

# 1. ПРАВОТВОРЧЕСТВО: ПОНЯТИЕ, ФУНКЦИИ И ВИДЫ

**ПРАВОТВОРЧЕСТВО (правотворческая)** - процедура разработки и принятия нормативно-правовых актов уполномоченными и компетентными органами.

## ФУНКЦИИ:

**1) обновление нормативного материала** внутри существующей в государстве системы права, то есть дополнение национальной системы правового регулирования новыми документами, содержание которых призвано воздействовать на существующие в обществе правовые отношения;

**2) восполнение пробелов в праве** – приведение национальной системы правового регулирования в соответствие с изменяющимися в рамках социального прогресса условиями жизни общества;

**3) упорядочение, систематизация нормативно-правовых актов.**

Непрерывность правотворческого процесса является с одной стороны необходимым условием жизни государства и общества, а с другой – приводит к существованию огромного нормативно-правового массива, оптимизация которого путем объединения актов, отмены их юридической силы, признания недействующими отдельных положений нормативно-правовых актов и дополнение их содержания новыми.

## ВИДЫ:

а) Непосредственное правотворчество народа, т.е. принятие нормативно-правовых актов народом в ходе референдумов как общегосударственных, так и местных.

б) Правотворчество государственных органов, т.е. принятие нормативно-правовых актов любым государственным органом.

в) Делигированное правотворчество, т.е. принятие нормативно-правовых актов органом неполномочным на это, но по поручению компетентного государственного органа (ст. 78 Конституции - Федеральные органы исполнительной власти по соглашению с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации могут передавать им осуществление части своих полномочий, если это не противоречит Конституции Российской Федерации и федеральным законам).

## 2. ИСТОЧНИКИ СОВРЕМЕННОГО ПРАВА: ФОРМИРОВАНИЕ И ВИДЫ

*Источники (формы права)* - внешнее выражение сущности права.

В зависимости от субъектов правотворческой деятельности в теории права различают следующие основные источники:

1. правовой обычай;
2. юридический прецедент;
3. нормативно-правовой акт;
4. нормативный договор;
5. правовая доктрина

**1. Правовой обычай** - санкционированное государством правило поведения (в мировой парламентской практике первое заседание парламента ведет старейший по возрасту депутат.)

**2. Юридический прецедент** - судебное и административное решение по конкретному делу, которому государство придает общеобязательное значение. Родиной данного источника является Англия, также распространен в США.

**3. Нормативный договор** - соглашение нескольких субъектов права, которое содержит общие нормы. (Пример, союзный договор от 1922 года, закрепивший создание СССР.)

**4. Нормативно - правовой акт** - юридический документ, издаваемый компетентным государственным органом и содержащий правовые нормы.

**5. Юридическая доктрина**- это разработанные и обоснованные учеными-юристами положения, конструкции, идеи, принципы и суждения о праве, которые в тех или иных системах права имеют обязательную юридическую силу.

### 3. Правотворческая (юридическая техника): понятие, основные правила

**ЮТ** - совокупность средств и приемов, используемых в соответствии с принятыми правилами при выработке и систематизации правовых (нормативных) актов для обеспечения их совершенства.

#### Приемы юридической техники:

##### 1) По степени обобщения конкретных показателей:

А) **абстрактный** — при формулировании нормы права используется обобщающая формулировка.

**Пример:** ч. 2 ст. 6 ГК РФ формулирует правила применения гражданского законодательства по аналогии: "При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости".

Б) **каузальный** — при формулировании нормы права последовательно перечисляются условия, при которых она действует.

**Пример:** ст. 16 СК РФ перечисляет препятствия к заключению брака: а) наличие другого расторгнутого брака; б) родственные отношения по прямой восходящей или нисходящей линии, а также между полнородными и неполнородными братьями и сестрами, между усыновителями и усыновленными; в) недееспособность хотя бы одного лица

## 2) По способу изложения элементов юридической нормы:

А) **прямой** — гипотеза, диспозиция и санкция изложены в одной статье нормативного правового акта.

**Пример:** Ст. 163 ГК: «Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки».

Б) **отсылочный** — отдельные элементы нормы (или гипотеза, или диспозиция, или санкция) изложены в других конкретных статьях конкретного закона и к ним сделана отсылка или она подразумевается.

**Пример:** ч. 1 ст. 455 ГК РФ (ч. 1): «любые вещи с соблюдением правил, предусмотренных ст. 129 настоящего Кодекса».

В) **бланкетный** — разновидность отсылочного, но отсылка делается в общей форме, чаще всего путем упоминания соответствующих правил, инструкций, иных законодательных актов.

**Пример:** ст. 217 УК РФ "Нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах".

#### 4. СИСТЕМА И СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

**СИСТЕМА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА** – это единый по своей социальной направленности и назначению комплекс действующих нормативных актов государства, разделяемый на составные элементы в зависимости:

- от характера регулируемых отношений в различных сферах жизни,
- от места органов, принимающих нормативные акты, в общей иерархической системе органов государства.

Система законодательства отражает систему права и строится на ее основе. В этом смысле система права имеет первичный, исходный характер, а система законодательства - производный.

## СИСТЕМАТИЗАЦИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

**Систематизация законодательства** - деятельность по совершенствованию и упорядочиванию нормативно-правовых актов.

### ***Значение систематизации:***

- 1) позволяет правоприменительному органу в короткий период времени увидеть весь массив действующего законодательства;
- 2) облегчает поиск необходимой нормы;
- 3) делает доступным законодательство широким массам, чем повышает их правовую культуру.



## ВИДЫ (ФОРМЫ):

1) **ИНКОРПОРАЦИЯ** - форма систематизации, при которой нормативно-правовые акты подвергаются внешней обработке без изменения их содержания, а именно, акты объединяются в сборники в алфавитном, отраслевом либо хронологическом порядке.

**Примеры:** печатные издания (напр., Законы Хаммурапи, Свод законов Юстиниана, Свод законов Российской Империи, Свод законов СССР), так и электронные сборники законодательства, так называемые законодательные базы, которые подготавливаются или на электронных носителях информации (дисках), или существуют в виде сайтов в интернете (напр., <http://pravo.gov.ru>)

2) **КОДИФИКАЦИЯ** - форма систематизации законодательства, при которой на основе пересмотра действующего законодательства и внесения в него изменений **создается** **новый сводный НПА** (например, кодекс, основы законодательства).

3) **КОНСОЛИДАЦИЯ** - форма систематизации законодательства, при которой осуществляется объединение нормативных актов **без изменения их содержания в единый акт**, где **каждый отдельный акт теряет свое самостоятельное юридическое значение**, т.е. нормативные акты объединяются по признаку относимости к одному виду деятельности.

*Например*, ФЗ от 12 января 1995 г. № 5-ФЗ «О ветеранах», объединяющий несколько сотен нормативных актов, устанавливавших социальные льготы для этой категории граждан. Авторы Закона выстроили материал по очень простой схеме: определили категории ветеранов и перечислили меры социальной поддержки для каждой категории.

## 5. ПОНЯТИЕ И ОСНОВНЫЕ КОМПОНЕНТЫ СИСТЕМЫ ПРАВА

**СИСТЕМА ПРАВА** - это внутреннее строение права, которое выражается в единстве и согласованности действующих в государстве правовых норм и вместе с тем в разделении права на относительно самостоятельные части.

**Система права служит объективной основой для системы законодательства**

### **ОСНОВНЫЕ ЭЛЕМЕНТЫ:**

**Правовая норма** – это общее правило поведения, установленное и охраняемое государством. Это первичная ячейка права, в которой заложена самостоятельная программа воздействия на регулируемые отношения и сознание их участников.

**Правовая норма** - институт права - подотрасль права - отрасль права.

**Правовая норма** – это общее правило поведения, установленное и охраняемое государством. Это первичная ячейка права, в которой заложена самостоятельная программа воздействия на регулируемые отношения и сознание их участников.

**Правовая норма – субинститут права - институт права - подотрасль права - отрасль права.**

**Правовой институт** - это группа норм права, которые регулируют близкие по своему характеру и содержанию общественные отношения, отличающиеся существенными особенностями. Например: институты права собственности в гражданском праве; в уголовном праве - институты необходимой обороны и крайней необходимости.

Крупные правовые институты могут подразделяться на **субинституты**, представляющие собой совокупность юридических норм, регулирующих отношения, находящиеся в рамках определенного правового института (например, промышленная собственность – подинститут института интеллектуальной собственности).

**Подотрасль права** - это совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения определенного вида, которые составляют часть предмета правового регулирования отрасли права. Иными словами, это группа родственных институтов права в составе определенной отрасли права. Например, брак в семейном праве.

**Отрасль права** - эта систематизированная совокупность основных норм, образующих самостоятельную часть системы права, которые регулируют качественно своеобразный вид общественных отношений своим специфическим методом. Критериями деления права на отрасли являются предмет и метод правового регулирования. Например, гражданское, уголовное право.

## 6. Соотношение и взаимосвязь внутригосударственного и международного права

Международное и внутригосударственное право **не существуют изолированно друг от друга**. На нормотворчество в международном праве оказывают влияние национальные правовые системы. Нормы национального права регулируют осуществление внешней политики государства, а международное право, в свою очередь, влияет на национальное законодательство.

В вопросе соотношения международного и внутригосударственного права в науке международного права имеют место различные точки зрения которые можно условно свести к двум основным направлениям:

- Дуалистическое;
- Монистическое;

## ДУАЛИСТИЧЕСКОЕ НАПРАВЛЕНИЕ:

Сторонники дуалистического направления придерживаются точки зрения, в соответствии с которой признается **параллельное существование** системы международного права и внутригосударственного права. Сторонники такого подхода считают, что правовые системы государств и международное право развиваются относительно независимо, но, одновременно, и во взаимосвязи друг с другом.

## МОНИСТИЧЕСКОЕ НАПРАВЛЕНИЕ:

Сторонники **монистического** направления считают, что внутригосударственная правовая система и международное право находятся в определенном соподчинении, а именно или внутреннее право господствует над международным или международное доминирует над внутренним правом.

**Теория примата международного права** над внутренним правом получила широкое распространение.



## 7. Общая характеристика правоотношения

**Правоотношение** - возникающее на основе норм права общественное отношение, участники которого имеют субъективные права и субъективные обязанности, обеспеченные государством.

### Признаки:

- 1) *Возникают, изменяются или прекращаются только на основе правовых норм, которые непосредственно порождают правоотношения и реализуются через них.*
- 2) *Субъекты правовых отношений взаимосвязаны юридическими правами и обязанностями.*
- 3) *Правовые отношения носят волевой характер.*
- 4) *Правоотношения, как и право, на базе которого они возникают, охраняются государством. Другие отношения такой защиты не имеют.*
- 5) *Правовые отношения отличаются индивидуализированностью субъектов, строгой определенностью их взаимного поведения, персонификацией прав и обязанностей.*
- 6) *Правоотношение - это всегда двусторонняя связь (должник и кредитор, покупатель и продавец).*
- 7) *Правоотношение возникает по поводу реального блага.*

## ВИДЫ ПРАВООТНОШЕНИЙ:

1. *По отраслевому признаку:* административные, гражданские, уголовно-правовые и т.д.

2. *По функциям права:* · регулятивные. Возможны при наличии норм права и юридического факта, а также могут возникать на основе договора между сторонами, а также из правомерных действий субъектов; - охранительные возникают из фактов неправомерного поведения субъекта.

3. *По степени определенности субъектов:* · абсолютные: определена только одна сторона - носитель субъективного права, а все другие обязаны воздерживаться от нарушения его законных прав и интересов; в относительных строго определены обе стороны, (должник-кредитор, продавец-покупатель); · общерегулятивные правоотношения выражают юридические связи более высокого уровня между государством и гражданами, а также последних между собой по поводу гарантирования и осуществления основных прав и свобод личности.

## СТРУКТУРА ПРАВООТНОШЕНИЯ:

1. Субъекты правоотношений - это отдельные люди или организации, которые в соответствии с нормой права наделены способностью быть участниками правоотношений. Субъектами правоотношений выступают право- и дееспособные физические лица, юридические лица и государство в целом.

2. Под содержанием правоотношения понимается содержание фактического общественного отношения, т.е. *деятельность, поведение участников отношения*, осуществляемые в рамках их субъективных прав и юридических обязанностей, которые образуют юридическое содержание этого правоотношения.

3. Объект правоотношений - это то, на что воздействуют юридические права и обязанности субъектов, т.е. волевое фактическое поведение участников правоотношений по осуществлению их прав и обязанностей. Иными словами - это блага, ценности, ради которых субъекты вступают в правоотношения. Так, в имущественных правоотношениях это действия, поведение сторон по выполнению прав и обязанностей, связанных с удовлетворением их материальных и культурных потребностей.

## 8. Понятия и виды реализация права

**Реализация права** – это осуществление права. Реализация права - воплощение предписаний правовых норм в жизнь путем правомерного поведения субъектов общественных отношений.

Реализация права - правомерное поведение.

В некоторых случаях реализация права состоит в совершении положительных действий (например, исполнение обязанностей).

В других случаях реализация права выражается в бездействии субъектов (например, воздержание от совершения неправомерных действий).

## Виды реализации права

1) *По субъектному составу* реализация права может быть индивидуальной и коллективной.

Индивидуальная форма реализации права предполагает, что правовая норма осуществляется отдельным субъектом.

Коллективная форма реализации права предполагает, что правовая норма осуществляется коллективом субъектов.

## Виды (формы) реализации права

2) *В зависимости от характера действий* субъектов формы реализации права подразделяются на следующие виды.

**А) СОБЛЮДЕНИЕ** - форма реализации права, которая заключается в правомерном пассивном поведении, т.е. **в воздержании от совершении запрещенных поступков** (*соблюдение ПДД*);

**Б) ИСПОЛНЕНИЕ** - форма реализации права, которая заключается в правомерном активном поведении, т.е. в совершении, предусмотренных правом действий (*возврат долга по договору займа; уплата налогов*);

**В) ИСПОЛЬЗОВАНИЕ** - форма реализации права, которая заключается в осуществлении предоставленных законом субъективных прав (*голосование на избирательном участке путем использования права избирать в государственные органы; полномочия собственника*);

**Г) ПРИМЕНЕНИЕ ПРАВА** - В реальной жизни очень часты случаи, когда для реализации правовой нормы необходимо вмешательство государства. В этих случаях реализация правовой нормы осуществляется **с помощью специально уполномоченных государственных органов**. Такая форма реализации права именуется применением права (*решение суда по гражданскому делу; приговор суда и т.д.*).

## 9. Правоприменение: понятие, стадии, правоприменительный акт

**Применение права** - форма реализации права, которая заключается в осуществлении правовой нормы компетентным государственным органом путем применения этой нормы конкретным субъектом.

### **СТАДИИ:**

- 1) **Анализ фактических обстоятельств рассматриваемого случая**, т.е. выясняется юридическое значение возникшей ситуации. Подлежит ли она регулированию правовыми нормами либо иными социальными нормами. После установления правового значения случая на данной стадии выясняется степень общественной опасности ситуации с тем, чтобы выяснить нормы какой отрасли права необходимо применить.
- 2) ***Выбор правовой нормы, подлежащей применению к данному случаю.***
- 3) **Толкование правовой нормы**, т.е. уяснение смысла общей нормы права применительно к конкретному случаю.
- 4) ***Принятие решения на основе избранной правовой нормы и издания акта применения права.*** Данная стадия является основной, так как именно с изданием правоприменительного акта связывают возникновение юридических последствий.
- 5) **Практическое осуществление актов применения права**, т.е. осуществление различных действий.

## Правоприменительный акт

- это индивидуальный правовой акт, с помощью которого **компетентный государственный орган** осуществляет правовую норму путем конкретизации ее требований применительно к конкретному случаю и на сходные случаи не распространяются.

### Структура:

- 1) **Вводная часть**, т.е. наличие необходимых реквизитов.
- 2) **Описательная часть**, т.е. изложение сущности дела.
- 3) **Мотивировочная часть**, т.е. ссылка на соответствующие нормы права и их обоснования.
- 4) **Резолютивная часть**, т.е. изложение принятого решения.



## ВИДЫ правоприменительного акта:

### 1) По субъектам, осуществляющим применение права:

- а) акты федеральных органов государственной власти;
- б) акты органов государственной власти субъектов Российской Федерации;
- в) акты органов местного самоуправления;
- г) акты органов законодательной власти;
- д) акты органов судебной власти;
- е) акты органов исполнительной власти;
- ж) акты, издаваемые администрацией предприятий, учреждений, организаций.

### 2) По предмету правового регулирования, т. е. по отраслям применяемых норм:

- а) акты конституционно-правовые;
- б) акты гражданско-правовые;
- в) акты административно-правовые;
- г) акты уголовно-правовые;
- д) акты процессуально-правовые и т. д.

### 3) По форме правоприменительной деятельности :

- а) акты регулятивные (исполнительные), связанные с применением диспозиции правовых норм, имеющие дозволительный характер;
- б) акты правоохранительные, связанные с реализацией правовых санкций за совершенное правонарушение, а также с применением мер по их предупреждению.

## *Виды правоприменительных актов*

Акты парламента

Акты главы государства

Акты исполнительных органов

Судебные решения

Акты прокурорского надзора

Акты местных муниципальных органов

Акты руководителей предприятий,  
организаций, учреждений, органов  
внутренних дел, воинских частей и т.п.

## 10. Толкование права: его виды и способы

Толкование есть уяснение смысла (содержания) норм права.

Необходимость толкования обусловлена тем, что нормы права имеют абстрактный характер, а применяются к конкретным фактам, ситуациям.

# ВИДЫ ТОЛКОВАНИЯ

**1) ПО СУБЪЕКТАМ** : официальное и неофициальное

**а) Официальное толкование** дается органами, уполномоченными на то государством. Оно является обязательным для других субъектов.

Официальное толкование подразделяется на *аутентическое* и *легальное*.

- *Аутентическое толкование* дается органом, издавшим толкуемый нормативный акт. Специального полномочия на аутентическое толкование не требуется. Если государственный орган наделен правом издавать нормативные акты, то отсюда следует, что он вправе давать им разъяснения (например, аутентичное толкование Указов Президента России может осуществляться самим Президентом).

- *Легальное (делегированное)* толкование основывается на законе. В этом случае закон прямо или косвенно наделяет тот или иной орган правом давать толкование актам, изданным другими органами (К примеру в ст. 125 Конституции Российской Федерации определяется, что «Конституционный Суд Российской Федерации...дает толкование Конституции Российской Федерации»).

**б)** Разновидностью *неофициального толкования* является **доктринальное** (от слова «доктрина» – наука), которое дается учеными-юристами в монографиях, статьях, комментариях к закону и др. Кроме того, к нему относят обыденное и профессиональное толкование.

## ВИДЫ ТОЛКОВАНИЯ

2) **ПО ОБЪЕМУ** (т.е. по соотношению текста закона и содержания нормы) толкование может быть **буквальным (адекватным), распространительным** или **ограничительным**.

При **адекватном (буквальном)** толковании действительное содержание нормы права, установленное в ходе использования всех необходимых для данного случая приемов толкования, совпадает с результатом, полученным на основе анализа только ее текстуальной формулировки (смысл и буква закона совпадают).

**Пример:** ст. 454 ГК РФ: по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

## ВИДЫ ТОЛКОВАНИЯ

При распространительном толковании действительное содержание шире буквальной формулы нормы, а при ограничительном толковании, наоборот, уже (смысл и буква закона не совпадают).

Пример: В пункте 2 ст. 79 УК РФ определено, что испытательный срок при условно-досрочном освобождении от отбывания наказания равен неотбытой части этого срока. Данное предписание закона толкуется ограничительно, ибо оно не может распространяться на лиц, отбывающих пожизненное лишение свободы.

Пример: в ст. 6 Конституции РФ фиксируется, что российские граждане обладают на ее территории равными правами и несут равные обязанности. При расширительном толковании: иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с российскими гражданами.

# СПОСОБЫ ТОЛКОВАНИЯ

Способы толкования права - приемы, которые позволяют уяснить смысл правовой нормы:

1) **ГРАММАТИЧЕСКИЙ**, т.е. уяснение смысла правовой нормы на основе анализа текста путем выяснения значения отдельных слов.

Например: согласно ч. 4 ст. 33 УК РФ подстрекателем является лицо, **склонившее** другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

Законодатель в момент использования несовершенной формы глагола не связывает юридические последствия с каким-то непременно наступившим результатом, достаточно самих действий своего рода.

## СПОСОБЫ ТОЛКОВАНИЯ

2) ЛОГИЧЕСКИЙ, т.е. разъяснение смысла правовой нормы путем использования законов логики, при этом анализу подвергаются не нормы и их текст, а логическая связь между положением и законом.

Например, если закон не допускает увольнение беременных женщин по инициативе работодателя за исключением случаев ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем (ч. 1 ст. 261 ТК РФ), то это значит, что в указанных случаях увольнение допускается.



## СПОСОБЫ ТОЛКОВАНИЯ

3) **Систематический**, т.е. смысл одной правовой нормы уясняется на основе анализа содержания другой правовой нормы. Данный способ предопределен общим признаком права - системностью. Особо важное значение данный способ принимает при применении права по аналогии.

Например, квалифицируя действия обвиняемого по ст. 285 УК РФ (злоупотребление должностными полномочиями), следователь, чтобы выяснить ее смысл, не может не обратиться к другим правовым нормам и прошлым разъяснениям Верховного Суда, поскольку в этой статье законодатель использует такие понятия, как «существенное нарушение прав и законных интересов граждан» и «охраняемые законом интересы общества или государства».

## СПОСОБЫ ТОЛКОВАНИЯ

4) Специально-юридический - объяснение юридических терминов и юридических конструкций.

Этот способ обусловлен тем, что наука может формулировать новые юридические понятия и категории, используемые законодателем. Интерпретатор вынужден обратиться к научным источникам, содержащим анализ тех или иных терминов норм права, оценочных понятий (тяжкие последствия, существенный вред, особо крупный размер, неустойка, штраф, залог, поручительство и т.п.), которые влияют на практику решения конкретных дел.

## СПОСОБЫ ТОЛКОВАНИЯ

5) **Историко-политический** - смысл правовой нормы уясняется на основе анализа исторических условий, в которых был принят нормативно-правовой акт и анализа социально-политических целей, которые ставились при принятии акта.

Например, анализируя Федеральный Закон «О свободе совести и о религиозных объединениях», устанавливающий свободу совести и вероисповедания в России, следует обратиться к истории Российского государства, вспомнить об особой роли православия в истории России, в становлении и развитии ее духовности и культуры, о том, что христианство, ислам, буддизм, иудаизм и другие религии составляют неотъемлемую часть исторического наследия русского народа, что политика России основывается на стремлении к достижению взаимного понимания, терпимости и уважения в вопросах свободы совести и свободы вероисповедания.

# 11. ПРАВОВОЙ ПОРЯДОК И ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

**ПРАВОВОЙ ПОРЯДОК** - стабильное состояние упорядоченности общественных отношений, установленное в результате реализации права на основе законности и выражаемое в правомерном поведении их участников.

## **Особенности правового порядка:**

- является составной частью общественного порядка как режима урегулированности общественных отношений в результате осуществления всей системы социальных норм;
- фиксируется в нормах права, представляющих обязательные правила поведения в государственно-организованном обществе;
- идеальная модель правопорядка создается на основе функционирования всего механизма действия права (в совокупности его статических и динамических элементов);
- практическая модель правопорядка определяется рамками правомерного поведения правовых лиц, соответствующего общеобязательным правилам поведения;

- обеспечивается государственной властью, обладающей полной возможностью воздействия на членов общества, включая легальное принуждение;
- обладает устойчивостью, предполагающей стабильный режим установленного порядка, поддерживаемый всеми правовыми структурами;
- отражает определенный уровень правовой культуры общества и государства;
- выступает результатом реализуемой в государстве **законности**.

**Законность**, в свою очередь, как режим требуемого исполнения и соблюдения норм права всеми его субъектами, в свою очередь, определяется рядом принципов, среди которых:

- верховенство закона над всеми иными действующими в государстве правовыми актами, что предполагает его высшую юридическую силу;
- всеобщность законности, предполагающая равенство перед законом всех правовых лиц независимо от их статуса;
- единство законности, требующее единообразного понимания правовых норм, их применения и интерпретации всеми правовыми лицами на всей территории страны независимо от формы государственного устройства;
- недопустимость противопоставления законности и целесообразности, под которой иногда подразумевается возможность игнорирования положений закона по причине определенных соображений местного или индивидуального характера;
- неотвратимость ответственности за правонарушение, выражающейся в наступлении неблагоприятных правовых последствий для лица, его совершившего;
- реальная связь законности и правовой культуры.

# ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА

**Правовая культура** — это не просто то или иное отношение к праву, но, прежде всего, уважительное отношение к его нормам.

**В узком смысле** — это система нормативных отношений между людьми или их организациями, сформированная в процессе социального взаимодействия, регулируемая фиксированными нормами, обязательными для исполнения и охраняемыми государством.

**В широком смысле** — это совокупность правовых знаний, убеждений и установок личности, реализуемых в процессе труда, общения, поведения, а также отношение к материальным и духовным ценностям общества.

**СТРУКТУРА: Правовая культура личности**  
состоит из следующих элементов:

- знание, а вместе с этим и понимание права;
- отношение человека к праву, т. е. привычка, проявляющаяся в законопослушном и правомерном поведении человека;
- уровень правового поведения – юридически значимого поведения, которое может проявляться в наличии у человека умений эффективного использования средств права с целью осуществления субъективных прав и свобод или для достижения своих личных целей;
- правовая психология;
- правовая идеология.



## Признаки правовой культуры:

1) это вид культуры вообще. Ей так же свойственно творческое начало, обеспечивающее движение по пути прогресса и цивилизации;

2) представляет собой определённую оценку правовой действительности. Поэтому и можно говорить о высокой, средней, низкой правовой культуре. И хотя оценки относительны, они дают более или менее объективные представления;

3) характеризует, раскрывает, прежде всего, качественное состояние права, юридической практики, законности и правопорядка, правосознания и правового поведения. Другими словами, правовая культура даёт сущностное, содержательное представление о правовых явлениях.

## Функции правовой культуры:

а) познавательная (освоение правового наследия прошлых эпох и достижений отечественного и зарубежного права; тесно связана с формированием правового государства и развитием гражданского общества);

б) регулятивная (направлена на обеспечение эффективного функционирования всех элементов правовой системы и создания устойчивого правопорядка);

в) коммуникативная (способствует согласованию общественных, групповых и личных интересов, обеспечивает социальное сплочение людей, реализуется в правовом общении, в процессе получения образования, опосредуется средствами массовой информации, литературы и других видов искусства);

## Функции правовой культуры:

г) прогностическая (охватывает тенденции развития правотворчества и реализации права, проблемы укрепления законности, правопорядка, правовой активности населения и другие изменения правовой системы);

д) ценностно-нормативная (проявляется в разнообразных фактах, которые приобретают ценностное значение, отражаясь в сознании действующих индивидов и человеческих поступках, социальных институтах).

## ВИДЫ:

- **правовая культура общества** – это доля общей культуры, которая передает степень правового сознания и правовой активности общества;
- **правовая культура личности** – это культура отдельного члена общества, человека;
- **правовая культура социальной группы** – это специфичная культура для таких социальных групп, как профессиональная группа, молодежь и т. д.

## 12. Правовое поведение: норма и отклонение и юридическая ответственность

Поведение людей можно подразделить на **правовое**, имеющее юридическое значение и **поведение юридически безразличное**, не поддающиеся правовому регулированию.

**Правовое поведение** – волевое, сознательное поведение субъекта права, имеющее юридическое значение и влекущее юридические последствия.

### Основные критерии правового поведения:

1. **социальная значимость (полезность)**, т.е. приносит оно человеку вред или пользу.
2. **соответствие данного поведения нормам права**, т.е. нарушает или не нарушает субъект предписания, содержащиеся в нормативно-правовых актах.

### Выделяют 4 основных вида правового поведения:

1. правомерное поведение;
2. правонарушение;
3. злоупотребление правом;
4. объективно-противоправное деяние.

## Норма и отклонение

### Неправомерное (противоправное) поведение –

разновидность социального поведения, поведение, нарушающее нормы права.

Общим термином для всех разновидностей неправомерного поведения может выступать словосочетание «правовые отклонения».

К числу правовых отклонений можно отнести правонарушения, злоупотребление правом или полномочием, объективно-противоправные деяния, правоприменительные ошибки. Наиболее негативным отклоняющимся поведением служит правонарушение.

## Юридическая ответственность

Юридическая ответственность – это одна из форм государственного принуждения, наступающая вследствие нарушения прав и закрывающаяся в лишениях субъекта личного, организационного или имущественного характера, предусмотренных нормами права.

- 1) **Государственное принуждение**, т.е. юридическая ответственность осуществляется специальными принудительными органами.
- 2) **Юридическая ответственность наступает за совершение правонарушения.**
- 3) **Юридическая ответственность выражается в отрицательных последствиях для правонарушителя**, т.е. последний претерпевает лишения материального и морального характера.
- 4) **Юридическая ответственность воплощается в процессуальной форме**, т.е. закрепляется в официальных документах: в постановлениях, решениях и т.д.

### 13. Юридическая ответственность, ее принципы и виды

Юридическая ответственность – это одна из форм государственного принуждения, наступающая вследствие нарушения прав и заклЮчающаяся в лишениях субъекта личного, организационного или имущественного характера, предусмотренных нормами права.

#### ПРИНЦИПЫ:

- а) *ответственность только за противоправное поведение, но не за мысли;*
- б) ответственность лишь при наличии вины;
- в) *законность*, т.е. ответственность должна наступать только за деяние, предусмотренные законом;
- г) справедливость - данный принцип проявляется в следующих положениях: за одно преступление - одно наказание; тяжесть наказания должна соответствовать тяжести преступления; недопустимость уголовного наказания за проступки; закон, устанавливающий или усиливающий ответственность не имеет обратной силы;
- д) *целесообразность*, т.е. избираемая в отношении лица мера воздействия должна соответствовать общим целям юридической ответственности;
- е) неотвратимость наказания, т.е. ни одно правонарушение не должно остаться нераскрытым, а виновное лицо ненаказанным.



## ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ:

Виды ответственности и меры наказания зависят от характера правонарушения. Различают ответственность:

- **уголовную** - наступает исключительно за преступления. Только суд может привлечь к уголовной ответственности и определить ее меру. Меры уголовного наказания — лишение свободы, смертная казнь и т. д.;
- **административную** - наступает за проступки, нарушающие общественный порядок или совершенные в сфере государственного управления. Мерой ответственности служат административные взыскания, среди которых — предупреждение, штраф, исправительные работы, административный арест до 15 суток;
- **гражданскую** — наступает за нарушение имущественных прав — неисполнение договорных обязательств, причинение имущественного вреда. Главная мера ответственности — возмещение убытков;
- **дисциплинарную** — наступает за нарушение трудовой, учебной, воинской, служебной дисциплины. Меры воздействия на правонарушителя — замечание, выговор, увольнение, исключение из учебного заведения.

## 14. Правовая система: значение, функции и квалификации

**Правовая система** есть совокупность внутренне согласованных юридических явлений и средств, с помощью которых устанавливается необходимый правовой порядок, а его участники удовлетворяют сбалансированные потребности и интересы.

Правовая система— явление, отражающее собой всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность, систему юридических средств, с помощью которых официальная власть оказывает позитивное правовое воздействие на поведение людей.

### Значение:

Правовое государства немисливо **без** высокоразвитой, демократичной и четко работающей правовой системы, способной эффективно защищать интересы общества и его граждан. Но помимо охранительно-защитительной функции, она призвана выполнять также многообразные регулятивно-организующие, стабилизирующие и стимулирующие задачи, связанные с обеспечением нормальной жизнедеятельности людей, развитием экономики, науки, культуры, образования, социальной сферы, реализацией прав и свобод личности.

## ФУНКЦИИ:

1. **коммуникативная** (правовая система отражает существующие правовые взаимосвязи между элементами правовой действительности)
2. **регулятивная** (её элементы оказывают правовое воздействие, посредством них осуществляется правовое регулирование)
3. **охранительная** (элементы правовой системы способствуют стабильности, защищённости правовых взаимосвязей)
4. **оценочная** (анализ элементов правовой системы позволяет оценить уровень развития государственно-правовых явлений отдельной страны)
5. **прогностическая** (анализ элементов правовой системы позволяет выявить закономерности развития государственно-правовых явлений, определить направление их наиболее вероятного развития)

## КВАЛИФИКАЦИИ:

В настоящее время выделяют три основные разновидности правовых систем:

- 1) национальная правовая система, отражающую политическое своеобразие конкретной страны;
- 2) **тип права** (рабовладельческий, феодальный, буржуазный, социалистический);
- 3) правовая семья.

## 15. Основные правовые системы современности

**Правовая система** – это совокупность взаимосвязанных правовых явлений, нормативную основу которых составляет право.

В настоящее время выделяют три основные разновидности правовых систем:

- 1) **национальная правовая система**, отражающую политическое своеобразие конкретной страны;
- 2) **тип права** (рабовладельческий, феодальный, буржуазный, социалистический);
- 3) **правовая семья.**

# КВАЛИФИКАЦИИ:

Существует несколько критериев объединения, классификации правовых систем различных государств в ПРАВОВЫЕ СЕМЬИ.

1. Общность генезиса (возникновения и последующего развития). Иначе говоря, системы связаны между собой исторически, имеют общие государственно-правовые корни (произрастают из одного древнего государства, основаны на одних и тех же правовых началах, принципах, нормах).
2. Общность источников, форм закрепления и выражения норм права. Речь идет о внешней форме права, о том, где и как фиксируются его нормы (в законах, договорах, судебных решениях, обычаях), об их роли, значении, соотношении.
3. Структурное единство, сходство: Правовые системы стран, входящих в одну правовую семью, должны обладать сходством структурного построения нормативно-правового материала.
4. Общность принципов регулирования общественных отношений. В одних странах это идеи свободы субъектов, их формального равенства, объективности правосудия и т. д., в других – теологические, религиозные начала (например, мусульманские страны), в третьих – социалистические, национал-социалистические идеи и т.п.
5. Единство терминологии, юридических категорий и понятий, а также техники изложения и систематизации норм права. Родственные в правовом отношении страны обычно используют тождественные или сходные по своему значению термины, что объясняется единством их происхождения.

## ПРАВОВЫЕ СЕМЬИ

- 1. Романо-германской правовой семье** относятся правовые системы, возникшие первоначально в континентальной Европе на основе древнеримского права, а также канонических и местных правовых обычаев. Они как бы продолжают римское право, являются результатом его эволюции и приспособления к новым условиям. Страны континентальной Европы, Латинской Америки, некоторые страны Африки, а также Турция.
- 2. Семья англосаксонского общего права** своими корнями уходит в правовую систему Англии. Эта система развивалась автономно и связь с европейским континентом не оказала на нее существенного влияния. В данную семью входят системы США, Канады, Австралии, Новой Зеландии.
- 3. Семья социалистического права.** По внешним признакам социалистическая правовая семья имеет определенное сходство с романо-германской системой. После второй мировой войны она распространилась в Восточной Европе, ряде стран Азии и на Кубе. Основой данной системы стала коммунистическая идеология. В настоящее время семью социалистического права составляют правовые системы Китая, Вьетнама, Северной Кореи и Кубы.

## **ПРАВОВЫЕ СЕМЬИ:**

4. Правовые системы **мусульманской семьи или религиозно-правовые** берут свое начало в Коране и считаются плодом божественных установлений, а не продуктом человеческого разума и социальных условий. Основные страны, в которых действуют исламские правовые системы: Пакистан, Иран, Ирак, Саудовская Аравия, Кувейт, Оман, Объединенные Арабские Эмираты. Страны, исповедующие в качестве государственной религии ислам, индуизм, иудаизм.

5. **Семьи обычного права** – страны Экваториальной Африки и Мадагаскар. Термин «обычное право» означает форму регламентации общественных отношений, основанную на государственном признании сложившихся естественным путем и вошедших в привычку населения социальных норм (обычаев



## 16. Становление теории государства и права как науки и учебной

### ДИСЦИПЛИНЫ

В нашем государстве правоведение в университетах начало свое становление с кафедры отечественного законодательства – **«кафедры права Российской Империи»**. По университетскому уставу *1804 года* на данной кафедре изучали курс «Энциклопедия, или Общее обозрение системы законоведения, российские государственные законы, то есть законы основные, законы о состояниях и государственные учреждения». Работа по систематизации, сопоставлению и упорядочению огромной массы законодательных актов государства, была успешно завершена под руководством **М.М. Сперанского**. Сперанский был инициатором направления российских студентов для прохождения обучения за границей, что способствовало **становлению теории государства и права как самостоятельной науки**.

Университетским уставом *1835 году* предусматривалась создание в российских университетах уже **восьми кафедр**. В них изучали отечественное законодательство, в числе которых была новая наука – энциклопедия законоведения. С *1863 года* были введены курсы «Энциклопедия юридических и политических наук» (иначе – энциклопедии права) и «История философии права».

**Энциклопедия права** считается предшественницей современной науки общей теории государства и права. **Значение энциклопедии права** (или общей теории права) как **науки** и введение её как **учебной дисциплины** при профессиональной подготовке юристов связано с развитием человеческих знаний, их специализацией.

Первоначально изучение права происходило по мере накопления определенной суммы знаний по отдельным отраслям права. В последующем наука права (**правоведение**) стала столь разветвленной, а ее отраслевые ответвления столь специализированными, что потребность в объединении подобной огромной массы специальных правовых знаний способствовала рождению общей теоретической науки права – ТГП.

После Октябрьской революции 1917 г. начинает формироваться советская теория государства и права, которая опирается на марксистско-ленинскую идеологию. В 20-х - начале 30-х гг. XX в. произошел разрыв теории государства и теории права. Это - недостаток общетеоретической науки. Обосновывалось такое разделение на представлениях о необходимости сохранения государства как политического института на все время перехода от капитализма к коммунизму, тогда как право воспринималось чуждым социализму пережитком буржуазной государственности.

Современная российская теоретическая правовая наука и **общая теория права и государства** в целом развиваются в направлении **изучения права и государства в их взаимосвязи**. Объект общей теории государства и права основывается на рассмотрении и последующем представлении всей юридической системы в целом как всеобщего правового порядка, который состоит из разнообразных систем права и систем применения права.

**Современная теория государства и права** сохраняет большую часть результатов научной деятельности, которые были получены ранее. Рассмотрение и правовая оценка текущих событий, имеющих для **теории государства и права** важное значение, позволяет данной науке развиваться, охватывая тем самым всё больший спектр общественных отношений.

В большинстве западных университетов как прежде, так и теперь не изучают дисциплины, аналогичные российской теории государства и права. Общетеоретические вопросы правоведения и государствоведения преподаются в курсе политологии, в ходе изучения политических институтов, политических систем. На Западе возобладал иной подход к изучению теоретико-правовых проблем юриспруденции. Преподавание права в настоящее время в университетах Западной Европы осуществляется в курсах «Философии права», «Социологии права», «Введения в право».

Изучению общетеоретической юридической науки в России уделяется заметное место в программах изучения юридических дисциплин как на юридических факультетах университетов, так и в специализированных юридических учебных заведениях. С освоения общетеоретических вопросов права и государства в курсе **«Правоведение»** начинается получение **основ правовых знаний в неюридических российских вуза.**

## 17. ТГП: принципы, функции, методы

### ПРИНЦИПЫ ТГП:

- 1) **Принцип научности** - предполагает недопустимость мифотворчества, утопизма и вульгаризма, утверждает примат подлинно научного знания ;
- 2) **Принцип объективности научного познания.** Он заключается в том, что в полученных наукой знаниях изучаемые явления должны отражаться такими, какие они есть в действительности. Государству и праву конкретной страны не должны приписываться качества, которыми они не обладают в действительности;
- 3) Другой важный принцип теории государства и права – **всесторонность исследования** государства и права. При их анализе необходимо акцентировать внимание на всех сторонах и проявлениях. Так, при анализе государства не следует ограничиваться лишь определением признаков явления, а рассмотреть его сущность, формы, механизм и принципы функционирования.
- 4) **Принцип комплексности.** Правовые явления должны исследоваться не изолированно, а в комплексе с иными явлениями социальной действительности.
- 5) **Принцип плюрализма.** Исследователь должен знать и учитывать точки зрения.
- 6) Способствуют обеспечению научности исследования и такие принципы, как **системность, конкретность, историзм, связь с практикой** и др.

Функциями ТГП принято считать главные направления исследовательской деятельности, которые выявляют и представляют роль теории государства и права как науки в юридической практике и общественной жизни.

## ВЫДЕЛЯЮТ СЛЕДУЮЩИЕ ФУНКЦИИ:

- 1) **ПОЗНАВАТЕЛЬНАЯ (гносеологическая):** в ее рамках познается государство и право, процесс их возникновения, развития и функционирования.
- 2) **ПРОГНОСТИЧЕСКАЯ:** состоит в выработке прогнозов, гипотез о возможном развитии государства и права.
- 3) **ИДЕОЛОГИЧЕСКАЯ:** предопределяется мировоззренческая направленность ТГП.
- 4) **МЕТОДОЛОГИЧЕСКАЯ:** определяются подходы к изучению гражданско-правовых явлений, способы исследования общих закономерностей развития государства и права.
- 5) **ПРИКЛАДНАЯ:** выработка практических рекомендаций по совершенствованию государственной и правовой действительности.

# МЕТОДЫ ТГП

Метод теории государства и права – совокупность приемов и способов, с помощью которых изучается право и государство

В зависимости от области применения конкретного метода различают:

- а) **всеобщий метод материалистической диалектики,**
- б) **общенаучные,**
- в) **частнонаучные,**
- г) **прикладные.**

Диалектико-материалистический метод позволяет акцентировать внимание исследователя не только на выяснении особенностей и определении понятий государства и права, но и на их связях между собой и окружающими их явлениями, институтами и учреждениями.

Общие методы - это приемы, которые не охватывают все научное познание, а применяются лишь на отдельных его этапах, в отличие от всеобщих методов. К числу общенаучных методов относятся **анализ, синтез, системный и функциональный подход, метод социального эксперимента.**



Частнонаучные методы вырабатываются самой теорией государства и права и другими юридическими науками и используются преимущественно в пределах ЭТИХ наук (*формально-юридический метод, сравнительно-правовой метод, правовое моделирование*).

К прикладным методам относят: *социологический, математический, статистический и др.*

## 18. Понятийно-категориальный аппарат юридической науки

Понятийно-категориальный аппарат -- это **совокупность понятий, категорий и терминов**, которые позволяют в обобщенной форме отразить явления, изучаемые данной наукой, а также связи между ними путем фиксации их существенных свойств, признаков и закономерностей.

**Категориально-понятийный аппарат юридической науки** формирует исходную логико-методологическую базу теоретического познания, образует основной познавательный инструментарий общетеоретической науки о государстве и праве. Это своеобразный предельно обобщающий категориальный строй юриспруденции, строй научного правового сознания юриста.

**Правовые понятия** – форма человеческого мышления, которая отражает в специфическом виде специфическим образом свойства и черты явлений, процессов, состояний и отношений государственно – правовой действительности.

## ВИДЫ ПОНЯТИЙ:

- 1) - фундаментальные и прикладные,
  - абстрактные и конкретные,
  - закрепленные в законодательстве и не закрепленные и т.д.
- 2) общеправовые, межотраслевые, отраслевые;
- 3) «органические» (составляя ядро предметной области науки, они принадлежат ей и генетически, и исторически);
  - «консолидированные» (возникая и существуя в собственных областях, содержательно адаптируются к характеристикам юридической науки и особенностям юридической практики);
  - «ассоциированные» (все специальные понятия других наук, приобретающие значимые для правоведения смыслы только в определенных исследовательских контекстах и в связи с юридическими категориями);
- 4) общеупотребительные термины, специальные юридические термины и термины не юридического характера.

## 19. ОСНОВНЫЕ теории происхождения государства и права

### Теории происхождения государства:

#### а) ТЕОЛОГИЧЕСКАЯ:

Теологическая теория, название которой происходит от греческих слов «тео» – бог и «логос» – учение, т. е. учение о боге. Это одна из древних теорий происхождения государства.

Она объясняет возникновение и существование государства божьей волей, результатом божьего промысла. Государство вечно, как сам бог, а государь наделяется богом властью повелевать людьми и реализовывать божью волю на земле. Люди должны беспрекословно подчиняться воле государя.

## б) ПАТРИАРХАЛЬНАЯ:

Представители: Основатель – Аристотель (III век до н. э.), Конфуций, Фильмер «Патриарх», Михайловский и др

Суть: государство возникает по модели семьи (то есть, государство - своеобразная "большая семья", состоящая из множества обычных семей). Государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи. Следовательно, власть правителя (короля) является продолжением отцовской власти в семье.

## в) ДОГОВОРНАЯ:

Представители: Джон Локк - английский философ; Шарль-Луи Монтескье, Жан-Жак Руссо - французские философы; А. Н. Радищев - русский философ и писатель-революционер.

Суть: в основе государства лежит так называемый "общественный договор", который состоит в отказе каждого от части своих интересов ради взаимного выживания.

Идеалистичен, т.к. - сам по себе общественный договор между всеми членами общества маловероятен в силу различия интересов и слишком большого числа жителей государства, физически неспособных знать и учитывать интересы друг друга.

## г) ОРГАНИЧЕСКАЯ:

В соответствии с органической теорией само человечество возникает как результат эволюции животного мира от низшего к высшему. Дальнейшее развитие приводит к объединению людей в процессе естественного отбора (борьба с соседями) в единый организм — государство, в котором правительство выполняет функции мозга, управляет всем организмом. Низшие классы реализуют внутренние функции (обеспечивают его жизнедеятельность), а господствующие классы — внешние (оборона, нападение).

## Основные формулы права:

Два основных пути возникновения права:

- **Санкционирование обычая** - традиции и обычаи признаются в качестве правовых норм.
- **Правотворчество**, которое осуществляется государством. Создаются новые правила поведения, которые не существовали ранее



## Основные теории происхождения права:

- **Теологическая теория.** (Фома Аквинский — XIII в. «Сумма теологии») исходит из божественного происхождения права.
- **Теория естественного права** XVII - XVIII вв. (Локк, Монтескье, Дидро, Руссо «Об общественном договоре») Сторонники этой идеи считают, что параллельно существуют право позитивное, созданное государством, и естественное право.
- **Историческая школа права** получила свое развитие в Германии 18-19 вв. (Гуго, Савиньи, Пухта). Они доказывали что право зарождается и развивается исторически, как язык, а не диктуется законодателем.
- **Нормативистская теория** (Кельзен) Право представляет собой иерархическую систему норм, представленную в виде пирамиды, где каждая верхняя ступень обуславливает нижнюю, а нижняя вытекает из верхней, ей подчиняется.
- **Материалистическая теория.** Право - на смену обычаям.
- **Психологическая теория-** право возникло в результате биологических и психологических факторов человека.
- **Органическая-** право возникает и развивается подобно биологическому организму:
- **Патриархальная** – право является не только продуктом естественного развития, но и высшей формой человеческого общения.

## 20. Современные типологии государства и права: сравнительная характеристика

**Типология государств** — это **особая научная классификация государств** по определённым типам (группам) на основе их общих признаков, отражающая присущие данным государствам их общие закономерности возникновения, развития и функционирования.

Современная наука рассматривает два подхода к типологии государства: цивилизационный и формационный.

# ЦИВИЛИЗАЦИОННЫЙ ПОДХОД

*Цивилизационный подход* возлагает в основу типовой классификации государств понятие «цивилизация», что включает социально-экономические условия жизни общества, этнические и религиозные основы, степень гармонии природы и человека, уровень его свободы экономической, политической, социальной и духовной.

Сторонники этого подхода (Г. Кельзен, Коркунов, А. Дж. Тойнби) соотносят государство, прежде всего с духовно-моральными и культурными факторами общественного развития.

Исходя из степени духовности народа, культуры, идеологии, национального характера, менталитета, географической среды, они разделяют цивилизации на **первичные** и **вторичные**.

- **К первичным цивилизациям**, обладающим командно организацией государственной власти, отнесены: древневосточная (Египет, Персия, Шумеры, Вавилон, Бирма), эллинская (Спарта, Афины), римская, средневековая цивилизации.
- **К вторичным цивилизациям**, которые характеризуются прежде правовой организацией государственной власти, отнесены: западноевропейская, восточноевропейская, североамериканская, латиноамериканская цивилизации (современные государства Западной и Восточной Европы, Северной и Латинской Америки).

## ФОРМАЦИОННЫЙ ПОДХОД

**Формационный подход** основан на экономических факторах, таких, как состояние развития производственных отношений, способ производства, которые в конечном итоге определяют определенный исторический тип государства. базисом, по форме и содержанию обусловлена экономическим строем общества. По марксистской формационной теорией основанием типологии государства является общественно-экономической формации.

**Формация** - это исторический тип общества, основанный на определенном способе производства материальных благ и его основе - форме собственности.

В истории человечества таких формаций было пять:

- 1) **первобытнообщинная;**
- 2) **рабовладельческая;**
- 3) **феодалная;**
- 4) **буржуазная (капиталистическая);**
- 5) **коммунистическая** (переходным этапом, которой была социалистическая). С каждой формацией, кроме первобытнообщинной и коммунистической, связан определенный исторический тип государства.

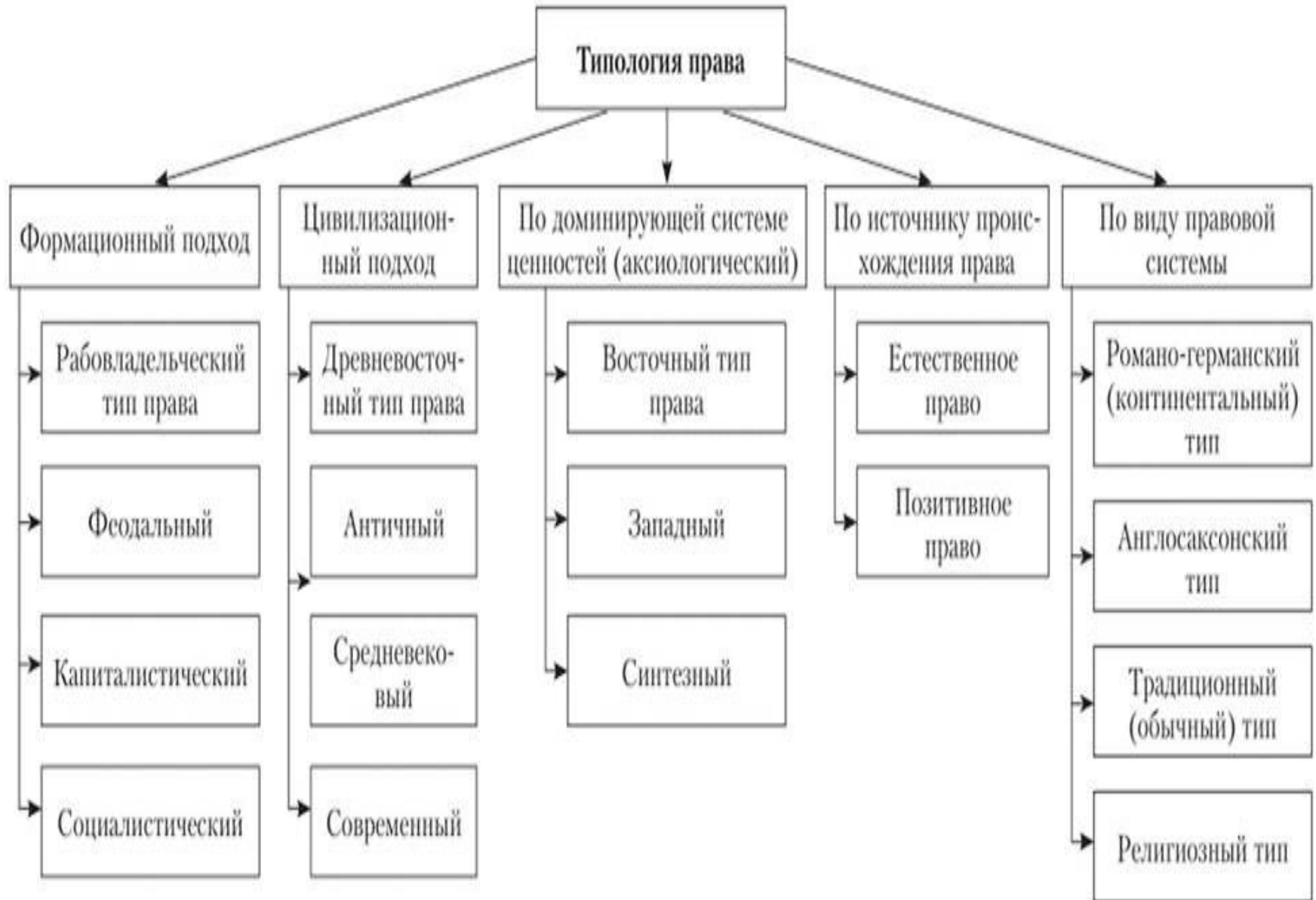
## ТИПОЛОГИЯ ПРАВА

**Типология права** — это наиболее общая классификация права с целью сравнительного познания его содержания как развивающейся системы.

**Основные подходы к типологии права следующие:**

- **формационный;**
- **цивилизационный;**
- **аксиологический;**
- **по источнику происхождения права;**
- **по виду правовой системы ("правовые семьи").**

# ТИПОЛОГИЯ ПРАВА



## 21. Защита прав личности: внутри- и межгосударственные уровни

Защита прав личности обусловлена наличием определенных социальных и юридических факторов, обеспечивающих каждому члену общества реализацию его важнейших личных, политических и экономических прав и свобод.

**Принято различать:**

- 1. внутригосударственные** способы и средства защиты прав и свобод человека;
- 2. международные** способы и средства защиты прав и свобод человека.

## Внутригосударственный уровень

- 1) **судебная защита** (ч. 1 и 2 ст. 46 Конституции РФ), включая право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 48);
- 2) **институт Уполномоченного по правам человека**, к которому могут обращаться все, кто считает себя ущемленным в конституционных правах, а также с жалобами на решения или действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц. Сам Уполномоченный не может применить методы принуждения, но он вправе обратиться в суд с заявлением в защиту нарушенных прав и свобод либо в компетентные органы, в том числе в прокуратуру и Конституционный Суд Российской Федерации. Должность Уполномоченного по правам человека учреждена в России в 1994 г. В России введен также институт Уполномоченного по правам ребенка;
- 3) **Конституционный Суд Российской Федерации**. В него можно обратиться за защитой не любых, а именно конституционных прав и свобод. Правом на подачу жалобы обладает только участник уголовного, административного процесса или сторона гражданского дела.

Конституционный Суд проверяет конституционность конкретного закона, а не само дело. Жалоба может быть подана на любой стадии рассмотрения дела: после его завершения или начала разбирательства в соответствующем органе.



## Межгосударственный уровень

Часть 3 ст. 46 Конституции РФ определяет, что каждый вправе в соответствии с международными договорами РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, **если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.**

Так, если в удовлетворении его претензий лицу отказано во всех судебных инстанциях жалоба может быть подана в **Комитет по правам человека при ООН**. Но по результатам проверки и рассмотрения жалобы Комитет может только довести жалобу до сведения соответствующего государства, которое в 6-месячный срок обязано предоставить в Комитет разъяснения по поводу принятых мер. Т.е. **Комитет не может принять обязательное для государства решение.**

**Европейский Суд по правам человека** (учрежден в 1957 г.) осуществляет толкование и применение Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, в соответствии которой он учрежден, и только в отношении государств, признавших Конвенцию для себя обязательной. Решения Суда обязательны для данных государств. Суд может назначить жертве нарушения «справедливое возмещение». В 2006 г. РФ подписала Протокол № 14 к Конвенции, в котором есть нормы, позволяющие отсеивать заведомо неприемлемые жалобы: так подлежат рассмотрению жалобы только по поводу причинения значительного ущерба.

Среди других международных средств органов (должностных лиц) по защите прав человека можно назвать **Комитет против пыток, Верховного комиссара ООН по правам человека и Комиссара Совета Европы по правам человека**, выступающих в качестве международных должностных лиц.

В 2006 г. учрежден **Совет по правам человека** – вспомогательный орган при Генеральной Ассамблее ООН

## 22. Понятие, основные признаки и функции государства

**ГОСУДАРСТВО** - суверенная, универсальная организация политической власти, призванная обеспечить нормальную жизнедеятельность людей, имеющая свою территорию, аппарат принуждения, взимающая налоги, необходимые для осуществления внутренних и внешних функций.

### Признаки государства :

- 1) наличие публичной политической власти, располагающей специальным аппаратом управления и принуждения;
- 2) территориальную организацию населения;
- 3) государственный суверенитет;
- 4) всеобъемлющий, общеобязательный характер актов государства;
- 5) наличие государственной казны, что связано с налогообложением и взиманием налогов и иных средств на содержание государственного аппарата и разнообразные нужды государства.

**Сущность государства** - совокупность внутренних характерных черт и свойств, обусловленных общим экономическим базисом (совокупностью производительных сил и производственных отношений общества).

**Государство имеет двойственную сущность.**

**С одной стороны**, оно является организацией политической власти экономически господствующего класса (классовая сторона);

**с другой** - оно является организатором общих дел, вытекающих из природы всякого общества, и служит установлению стабильности, достижению компромисса в обществе, смягчению социальных противоречий (общесоциальная сторона). Эти стороны сущности в различных сочетаниях присутствуют во всех государствах.

**Функции государства - основные направления деятельности государства, обусловленные его сущностью и содержанием, а также стоящими перед ним на том или ином этапе его развития целями, задачами и его социальным значением.**

### **Классификация:**

**а) ОБЩИЕ: экономическая; политическая, социальная; идеологическая; экологическая.**

**б) по формам деятельности функции подразделяются на *законотворческие, управленческие и судебные* (правоохранительные);**

**в) по продолжительности действия подразделяются на *постоянные* (например, политическая, социальная, организация обороны страны и т.д.) *временные* (например, борьба со стихийным бедствием, введения чрезвычайного положения);**

**г) по значимости** можно делить на **главные** (например, экономическая) и **производные** (вспомогательные, например, финансовый контроль);

**д) по сферам деятельности:** на **внутренние** (**функции** охраны прав и свобод человека и гражданина, обеспечения правопорядка, социальной защиты, налогообложения, экологическая функция, культурная функция, экономическая функция) и **внешние** (оборона страны, поддержание мирового порядка, сотрудничество с другими государствами).

## **23. Основные концепции современного государства**

1. **Теория солидаризма.** Эта теория распространилась во второй половине XIX - первой половине XX в. Л. Дюги (1859-1928). Дюги отвергал классовые противоречия, политическую борьбу и социалистические революции.

2. **Государство всеобщего благоденствия.** В основе этой теории лежат идеи и выводы социологии. Разработал теорию английский экономист Кейнс в работе "Общая теория занятости, процента и денег" Главный смысл теории возводиться к тому, что: а) современное демократическое государство потеряло классовый характер и действует в интересах всех членов общества; б) государство, реализуя функцию социальных услуг (материальная помощь улучшение условий труда, повышение заработной платы и пенсий, улучшение жилищных условий, здравоохранения, образования), обеспечивает высокий уровень жизни населения всей страны в) постепенно отмирает репрессивно-карательная функция государства, сужается сфера государственного принуждения.

**3. Теория плюралистической демократии.** Эта теория также опирается на положения и выводы социологии, но используется не сфера экономической и социальной деятельности государства, а ее политическая система. Представители этой теории - Ласки, Дюверже и др. - считают, что современное государство представляет собой совокупность социальных групп и слоев, которые возникают вследствие определенных интересов. Для защиты своих интересов эти сообщества и образуют различные объединения граждан, которые, в свою очередь, через их заинтересованные группы« или "группы давления» влияют на политическую власть, добиваясь реализации своих интересов.

**4. Теория элит.** Распространилась конце XIX - начале XX в. Основателями этой теории были итальянские ученые-политологи. Г. Моска (1858-1941) и В. Парето (1848-1923). Сущность ее сводится к тому, что народ не способен управлять обществом. Г. Моска демократию считал утопией и утверждал, что во всех цивилизованных обществах возникают два класса: правители и те, кем управляют.

5. **Теория конвергенции.** Сущность этой теории сводится к существованию в мире двух противоположных систем: капитализма и социализма. Они постепенно сближаются, теряют различия между собой и на определенном этапе развития сливаются в постиндустриальное общество.

6. **Доктрина технократии:** в разных странах, растут место и роль научно-технических работников в государственном управлении. На этой основе возникают различные теории технократии. Суть их сводится к тому, что улучшить политику можно с помощью лучшего управления. Инженеры, техники, ученые, менеджеры и другие руководители науки и производства, как это они делают в экономике, могут успешно управлять и политическими процессами.

7. Идеи **анархизма** и **этатизма**. **Анархизм** возникает одновременно с марксизмом. Его сущность заключается в отрицании государственности. Противоположностью анархизма является **этатизм**: государство должно вмешиваться в жизнь общества и контролировать его экономические и социальные аспекты. Разновидностями этатизма Г. Моска считал фашизм и социализм.



8. Социальное государство - это государство, в котором: а) гражданам обеспечивается достойное человека жизни и социальная защита в целом б) гражданам гарантируется личная свобода в) в обществе культивируется и обеспечивается цивилизованными средствами **социальное согласие, мирное разрешение противоречий**, которые возникают или могут возникнуть.

Социальное государство: 1) обязывает индивида участвовать в решении общих задач, 2) является регулятором общественной жизни; 3) осуществляет контроль за деятельностью частного собственника и частного капитала в, 4) достигает все больших успехов в сфере социального обеспечения своего народа; 5) утверждает и расширяет деятельность свободных профсоюзов и промышленной демократии; б) осуществляет многие другие демократического их превращение.

## 24. Механизм и государства и его структура

**МЕХАНИЗМ ГОСУДАРСТВА** – целостная иерархическая система государственных органов и учреждений, практически осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства.

Структура механизма государства включает в себя:

1. **Государственные органы** (разделяются на органы законодательной, исполнительной и судебной власти. Выделяют также органы контрольной власти).

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

3. **Государственные учреждения** – подразделения механизма государства, которые властными полномочиями не обладают (за исключением их администраций), а осуществляют непосредственную практическую деятельность по выполнению функций государства в социальной, культурной, воспитательно-образовательной, научной сферах (библиотеки, поликлиники, больницы, почта, телеграф, вузы, школы, театры и т.д.).

4. **Государственные предприятия** – подразделения механизма, не обладающие государственно-властными полномочиями (за исключением их администраций), а осуществляющие хозяйственно-экономическую деятельность.

5. **Государственные служащие (чиновники)**, специально занимающихся управлением. Их положение, права и обязанности определяются законом и обеспечивают их правовой статус, объем и порядок использования ими властных правомочий устанавливается также законом.

6. **Организационные и финансовые средства**, необходимые для обеспечения деятельности государственного аппарата.

Понятие «механизм государства» шире понятия «аппарат государства».

Под **ГОСУДАРСТВЕННЫМ АППАРАТОМ** понимается система органов, непосредственно осуществляющих управленческую деятельность и наделенных для этого властными полномочиями, а в понятие "механизм государства" включаются наряду с государственным аппаратом еще и государственные учреждения и организации, а также "материальные придатки" государственного аппарата (вооруженные силы, милиция, уголовно-исполнительные учреждения и т.д.), опираясь на которые государственный аппарат действует.

## 25. РЕАЛИЗАЦИЯ ПРИНЦИПА РАЗДЕЛЕНИЯ ВЛАСТЕЙ В СОВРЕМЕННОМ ГОСУДАРСТВЕ

Теория разделения властей, именуемая нередко принципом разделения властей, в том виде, как она воспринимается ныне применительно к государственному режиму, появилась более трехсот лет назад. Основателями ее считаются **английский философ-материалист, создатель идейно-политической доктрины материализма Джон Локк и французский просветитель, философ и правовед Шарль Луи Монтескье.**

**Принцип разделения властей** - политико-правовая теория, согласно которой государственная власть должна быть разделена между независимыми друг от друга (но при необходимости контролирующими друг друга) ветвями: **законодательной, исполнительной и судебной**).

**Смысл идеи разделения властей** – не допустить злоупотребления властью, ее монополизации, концентрации в пределах одной ветви.

Российской Федерации носителем законодательной власти и представительным органом является Федеральное собрание. Исполнительной властью наделено Правительство РФ.

Правосудие осуществляют суды, а судебная власть реализуется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Президент Российской Федерации, будучи главой государства, является верховным представителем Российской Федерации и внутри страны, и в международной жизни. На него возложены выполнения задач, связанных с гарантией осуществления Конституции, прав и свобод, охраной суверенитета, независимости и целостности государства. В этих условиях он наделен необходимыми полномочиями и прерогативам.

Сильная исполнительная власть в России нужна. Но также нужен и механизм взаимных сдержек и противовесов. Многие называют исполнительную власть доминирующей в системе государственных органов. Но эта тенденция государственно-правового развития России прослеживается достаточно ясно. Также это отвечает общим тенденциям усиления исполнительной власти во всем мире.

## 26. Понятие и основные разновидности формы государства.

**Форма государства** - это способ организации политической власти, охватывающей форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

Элементами формы выступают:

- **форма правления,**
- **форма государственного устройства,**
- **политический (государственный) режим**

**1) ФОРМА ПРАВЛЕНИЯ** - это организация высших органов государства, порядок образования и взаимоотношения, степень участия граждан в их формировании.

По формам правления государства подразделяются на **монархии** и **республики**.



## МОНАРХИЯ:

В монархиях полномочия главы государства - монарха (царя, короля, императора, шаха, султана и т.п.) приобретаются по наследству и осуществляются им единолично и пожизненно.

### **ПРИЗНАКИ МОНАРХИИ:**

1. Вся полнота власти принадлежит монарху и осуществляется им единолично;
2. Монарх пользуется властью пожизненно;
3. Власть передается по наследству;
4. Монарх юридически безответственен.

Различают **неограниченные** и **ограниченные** монархии.

- **РЕСПУБЛИКА:**

- это такая форма правления, при которой главой государства является избранный на определенный срок единоличный или коллективный орган. Глава государства в республике признается ответственным перед избравшим его органом или населением.

**ПРИЗНАКИ республики:**

1) верховная государственная власть осуществляется выборными органами (президент, парламент); 2) источником власти является народ; 3) срочность полномочий высших представительных органов власти (парламент, президент), 4) использование демократических институтов в разнообразных формах (референдумы, выборы и т.д.); 5) юридическая и политическая ответственность главы государства и других выборных должностных лиц перед населением или представительными органами.

Республики бывают **парламентские** и **президентские**.

## **2) ГОСУДАРСТВЕННОЕ УСТРОЙСТВО** — это

внутренняя национально-территориальная организация государственной власти, деление территории государства на те или иные составные части, их правовое положение, взаимоотношения между государством в целом и его составными частями.

**Форма государственного устройства** — это элемент формы государства, который характеризует территориальную организацию государственной власти.

По форме государственного устройства государства делят на:

- 1. Унитарные;**
- 2. Федеративные;**
- 3. Конфедерации.**

**3) ГОСУДАРСТВЕННО-ПОЛИТИЧЕСКИЙ РЕЖИМ** — это понятие, обозначающее систему приемов, методов, форм, способов осуществления государственной и политической власти в обществе.

### **КЛАССИФИКАЦИЯ:**

**1) Демократический** – основанный на признании народа источником власти, его права участвовать в решении государственных дел и сочетании с предоставлением широкого круга гражданских прав и свобод.

**2) Антидемократический** - характеризуется отсутствием у граждан политических и иных прав, безучастием граждан в управлении государством, отсутствием институтов демократии.

**Авторитаризм** – режим, при котором политическая власть осуществляется конкретным лицом или органом посредством ограничения политических прав и политического поведения как отдельных граждан, так и общественно-политических организаций, при этом сохраняя некоторые экономические, гражданские и духовные свободы для граждан

**Тоталитаризм** – характеризуется полным контролем государства над всеми сферами жизни общества, ограничением и нарушением прав личности. Тоталитарный режим является крайней формой авторитарного режима. Характерен для фашистских государств, социалистических государств периодов «культы личности».

## 27. Особенности формы современного российского государства

Форма правления в Российской Федерации устанавливается в ст. 1 Конституции РФ и определяется как **республиканская**. Главные признаки республики - выборность и периодическая сменяемость главы государства.

Республиканская форма правления в Российской Федерации выглядит следующим образом: главой государства является Президент РФ; законодательную власть осуществляет Парламент - Федеральное Собрание, состоящее из двух равноправных палат - Совета Федерации и Государственной Думы.

Однако сам президент РФ обладает весьма широкими полномочиями в законодательной и исполнительной сферах, хотя по Конституции страны он поставлен над ветвями власти как верховный арбитр. Вполне возможно, что в будущем возобладает мнение о необходимости внесения соответствующих поправок в Конституцию для достижения разумного баланса между властными структурами.

Можно смело сказать, что в РФ президентско-парламентская форма правления, с сильной президентской властью. Такой вывод основывается **на следующих позициях:**

- 1) Президент избирается не парламентским путем, а **всеобщим голосованием.**
  - 2) Президент не является главой исполнительной власти, наряду с Президентом действует Председатель Правительства, который определяет основные направления деятельности Правительства и организует его работу.
  - 3) Правительство осуществляет исполнительную власть, и лишь в незначительной мере ответственно перед парламентом, **у него неизмеримо больше ответственности перед Президентом**, который назначает главу Правительства после согласования с Государственной Думой.
  - 4) Президент может принять решение об отставке Правительства РФ без какого-либо согласования с кем-либо, назначить и уволить всех вице-премьеров и министров, он по своему усмотрению напрямую подчиняет себе значительное число министерств и ведомств и т.п.
  - 5) Президент **обладает собственными конституционными полномочиями**, позволяющими ему действовать независимо от Правительства и парламента.
- \* Политика усиления вертикали власти также свидетельствует о смешанной форме правления в России.

## 28. Право в системе нормативного регулирования общества

Нормы входят в общую систему нормативного регулирования – совокупность выработанных обществом правил поведения между людьми и их объединениями, т.е.:

- социальными нормами,
- правил отношений людей с природой и техникой, то есть техническими нормами.

Большой интерес в рамках затрагиваемой темы вызывают правила, регулирующие поведение людей, то есть собственно **СОЦИАЛЬНЫЕ НОРМЫ**. Они появляются на ранних стадиях развития общества, вырабатываясь многократным повторением однообразных поступков людей.

Социальная норма – это руководящее начало, правило поведения, связанное с сознанием и волей людей, возникающее в процессе культурного развития и социальной организации общества.



## Признаки:

1. Они являются **общими правилами поведения.**
2. Данные нормы возникают **в связи с волевой, сознательной деятельностью людей.**
3. Названные нормы регламентируют формы социального взаимодействия людей, т.е. **направлены на регулирование общественных отношений, поведения в обществе.**
4. Они возникают **в процессе исторического развития и функционирования общества.**
5. Эти нормы соответствуют **типу культуры и характеру социальной организации общества.**

## Классификация:

По сферам действия: нормы экономические, политические, религиозные, экологические (т.е. в зависимости от предмета регулирования).

По механизму (регулятивным особенностям): - **мораль**, - **право**, - **обычай**, - **корпоративные нормы**.

- **Мораль** – совокупность исторически складывающихся и развивающихся взглядов, принципов, убеждений и основанных на них норм поведения, регулирующих отношения между людьми.
- **Право** - система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, направленных на урегулирование общественных отношений.
- **Обычай**– общие правила, возникающие в результате постоянного воспроизводства конкретных образцов поведения и деятельности и в силу длительности своего существования вошедшие в привычку людей.
- **Корпоративные нормы** – правила поведения, создаваемые в организованных обществах, распространяющиеся на его членов и направленные на обеспечение организации и функционирования данного сообщества.

## 29. ПОНЯТИЕ, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ПРАВА

Выделяют понятие права в 2-х смыслах:

**В объективном смысле "право"** - это система общеобязательных, формально - определенных, гарантированных государством, закрепленных в официальных документах норм (правил поведения), соблюдение которых обеспечивается аппаратом государственного принуждения, которые регулируют общественные отношения.

**В субъективном смысле "право"** - мера возможного поведения, установленная нормами права и принадлежащая конкретному лицу (субъекту права).

Субъективное право - совокупность прав и свобод, закрепленных в юридических документах и зависящих от воли граждан.

**Включает в себя** : - право на собственные действия; - право требование определенного поведения от других лиц; - право притязания, т.е. право на принудительное исполнение обязанности другим лицом; - право пользоваться социальными благами.

# ПРИНЦИПЫ ПРАВА

**Принципы права** - основополагающие идеи, закрепленные в официальных источниках права или получившие признание в юридической практике и отражающие закономерности развития общественных отношений.

## ОСНОВНЫЕ ПРИНЦИПЫ:

Демократизм, федерализм, уважение прав и свобод человека, непосредственное действие общепризнанных принципов и норм международного права, верховенство Конституции и законов, равноправие, равенство всех форм собственности, правосудие; принцип справедливости; принцип уважения прав человека; принцип равноправия; принципа законности; принцип правосудия.

## Функции права

Функции права - основные направления правового воздействия на общественные отношения, определяемые сущностью и социальным назначением права.

В юридической науке принято также классифицировать функции права на **внутренние и внешние**.

Внутренние функции права – это способы юридического воздействия на поведение людей и общественные отношения, которые лежат в рамках самого права. Они определяют собственно юридические функции права. Среди них, прежде всего, выделяют **регулятивную и охранительную**.

К внешним функциям права относят **общесоциальные**.

Среди них выделяют функции:

- 1) культурно-историческую;
- 2) воспитательную;
- 3) **социального контроля**;

### 30. Общая характеристика современного правопонимания

**Правопонимание** — определённое представление о существе права.

Правопонимание определяет правовую политику государства и выполняет прикладную функцию.

Получив четкое представление о том, что такое право, в практической деятельности всегда можно определить, являются ли те или иные регулятивные системы правовыми или они имеют иное содержание.

**И наоборот**, отсутствие четкого представления о праве неизбежно снижает эффективность его применения и не способствует созданию режима верховенства законности и правопорядку в обществе.

Новый подход к праву состоит в попытке установить различие между правом как объективным явлением общественной жизни и законом как формой выражения права и на этой основе сформулировать понятие правового закона.

Концепция современного правопонимания исходит из естественно-правовых, материалистических и других прогрессивных взглядов, которые стремились **выявить в праве специфический принцип регулирования**, отличающий его от других регуляторов общественных отношений.

В рамках историко-материалистической концепции права таким специфическим принципом признается принцип формального равенства. Правовое равенство означает формальную независимость и свободу людей в их правовых отношениях. Право - это всеобщий масштаб и равная мера свободы.

## Смысл различения права и закона:

- 1) необходимость разграничения и противопоставления права и произвола;
- 2) необходимостью установления соответствия закона объективным требованиям права.

### Правовой закон характеризуется следующими признаками:

1. Правовой закон есть выражение и закрепление объективированной в праве меры свободы людей
2. Правовой закон воплощает в себе принцип формального правового равенства, имеющего всеобщий характер справедливости. Его требования в одинаковой мере распространяются на государственную власть и граждан государства.
3. Правовой закон учитывает и охраняет интересы тех, кто находится за пределами правового равенства (больных, престарелых, безработных).
4. Правовой закон - это не продукт воли и субъективного усмотрения законодателя, а не обходимая составная часть объективно складывающегося в данном обществе права.
5. Правовой закон - антипод произволу. Реальная жизнь закона возможна только в условиях правового государства