физическим, моральным, измеримым и неизмеримым, значительным и незначительным, восстановимым и невозстановимым.** **2. Противоправность** -деяние противоречит нормам права, т.е. п\н отклонение не от любого правила (образца) поведения, а лишь от такого правила (образца), которое: а) предусмотрено нормой права. Преступность деяния и его наказуемость и др. уг.-пр. последствия определяются УК РФ, а применение уг.закона по аналогии – запрещено (ст. 3 УК РФ); б) запрещено нормами права. **3. Виновность.** П\н-это виновное действие (бездействие)- умысел\неосторожность.

4. Наличие юридической ответственности за совершение п\н. Она наступит, если есть состав п\н. Состав правонарушения – совокупность указанных в законе объективных и субъективных признаков, которая необходима и достаточна для отграничения, во-первых, правонарушения от иных отклонений от правопорядка, иных видов юридически значимого поведения и, во-вторых, позволяет разграничить между собой различные виды правонарушений.

Конструкция «состав правонарушения» охватывает четыре элемента (признака): 1) объект; 2) объективная сторона; 3) субъект; 4) субъективная сторона. При отсутствии хотя бы одного признака состава конкретного правонарушения отсутствует основание юридической ответственности.

1. Объектом правонарушения признаются охраняемые законом ценности, интересы и блага, общественные отношения которым правонарушение причиняет вред либо создает угрозу причинения вреда- личность, собственность, общественный порядок, общественная безопасность, конституционный строй и др. Выделяют общий, родовый, видовой и непосредственный объекты правонарушения:

- общий объект правонарушения — это вся система охраняемых законом объектов, предусмотренных законом.

- родовым является группа родственных (однородных) объектов охраны (например, родовым объектом для такого преступления как изнасилование (ст. 131 УК РФ) является личность, то есть личные права и свободы).

- непосредственный объект предусмотрен конкретным составом правонарушения (например, непосредственным объектом изнасилования выступает половая свобода личности).

Одно и то же правонарушение может посягать не на один, а на два непосредственных объекта, один из которых является основным, а другой — дополнительным. Например, основным непосредственным объектам преступления предусмотренного ст. 162 УК РФ (разбой), являются отношения собственности, а в качестве дополнительного объекта могут выступать такие блага как жизнь и здоровье.

2. Объективная сторона правонарушения – протекающий во времени и пространстве (т.е. объективный) процесс или механизм совершения правонарушения. Это противоправное деяние (действие либо бездействие), противоправные последствия (причиненный вред) и причинная связь между деянием и последствиями, а также способ совершения правонарушения, время, место, обстановка, средства и орудия совершения преступления, которые предусмотрены нормой права в качестве признаков правонарушения

Противоправные последствия - ущерб, которые причиняется деянием, вредные изменения в охраняемых законом объектах-увечья, уничтожение имущества, моральный (оскорбление) и иной характер.

Причинная (причинно-следственная связь) между противоправными деянием и противоправным последствием (наступившим вредом) – объективная, необходимая связь, указывающая на то, что противоправное деяние предшествует по времени последствию и является главной и непосредственной причиной, неизбежно вызывающей данные противоправные последствия. Отсутствие причинной связи означает, что совершившее деяние лицо не может нести ответственность за вред, который не является следствием этого деяния.

3. Субъектом правонарушения признается деликтоспособное физическое лицо опред.возраста или организация, являющаяся субъектом права.

Для признания противоправных действий правонарушением закон предъявляет к их субъекту определенные требования.

В отношении физических лиц это:

- достижение определенного возраста, с которого физические лица становятся деликтоспособными. Так, уголовная ответственность (основанием которой является совершение преступления) наступает с 16 лет, а за отдельные виды — с 14, административная — с 16, гражданская — частично с 14, а в полном объеме – с 18 и т.д.

- способность осознавать фактический характер и общественную

В определенных законом случаях в качестве субъекта правонарушения выступает специальный субъект — физическое вменяемое лицо, обладающее дополнительными признаками (например, субъектом воинских преступлений могут быть признаны только военнослужащие и военнообязанные во время прохождения ими учебных сборов, субъектами получения взятки - только должностные лица.

4. Субъективная сторона правонарушения, или психическое состояние лица в момент совершения правонарушения, воплощена в понятии вины правонарушителя. Вина – это психическое отношение лица, совершившего правонарушение, к своему противоправному действию (бездействию). Наиболее основательно вопросы вины разработаны в уголовном праве. Принято выделять две формы вины: умысел и неосторожность. Умысел бывает прямой и косвенный.

Прямой умысел имеет место тогда, когда лицо осознает общественную опасность своих действий (бездействий), предвидит и желает наступление их общественно опасных последствий.

При косвенном умысле лицо также осознает общественную опасность своих действий (бездействий), предвидит наступление общественно опасных последствий, не желает, но сознательно допускает их наступление.

Неосторожность проявляется в легкомыслии и небрежности.

Действуя (бездействуя) по легкомыслию, лицо предвидит наступление общественно опасных последствий, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение.

Действуя (бездействуя) по небрежности, лицо не предвидит наступление общественно опасных последствий, хотя при внимательности и предусмотрительности должно было их предвидеть.

От вины необходимо отличать невиновное причинение вреда. Деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Деяние признается также совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам (ст.28 УК РФ).

К субъективной стороне правонарушения относятся также цель правонарушения - тот противоправный результат, который стремится достичь виновный, и мотив – внутреннее побуждения на совершение правонарушения.

От правонарушений следует отличать объективно противоправное деяние - поведение малолетних, душевнобольных и прочее поведение недееспособных лиц, а также невиновные действия. Такое поведение не следует отождествлять с правонарушением, поскольку оно лишено таких признаков его состава, как субъект и (или) субъективная сторона.

Средствами государственного принуждения, применяемыми за совершение объективно противоправного деяния, могут быть принудительные меры, цель которых состоит не в наказании, а в прекращении нарушения права, восстановлении нарушенного права, предупреждении совершения новых общественно опасных деяний (например, применение мер медицинского или воспитательного характера к невменяемым или малолетним), но не юридическая ответственность.

Все правонарушения принято разделять на две группы - преступления и проступки. Основаниями классификации выступают: 1) характер и степень вредности (опасности) деяния, которые определяется значимостью объекта противоправного посягательства, его местом в иерархии правовых ценностей, содержанием противоправного деяния, обстановкой, временем, способом (например, насильственным или ненасильственным), размером и характером причиненного вреда, формой и степенью вины правонарушителя, мотивом, особенностями личности правонарушителя и др.; 2) волей законодателя, который определяет то или иное деяние в качестве противоправного в конкретной исторической обстановке.

Преступление - наиболее опасное для общества деяние, прямо предусмотренное Уголовным законом (преступлением признается виновно совершенное, общественно опасное деяние (действие или бездействие), запрещенное Уг. законом под угрозой наказания (ст. 14 УК РФ).

В зависимости от характера и степени общественной опасности УК РФ (ст.15), подразделяет на преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления. Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает двух лет лишения свободы. Преступлениями средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, превышает два года лишения свободы. Тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, не превышает десяти лет лишения свободы. Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание. За совершения преступления предусмотрены уголовные наказания: штраф; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; ограничение свободы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы; смертная казнь (продлен мораторий). Для лиц, совершивших преступления, предусмотрено специальное правовые последствия - судимость.

Все деяния, которые не являются преступлениями именуется проступками, которые классифицируются применительно к отраслям права, соответственно выделяя административные проступки, гражданские деликты, правонарушения в сфере трудового законодательства и т.д.

Административное правонарушение - противоправное, виновное действие или бездействие, физического или юридического лица, за которое действующим административным законодательством предусмотрена административная ответственность.

В зависимости от объекта посягательства все административные правонарушения подразделяются на административные правонарушения, посягающие на права граждан, здоровье, санитарно-эпидемиологическое благополучие; населения и общественную нравственность; административные правонарушения в области охраны собственности, охраны окружающей природной среды и природопользования и др., в промышленности, строительстве и энергетике, в сельском хозяйстве, административные правонарушения на транспорте, и пр.

Дисциплинарный проступок – это противоправное виновное неисполнение работниками (работчими или служащими) своих трудовых обязанностей, нарушение правил внутреннего распорядка. Дисциплинарный проступок представляет нарушение трудовой, воинской, учебной, финансовой или иной дисциплины.

Гражданский проступок - нарушение договорного обязательства, деликт, неосновательное обогащение и другие действия, нарушающие нормы гражданского права. В зависимости от характера гражданско-правового нарушения можно различать договорные (связанные с нарушением обязательств стороной гражданско-правового договора) и внедоговорные правонарушения (связанные с несоблюдением или неисполнением требований гражданско-правовых норм).

Социальная ответственность - это объективная необходимость отвечать за нарушение социальных норм. Она выражает характер взаимоотношений личности с обществом, государством, коллективом, другими социальными группами и образованиями - со всеми окружающими ее людьми.

Виды соц. отв-ти: моральная, политическая, международная, конституционная, юридическая (административная, уголовная, налоговая, дисциплинарная, материальная, гражданско-правовая), общественная, гражданская, профессиональная и др. Еще Т. Гоббс писал - государство создано не для того, чтобы сделать жизнь людей раем, а для того, чтобы она не стала адом.

Примеры моральной ответственности- не уступил место, не приехал на похороны жены/мужа, матери, сына...

К конституционной отв-ти привлекаются высшие должностные лица- президент (процедура отрешения), депутаты, дипломаты (статус неприкосновенности).

Международная отв-ть: А)политическая: 1) простая сатисфакция- извинения; 2) чрезвычайная сатисфакция- отстранение от должности главы государства (Милошевич);

Б) имущественная: 1) возврат незаконно вывезенных ценностей; 2) компенсация за утраченные ценности.

Юр.или Правовые фикции — прием правотворческой техники, который встречается еще реже, чем правовые презумпции. Его даже можно признать исключительным. Применение фикций связано с тем, что на практике встречаются настолько сложные жизненные ситуации, что крайне трудно установить их абсолютную достоверность. Здесь законодатель использует фикцию как прием правотворческой техники (своего рода ухищрение), для того чтобы добиться бесспорных решений. Примеры фикций: усыновление; признание гражданина безвестно отсутствующим, если он не дает о себе знать в течение года; признание гражданина умершим при отсутствии о нем сведений в течение пяти лет; снятие судимости. Правовая фикция — это несуществующее положение, но в силу определенных обстоятельств признаваемое законодателем как реальное, существующее и ставшее в силу этого обязательным.

Фикция — это способ формулирования права, при котором юридическая ситуация создается при незнании или явном и добровольном противоречии с конкретной естественной реальностью. Она определяет юридическую норму, которая станет обязательной для всех и будет защищать вымышленный факт от любого опротестования. Таким образом, фикция является юридическим образованием, противоречащим реальности, но сознательно используемым для достижения ряда юридических последствий или желаемых судебных решений. Можно сказать, что применение фикций ведет к закреплению вымысла в праве и является ложью во благо.

Законодатель вводит фикции в нормативные акты не от хорошей жизни. Другие способы урегулирования правовой ситуации, которая имеет большую степень неизвестности, являются настолько дорогостоящими (по времени или материальным затратам), что становятся неэффективными. Фикции — это «спасательный круг», который законодатель бросает правоприменителю, ответственному за разрешение

В гражданском процессе применяется следующее правило: судебная повестка направляется по прежнему месту жительства при отсутствии сообщения о перемене места жительства, хотя суду достоверно известно, что ответчик там не проживает, и повестка до адресата не дойдет. В самом деле, не объявлять же всероссийский розыск, чтобы обеспечить присутствие ответчика, например, при рассмотрении дела расторжении брака. Это потребует значительных общественных затрат и время растянется надолго. Смысл фикции всегда выражается словами «как бы», «как если бы», «допустим». Но в отличие от презумпций этот вымысел неопровержим. Фикция всегда императивна. Примеры: Если сторона удерживает и не представляет письменное или вещественное доказательство, предполагается, что сведения, в нем содержащиеся, направлены против интересов этой стороны и считаются ею признанными (хотя это не доказано).

Если сторона уклоняется от проведения экспертизы и без нее экспертизу провести невозможно, суд вправе признать этот факт (для установления которого нужна была экспертиза) установленным или опровергнутым.

Есть фикции общего порядка, но их очень мало, и специального - в наследственном, семейном праве и др..

Наиболее знаменитая из всех фикций стала поговоркой — «незнание закона не освобождает от ответственности».

... истинность, присущая правовым аксиомам, не всегда объективна. Чаще она основана на вере в правовые идеалы и представляет собой своеобразную попытку принимать желаемое за действительное. Получается, что правовые аксиомы истинны не сами по себе, не потому, что они соответствуют действительности, а потому, что люди хотят в них верить. Никто не обязан свидетельствовать против своих родственников, но если они в ссоре, то оболгут друг друга. Сначала аксиома зарождается в сознании людей. В ней заключен многовековой опыт человечества - это простые по содержанию жизненные правила, в которых отображаются начала справедливости

Нормы права должны основываться на таких общепризнанных идеях, в которых заложен большой нравственный потенциал, например,- 1) Нельзя быть судьей в своем деле. На основе этого правила введена уголовно-процессуальная норма, согласно которой судья не может рассматривать дело, если в нем участвуют его родственники.

2) Никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников (ст. 51 Конституции РФ).

3) Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением (ст. 54 Конституции РФ).

4) Закон, устанавливающий более суровую ответственность, обратной силы не имеет (ст. 54 Конституции РФ).

5) Никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление (ст. 50 Конституции РФ).

6) Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми

Правовые Исключения — это прием правотворческой техники, который позволяет изменить общее правило поведения, не соблюдать то, о чем гласит закон, какое-либо правило, соглашение, в особых или специальных целях или интересах. Их смысл в том, чтобы дать возможность извлечь определенным субъектам права для себя пользу из этого или причинить вред какому-либо субъекту права или правовому явлению. Исключения могут либо устанавливаться **по соглашению** (в сфере частного права), либо быть **легальными** и устанавливаться законодательством (в сфере публичного права).

Отступления по соглашению связаны с договором, по которому одна из сторон уступает в пользу другой дополнительные преимущества по сравнению с предусматриваемыми в законе или, наоборот, вынуждена взять на себя более тяжелые или дорогостоящие обязательства.

Законодательство вполне допускает такой вид исключений, если они не затрагивают законы, касающиеся общественного порядка. Например, в трудовом договоре для конкретного работника устанавливается возможность работать дома, а не в офисе.

Пример исключений: По ФЗ РФ № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе РФ» гос.служащим запрещено (ст. 17):

- участвовать на платной основе в деятельности органа управления коммерческой организацией, за исключением случаев, установленных федеральным законом;
- получать в связи с исполнением должностных обязанностей вознаграждения от физических и юридических лиц (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения);
- использовать в целях, не связанных с исполнением должностных обязанностей, средства материально-технического и иного обеспечения, другое государственное имущество, а также передавать их другим лицам;
- принимать без письменного разрешения представителя нанимателя награды, почетные и специальные звания (за исключением научных) иностранных государств, международных организаций и др.

Семейный кодекс РФ (ст. 13) устанавливает исключение из общего правила о брачном возрасте: при наличии уважительных причин орган местного самоуправления по месту жительства вправе по просьбе лиц, желающих вступить в брак, разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста 16 лет. Но частое и неумелое или заинтересованное использование системы исключений поставит под угрозу саму полезность этого правотворческого приема. Так, если местный орган будет принимать сожительство молодой пары за уважительную причину для снижения брачного возраста, то это исключение будет грозить нейтрализацией общего правила о брачном возрасте 18 лет. Также во власти исключения из общего правила могут породить **пристрастность** и самоуправство со стороны государственных органов власти, преимущественно исполнительных, которые порой преследуют цели, отличные от общественных интересов, или ограничиваются защитой исключительно частных интересов. ...

Презумпция (лат. praesumptio) -- это предположение, основанное на вероятности. Они делятся на 2 группы:

1) фактические, или общеправовые, т. е. применяющиеся во всех отраслях права и ставшие в силу этого принципами права: презумпции истинности норм права, их целесообразности, знания законов, добропорядочности и т. п.;

2) законные, т. е. находящие отражение в нормах права: презумпция отцовства, вменяемости, смерти безвестно отсутствующего лица, отказа от иска при неявке в суд без уважительных причин более двух раз и др. По мнению сторонников узкого понимания, пр. презумпциями являются лишь п., закрепленные в нормах. И они обязательны и отступить от вероятностного предположения нельзя даже тогда, когда на практике это предположение опровергается. В ст. 49 Конституции РФ установлена презумпция невиновности: «Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотр. ФЗ порядке и уст. вступившим в зак. силу

приговором суда»

Презумпции в УП:

- невиновности;
- вменяемости;
- непонимания ребенком общественной опасности деяния предусмотренного Уголовным кодексом РФ;
- увеличения общественной опасности преступного деяния, совершенного при рецидиве преступлений;
- понимания лицом, находящимся в состоянии опьянения опасности совершенного им преступления.

Некоторые из презумпций могут быть опровергнуты противоположным доказательством, которое впрочем иногда

Многие легальные презумпции абсолютно не могут быть опровергнуты. В их отношении даже представление доказательства отвергается без всякого изучения. Такие презумпции называются неоспоримыми или абсолютными. Тем не менее между этими двумя категориями не всегда можно провести четкое различие. Структурно презумпция состоит из трех частей:

- 1) условие действия правила, или гипотеза;
- 2) правило, или диспозиция;
- 3) контрпрезумпция, которая содержит возможность опровержения (если А, то Б, пока не доказано иное (не Б)).

Презумпции позволяют экономить без ущерба для дела время, затрачиваемое на рассмотрение правоприменительного казуса, тем самым ускоряя юридический процесс;

-- поскольку правовые презумпции используются и в управленческой деятельности, они убыстряют выполнение государством своих функций;

-- с помощью презумпций законодатель демонстрирует положительное отношение к человеку (например, презумпции добропорядочности, невиновности) и настраивает на это правоприменителей;

Вот вроде все вопросы первого раздела
«Основы теории государства и права»
разобраны))

- Возможно дополнение или сокращение по ходу лекций.
- Всем удачи !!!