24. Правовое государство: понятие и принципы

Правовое государство – это форма организации деятельности государственной и политической власти, при которой создаются условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод гражданина.

Правовое государство – это демократическое государство, в котором государственная власть ограничивается правом.

Признаки правового государства: наличие народного суверенитета; господство права; правовая защита личности от произвола должностных лиц.

Принципы правового государства:

1. Верховенство закона – принцип, который распространяется во всех сферах общественной жизни и является высшей формой организации и защиты свободы личности;
2. Разделение властей – принцип, закрепляющий разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную ветви власти, каждая из которых относительно самостоятельна, взаимно ограничивается с помощью законодательно закрепленной системы «издержек и противовесов»;
3. Реальность в обеспечении прав и свобод человека и гражданина – принцип, который закрепляет обеспечение свободного развития личности, признание за личностью определенной свободы.
4. Взаимная ответственность государства и личности – принцип, закрепляющий равенство и справедливость в отношениях между государством, являющимся носителем политической власти и личностью, являющейся участницей формирования и осуществления политической власти;

Соответствие внутригосударственного законодательства общепризнанным нормам и принципам международного права

1. Понятие и виды деформации правосознания.

Деформация правосознания - это его искажение, позитивных идей, убеждений, чувств, установок и т.п.

Виды деформации

Правовой инфантилизм - наиболее мягкая форма искажения правового сознания, заключающаяся в несформированности, недостаточности правовых знаний, установок.

Правовой нигилизм - отрицание социальной ценности права; осознанное игнорирование требований закона.

"Перерождение" правосознания - крайняя степень искажения правосознания, включающая преступный умысел, фактически это антипод законности Виды правового нигилизма.

Обыденный нигилизм свойственен массовому правосознанию и обитает в общественной психологии.

Источниками и одновременно основными причинами его являются: юридическая неосведомленность населения; стойкое предубеждение к праву, законам, юридической практике, органам власти и правосудия и обусловленные этими обстоятельствами укоренившиеся негативные стереотипы сознания и поведения людей в правовой области.

Бюрократический правовой нигилизм порождается безнаказанностью чиновничества, убежденностью во всевластии вышестоящих должностных лиц и страхом перед ними, низкой общей и правовой культурой чиновников всех уровней Формы выражения правового нигилизма.

 Правовой дилетантизм - неумелое использование правовых знаний, нежелание их углубить, поверхностное и часто неверное усвоение законов - вольное обращение с законами либо с оценками юридической ситуации.

Правовой скепсис - такое отношение к праву, которое основано на неверии в его возможности регулирования общественных отношений, обеспечения справедливости, равенства и свободы в обществе Правовой цинизм - откровенно-грубое игнорирование правовых требований, произвол и беззаконие.

Правовой экстремизм - характерен для националистических, террористических, иных подобного рода группировок и проявляется в использовании внеправового принуждения, голого насилия.

 Юридический фетишизм - гипертрофированное представление о «магической» роли и значении юридических средств в решении социально-экономических, политических и иных задач.

Правовой нигилизм - глубинная основа правовой демагогии.
Правовая демагогия - это стиль и метод идеологического и организованно-управленческого воздействия на правосознание (чувства, представления, действия) людей.

Деформация профессионального сознания сотрудников правоохранительных органов:

1) юридическая индифферентность (безразличие к проблемам установления в российском обществе режима законности, правового порядка, надежной охраны и защиты прав и свобод граждан; от юридического равнодушия, безразличия - один шаг до отрицания ценности права);

2) правовой нигилизм (установка на правоохранительное бездействие, административный зуд, произвольное толкование закона, действие своих неписаных законов и др.);

3) перерождение профессионального правосознания в преступную форму (потеря нравственных, культурных, правовых ориентиров, замена их криминальными установками, предательство, измена).

1. Правовая культура: понятие, структура, виды.

Понятие правовой культуры можно рассмотреть в двух основных значениях – узком (правовая культура личности) и широком (правовая культура общества).

Правовая культура в узком смысле – это культура отдельного лица, которая включает в себя определенный уровень правосознания, качественное овладение навыками правомерного поведения, умение использовать свои права.

Характерными признаками правовой культуры личности являются:

- достаточно высокий уровень правосознания;

- знание действующих законов страны;

- соблюдение, исполнение или использование этих законов;

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

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

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

Правовая культура в широком смысле – это правовая культура общества, которая охватывает все правовые ценности, в том числе законы, законодательную технику, юридическую науку и образование, юридическую практику и правовой порядок. **Структурные элементы правовой культуры** **общества**:

1. Правовое сознание населения. Правовая культура общества зависит прежде всего от уровня развития правового сознания населения.

2. Правовая деятельность. Уровень развития правового сознания может быть зафиксирован только в реальной правовой деятельности, в правовом поведении.

3. Система юридических актов, т. е. текстов документов, в которых выражается и закрепляется право данного общества.

4. Правовая наука. Речь идет об уровне развития юридической науки и влиянии правовой теории на юридическую практику.

5. Материальные предметы, обеспечивающие и сопровождающие правовую деятельность.

6. Правовой субъект. Правовая культура общества выражается в уровне правового развития субъекта – различных социальных и профессиональных групп, а также отдельных индивидов.

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

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

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

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

34. Правовое воспитание: понятие, формы, методы

Правовое воспитание – это деятельность государства и общества на субъекты правоотношений с целью формирования должного уровня правосознания и правовой культуры.

Правовое воспитание включает в себя следующие структурные элементы:

1. Субъекты правового воспитания (те, кто осуществляют процесс правового воспитания: органы государственной власти, представители общественности, ученые и преподаватели, журналисты).

2. Объекты правового воспитания (общество в целом, социальные группы и конкретный человек в частности).

3. Содержание правового воспитание (конкретная деятельность по формированию у объектов правового воспитания должного уровня правосознания и правовой культуры).

4. Методы правового воспитания (система методов, с помощью которых осуществляется процесс формирования у объектов правового воспитания должного уровня правосознания и правовой культуры).

5. Формы правового воспитания (внешнее выражение процесса правового воспитания).

Система методов правового воспитания включает в себя следующие методы:

1. Метод убеждения

2. Метод принуждения

3. Метод наказания

Формы правового воспитания, т.е. внешними выражениями процесса правового воспитания являются:

1. Правовое обучение (накопление, систематизация и передача знаний о праве).

2. Правовая пропаганда (распространение требований к должному и правомерному поведению посредством средств массой информации).

3. Правовое самовоспитание (самостоятельное изучения человеком права).

1. Понятие и виды форм (источников) права.

Выделяют следующие виды форм (источников) права:

1) Нормативный акт— это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных обществен­ных отношений. Выступает не только источником в юридическом смысле, но и фактическим источником права. К их числу относятся Конституция, законы, подзаконные акты и т.п.

2) Правовой обычай— это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям, получив­шее официальное одобрение государства, применение которо­го обеспечивается санкцией государства. Законы Ману, Русская правда - это сборники правовых обычаев.

3) Юридический прецедент— это судебное или административ­ное решение по конкретному юридическому делу, которому прида­ется сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел. Юридический прецедент распространён в странах общей пра­вовой семьи - Англии, США, Канаде и т.д.

Различают судебный и административный прецедент.

Судебный и административный прецедент - это резуль­тат правоприменительной деятельности судебных или административных органов, вырабатывающихправоположения, для которых характерна извест­ная степень обобщенности и обязательности.

Правоположения - концентрированное выражение юриди­ческой практики. Они в состоянии компенсировать естествен­ное отставание законодательства от динамики общественных отношений. Правоположения юридической практики можно рассматри­вать в качестве прецедентного права. При прецедентной форме права судебные и административ­ные органы фактически создают новые правовые нормы.

4) нормативный договор— соглашение между правотворчески­ми субъектами, в результате которого возникает новая норма

Нормативные договоры - это такие документы, в кото­рых содержится волеизъявление сторон по поводу прав и обя­занностей, устанавливается их объем и последовательность реализации, а также закрепляется добровольное согласие вы­полнять принятые обязательства. Имеют широкое распростра­нение в конституционном, гражданском, трудовом праве; в международном праве.

В области трудового права значительную роль продолжают играть коллективные и индивидуальные договоры (контракты).

В международном праве в качестве основной формы права выступает договор. Международный договор - это соглаше­ние между государствами и другими субъектами международного права, заключенное по вопросам, имеющим для них общий интерес, и призванное регулировать их взаимоотношения путем создания взаимных прав и обязанностей.

1. Подзаконные акты: понятие и виды.

Подзаконные нормативные правовые акты – это издаваемые на основе и во исполнения законов акты, представляющие собой согласованную и иерархическую системы, в которой каждый элемент соответствуют актам большей юридической силы и являются основой для актов с меньшей юридической силой.

Виды подзаконных нормативных правовых актов:

1. Общефедеральные акты:

- указы Президента РФ;

- распоряжения Президента РФ, которые издаются по вопросам оперативного управления;

- общефедеральные акты Правительства РФ, принимаемые во исполнения законов РФ, указов Президента РФ и собственной исполнительно-распорядительной компетенции:

Постановления, принимаемые для обеспечения управления в различных отраслях общественной и государственной жизни;

Распоряжения, принимаемые Председателем Правительства РФ для оперативного управления узкого круга исполнителей;

- приказы и инструкции министерств и подведомственных им государственных органов, которые имеют отраслевую направленность;

2. акты субъектов Федерации (региональные акты):

- уставы- региональные конституции;

- законы, постановления и распоряжения, - акты принимаемые представительными и исполнительно-распорядительными органами местной государственной власти;

- приказы и инструкции – акты, которые устанавливаются отраслевыми органами государственного управления;

- решения, постановления и распоряжения - акты, принимаемые органами местного самоуправления;

- нормативные правовые акты, которые используются на уровне предприятия и учреждений:

Уставы и решения принимаемые коллегиально и имеющие нормативное содержание;

Приказы, имеющие как нормативное, так и индивидуальное значение, но в любом случае устанавливаемые руководителем предприятия или учреждения;

Распоряжения, принимаемые руководителями структурных подразделений для оперативного управления и исполнения приказов;

- нормативные правовые акты общественных, коммерческих, профессиональные и иных учреждений;

- международно-правовые акты, которые принимаются международными организациями:

Директивы, дающие конкретному государству возможность выбора формы и методов реализации международных обязательств;

Постановления, содержащие требования, которые подлежат прямому исполнению каждой стороной.

1. Действие нормативных правовых актов во времени, времени. Обратная сила закона. "Переживание" закона.

Действия закона во времени обусловлено вступлением его в законную силу и утратой силы. Законы становятся обязательными, а именно вступают в законную силу с конкретного момента установленного соответствующим нормативным актом. Это происходит:

- по истечении общего ранее предусмотренного срока в том случае, если он установлен в законе;

- немедленно, вслед за официальным принятием и опубликованием текста закона;

- по истечении специально предусмотренного срока для определенного закона после его опубликования.

Прекращения действия нормативных актов связано с истечение срока их действия, на который принимается тот или иной акт, в связи с прямой отменой:

- нормативного акта имеющим на то полномочия органом государственной власти;

- по причине фактической замены нормативного акта другим актом, регулирующим ту же группу общественных отношений.

Закон действует во времени и пространстве, а также по кругу лиц. Отношение правовой нормы с пространством и временем проявляется , например, в том что формирование правовой нормы является актом, который совершается во времени и пространстве. Форма правовой нормы устанавливает в каком конкретном месте и в какой момент предписанное поведение должно быть реализовано. Таким образом, ее действие имеет как пространственный , так и временной характер. Явления, к которым применяют норму, происходят всегда в конкретном месте и в определенное время, поэтому и в тех случаях, когда время и место действия нормы не ограничены, это не означает, что она независима от пространства и времени.

Действия нормативных актов в пространстве реализуется на основании территориального и экстерриторильного принципов: - территориальный принцип предполагает действие нормативного акта в пределах государственных и административных территориальных границ функционирования правотворческого органа, полномочия которого распространяются на данной территории; - экстерриториальный принцип действия нормативного акта предполагает распространение правовых актов какого-либо субъекта правотворчества за границы территории его юрисдикции.

Действие нормативных актов по кругу лиц тесно связано с территориальными пределами функционирования актов.

По общему правили нормативные акты должны распространятся на всех лиц, которые находятся на территории юрисдикции правотворческого органа.

В некоторых случаях действие законодательства может распространятся и на ее граждан находящихся за границей государства.

Иностранцы и лица без гражданства лишены возможности действовать как граждане РФ, при том что представители иностранных государств обладают правом дипломатического иммунитета

НПА не имеет обратной силы. НПА действует только в отношении тех обстоятельств и случаев, которые возникли после введения его в действие. Исключения допускаются в весьма редких случаях, когда об этом указано в самом акте или когда ему придана обратная сила компетентным гос.органом. НПА может утратить силу, но отдельные его положения, нормы могут применяться к фактам, имевшим место во время его действия (переживание закона). Это относится и к регулированию длящихся правоотношений.

1. Систематизация нормативных правовых актов: понятие и виды.

**Систематизация нормативно-правовых актов -** это деятельность, направленная на упорядочение и совершенствование нормативных актов путем их внутренней и внешней обработки для системного воздействия на общественные отношения, это приведение законодательства в определенную систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования им, устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов. Упорядоченное законодательство позволяет хорошо ориентироваться в действующем массиве нормативно-правовых актов: быстро найти необходимый акт, установить его связи с другими актами, выявить изменения, коллизии и т. д.

Существуют три основные формы систематизации нормативных актов: инкорпорация, консолидация, кодификация и одна вспомогательная — учет. Учет является необходимым условием приведения актов в систему. Он ведется в журнальной картотеке, на магнитных дисках и т. д. Поэтому поиск нужного акта осуществляется как ручным путем, так и с помощью автоматизированной обработки юридической информации.

[**Инкорпорация**](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/inkorporaciya.html) представляет собой внешнюю обработку или объединение в сборники и собрания действующих нормативных актов в определенном порядке без изменения их содержания по существу. При этом юридический статус инкорпорированных актов не изменяется. Различают официальную и неофициальную инкорпорацию.

**Официальная инкорпорация -** это упорядочение правовых норм их автором либо иным уполномоченным органом путем издания сборников действующих нормативных актов. Она может осуществляться на основе хронологического («Собрание законодательства Российской Федерации») и тематического («Свод законов Российской Федерации») принципов.

**Неофициальная инкорпорация -** это внешняя обработка законодательства, которая проводится организациями или отдельными гражданами по своей инициативе без специального поручения и контроля правотворческих органов. На них нельзя ссылаться при применении права (сборники нормативных актов по гражданскому, трудовому и другим отраслям права).

[**Консолидация**](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/konsolidaciya-prava.html)**-** такая форма систематизации, при который происходит объединение нескольких близких по содержанию нормативных актов в единый сводный нормативно-правовой акт. Это происходит с целью преодоления множественности нормативных актов и обеспечения единства правового воздействия.

**Кодификация -** это деятельность правотворческих органов по созданию нового, сводного, внутренне согласованного и юридически цельного нормативного акта, которая осуществляется путем глубокой и всесторонней переработки действующего законодательства в определенной сфере общественной жизни.

Кодификация обеспечивает согласование норм общеправового регулирования (норм-целей, норм-дефиниций, норм- принципов и т. д.) с нормами конкретного, специального правового регулирования. Она становится своеобразной нормативной основой комплексного подразделения системы права и законодательства (института, отрасли или комплексного массива законодательства) организованного по предметному, функциональному или целевому критериям.

Кодификационные акты делятся на**три вида:**

* **основы законодательства**, устанавливающие важнейшие модельные нормативные положения определенной отрасли или сферы государственного управления в федеративном государстве;
* **кодекс -** комплекс правовых норм, объединенных в одном акте и регулирующих определенную сферу общественной жизни (гражданскую, уголовную и др.);
* **устав, положение -** комплексные акты специального действия, которые издаются не только законодательными, но и другими правотворческими органами (президентом, правительством).

48. Частное и публичное право: понятие и признаки

Частное право- это упорядоченная совокупность юридических норм, охраняющих и регулирующих отношения частных лиц. Публичное право-совокупность норм, закрепляющих порядок деятельности  органов государственной власти и управления. Если частное право-область свободы и частной инициативы, то публичное - сфера  власти и подчинения. Отсюда частное право состоит из отраслей гражданского, предпринимательского, семейно-брачного, трудового, а публичное - из отраслей конституционного, административного, финансового, уголовного и др прав. Критерии, по кот. право относят к частному или публичному:

1) интерес (частное регулирует частные интересы, публичное\_ общественные, государственные);

2) предмет правового регулирования (частному свойственны нормы, регулирующие имущественные отношения, публичному- неимущественные);

3) метод правового регулирования (частное-метод координации, публичное-субординации);

4) субъективный состав (частное регулирует отношения частных лиц между собой, публичное- частных лиц с государством либо между государственными органами). Сейчас всё больше утверждаются такие институты частного права как права наследуемого пожизненного владения, возмещения материального ущерба и др.)

49. Система законодательства: понятие и структура. Соотношение системы права и системы законодательства

Система законодательства - это упорядоченное множество всех действующих нормативно-правовых актов данного государства. В системе законодательства тех или иных государств можно различать, например:- отраслевое законодательство, т. е. одноименное с отраслями права, совпадающее с ними по предмету правового регулирования, например, уголовное, трудовое и т. д.:- комплексное законодательство, т.е. такое, которое содержит нормы различных отраслей права: уголовного, административного, гражданского, например, экологическое законодательство;- общефедеральное законодательство и законодательство субъектов федерации (в федерациях);- законодательство автономии (если высший представительный орган автономии вправе принимать законы);- конституционное и иное законодательство, законы и подзаконные акты (по юридической силе).Структура системы законодательства - это внутреннее подразделение законодательства на относительно обособленные группы нормативно-правовых актов.

Структура системы законодательства (ее внутреннее строение):

-отраслевая («горизонтальная») - отраслевое законодательство (трудовое, гражданское, уголовное и т. д. законодательство ), т.е. в системе законодательства подсистемы нормативных актов различаются по предмету правового регулирования (например, предмет регулирования трудового законодательства - трудовые отношения, а также отношения , тесно связанные с трудовыми);

-иерархическая («вертикальная») - законы и подзаконные акты, т.е. в системе законодательства подсистемы нормативных актов (законы, подзаконные акты) различаются по юридической силе. Разновидностью иерархической структуры является иерархическая структура законодательства в федеративном государстве, т.н. «федеративная структура законодательства» - федеральное законодательство и законодательство субъектов Федерации.

В юридической теории и практике термины «отрасль права» и «отрасль законодательства» используются как нетождественные.

В философском плане система права и система законодательства соотносятся между собой как содержание и форма. Система законодательства есть выражение системы права, ее объективи­рованная форма.

Система права и система законодательства находятся во взаимной зависимости, хотя степень такой зависимости различна. Система права, формируясь под влиянием деятельности законо­дателя, вместе с тем носит объективный и несколько автономный от воли законодателя характер. Система законодательства - детище законодателя, хотя, безусловно, также имеет социальную обусловленность. Система права и система законодательства не совпадают по кругу источников, в которых они выражены: система законодательства воплощена в законодательстве, иных норматив­но-правовых актах; система права находит воплощение не только в позитивном праве, но и отображена в обычном праве, неписаных принципах права и аксиомах, международно-правовых актах, имеющих рекомендательный характер, договорах нормативного содержания, судебных прецедентах и даже в правосознании.

В отличие от системы законодательства система права характеризуется высокой степенью однородности. Каждая отрасль в составе системы права обладает присущим ей предметом и методом правового регулирования. Отрасли же законодательства не обладают. Анализ законодательства позволяет выделить три группы отраслей законодательства:

 1) одноименных с отраслями права (уголовное, гражданское, земельное и др.);

2) комплексные отрасли законодательства - отрасли, состоящие из норм различных отраслей права: административного, гражданского, уголовного. К комплексным отраслям следует отнести хозяйственное право, аграрное, или сельскохозяйственное, и некоторые другие;

3) отрасли законодательства, «привязанные» к соответствующим сферам государственного управления и сферам государственной деятельности (законодательство о водном, воздушном, железнодорожном транспорте, об образовании и т.д.).

Отсюда количество отраслей законодательства значительно превышает число отраслей права. Общеправовым классификатором отраслей российского законодательства, утвержденным Указом Президента РФ, охватывается 48 таких отраслей.

1. Правовые семьи: понятие и виды.

**Правовая система** представляет собой совокупность взаимосвязанных правовых средств, необходимых и достаточных для правового регулирования поведения. Разумеется, что это – нормы права, правоотношения, юридичес­кие факты, правовые акты (нормативные и индивидуальные), законность, правосознание, правовая культура, правосубъектность, меры правового при­нуждения и др.

Наряду с составом (совокупностью необходимых и достаточных элемен­тов) другой стороной правовой системы является ее **структура** – целесообраз­ные связи между элементами, которые проявляют себя через взаимодействие элементов.

В настоящее время в мире насчитывается около двухсот национальных правовых систем. Национальные, то есть индивидуальные правовые системы каждого государства, объединяются в **правовые семьи** – общего права, романо–германскую, обычно–традиционную, мусульманскую, индусскую. Иногда выделяется славянская правовая семья. В рамках той или иной правовой се­мьи возможно выделение **групп правовых систем.** Так, внутри романо–германской правовой семьи выделяют группу романского права (Франция, Италия, Бельгия, Испания, Швейцария, Португалия, Румыния, право латиноамериканских стран, каноническое или церковно–католическое право) и группу германского права (ФРГ Австрия, Венгрия скандинавские страны и др.). Внутри англосаксонской правовой семьи различают английскую правовую систему, правовую систему США и право бывших англоязычных колоний Великобритании.

**Классическими правовыми семьями** является семья общего права и романо–германская (континентальная).

Для правовой семьи общего права характерно преобладание в качестве источника права судебного прецедента и отсутствие кодифицированных отраслей права. Основные принципы в организации этой правовой семьи сложились в Англии в XIII в. и сохранились до сих пор.

Исторические корни романо–германской правовой семьи относятся к римскому праву (I в.до н.э.– VI в. н.э.). В качестве основного источника она использует писаное право, то есть юридические правила (нормы), сфор­мулированные в законодательных актах государства.

Традиционные правовые системы построены на обычном праве (Япония, государства Тропической Африки и др.).

**Религиозные правовые системы –** мусульманская и индусская правовые семьи. В основе религиозной правовой системы лежит определенное вероучение. Так источниками мусульманского права являются Коран (священная книга ислама, состоящая из высказывании пророка Магомета) сунна (священное предание о жизни пророка) и иджма (комментарии ислама, составленные его толкователями).

56. Применение права как особая форма его реализации

Применение права – это властная деятельность компетентных государственных органов по реализации правовых норм относительно конкретных жизненных случаев и индивидуально- определённых лиц      Путём применения права государство в своей деятельности осуществляет две основные функции:

а) организацию выполнения предписаний правовых норм, позитивное регулирование посредством индивидуальных актов;

б) охрану и защиту права от нарушения.

На этом основании выделяют две формы применения права:

оперативно - исполнительную  и правоохранительную.

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

Указанная форма деятельности есть основной способ организации исполнения положительных велений права.

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

57. Акты применения норм права: понятие, признаки, виды

Акт применения права – это официальный правовой акт, который имеет индивидуальное государственно-властное предписание, вынесенное уполномоченным на то органом по конкретному юридическому делу.

Правоприменительные акты обладают следующими признаками:

- они принимаются компетентными органами или должностными лица в строго установленном порядке в соответствии с законом;

- правоприменительные акты обладают государственно-властным характером и охраняются принудительной силой государства;

- акты применения права носят индивидуальный характер;

- правоприменительные акты имеют установленную законом форму и точное наименование.

Акты применения норм права как документы имеют определенную структуру, состоящую из следующих обязательных элементов: 1) вводной части, которая содержит наименование правоприменительного акта (приказ, постановление и т.д.), название органа, должностного лица, издавшего его, время издания, конкретный адрес предприятия, 2) описательной части, в которой излагаются фактические обстоятельства дела и перечисляются собранные доказательства; мотивировочной части, обосновывающей принятое решение; 3) резолютивной части, излагающей содержание принятого решения, а также сведения о порядке его обжалования.

Акты применения права классифицируются на определенные виды по различным основаниям:

1. по форме внешнего выражения, которые можно разделить на: - акты -документы, - акты-действия;
2. по субъектам, применяющим нормы права, различают: - акты представительных органов, - акты исполнительных органов, - акты правоохранительных органов, - акты государственного контроля, - акты органов местного самоуправления;
3. по функциональному признаку, выделяют: - акты регламентаторы, - правоприменительные акты;
4. по предмету правового регулирования: - акты конституционно-правовые, - акты административно-правовые, - акты уголовно-правовые, - акты применения материального и процессуального права;
5. в зависимости от характера общественных отношений и применяемых к ним нормы права правоприменительные акты подразделяются на: - регулятивные, - охранительные;
6. по способу принятия акты применения права систематизируют на: - принятые коллегиально, - принятые единолично;
7. по характеру решения правоприменительные акты бывают: - запрещающие, - обязывающие, - управомочивающие;
8. по своему юридическому значению акты применения права подразделяются на: основные, - вспомогательные;
9. в зависимости от действия во времени различают: - акты однократного применения, - длящиеся акты.

58. Основные стадии процесса применения норм права

**Применение норм права** – это особая форма реализации права, связанная с деятельностью органов государственной власти, должностных лиц.

Стадии применения правовых норм:

1. Установление фактических обстоятельств – стадия в ходе которой устанавливаются:

- основные факты, вытекающие из диспозиций норм права и влияющие непосредственно на юридическую оценку жизненной ситуации. При неустановлении или неправильном установлении основных фактов принятое по делу решение отменяется;

- вспомогательные факты, не влияющие непосредственно на юридическую квалификацию и оценку содеянного. Эти факты могут отсутствовать. К вспомогательным фактам относятся:

А) различные доказательственные факты, которые способны после установления судом быть доказательством входящих в предмет доказывания обстоятельств;

Б) процессуальные факты;

В) проверочные факты, которые способны подтвердить или опровергнуть доказательства. Эти факты подлежат установлению с помощью доказательств. Не подлежат установлению общеизвестные факты, факты, признанные другой стороной и преюдициальные факты, которые устанавливаются вступившим в законную силу решением или приговором суда.

2. выбор и анализ юридической нормы – стадия в ходе которой, правоприменитель дает правовую квалификацию установленным фактическим обстоятельствам дела. Эта стадия начинается с установления отрасли права, затем определяется институт права и конкретная норма права. Осуществляется проверка нормы права, устраняются возможные коллизии.

3. вынесение правоприменительного решения – основная стадия, в ходе которой осуществляется оценка собранных доказательств, окончательная юридическая оценка содеянного, происходит оформление решения.

Доказательства – это фактические данные, с помощью которых устанавливаются имеющие значение для правильного разрешения дел обстоятельства.

Требования к доказательствам: Относимость; допустимость; достоверность сведений, отражающих обстоятельства дела; достаточность сведений, позволяющих разрешить юридический спор.

1. Толкование норм права: понятие и виды.

Толкование норм права – это интеллектуальная деятельность субъекта, включающая в себя: уяснение смыслового содержания текста нормативного акта и разъяснение смыслового содержания норм права другим лицам. Толкование норм права – это деятельность по уяснению и разъяснению смысла, вложенного в норму права правотворческим органом, для ее правильного применения.

В зависимости от субъекта, дающего разъяснение, выделяют виды толкования-разъяснения. По этому признаку оно может быть официальным и неофициальным.

**Официальное толкование-разъяснение:** дается уполномоченным на то органом; формулируется в специальном акте; формально обязательно для определенного круга исполнителей толкуемой нормы.

Официальное толкование-разъяснение может быть нормативным и казуальным (индивидуальным).

Нормативное толкование-разъяснение не связывается с конкретным случаем, а распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой нормой как типовым регулятором поведения. Нормативное разъяснение не содержит и не должно содержать новых юридических норм, оно только разъясняет смысл уже действующих. Нормативные разъяснения не имеют самостоятельного значения и полностью разделяют судьбу толкуемого акта: его отмена или изменение должны, как правило, приводить и к отмене или соответствующему изменению официального нормативного разъяснения.

Казуальное толкование как вид официального толкования представляет собой официальное разъяснение нормативного правового акта применительно к конкретному случаю и имеет основной целью правильное решение именно данного дела.

**Неофициальное толкование** не является юридически обязательным, а по форме выражения может быть как устным (разъяснение адвокатом, судьей, прокурором в ходе приема граждан), так и письменным (в периодической печати, в различных комментариях). Оно подразделяется:

* на обыденное (даваемое гражданами в быту, в повседневной жизни);
* профессиональное (дается сведущими в праве людьми, специалистами: прокурорами, адвокатами, юрисконсультами и др.);

доктринальное, осуществляемое учеными в статьях, монографиях, комментариях, учебниках и т. п.

Толкование по объему - это выяснение соотношения буквального текста и действительного содержания юридических норм.

Различают три способа толкования по объему.

Буквальное (адекватное) толкование - это разъяснение, при котором действительное содержание (значение) нормы права соответствует буквальному тексту, то есть «букве» закона. «Дух» и «буква» закона совпадают.

Расширительное толкование - это разъяснение, при котором действительное содержание (значение) нормы права шире ее буквальный текст; «дух» закона шире его «буквы». Например, действительное значение понятия «потеря», которое содержится в Законе Украины «О залоге», надо понимать шире, чем буквальное значение этого слова: это и гибель, и саморазрушение, и все другие случаи прекращения существования данного предмета. Или другой пример: «Судьи при осуществлении правосудия независимы и подчиняются только закону» - это нормативное предписание не указывает на народных заседателей, однако на них, как и на судей, распространяется принцип независимости.

Ограничительное толкование - это разъяснение, при котором действительное содержание (значение) нормы права уже ее текстуальное выражение; «дух» закона уже за его «буквы. Например, согласно Закону Украины о браке и семье «совершеннолетние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей, которые нуждаются в помощи, и заботиться о них», однако эта обязанность не может распространяться на детей, хотя и совершеннолетних, но нетрудоспособных.

1. Способы и объем толкования правовых норм.

**Способы толкования норм права.**

В теории права выделяют следующие основные способы толкования:

* филологический;
* систематический;
* логический;
* исторический.

**Филологический способ толкования** иногда называют грамматическим. Он включает в себя морфологическое (основанное на внутренней структуре слова) и синтаксическое (основанное на правилах сочетания слов в предложении) толкование. Особое внимание при данном способе толкования уделяется употреблению соединительных и разделительных союзов, а также различным формам глаголов и причастий. Хорошо известно, что от того, где будет стоять запятая в предложении «казнить нельзя помиловать», зависит его смысл.

**Систематический способ толкования** основан на структурированности правовых текстов. Смысл статьи правового акта иногда может быть раскрыт только после обращения к другим статьям, в которых содержатся, например, искомые определения юридических терминов. Ссылочные и бланкетные статьи также не могут быть поняты без обращения к тем статьям, на которые они ссылаются.

Систематический способ толкования используется при сравнении общих и специальных норм. В юриспруденции действует правило, в соответствии с которым специальные нормы ограничивают сферу действия общей нормы. Например, ст. 80 СК РФ обязывает родителей материально содержать своих несовершеннолетних детей. Статья 120 С К РФ делает исключение из этой статьи, определяя, что в случае эмансипации (приобретения несовершеннолетними детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия) такая обязанность с родителей снимается.

**Логический способ толкования -** использование логических приемов для уяснения смысла правовой нормы. Обычно используются такие приемы, как логическое преобразование, анализ и синтез, умозаключение степени, выводы по аналогии, выводы от противного, доведение до абсурда, исключение третьего и др.

**Исторический способ толкования** помогает установить смысл правовой нормы, исходя из условий ее возникновения. При этом интерпретатор опирается на знания о конкретно-исторических условиях, причинах и поводах, вызывавших принятие толкуемого акта, для того, чтобы уточнить его смысл. Наибольшее значение имеют обстоятельства, относящиеся к правотворческому процессу: проекты нормативных правовых актов, пояснительные записки к ним, стенограммы обсуждения их в законодательных органах, статьи в печати

При толковании норм права по объему учитывается возможность несовпадения смыслового содержания и словесного выражения нормативно–правовых предписаний.

**Виды толкования по объему:**

1) **буквальное (адекватное)**– толкование, в котором текстуальное, словесное выражение нормы права и ее действительный смысл совпадают, так как они равны по объему;

2) **распространительное (расширительное)**– толкование, в котором действительный смысл и содержание нормы права намного шире, чем ее текстуальное, словесное выражение;

3) **ограничительное**– толкование, в котором действительный смысл и содержание нормы права намного уже, чем ее текстуальное, словесное выражение

62. Понятие, виды и способы разрешения юридических коллизий

**Юридическая коллизия** — это расхождение или противоречие между отдельными нормативными правовыми актами, регулирующими одни и те же либо смежные общественные отношения, а также противоречия, возникающие в процессе правоприменения и осуществления компетентными органами и должностными лицами своих полномочий.

В юридической практике встречаются следующие виды юридических коллизий:

1. **между конституцией и другими актами**. В этом случае коллизия разрешается в пользу конституции в силу ее правовых свойств — она обладает высшей юридической силой;

2. **между законами и подзаконными актами**. Действует тот же принцип приоритета актов большей юридической силы. Коллизия решается в пользу закона;

3. **между федеральными актами и актами субъектов Российской Федерации**. В соответствии с Конституцией РФ акты субъектов Российской Федерации не должны противоречить федеральному законодательству. Но при этом нужно принимать во внимание, в чьем ведении находится вопрос правового регулирования — в ведении федерального центра или субъекта Российской Федерации;

4. **между актами одного и того же органа, но изданными в разное время**. В этом случае применяется позже принятый акт;

5. **между актами, принятыми разными органами**. Применяется акт, обладающий более высокой юридической силой.

В случае коллизии между общим и специальным актом, если они приняты одним органом, действует второй, а если они приняты разными органами, то действует первый

Основные способы устранения коллизий:

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

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

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

[Правоотношение](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/pravootnoshenie.html) — это возникающая на основе норм права общественная связь, участники которой имеют субъективные права и юридические обязанности, обеспеченные государством.

Основные признаки правовых отношений

Правоотношения характеризуются сложным составом, состоят из трех элементов: субъекты, объект и содержание.

[Субъекты](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/subekty-pravootnosheniy.html) - это участники правоотношения (физические лица, организации).

[Объект](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/obekty-pravootnosheniy.html) - это то, ради чего люди вступают в правовые отношения (материальные и духовные блага, отражающие личный или общественный интерес).

Содержание - это субъективные права и юридические обязанности, выражающие связь между субъектами (участниками) правоотношения.

Классификация правовых отношений осуществляется по различным основаниям.

Прежде всего, правоотношения, как и юридические нормы, можно разделить по отраслевому признаку на конституционные, гражданско-правовые, административно-правовые и т. д. В основе этого деления лежит специфика отдельных областей общественных отношений.

Виды правоотношений по характеру содержания правоотношения:

* общерегулятивные;
* регулятивные;
* охранительные.

Общерегулятивные правоотношения субъектов связаны непосредственно с законом. Они возникают на основании юридических норм, гипотезы которых не содержат указаний на юридические факты. Такие нормы порождают у всех адресатов одинаковые права или обязанности без всяких условий (например, многие конституционные нормы).

Регулятивные правоотношения вызываются к жизни нормами права и юридическими фактами (событиями и правомерными действиями). Они могут возникать и при отсутствии нормативной регламентации на основе договора между сторонами.

Охранительные правоотношения появляются на основе охранительных норм и правонарушений. Они сопряжены с возникновением и реализацией юридической ответственности, предусмотренной в санкции охранительной нормы.

Виды правоотношений в зависимости от степени определенности сторон:

* относительные;
* абсолютные.

В относительных конкретно (поименно) определены обе стороны (покупатель и продавец, поставщик и получатель, истец и ответчик). В абсолютных названа лишь управомоченная сторона, а обязанная сторона — это каждый и всякий, чья обязанность состоит в том, чтобы воздерживаться от нарушения субъективного права (правоотношения, вытекающие из права собственности, авторского права).

Виды правоотношений по характеру обязанности правоотношения:

* активные;
* пассивные.

В правоотношениях активного типа обязанность одной стороны состоит в совершении определенных действий, а право другой — лишь в требовании исполнить эту обязанность. В правоотношениях пассивного типа обязанность заключается в воздержании от действий, запрещенных юридическими нормами.

* 1. Субъекты правоотношений: понятие и виды.

**В соответствии с общим положением субъекты правоотношений** – это отдельные индивиды, а также организации, которые по нормам права являются носителями субъективных юридических прав и обязанностей.

В действительности не все отдельные индивиды и организации могут являться субъектами правоотношений. Такое положение можно объяснить различными объективными факторами (в частности, физиологическими, психологическими, экономическими).

**Участниками правоотношений** являются те субъекты, которые находятся в области объективного права. Главным образом их большинство в правовом государстве. Другие лица, по каким-либо причинам не охваченные сферой правового регулирования, находятся под непосредственной опекой разных благотворительных общественных организаций, а также государства.

Субъектов права подразделяют чаще всего:

1) на индивидуальные;

2) коллективные.

К **индивидуальным** субъектам права относят:

1) граждан Российской Федерации;

2) иностранцев;

3) лиц без гражданства;

4) лиц с двойным гражданством.

Коллективные субъекты права имеют более обширную классификацию. Их делят на следующие виды:

1) государство;

2) государственные органы и учреждения;

3) общественные объединения;

4) административно-территориальные единицы;

5) субъекты Российской Федерации;

6) религиозные организации;

7) юридические лица.

* 1. Понятие и элементы правосубъектности

Правосубъектность – это способность быть субъектом права, вступать в правовые отношения. Правосубъектность складывается из правоспособности, дееспособности и деликтоспособности.

1. Правоспособность – это способность иметь права и нести обязанности. В соответствии с российским законодательством правоспособностью могут обладать физические лица (человек и гражданин), юридические лица (предприятия, организации и учреждения), государство в лице органов государственной власти и должностных лиц.

2. Дееспособность – это возможность субъекта права своими действиями приобретать субъективные права и юридические обязанности.

3. Деликтоспособность предполагает возможность нести юридическую ответственность за совершенные деяния.

Правосубъектность юридических лиц возникает в полном объеме с момента их государственной регистрации и существует до момента исключения юридического лица из реестра юридических лиц.

Правосубъектность государства возникает в момент его признания международным сообществом (международная правосубъектность) или населением.

Правосубъектность органа государственной власти возникает с момента вступления в силу нормативно-правового акта, закрепляющего его правовой статус и существует до момента отмены такого акта.

Правосубъектность выборного должностного лица возникает с момента его вступления в должность до вступления в должность следующего вновь избранного должностного лица. Правосубъектность назначаемого должностного лица возникает с момента вступления в силу правоприменительного акта о его назначении и длится до вступления в силу правоприменительного акта о прекращении его полномочий.

Правосубъектность физических лиц в частном и публичном праве имеет свои особенности.

1. Правоспособность существует с момента рождения до момента смерти человека.

2. Объем дееспособности зависит:

- *от возраста*: *в частном праве*, например, для имущественных отношений существуют следующие виды дееспособности до 6 лет – полная недееспособность, с 6 до 18 лет – ограниченная дееспособность (с 6 до 14 лет – дееспособность малолетних, с 14 до 18 лет – дееспособность несовершеннолетних), с 18 лет – полная дееспособность (ее наступление может быть ранее в результате эмансипации*); в публичном праве* частичный объем дееспособности возникает с 18 лет (активное избирательное право) полный объем дееспособности - с 35 лет (максимальный возрастной ценз в избирательном праве);

- *от психического здоровья* (наличие неизлечимых психических заболеваний ведет к признанию лица недееспособным, что может сделать только суд);

- *от поведения*: так *частное право* предусматривает, что если человек ставит семью в тяжелое материальное положение по причине алкоголизма или наркомании, заинтересованные члены семья могут обратиться в суд с требованием признать лицо ограниченно дееспособным; *публичное право* в качестве основания лишения дееспособности (избирательного права) признает факт нахождения лица в местах лишения свободы.

3. Деликтоспособность зависит от возраста привлечения к юридической ответственности.

*Таким образом*, существуют особенности правосубъектности участников правовых отношений в частном и публичном праве.

66. Объекты правоотношений: понятие и виды

Объект правоотношения – это то, на что направлены субъективные права и юридические обязанности субъектов правовых отношений, либо то, по поводу чего складывается само правовое отношение.

В качестве объекта правоотношений могут выступать разнообразные материальные и нематериальные блага, явления.

Подходы к понимаю объекта правоотношения:

1. Монистический – объектом правоотношения выступает поведение участников правоотношений, т.к. только на действия направлено регулирующее воздействие нормы и только в поведении участник правоотношения способен реагировать на правовые воздействия.
2. Плюралистический – объектом правоотношений выступают явления окружающего мира, по поводу которых участники вступаю во взаимные отношения;
3. Виды объектов правоотношений:
4. Материальные блага (вещи, предметы, ценности) – объекты правоотношение, которые являются характерными для гражданских и иных имущественных отношений и представляют собой имеющие пространственные границы предметы материального мира;
5. Нематериальные личные блага (жизнь, здоровье, имя, честь, достоинство и т.д.) – объекты, которые являются характерными для гражданских, конституционных, уголовных и процессуальных правоотношений;
6. Поведение субъектов правоотношений и его результаты – объекты, которые являются характерными для административных, хозяйственных правоотношений, отношений в сфере бытового обслуживания и т.д. Поведение субъектов правоотношений может выражаться как в действии так и в бездействии.
7. Продукты духовного творчества – объекты, которые представляют собой результаты интеллектуального труда;
8. Ценные бумаги, официальные документы – объекты, которые являются характерными для финансовых, хозяйственных, гражданских и иных правоотношений.

В качестве объекта правоотношений не может выступать человек, т.к. он может выступать только субъектом правоотношений.

* 1. Понятие и основные принципы законности.

Законность - это система политико-правовых требований по строгому и неуклонному соблюдению законодательства с целью формирования правомерности в системе социальных отношений.

 Сущность законности – требования строгого и неуклонного соблюдения и исполнения действующего законодательства всеми субъектами правоотношений.

Признаки законности:

1. Причинно-следственная обусловленность политико-правовыми процессами;
2. Высокая степень абстракции;
3. Всеобщность и общеобязательность политико-правовых требований законности;
4. Нормативно-правовая основа в качестве объективно характера законности;
5. Обеспечение государственной защиты;
6. Пресечение правонарушений и обеспечения назначения наказания за противоправные деяния.

Принципы законности – обусловленные закономерностями общественного развития исходные начала в формировании мотивов правомерного поведения и внутреннего убеждения субъектов по поводу необходимости соблюдения законности.

1. Единство – принцип, которые обозначает единообразие правового регулирования однородных общественных отношений на всей территории государства по отношению ко всем субъектам правоотношений;
2. Всеобщность – принцип, которые означает равное требования ко всем без исключения субъектам правоотношений исполнять общеобязательный закон, т.к. все равны перед законом и судом;
3. Верховенство закона – принцип, который означает положение о том, что только закон, выступающий в качестве акта высшего представительного органа государственной власти, обладает высшей юридической силой, а все другие правовые акты и юридически значимые действия соответствуют закону;
4. Недопустимость противопоставления законности и целесообразности – принцип, которые означает соответствие содержания правовых актов современным потребностям и интересам общества, а также складывающимся жизненным ситуациям;
5. Взаимосвязь законности и культуры – принцип, который означает непосредственное влияние уровня культуры и образования на состояние законности, а также уровня законности на состояние культуры и образования.
	1. Правопорядок. Соотношение правового и общественного порядка

Правопорядок — это основанная на праве и сложившаяся в результате осуществления принципов законности такая упорядоченность общественных отношений, которая выражается в правомерном поведении их участников.

Общественный порядок призван обеспечить социальный мир и справедливость, защиту всех слоев общества, гарантировать социально-экономические и духовные условия, обеспечивающие человеку достойное существование, гуманизацию жизнедеятельности общества.

Правопорядок составляет часть общественного порядка, они взаимообусловлены, тесно связаны и опираются на закономерности общественного развития. Однако между ними есть различия:

• разная социально-нормативная основа: если для общественного порядка требуется вся совокупность соци­альных норм, то правопорядок устанавливается с помощью права и законности;

* они не совпадают по происхождению: общественный порядок появляется вместе с возникновением человеческого общества, а правопорядок— вместе с государством и правом;
* разные способы обеспечения: правопорядок— принудительной силой государства, а общественный порядок— всем обществом.
* при нарушении правопорядка и общественного порядка возникают разные последствия: в первом случае могут быть применены юридические санкции, во втором -только меры морального характера;
* правопорядок и общественный порядок не тождественны по своему объему, содержанию, элементному составу; последний по указанным выше причинам шире первого.

Среди факторов, которые влияют на укрепление правопорядка и общественного порядка, большую роль играют уровень правовых знаний личности, социальных групп, всего общества, уровень их правосознания, правовой и общей культуры, отношение к ценностям общества, нравственное сознание и другие условия. Вопросы укрепления правопорядка и общественного порядка должны решаться в комплексе, так как без общественного порядка не будет и правопорядка, а без стабильного, прочного правопорядка невозможно установить общественный порядок.