1.Предмет и методология теории государства и права.

Под методом понимается совокупность приемов и способов, с помощью которых постигается предмет, получаются знания.

Система методов:

1. Всеобщие методы - это философские, мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления: а) метафизика (рассматривающая государство и право как вечные и неизменные институты, глубоко не связанные друг с другом и с иными общественными явлениями) и б) диалектика - материалистическая и идеалистическая; последняя в свою очередь может выступать как объективный либо субъективный идеализм.

2. Общенаучные методы - это приемы, которые не охватывают всего научного познания, а применяются лишь на отдельных его этапах в отличие от всеобщих методов: а) анализ (условное разделение сложного государственно-правового явления на отдельные части); б) синтез (изучение явления путем условного объединения его составных частей); в) системный подход (ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем); б) функциональный подход (ориентирует на выяснение функций одних социальных явлений по отношению к другим) и др.

3. Частнонаучные методы - это приемы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права научных достижений технических, естественных и гуманитарных наук: а) конкретно-социологический (анкетирование, интервьюирование, наблюдение и др.); б) статистический; в) кибернетический.

Среди частнонаучных следует выделить два метода, которые относятся к частноправовым, являющимся сугубо юридическими: а) формально-юридический (позволяет определить юридические понятия, выявлять их признаки, проводить классификацию, толковать содержание правовых предписаний и т.п.); б) сравнительно-правовой (позволяет сопоставить различные правовые системы либо их отдельные элементы — законы, юридическую практику и т.д. в целях выявления их общих и особенных свойств).

2. Теория государства и права в системе юридических и других наук.

Государство и право – объект изучения многих юридических и гуманитарных наук, в том числе и теории государства и права.

Теория государства и права занимает ведущее место в системе юридических наук, так как основным для нее является исследование государства и права.

Теория государства и права изучает закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, связанные с ними общественные отношения, формирует основные правовые понятия, которые являются теоретической базой для других юридических и гуманитарных наук.

В отличие от отраслевых юридических наук и независимо от времени и пространства теория государства и права обобщает отраслевые юридические знания, определяет их взаимосвязь, устанавливает юридические явления и процессы, которыми впоследствии все отраслевые юридические науки руководствуются.

Теория государства и права – обобщающая наука, поскольку для отраслевых юридических наук (гражданского, уголовного, трудового, административного права) она имеет руководящее и координирующее значение.

3. Организация и социальные нормы в первобытном обществе. Основные закономерности происхождения государства и права.

Особенностью социальной власти и норм в догосударственный период являлось то, что они по сути дела входили в саму жизнедеятельность людей, выражая и обеспечивая социально-экономическое единство рода, племени. Это было связано с несовершенством орудий труда, низкой его производительностью, Отсюда необходимость в совместном проживании, в общественной собственности на средства производства и в распределении продуктов на основе равенства.

Подобные обстоятельства оказывали существенное влияние на природу власти и норм первобытного общества.

Признаки социальной власти, существовавшей в до государственный период:

- распространялась только в рамках рода, выражала его волю и базировалась на кровных связях;

- была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, самоуправления (т.е субъект и объект власти здесь совпадали);

- органами власти выступали родовые собрания, старейшины, военачальники и т.п., которые решали все важнейшие вопросы жизнедеятельности первобытного общества.

Влияние природных явлений (космических, сейсмических, географических, климатических) на формирование государства и права можно считать первоначальным объективным факто¬ром, не зависящим от человека и даже непредсказуемым по тем временам. Оно могло выражаться:

во-первых, непосредственно через различного рода природ¬ные катаклизмы;

во-вторых, значительное позитивное влияние на становле¬ние и особенности государств, в частности, Ближнего Востока, Африки, Америки, оказали географические и климатические условия, предопределившие возможность развития земледелия, необходимость сооружения и эксплуатации мощных ирригаци¬онных и культовых сооружений, создание измерительных «инструментов» (лунных и солнечных календарей);

в-третьих, природные явления косвенно влияли на форми¬рование государственно-правовых институтов через мифы, ри-туалы, сознание людей и стереотипы их поведения. Люди вынуждены были объединяться перед сти¬хийными силами природы.

Среди экономических факторов, влияющих на возникновение государства и права, главным является (1)развитие произ-водства, переход от присваивающей к производящей экономи¬ке. Именно он послужил толчком к трем крупным разделениям общественного труда – (2) отделению скотоводства от земледелия, отделению ремесла и обособлению слоя людей, занятых в сфе¬ре торговли-обмена. 7 7

4.Теологическая и патриархальная теории происхождения государства.

Теологическая теория происхождения государства получила рас¬пространение в средневековье в трудах Фомы Аквинского; в совре¬менных условиях ее развили идеологи исламской религии, католи¬ческой церкви (Маритен, Мерсье и др.).

По мнению представителей данной доктрины, государство — продукт божественной воли, в силу чего государственная власть — вечна и незыблема, зависима главным образом от религиозных ор¬ганизаций и деятелей. Поэтому каждый обязан подчиняться госу¬дарю во всем. Существующее социально-экономическое и правовое неравенство людей предопределено той же божественной волей, с чем необходимо смириться и не оказывать сопротивления продол¬жателю на Земле власти Бога. Следовательно, непослушание госу¬дарственной власти может расцениваться как непослушание Все¬вышнему.

Эта теория не отвергала необходимости со¬здания и функционирования земного государства, обеспече¬ния надлежащего правопорядка.

Наделяя государство и государей (как представителей и вырази¬телей божественных велений) ореолом святости, идеологи данной теории поднимали и поднимают их престиж, способствовали и спо¬собствуют утверждению в обществе порядка, согласия, духовности. Особое внимание здесь уделяется «посредникам» между Богом и государственной властью — Церкви и религиозным организациям.

Вместе с тем данная доктрина умаляет влияние социально-эко¬номических и иных отношений на государство и не позволяет опре¬делить, как совершенствовать форму государства, как улучшать го¬сударственное устройство. К тому же теологическая теория в прин¬ципе недоказуема, ибо построена в основном на вере.

К наиболее известным представителям патриархальной теории происхождения государства можно отнести Аристотеля, Филмера, Михайловского и др.

У истоков ее стоял Аристотель, который считал, что госу¬дарство представляет собой естественную форму человеческой жизни, что вне государства общение человека невозможно. Как существа общественные, люди стремятся к объединению, к образованию патриархальной семьи. А уве¬личение числа этих семей и их объединение приводят к образо¬ванию государства. Аристотель утверждал, что государственная власть есть продолжение и развитие отцовской власти.

В Средние века, обосновывая существование в Англии аб¬солютизма, Р. Филмер в работе «Патриархия, или защита есте-ственного права королей» (1642 г.) со ссылками на патриархальную теорию доказывал, что первоначально Бог даровал королевскую власть Адаму, который поэтому является не толь¬ко отцом человеческого рода, но и его властелином.

5. Материалистическая концепция происхождения государства и права.

Суть марксистской теории выражена в формуле «государство есть продукт и проявление непримири¬мости классовых противоречий».

Первостепенное значение для развития экономики, а, следовательно, и для появления государственности имели три разделения труда (от земледелия отделилось скотоводство и ремесло, обособился класс людей, занятых только обменом). Подобное разделение труда и связанное с ним совершенствование орудий труда дали толчок росту его производительности. Возник избыточ¬ный продукт, который, в конечном счете, и привел к возникновению частной собственности, в результате чего общество раскололось на имущие и неимущие классы, на эксплуататоров и эксплуати-руемых.

Важнейшим последствием появления частной собственности вы¬ступает выделение публичной власти, уже не совпадающей с обще¬ством и не выражающей интересы всех его членов. Властная роль переходит к богатым людям, превращающимся в категорию управ¬ляющих. Они создают для защиты своих экономических интересов новую политическую структуру — государство, которое, прежде всего, служит как инструмент проведения воли имущих.

Таким образом, государство возникло преимущественно в целях сохранения и поддержки господства одного класса над другим, а также в целях обеспечения существования и функционирования общества как целостного организма.

Вместе с тем в данной теории весьма заметно увлечение эконо¬мическим детерминизмом и классовыми антагонизмами при одно¬временной недооценке национальных, религиозных, психологичес¬ких, военно-политических и иных причин, влияющих на процесс происхождения государственности.

Марксистская теория (представители: К.Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин) связывает происхождение права с расслоением общества на противоположные классы, развитием материального производства, появлением частной собственно¬сти и государства. На определенной стадии общественного раз¬вития возникает потребность и необходимость охватить общим правилом повторяющиеся изо дня в день акты производства, распределения и обмена продуктов и позаботиться о том, что¬ бы отдельный человек подчинился общим условиям производ¬ства и обмена (Ф. Энгельс).

Основные идеи:

1) Мононормы постепенно заменя¬ются правилами поведения общего характера, закрепляемыми в письменных нормативных актах, обеспеченных принудительной силой государства;

2) право понимается как возведенная в закон воля господству¬ющего класса, т.е. как классовое явление;

3) содержание выраженной в праве классовой воли определяется характером материальных производственных от-ношений,

6. Понятие и признаки государства.

Государство – форма организации жизни общества, отличительной чертой которой является наличие публичной власти, чью веления обязательны для всех лиц, находящихся в пределах определнной территории. Единство, целостность и политический характер обществу придает именно политическая/государственная власть.

Признаки гос-ва:

1. Территор.орган-ия полит.власти в масштабах всей стоаны. Гос.власть распространяется на все население в пределах опред.территории. Территор.разделение население порождает новый соц.институт - гражданства или подданства, иностранцев и лиц без гражданства. Осущ-ие власти по территор.принципу ведет к устан-ию его пространственных пределов- гос.границ, которые отделяют одно гос-во от другого. Гос-во обладает территор.верховенством в пределах своих границ (единая, полная закон., исполн., судеб.властей над населением, исключ.вмешательство ино.власти).

2.Гос-во – это суверенитетная орган-ия власти. Суверенитет гос-ва – это такое св-во гос-ой власти, которая выражается в верховенстве и независимости данного гос-ва по отношению к любым другим властям внутри страны, а также в сфере межгос-ых отношений при строгом соблюдении общепризнанных норм межд.права. Суверенитет народа – это верховенство народа, его право самому решать свою судьбу, коренные вопросы гос.и обществ.развития, формировать направления развития своего гос-ва, состав его органов, контролировать деятельность гос.власти. Нац-ый суверенитет – это право наций на самоопределение вплоть до отделения и образования самост. гос-ва.

3. . Публичная (гос-ая власть) и Аппарат (механизм) управления общ-ом. Через целую систему своих органов и учреждений гос-во осущ-ет непосредственное руководство общ-ом, закрепляет и реализует опред.режим полит.власти, защищает неприкосновенность своих границ. Назначение - обеспечить охрану и соответствующее праву фукн-ие общ-ва и ее членов.

Особое место в механизме всегда занимали органы, осущ-ие принудительные, карательные ф-ии: армия, полиция, тюрьмы и т.д. (аппарат подавления). Аппарат управления – органы законодат., исполинит. и иные органы, с помощью которых осуществляется управление. Особенность публ.власти состоит в том, что она воплощается именно в чиновниках, из которых комплектуются органы управления и принуждения.

4. Наличие права. Без права, законодат-ва, гос-во не в состоянии эффективно рук-ть общ-ом, обеспечивать безусловную реализацию принимаемых им решений, не может сущ-ть. Право юридически оформляет гос-во и гос-ую власть, тем самым, делая ее законной.

7. Типология государства: формационный и цивилизационный подходы.

В настоящее время в философии истории четко оформились две модели социального движения общества: линейная (формационная) и циклическая.

Циклическая модель рассматривает общество по аналогии с биологическим организмом. Социальная система не может существовать вечно. Общество проходит все стадии роста - возникновение, развитие, расцвет и разрушение - после которого либо исчезает, либо находит в себе силы и возможность все начать с начала.

Согласно формационному подходу существует единая история человечества, все страны проходят одни и те же этапы развития, развитие человечества в целом прогрессивно, критерий прогресса - развитее науки и техники. Вывод, который делает западная философия история, следуя этому направлению, - западноевропейская цивилизация - вершина развития человечества вообще. Получается, что все другие народы, не только современные, но и из прошлых веков носят второстепенный характер. Именно против подобного западноевропейского «эгоцентризма» и выступал цивилизационный подход.

К формационному подходу обычно относят

1) теорию общественно-экономических формаций К.Маркса (о ней уже рассказывалось выше)

2) теорию постиндустриального развития общества, автор - Д.Белл. Согласно Д.Беллу, всемирная история делится на три стадии: доиндустриальную, индустриальную и постиндустриальную. Когда одна стадия приходит на смену другой, изменяются технология, способ производства, форма собственности, социальные институты, политический режим, культура, образ жизни, численность населения, социальная структура общества.

В доиндустриальном, которое еще называют традиционным, определяющим фактором развития выступало сельское хозяйство, с церковью и армией как главными институтами. В индустриальном обществе - промышленность, с корпорацией и фирмой во главе. В постиндустриальном - теоретическое знание (наука), с университетом как местом его производства и сосредоточения.

Переход от индустриального к постиндустриальному обществу сопровождается превращением производящей экономики в обслуживающую, что означает превосходство сферы услуг над сферой производства. Изменяется социальная структура: классовое деление уступает место профессиональному. Собственность как критерий социального неравенства теряет свое значение.

Ключевые понятия и слова: общество, общественное сознание, общественная психология, общественная идеология, культура, материальная культура, духовная культура, цивилизация, формационный подход, цивилизационный подход, общественно¬экономическая формация, доиндустриальное общество, индустриальное общество, постиндустриальное общество.

8. Понятие формы государства и ее основные элементы.

Форма государства - организация гос власти или организацию государства в целом.

Форма государства состоит из 3-х элементов, а именно: 1) форма правления (характеризует порядок образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношения друг с другом и населением; в зависимости от особенностей формы правления государства подразделяются на монархические и республиканские); 2) форма государственного устройства (отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами; по форме государственного устройства государства делятся на унитарные, федеративные и конфедеративные); 3) политический (государственный) режим (представляет собой систему методов, способов и средств осуществления государственной власти; в зависимости от особенностей набора данных приемов государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы).

9. Форма правления: понятие, сущность, виды.

Форма государственного правления — это элемент формы госу­дарства, характеризующий организацию верховной государствен­ной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотноше­ния с населением.

Существуют две основные формы правления — монархия и республика. Их верховные органы отличаются друг от друга и по порядку образования, и по составу, и по компетенции.

1.Монархия — форма правления, где высшая государственная власть принадлежит единоличному главе государства — монарху (королю, царю, императору, шаху и т.д.), который занимает престол по наследству и не несет ответственности перед населением.

Признаки монархии:

1) власть передается по наследству;

2) бессрочна;

3) не зависит от населения.

Монархии бывают двух видов.

1)При неограниченной (абсолютной) монархии монарх является единственным высшим органом государства. Он осуществляет законодательную функцию, руководит органами исполнительной власти, контролирует правосудие. (Саудовская Аравия).

2)При ограниченной монархии высшая государственная власть рассредоточена между монархом и другим органом или органами (Земский собор в Российской Империи). К ограниченным относятся сословно-представительная монархия (Россия) и современная конституционная монархия (Великобритания, Швеция), в которой власть монарха ограничена конституцией, парламентом, правительством и независимым судом.

2.Республика — это форма правления, в которой высшая государственная власть принадлежит выборным органам, избираемым на определенный срок и несущим ответственность перед избирателями.

Признаки республики: 1) выборность власти;

2)срочность;

3) зависимость от избирателей.

Современные республики подразделяются на парламентарные и президентские. Различаются они главным образом тем, какой из органов верховной власти — парламент или президент — формирует правительство и направляет его работу и перед кем — парламентом или президентом — правительство несет ответственность.В парламентарной республике парламент наделен не только законодательными полномочиями, но и правом требовать отставки правительства, выразив ему недоверие, т. е. правительство несет перед парламентом ответственность за свою деятельность. Президент республики является только главой государства, но не главой правительства. Политически это означает, что правительство формируется партией (или партиями), победившей на парламентских выборах, а президент, не будучи лидером партии, лишен возможности направлять его деятельность. Руководит правительством премьер-министр (он может называться иначе).

10. Форма государственного устройства: понятие, сущность, виды.

Формой государственного устройства -территориальное устройство государства, особенности взаимоотношений между центральной и местной властями. Государство, достигая определенного уровня населения и размера территории, начинает делиться на части, которые имеют свои органы власти. В зависимости от формы государственного устройства выделяют простые и сложные государства.

Простыми (унитарными) государствами называют единые и централизованные государства, которые состоят из административно-территориальных единиц, полностью подчиняющихся центральным органам власти, не обладают признаками государственности. Они не обладают политической самостоятельностью, но в экономической, социальной, культурной сферах, как правило, наделяются большими полномочиями. Такими государствами, в частности, являются Франция, Норвегия и др.

Признаки унитарного государства: 1) единство и суверенитет; 2) административные единицы не имеют политической самостоятельности; 3) единый, централизованный государственный аппарат; 4) единая законодательная система; 5) единая налоговая система.

В зависимости от способа осуществления контроля можно выделить следующие виды простого (унитарного) государства:

1) централизованные (власть на местах формируется из представителей центра);

2) децентрализованные, в них функционируют избранные органы местного самоуправления;

3) смешанные;

4) региональные, которые состоят из политических автономий со своими представительными органами и администрацией.

Сложными государствами называют такие, которые состоят из государственных образований, обладающих различной степенью государственного суверенитета. Можно выделить следующие виды сложных государств: 1) федерация; 2) конфедерация; 3) империя.

Федерация – это объединение нескольких самостоятельных государств в одно государство. Такими государствами, в частности, являются США и Российская Федерация.

Признаки федерации:

1) наличие самостоятельности у субъектов государства;

2) союзное государство;

3) функционирование наряду с общефедеральным законодательством законодательства субъектов федерации;

4) двухканальная система выплаты налогов.

В зависимости от принципа формирования субъектов существуют следующие виды федераций:

1) национально-государственная;

2) административно-территориальная;

3) смешанная.

11.Существуют следующие виды политического режима:

авторитарный – политический режим, при котором осуществление государственной власти связано с одним лицом, как правило, по его произволу, не учитывается мнение большинства населения государства;

переходный и чрезвычайный – политические режимы, которые характеризуются временным характером и формируются в результате политического переворота или революции, а также при стихийных потрясениях, которые угрожают нормальному существованию государства и безопасности граждан;

демократический – политический режим, при котором государственная власть формируется и функционирует на принципе подчинения меньшинства большинству.

Признаки авторитарного политического режима:

происходит отстранение населения страны от формирования государственной власти;

государственная власть полностью сосредоточивается в руках правящей элиты, интересы которой преобладают, практически не учитываются интересы остального населения страны;

происходит устранение властью оппозиции, ведется борьба с любыми проявлениями недовольства существующим политическим режимом;

реализация постановлений государственной власти ведется с использованием насилия, а также при помощи военно-полицейского аппарата;

доминирование противоправных решений.

Выделяют следующие виды авторитарного политического режима:

деспотический – режим, при котором глава государства (деспот) хотя и приходит к власти законными путями, но реализуемая им власть имеет поработительный для близкого окружения характер;

тиранический – режим, при котором глава государства (тиран) приходит к власти путем ее захвата, после чего его жестокость, произвол падает на все население страны;

тоталитарный – политический режим, при котором в централизованном едином государстве действует одна официальная идеология, которая значительно ограничивает демократические права и свободы населения. Органы государственной власти при этом формируются правящей партией во главе с лидером, который организует контроль во всех областях общественной жизни;

конституционно-авторитарный политический режим – при котором ущемление демократических прав и свобод населения законодательно закрепляется в основном законе государства, в конституции, лишь формально провозглашающей права и свободы.

Признаки демократического политического режима:

осуществляется прямое и непосредственное формирование народом представительных органов;

реализуется принцип разделения властей (законодательная, исполнительная, судебная);

полное подчинение государства праву;

12. Внутренние функции государства.

Функции государства - это определенные направления и стороны деятельности государства, в которых выражается его сущность и социальное назначение.

Есть внутренние и внешние функции.

Внутренние – экономическая – выработка экономической стратегии, метода госрегулирования, налоги, благоприятные условия, участие гос-ва в экономической жизни. Социальная – защита личности, нормальные условия жизни, распределение социальных благ. Финансовый контроль – выявление и учет доходов производителей, формирование и исполнение бюджета. Охрана правопорядка – деятельность гос-ва по исполнению законов всеми, на кого они распространяются. Природоохранительная функция.

13. Внешние функции государства.

Функции государства - это определенные направления и стороны деятельности государства, в которых выражается его сущность и социальное назначение.

Внешние – деятельность гос-ва на международной арене – сотрудничество с другими гос-вами, международное экономическое сотрудничество, политика, культурное и научно-техническое сотрудничество, сотрудничество в области охраны окружающей среды. Особая функция государства – функция обороны, которая базируется на обороной доктрине государства, пять направлений – укрепление оборонной мощи государства, совершенствование вооруженных сил, охрана гос границ, организация гражданской обороны, обучение запаса воор сил. Функция обороны связана с другими функциями – с экономической, охраны правопорядка, социальной и экономической

14. Основные формы осуществления государственной власти.

Государство в современном понятии — это такая форма организации общества, которая объединяет людей под единой властью, координирующей разнообразные интересы членов общества, это объединяющая, организующая и принуждающая сила в обществе.

Государственная власть возникает с возникновением государства, не совпадает с населением и осуществляет управление всем обществом.

Государственную власть как разновидность социальной власти признавали еще в древности. Гегель признавал социальную направленность государственной власти, ее глубокое нравственное содержание, разумность и полезность для общества. Аристотель считал справедливой государственность, если государственная власть признает право и одновременно ограничена им.

Государственная власть обладает механизмами и средствами своей реализации. Через целую систему государственных органов и учреждений осуществляется непосредственное руководство обществом, закрепляется и реализуется определенный политико-правовой режим.

Именно государственной власти присуще правовые формы организации жизни общества. Только законодательная ветвь государственной власти создает законодательство, без которого невозможно эффективно руководить обществом. Исполнительная ветвь выполняет эти законы, а судебная —гарантирует их выполнение.

В современном понимании государственная власть должна быть направлена на организацию нормальной жизни и развития общества в целом, защиту прав, свобод и законных интересов граждан, социальных групп и народов. Государственная власть решает вопросы внутренние и внешние с помощью своих органов и средств, предоставленных ей обществом, решает споры и конфликты как внутри общества, так и за его пределами.

Государственная власть — особый вид социального управления, характеризующийся тем, что обладает наряду с колоссальными организационными возможностями еще правом применения насильственного принуждения для исполнения своих решений, т.е. выполняет карательно-репрессивные функции в отношении узкого круга лиц, нарушающих права и свободы граждан или против государств агрессоров. Но цивилизованная государственная власть применяет их лишь в крайних случаях в рамках закона.

С развитием общества государственная власть все больше становиться институтом, одной из основных функций которого — преодоление социальных противоречий в обществе, учет и координация интересов различных граждан, групп и слоев населения, проведение в жизнь таких решений, которые бы поддерживались различными общественными силами.

15. Психологическая и договорная теории происхождения государства.

Среди наиболее известных представителей психологической теории можно выделить Л.И. Петражицкого, Г. Тарда, 3. Фрейда и др. Они связывали появлениетосударственности с особыми свой¬ствами человеческой психики: потребностью людей во власти над другими людьми, стремлением подчиняться, подражать.

Причины происхождения государства заключаются в тех способностях, которые первобытный человек приписывал племенным вождям, жрецам, шаманам, колдунам и др. Их магическая сила, психическая энергия (они делали охоту удачной, боролись с болезнями, предугадывали события и т.п.) создавали условия для зависимости сознания членов первобытного общества от вышеназванной элиты. Именно из власти, приписываемой этой элите и возникает власть государственная.

Вместе с тем всегда существуют лица, которые не согласны с властью, проявляют те или иные агрессивные стремления, инстинкты. Для удержания в узде подобные психические начала личности и возникает государство.

Следовательно, государство необходимо как для удовлетворения потребностей большей части в подчинении, послушании, повиновении определенным лицам в обществе, так и для подавления агрессивных влечений некоторых индивидов. Отсюда природа государства — психологическая, коренящаяся в закономерностях человеческого сознания. Государство, по мнению представителей данной теории, продукт разрешения психологических противоречий между инициативными (активными) личностями, способны¬ми к принятию ответственных решений, и пассивной массой, способной лишь к подражательным действиям, исполняющим данные решения.

Бесспорно, психологические закономерности, с помощью которых осуществляется человеческая деятельность, — это важный фактор, оказывающий влияние на все социальные институты, и их ни в коем случае игнорировать нельзя. Чтобы убедиться в том можно привести в качестве примера проблему харизмы. Слово «харизма» переводится как «дар божьей милостью». Ею обладает личность, наделенная сверхъестественными, сверхчеловеческими или по меньшей мере особо исключительными способностями или качествами (герои, пророки, вожди и т.п.).

Однако, роль психологических свойств личности (иррациональных начал) в процессе происхождения государства не следует преувеличивать. Они не всегда выступают в качестве решающих причин и должны рассматриваться именно лишь как моменты государствообразования, ибо сама человеческая психика формируется под влиянием соответствующих социально-экономических, военно-политических и иных внешних условий.

16. Понятие права. Принципы и функции права.

Под принципами права понимают исходные и основополагающие начала, которые укрепляются законодательно и проявляют сущность и социальную обусловленность права.

Существует несколько свойств принципов права:

1) наличие основополагающего характера;

2) отражение политической, экономической, идеологической и нравственной сторон общественной жизни;

3) отражение основного содержания нормативных правовых актов и юридически значимого поведения;

4) системность;

5) устойчивость;

6) фиксирование в законодательстве;

7) отражение своеобразия, другими словами, природы, сущности, специфики правовой системы;

8) наличие самостоятельного регулятивного значения, поскольку принципы права являются руководящими началами для любой юридически значимой деятельности.

Существует несколько видов принципов права:

1) общие (общеправовые) принципы;

2) отраслевые принципы;

3) межотраслевые принципы.

Общие принципы представляют собой исходные начала, которые имеют нормативно-руководящий характер и раскрывают сущность и социальную природу всего права в целом, их можно разделить:

– на принцип законности – означает обязанность всех субъектов общественных отношений правильно и беспрекословно придерживаться всех нормативных правовых актов, а также обеспечивать верховенство и единство закона, равенство всех перед законом и судом;

– принцип федерализма – отражает федеративное устройство государства, определяет соотношение федерального законодательства и законодательства субъектов Федерации и т. д.;

– принцип гуманизма означает уважение личности, предоставление всех условий для нормального существования и развития человека, утверждение прав и свобод человека, запрет на любую деятельность, которая могла бы посягнуть на человеческое достоинство, и т. д.;

– принцип справедливости закрепляет применение при регулировании отношений средств убеждения для необходимого предписанного поведения, а также соответствие между мерой наказания и характером содеянного;

– принцип равноправия обозначает законодательное утверждение равенства всех граждан вне зависимости от их расы, национальности, религии, половой или иной принадлежности, должностного либо другого положения;

– принцип единства прав и обязанностей означает присутствие сбалансированных и взаимно корреспондирующих прав и обязанностей, иными словами, не может быть прав без обязанностей, а обязанностей без прав.

Отраслевые принципы представляют собой исходные начала, которые действуют в рамках какой-либо одной отрасли права и отражают ее специфику.

17. Право в системе социальных норм.

Действующие в обществе нормы принято делить на социальные и технические.

Социальные нормы – это общеобязательные и объективно необходимые правила поведения, совместного человеческого бытия, регулирующие границы возможных и должных действий.

Выделяют следующие виды социальных норм:

1) обычаи – это устойчивые правила поведения людей, которые складываются исторически в результате многократного повторения, сохраняются в сознании людей и охраняются с помощью общественного мнения;

2) религиозные нормы – это совокупность таких правил поведения, которые выражают определенное мироощущение и мировоззрение, базирующаяся на вере в сверхъестественные силы и существование Бога;

3) корпоративные нормы – это комплекс правил поведения, которые устанавливает какая-либо корпоративная организация для регулирования отношений между своими членами. Корпоративные нормы должны действовать в пределах установленных государством полномочий;

4) политические нормы – это правила поведения, имеющие общий характер, которые учреждаются и санкционируются субъектами политической системы для формирования и использования государственной власти;

5) организационные нормы – это правила поведения, которые регулируют отношения, связанные с организационными и производственными задачами.

Другая классификация делит социальные нормы на следующие виды:

1) нормы морали;

2) семейные нормы;

3) этические нормы;

4) нормы традиций и привычек;

5) деловые обыкновения;

6) правила этикета.

Социальные нормы, кроме того, характеризуют следующие особенности:

1) предметом регулирования являются общественные отношения;

2) субъекты социальных норм – люди, которые являются представителями социальной сферы.

Второй вид норм, действующих в обществе, – технические нормы, которые представляют собой правила поведения, регулирующие отношение людей к природе и технике. Они возникают при решении вопросов об их наиболее целесообразном использовании.

Технические нормы, таким образом, призваны обеспечивать целесообразное и безвредное использование природных ресурсов, развития техники и орудий труда, так как устанавливают оптимальные способы, приемы и средства использования людьми технических объектов.

Особенности технических норм:

1) предметами регулирования являются не социальные отношения, а технические;

2) субъектами технических норм являются люди, природа, а также техника.

.

18. Право и мораль.

Право и мораль, находясь во взаимосвязи, регулируют порядок взаимоотношений между всеми членами человеческого общества. Право – это, по сути, технические нормы человеческого поведения, которые определяются законами государства. Мораль – это социально-нравственные нормы поведения людей, которые охватывают сферу взаимоотношений между людьми. Соотношение морали и права – одна из главных проблем любого общества. Выполнение правовых норм контролирует специальный государственный аппарат, а соблюдение моральных норм и правил – общественное мнение. Золотое правило общечеловеческого содержания морали лучше всего выражает общеизвестная истина: «Поступай с людьми так, как хочешь, чтобы они поступали с тобой». В античные времена понятия «право» и «мораль» были практически идентичными. Законопослушание считалось наивысшей добродетелью. В средние века слова «право» и «мораль» уже не являются синонимами. Началась эпоха становления системы права, достаточно автономной от установок морали. Но критерий правильности как законов, так и моральных установок был один – соответствие Божьему Закону.

Право и мораль не появляются извне, они являются продуктами развития общества, социума. Соотношение морали и права довольно непростое. Между ними существует тесная взаимосвязь, которая имеет следующие составляющие: - единство; - взаимодействие; - различия; - противоречия. Единство: оба понятия несут нормативное содержание и регулируют поведение людей, у них одна цель – согласование взаимодействия общества и отдельной личности. У них единые социальные нормы, основанные на общности культуры, экономических и социальных интересов общества

19. Формы (источники) права: понятие и виды.

Внешнее выражение норм - источники права. Источниками права принято рассматривать с точек зрения. Чаще всего источники права рассматривают в материальном, идеологическом и формально-юрид-ом смысле. Под источниками права в юрид-ом смысле подразумеваются сами общ-ые отношения, поскольку принято счиать, что право коренится в самих общ-ых отношениях, вытекает из них и определяется ими. По этому первоначальный исток находится в самих общ-ых отношениях. По источниками права в идеологическом смысле подразумевается опред-ые идеи, представления о праве т.е. это какие о правовые идеи. Источники права в формально юр-ом смысле понимают способы установления правовых норм и внешние формы их выражения. Обычно источники права рассматривают в формально юр-ом смысле, в этой связи источники права отождествляются с внешними формами права, и между понятиями источник права и форма права ставят знак равенства.

Формы права - это способ выражения вовне государственной воли, юридических правил поведения. Прежде чем анализировать различные формы права, необходимо сначала рассмотреть соотношение понятий “форма права” и “источник права”. Если исходить из общепринятого значения слова “источник” как всякого начала или основания, корня и причины, исходной точки, то применительно к юридическим явлениям следует понимать под источником права три фактора: 1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.п.); 2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т.д.); 3) источник в формально-юридическом смысле — это и есть форма права. Выделяют четыре основные формы права: — нормативный акт — это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений. (К их числу относятся Конституция, законы, подзаконные акты и т.п.); - правовой обычай - это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям (например, согласно ст. 5 ГК РФ, отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота); - юридический прецедент - это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел (распространен преимущественно в странах общей правовой семьи — Англии, США, Канаде и т.д.); - нормативный договор - соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.).

20. Нормативно-правовой акт: понятие, виды.

Нормативно-правовой акт представляет собой принятый компетентным государственным органом письменный официальный документ определенной формы, содержащий нормы права.

Нормативно-правовые акты не вносят никаких изменений в действующее законодательство, а с помощью нормативно-вспомогательных актов вводятся в действие юридические нормы.

Акты применения права включают индивидуальное государственно-властное веление по применению права (требование по уплате налога, направленное конкретному налогоплательщику).

Издание нормативно-правовых актов обозначает утверждение, отмену или изменение содержания правовых норм. Поскольку нормативно-правовые акты включают нормы права, то они обязательны к исполнению. Им свойственна письменная форма изложения, определенный юридический стиль.

Нормативно-правовые акты классифицируют по различным основаниям:

1) по предмету правового регулирования (уголовно-правовые; гражданско-правовые; административно-правовые акты

2) по территории действия (федеральные, региональные и местные).

Нормативно-правовые акты имеют определенную юридическую силу, представляющую собой релятивное свойство нормативно-правовых актов. Оно показывает, какое место занимает данный нормативно-правовой акт в системе законодательства. Нормативно-правовые акты по юридической силе делятся на законы и подзаконные акты.

Законом называется нормативно-правовой акт, который принимается высшим представительным органом власти или на референдуме, обладающем высшей юридической силой и регулирующем наиболее важные общественные отношения.

Существует несколько признаков закона:

1) закон – одно из основных источников права;

2) установлен особый порядок принятия;

3) принимается определенными субъектами, признанными носителями государственного суверенитета (народ либо высший представительный орган власти);

4) регулирует важнейшие общественные отношения.

Закон имеет высшую юридическую силу, что означает:

1) никто не вправе отменить или изменить закон, кроме того органа, который его создал;

2) другие нормативные акты не должны противоречить закону;

3) при появлении противоречия между законом и подзаконным актом приоритет остается за законом.

Федеральный конституционный закон представляет собой нормативно-правовой акт, который определяет начала государственного и общественного строя, правовое положение личности и организации, на основе которого строится и детализируется вся система нормативных актов.

21. Закон: понятие, признаки, виды.

Закон – это нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принятый в строго определенном, особом порядке, устанавливающий основные нормы всех отраслей права и регулирующий наиболее важные общественные отношения. Закон— это нормативный правовой акт, приня¬тый в особом порядке, выражающий волю народа, об¬ладающий высшей юридической силой, являющий¬ся основным источником права, регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Закон регулирует только те общественные отношения, которые характеризуются устойчивостью, типичностью, значимостью, необходимостью законодательно отразить суверенные желания народа. В первую очередь это установление или изменение конституционных норм; закрепление прав человека и гражданина; определение форм правления, национально-государственного или административно-территориального устройства, методов осуществления государственной власти; фиксирование принципов организации и деятельности государственных органов, их структуры; определение общих начал уголовной ответственности; регламентация принципов местного самоуправления и др.

Признаки закона:

1) принимается специально уполномоченными госу¬дарством органами — органами законодательной власти или народом на референдуме;

2) принимается в особом процессуальном порядке;

3) регулирует наиболее важные общественные отно¬шения;

4) общеобязателен;

5) выражает волю народа;

6) обладает высшей юридической силой.

2. Виды и структура законов в Российской Федерации:

Виды законов:

1) Конституция РФ— это основной закон государ¬ства, обладает наивысшей юридической силой, все остальные законы не должны противоречить Консти¬туции РФ. В ней закреплены основы конституцион¬ного строя, основные права и свободы человека

и гражданина, федеративное устройство Россий¬ской Федерации, система федеральных органов го¬сударственной власти, основы местного самоуправ¬ления. Принимается народом на референдуме;

2) федеральные конституционные законы— наиболее важные государственные законы, которые разрабатываются по вопросам, прямо указанным в Конституции РФ (ФКЗ «О Конституционном Су¬де РФ» от 21 июля 1994 г.). Федеральный конститу¬ционный закон обладает более высокой юридической силой по сравнению с федеральным законом;

3) федеральные законы— основной вид законов в Российской Федерации. Регулируют различные стороны жизни общества. Принимаются Государ¬ственной Думой РФ с соблюдением установленной процедуры, одобряются Советом Федерации РФ и подписываются Президентом РФ.

22. Норма права: понятие, признаки, структура.

Общеобязательное правило поведения.

Признаки нормы права:

1) общеобязательность нормы означает, что она -

а) адресована неопределенному кругу лиц;

б) рассчитана на неоднократное применение,

в) является эталоном, «равным масштабом», применяемым к разным лицам и ситуациям;

2) нормы права в своей совокупности образуют правовые институты, отрасли права и право в целом, т. е. нормы права составляют в своей системе содержание права в объективном смысле;

3) норма находит свое выражение в признаваемых в данной правовой системе формах, т. е. источниках права (в зависимости от вида источника норма права либо устанавливается государством, напр., путем утверждения нормативно-правового акта, либо санкционируется государством, напр., если суд применяет обычай делового оборота);

4) норма права регулирует общественные отношения, т. е. является социальной нормой;

5) в отличие от других социальных норм норма права охраняется государством, в том числе и путем применения мер государственного принуждения;

6) из нормы права вытекают права и обязанности участников правоотношения Логической структурой правовой нормы является схема из трех элементов: 1) если (гипотеза) то (диспозиция), иначе (санкция). Гипотеза – указание на условия, при которых применяется норма. Диспозиция – указание на должное или допустимое поведение при таких условиях (т. е. указание на права и обязанности сторон). Санкция – меры принуждения, применяемые в случае невыполнения диспозиции, т. е. меры ответственности (либо меры поощрения – если это поощрительная норма).

Еще в 1960-е годы была подвергнута критике традиционная трехэлементная структура нормы, так как эта система не совпадает с терминологией, используемой в отраслевых науках. Напр., в уголовном праве диспозицией именуется указание на состав преступления, а вовсе не на должное поведение. Была предложена ныне широко распространенная двухэлементная структура нормы: регулятивные нормы состоят из гипотезы и диспозиции, а охранительные – из диспозиции и санкции

23. Отрасль права. Краткая характеристика основных отраслей права.

Система права Российской Федерации включает следующие отрасли: 1) конституционное право представляет собой отрасль, нормы которого закрепляют основы государственного и общественного строя, порядок формирования органов государственной власти и управления, основные права, свободы и обязанности граждан; 2) административное право представляет собой отрасль права, регулирующую отношения, которые складываются в процессе государственного управления; 3) финансовое право – это совокупность норм, регулирующих отношения по накоплению и распределению государственных финансов; 4) земельное право связывает нормы, регулирующие отношения, которые складываются по поводу владения, пользования и распоряжения землей; 5)гражданское право связывает нормы, регулирующие имущественные отношения и некоторые личные неимущественные отношения; 6) трудовое право – это система норм, регулирующих трудовые отношения рабочих и служащих с предприятиями, организациями; 7) семейное право представляет собой систему норм, которые регулируют брачно-семейные отношения, связанные со вступлением в брак, его прекращением, алиментированием и усыновлением; 8) уголовное право является отраслью права, которая регулирует общественные отношения, возникающие в связи с совершением деяний, которые предусмотрены Уголовным кодексом; 9) уголовно-исполнительное право является пенитенциарной отраслью, нормы которой регулируют условия и порядок отбывания наказаний; 10) в уголовно-процессуальное право входят нормы, которые регулируют порядок производства по уголовным делам; 11) гражданско-процессуальное право устанавливает порядок судебного разбирательства и других процессуальных действий по гражданским делам.

В системе права отдельное место занимает международное право – частное и публичное. Поскольку это право устанавливается не отдельным государством, а соглашением разных государств и регулирует их взаимоотношения, то можно сказать, что эта отрасль не входит в систему внутригосударственного права.

Различные отрасли права стоят на разных ступенях развития, у одних объем общественных отношений увеличивается, а у других – сужается. Понемногу формируются банковское право, предпринимательское, жилищное и д

24. Система права и система законодательства.

Система права – это нормативное образование, включающее в себя нормы права, правовые институты и отрасли права, которые тесно взаимодействуют между собой и которые обусловлены системой общественных отношений.

Сравнительно- правовая характеристика системы права и системы законодательства.

Система права и система законодательства должны рассматриваться как самостоятельные явления, хотя на первый взгляд соотносимы и взаимосвязаны. Они различаются между собой как содержание и форма.

Соотношение системы права и системы законодательства:

1) система права как его содержание – это внутренняя структура права, отвечающая характеру регулируемых им общественных отношений;

2) система законодательства – это внешняя форма права, показывающая строение его источников, которые находятся в отношениях взаимодействия и взаимосвязи друг с другом, образующих определенное единство, целостность, систему нормативно-правовых актов;

3) право, таким образом, не может работать вне законодательства, а законодательство в его широком понимании и является правом;

4) проводить анализ структуры системы права необходимо вместе с внешней формой права, которой является система законодательства, что позволит правильнее и полнее определить и различить два на первый взгляд одинаковых правовых явления.

Законодательство является прежде всего местом закрепления правовых норм и средством придания им определенности и объективности, их организации и объединения в правовые акты.

Строение законодательства воспринимается правоведами как система только потому, что оно является внешним проявлением объективно действующей структуры права.

Структура права является закономерностью. При исследовании системы законодательства, строении нормативно-правовых актов проявляется реальная, объективно обусловленная потребность работы самостоятельных отраслей права, подотраслей, юридических норм.

Между системой права и системой законодательства можно выделить, таким образом, следующие различия:

1) норма права – это первичный элемент системы права. В то же время первичным элементом системы законодательства является нормативно-правовой акт;

2) система законодательства по своему объему материала обширнее системы права, так как включает в свое содержание положения, которые в собственном смысле не могут быть отнесены к праву;

3) деление права на отрасли и институты, в отличие от законодательства, базируется на предмете и методе правового регулирования;

4) структура системы права не совпадает с внутренней структурой системы законодательства;

5) система права имеет объективный характер.

25. Понятие, признаки и классификация государственных органов.

Орган государства - это структурно обособленная часть государственного аппарата, обладающая властными полномочиями и осуществляющая определенные задачи и функции государства.

Классификация государственных органов.

1-ая - с учетом порядка образования (формирования) органы государства подразделяются на первичные и производные. Первичные формируются населением, то есть такие органы создаются непосредственно народом (Госдума). Вторичные (производные) - это органы которые формируются первичными органами или какими-либо производными органами.

2-ая классификация - с учетом сферы действия органы государства подразделяются на высшие и местные. Высшие действуют в масштабах всей страны или в масштабах субъекта федерации. Местные органы - это органы, которые действуют в пределах соответствующих административно-территориальных единиц. Как правило, территория всех государств подразделяется на определенные части, которые именуются административно-территориальными единицами. Существуют самые различные административно-территориальные единицы, имеющие самые различные названия. В РФ административно-территориальными единицами являются города, районы, поселки, села. В федеративных государствах органы государства по сфере действия подразделяются на высшие органы федерации (федеральные органы), высшие органы субъекта федерации и местные.

3-ья классификация - с учетом принципа разделения властей органы государства (органы государственной власти) подразделяются на законодательные, исполнительные и судебные. К законодательным органам относятся высшие представительные органы государственной власти. Эти законодательные органы принимают и издают законы. Исполнительные органы, это правительство, министерства, отделы – занимаются непосредственно управленческой деятельностью – исполнение законов. Судебные органы осуществляют правосудие. Данная классификация является относительной, поскольку, не охватывает как правило всей системы государственных органов. В частности в РФ в эту классификацию не вписываются такие органы как – президент и прокуратура.

26. Государственный аппарат: понятие, структура, принципы организации деятельности.

Прошлые принципы: широкое участие масс в управлении гос-вом, демократический централизм, пролетарский интернационализм, социалистическая законность, социалистическая плановость, учет и контроль, партийное руководство.

Современные принципы: представительство интересов граждан во всех звеньях гос аппарата; разделение властей (ЗИС) – исключает произвол со стороны гос органов и их ДЛ; гластность и открытость в деятельности гос аппарата; высокий профессионализм и компетентность гос органов; законность, правовые начала в деятельности всех составных частей аппарата гос-ва в их взаимоотношении с населением страны между собой; демократизм в формировании деятельности гос органов; (в федеративных гос-вах) субординация и четкое взаимодействие между общефедеральными органами и гос властью членов федерации.

27. Понятие, структура, функции политической системы общества.

Политическая система общества – это совокупность взаимодействующих государственных и негосударственных организаций, которые связаны между собой нормами и отношениями политико-правового характера.

Политическая система имеет следующую структуру:

1) субъекты политической системы;

2) политическое сознание – теории, убеждения, которые определяют осуществление политической деятельности;

3) политические отношения, которые появляются между субъектами в процессе осуществления государственной власти;

4) политическая деятельность, направленная на функционирование, развитие политической системы;

5) политические и правовые нормы, правила поведения, которые регулируют самые важные отношения в процессе организации и реализации политической власти;

6) политическая культура, которая представляет собой систему ценностей, применяемую для регулирования функционирования внутри системы.

Субъектами политической системы являются: 1) государство; 2) политические партии; 3) общественные организации и объединения; 4) политические движения; 5) церковь; 6) органы местного самоуправления.

Функции политической системы: 1) выработка целей развития общества, планирование; 2) определение стратегического развития общества; 3) политическая интеграция общества; 4) регулирование политических процессов; 5) соблюдение интересов разных социальных групп общества; 6) создание единого влияния на социально важные отношения.

Виды политических систем: 1) распределительные, которые характеризуются распространением власти государства на все сферы общественной жизни и определением в ведении государства процесса создания и распределения произведенного национального продукта; 2) рыночные, которые опираются на свободное предпринимательство и товарно-денежное распределение материальных и духовных благ. Государство же призвано обеспечивать лишь координацию совместной работы субъектов, не затрагивая их самостоятельность в производственной деятельности; 3) смешанные.

Государство – это орган власти, который активно использует санкции наказания и поощрения за нарушение или исполнение установленных правовых норм, правил, установленных обществом. В политической системе общества государство занимает ведущее место. Оно призвано организовывать управление обществом. Государство является силой, которая объединяет общество, разделенное на этнические и культурные, профессиональные группы, классы.

28. Место и роль государства в политической системе, его взаимодействие с иными институтами политической системы.

Стержнем и основой политической системы является государство. Государство - это исторически обусловленная и выделившаяся из гражданского общества организация, ко¬торая осуществляет суверенную власть при помощи спе¬циального аппарата, защищает данные общественное от¬ношения, высыпая вместе с тем как официальный предста¬витель всего общества. Государство - основной институт полити¬ческой системы существа, организующий, направляющий и контролирующий совместную деятельность в отношениях людей, общественных групп, классов и ассоциаций. Государство представляет собой центральный ин¬ститут власти в обществе и концентрированное осуществление этой вла¬стью политики. Поэтому и в теоретическом, и в обыденном сознании, и в действительности все три явления - государство, власть и политика -вполне естественно отождествляются.

Государство имеет ряд типичных для него свойств: 1) распростране¬ние власти государства на всех граждан; 2) суверенность, т.е. верховен¬ство, независимость государственной власти; 3) монопольное право на легальное применение принуждения (насилия); 4) право окончательно¬го, решения всех спорных вопросов; 5) выполнение основного объема работ по управлению общественными делами.

29. Понятие и принципы правового государства.

Правовое государство – это такое государство, в котором создаются условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права политической власти в целях недопущения злоупотреблений.

Содержание правового государства включило в себя ряд концепций:

- народного суверенитета, в соответствии с которым народ – источник всей той власти, которой располагает государство. Суверенитет народа составляет основу государственного суверенитета;

- разделения властей в качестве гарантии безопасности населения от беззакония и злоупотребления властью со стороны кого бы то ни было;

- обеспечение приоритета права, ставшая выражением юридической связанности государства правом.

Можно выделить два основных принципа (две стороны сущности) правового государства: 1) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, создание для личности режима правового стимулирования (социальная, содержательная сторона); 2) наиболее последовательное связывание с помощью права государственной власти, формирование для государственных структур правового режима ограничения (формально-юридическая сторона).

Первый принцип закреплен в ст. 2 Конституции РФ, где установлено, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Правовое государство должно последовательно исполнять свое главное предназначение – гарантировать каждому гражданину возможность всестороннего развития личности. Речь идет о такой системе социальных действий, при которой права человека и гражданина являются первичными, естественными, в то время как возможность осуществления функций государственной власти выступает вторичной, производной. Второй основной принцип воплощается в жизнь с использованием следующих способов, выступающихв качестве самостоятельных признаков правового государства:

. Разделения власти на законодательную, исполнительную и судебную ветви с целью исключения злоупотреблений ею. Согласно принципу разделения властей, чтобы предотвратить возникновение авторитарной, абсолютной власти, не связанной правом, эта власть должна быть разграничена на обособленные ветви.

Разделение единой государственной власти натри относительно самостоятельные, независимые отрасли не допускает возможных злоупотреблений властью и возникновения тоталитарного управления государством, не связанного правом. Согласно концепции разделения властей каждая из них имеет свои функции и наделена соответствующей компетенцией. Между ними нет противоречий. Власти самостоятельны и независимы в реализации своих полномочий.

31. Типология правовых систем. Романо-германская и англосаксонская правовые системы.

В качестве особенностей романо-германской («континентальной») семьи(Германия, Франция, Россия, Италия, Испания, Польша и др.) обычно называют:

1) формирование в условиях рецепции римского права;

2)основной источник права – закон(в том числе кодекс).Многие отрасли права кодифицированы; постепенно все более и более возрастает роль подзаконных нормативно-правовых актов; возрастает и значение «кассационного прецедента» т. е. решения высшего суда, рассматривающего дело в кассационном порядке (некоторые правоведы даже считают его источником права, другие просто говорят о его высокой авторитетности);

В качестве особенностей «англосаксонской» –(Англия, США, Канада, Австралия, Новая Зеландия и др.) семьиобычно называют:

1) меньшим, чем на континенте, было влияние римского права;

2) основным источником права является судебный прецедент; постепенно возрастает роль законов (статутов), однако статуты достаточно свободно толкуются судьями, т. е. статут всегда дополняется прецедентом;

3) отсутствие конст. судов, функцию конст. контроля осуществляют обычные суды;

4) очень широкая подсудность суда присяжных, полная состязательность уг. процесса, в том числе и на досудебных стадиях. Фигуры следователя нет. Адвокат имеет широкие права в сфере собирания доказательств, в чем ему активно помогают частные детективы.

32. Механизм правового регулирования: понятие и содержание.

Механизм правового регулирования – это система правовых средств, обеспечивающих реализацию целей правового регулирования.

Вопрос о целях правового регулирования является дискуссионным. Есть мнение, что это реализация заинтересованными лицами своих законных интересов. Однако правовое регулирование осуществляется не заинтересованными лицами, а государством Поэтому представляется, что цели правового регулирования определяются функциями государства.

Граждане, политические партии и иные общественные объединения по общему правилу правового регулирования не осуществляют, однако они могут участвовать в осуществлении правового регулирования государством, напр.: партийная фракция может голосовать в парламенте, гражданин может выполнять функции Президента РФ или участвовать в референдуме.

Из этого общего правила есть исключения, связанные с возможностью издания локальных нормативно-правовых актов: напр., работодатель может издать правила внутреннего распорядка, может подписать коллективный договор с работниками. Тем самым он осуществляет правовое регулирование трудовых отношений в рамках данной организации Возможны и социально-партнерские соглашения в рамках профессии, отрасли и даже межотраслевые региональные соглашения.

Элементы механизма правового регулирования: 1) норма права; 2) юридический факт, влекущий возникновение, изменение или прекращение правоотношения; 3) само правоотношение; 4) реализация права (т. е. его соблюдение, исполнение и использование); 5) юридическая ответственность за правонарушение.

Стадии правового регулирования: 1) правотворчество, 2) возникновение правоотношения, 3) реализация права.

Применение права, в том числе применение мер государственного принуждения (т. е. ответственность), является факультативной стадией.

Методы правового регулирования: субординация (т. е. властные предписания и запреты, императивный метод, характерный, напр., для административного и уголовного права) и координация (т. е. дозволение, диспозитивный метод, характерный для гражданского права, когда стороны в установленных рамках могут сами определять свои права и обязанности на основании соглашения между ними).

33. Правотворчество: понятие, субъекты, стадии.

Одним из важных направлений государственно-властной деятельности является правотворчество, являющееся ведущим звеном механизма правового регулирования общественных отношений.

Правотворчество понимается в двух смыслах:

1) в узком, когда правотворчество является непосредственным процессом создания правовых норм уполномоченными соответствующими органами;

2) в широком, когда в процесс правотворчества включается все от правотворческого замысла до практической реализации юридической нормы – подготовка, принятие, опубликование и т. д.

Структура правотворческого процесса состоит из двух частей.

1. Объединяет организационные аспекты, не связанные с юридически значимыми действиями (подготовка проекта нормативного акта, его обсуждение в соответствующей государственной или общественной организации, трудовом коллективе и т. д.).

2. Основывается на правовых началах, отправной точкой которых явл. решение о подготовке проекта нормативного акта.

В процессе правотворчества есть две основные стадии:

1) связана с предварительным формированием государственной воли при составлении проекта нормативного акта, носит подготовительный характер и не порождает правовых последствий;

2) предполагает официальное утверждение государственной воли в нормах права за счет превращения проекта нормативного акта в правовой акт, имеющий общеобязательный характер.

Внутри названных стадий осуществляются различные процедурные операции разными уполномоченными государственными органами, которые в своей совокупности образуют субъектный состав правотворческого механизма конкретного государства.

В основе правотворческого процесса лежит ряд принципов:

1) демократизм и гласность правотворчества связаны с процедурой разработки и принятия нормативного акта правотворческим органом за счет привлечения граждан, трудовых коллективов к правотворческой деятельности, всенародного обсуждения законопроектов при помощи средств массовой информации, референдума как высшей формы проявления демократизма правотворчества;

2) профессионализм связан с качеством правотворчества, эффективностью механизма принятия государственных решений, опосредован привлечением компетентных специалистов, которые обладают профессиональными знаниями и опытом в моделировании законопроектов;

3) законность выражается в требовании, что вся правотворческая работа по подготовке, принятию и опубликованию нормативно-правовых актов должна реализовываться в рамках закона, и прежде всего Конституции РФ, в контексте правил юридической техники,

34. Порядок опубликования и вступления в силу нормативно-правовых актов.

Официальное опубликование (обнародование) нормативно-правового акта являетсязаключительной стадией правотворческой процедуры.

Часть 3 ст. 15 Конституции Российской Федерации гласит: «Законы подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения».

Федеральный закон Российской Федерации«О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» (принят 25 мая 1994 г.) устанавливает следующие моменты:

1. Федеральные конституционные законы, федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение 7 дней после дня их подписания Президентом Российской Федерации. Акты палат Федерального Собрания публикуются не позднее 10 дней после дня их принятия.

2. Официальньм опубликованием федерального конституционного закона, федерального закона, акта палаты Федерального Собрания считается пер¬вая публикация его полного текста в «Российской газете» или Собрании законодательства Российской Федерации.

3. Федеральные конституционные законы, федеральные законы направляются для официального опубликования Президентом Российской Федерации. Акты палат Федерального Собрания направляются для официального опубликования председателем соответствующей палаты или его заместителем.

4. Федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей террито¬рии Российской Федерациипо истечении 10 дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен дру¬гой порядок вступления их в силу.

5. Федеральный конституционный закон, федеральный закон, акт палаты Федерального Собрания, в который были внесены изменения или дополне¬ния, может быть повторно официально опубликован в полном объеме.

Указом Президента Российской Федерации от 23 мая 1996 г.«О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации,

35. **Действие закона**- это свойство нормативных I актов, а также всей системы законодательства той или другой страны, которое выражается в состоянии реального действия предписаний закона в определенный период времени, на определенной территории, в отношении конкретного круга лиц.

Действие закона в соответствии с общим правилом реализуется в отношении:

1) всех граждан;

2) организаций;

3) государственных органов; 4) объ­единений.

**Закон действует во времени и пространстве, а также по кругу лиц.**Отношение правовой нормы с пространством и временем проявляется, например, в том, что даже формирование правовой нормы является актом, который совершается во времени и пространстве. Форма правовой нормы устанавливает, в каком конкретно 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**Действие закона во времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Законы становятся обязательными,**А именно вступают в законную силу с конкретного момента, установленного соответствующим нормативным актом. Это происходит:

1) по истечении общего ранее предусмотренного срока в том случае, если он установлен в тексте закона;

2) немедленно вслед за официальным принятием и опубликованием текста закона; . 3) по истечении специально предусмотренного срока для определенного закона (нормативно-правового акта) после его опубликования.

Прекращение действия нормативных актов связа­но с истечением срока их действия, на который при­нимается тот или другой акт; в связи с прямой отме­ной:

1) нормативного акта имеющим на то полномочия органом государственной власти;

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

Действие нормативных актов в пространстве реа­лизуется на основании территориального и экстер­риториального принципов: (территориальный принцип предполагает действие нормативно-правового акта в пределах государ­ственных или административных территориальных границ функционирования правотворческого орга­на, полномочия которого распространяются на данной территории; 2(экстерриториальный принцип действия норматив­ных актов предполагает распространение право­вых актов какого-либо субъекта правотворчества за границы территории его юрисдикции.

36. Систематизация нормативно-правовых актов.

Правовая система государства – это большое количество нормативно-правовых актов, предписаний, которое требует определенной группировки, классификации для удобного и целесообразного использования их в процессе правоприменения. Таким образом, в правовой системе функционирует большое количество нормативных актов, что и определяет необходимость осуществления их систематизации. В юридической науке получили развитие три вида систематизации.

1. Инкорпорация – это деятельность по объединению правового материала, при котором он полностью или частично размещается в различных сборниках в установленном порядке. Инкорпорацией могут заниматься как государственные органы, так и общественные организации и отдельные граждане, поэтому различают инкорпорацию официальную, неофициальную, официозную.

Официальная инкорпорация предполагает принятие унифицированных сборников и собраний, а также инкорпорированных актов теми органами, которые издали эти акты. Данная инкорпорация осуществляет подготовку и издание соответствующих систематических собраний и сборников специальными, уполномоченными на такую деятельность государственными органами.

Неофициальные систематические собрания формируются различными ведомствами, научными и учебными заведениями, а также частными лицами без поручения и контроля правотворческого органа. Одним из видов систематизации является хронологическая систематизация документов по официальной дате их опубликования.

Предметная инкорпорация – это такой вид систематизации, который позволяет выделить действующие нормативные акты высших органов государственной власти и управления, расположенных по предметному принципу со строго тематической направленностью. Предметная инкорпорация является результатом глубокого изучения и анализа материала, который объединяют по отраслевому признаку.

2. Кодификация – это одна из разновидностей систематизации, осуществляющая деятельность по основательной (внешней и внутренней) переработке действующего законодательства через подготовку и принятие нового кодификационного акта, который приводит правовые нормы к единой юридической силе, которая сообщается новому акту законодательным государственным органом.

Существуют следующие виды кодификации:

– всеобщая кодификация (формирование сводных кодифицированных актов по главным отраслям законодательства;

– отраслевая кодификация (систематизация норм права по какой-либо отрасли или подотрасли права

37. Реализация права: понятие и основные формы.

Реализация права – это претворение в жизнь правовых норм, воплощение их предписаний в поведении субъектов права. Реализация права всегда связана с правомерным поведением т.е. нормы права реализуются только тогда, когда участники общ-ых отношений не нарушают правовые нормы т.е. ведут себя правомерно. В юр-ой науке реализацию права рассматривают как процесс и как результат. Как процесс это претворение правовых норм в жизнь с момента их вступления в силу и до воплощения их в поведении конкретных субъектов правоотношений (процесс изучен ещё слабо). Как результат – это воплощение требований правовых норм в поведении конкретных субъектов права. (чаще всего реализацию употребляют в этом смысле).

Выделяют 4 формы: 1. соблюдение права 2. исполнение 3. использование 4. применение. Первые три формы нередко называют непосредственными формами реализации права. Для этих форм реализации права характерно то, что адресаты правовых норм (субъекты права) реализуют предписания правовых норм самостоятельно, своими действиями, т.е. непосредственно. Применение права в отличии от первых трех рассматривается как опосредованная форма реализации права.

38. Акты применения права: понятие, виды. Их отличие от нормативно-правовых актов.

Акт применения права - это такой правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела.

Классифицируют правоприменительные акты по следующим основаниям: 1) по форме - на указы, приговоры, решения, приказы и т.п.; 2) по субъектам, их издающим, - на акты государственных и негосударственных (в частности, муниципальных) органов; 3) по функциям права - на регулятивные (приказ о повышении по службе) и охранительные (постановление о возбуждении уголовного дела); 4) по юридической природе - на основные (выражают конечное решение юридического дела, например, приговор) и вспомогательные (подготавливают издание основных актов, в частности постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого); 5) по предмету правового регулирования - на акты уголовно-правовые, гражданско-правовые и т.п.; 6) по характеру - на материальные и процессуальные.

В отличии от обычного НПА Правоприменительный акт выступает итогом правоприменительной деятельности и обладает следующими особенностями: - исходит от компетентных органов; - носит государственно-властный характер; - носит индивидуальный (персонифицированный), а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто в данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязанностями; - имеет определенную установленную законом форму. Вместе с тем следует различать акт применения как действие (деятельность) и как акт-документ. Последний должен иметь определенную структуру и состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей

39. Толкование права: понятие, способы.

Толкование норм права - это деятельность, направленная на установление содержания юридических норм. В процессе толкования уясняются смысл нормативного предписания, его социальная направленность, место в системе правового регулирования и т.п. Толкование необходимо в связи с абстрактностью юридических норм, специальной терминологией, дефектностью правотворческого процесса (неясностью) и т.д. Деятельность по толкованию правовых норм имеет своей целью правильное и единообразное понимание юридических предписаний и их правильное и единообразное применение. Толкование состоит из двух сторон: - уяснение (для себя); - разъяснение (для других).

Результаты толкования могут быть различными в зависимости от соотношения текста и действительного содержания юридических норм. Исходя из этого соотношения различают три вида толкования: - буквальное (возможно тогда, когда действительный смысл нормы права и ее текстуальное выражение совпадают); - ограничительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права уже ее текстуального выражения); - распространительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права шире ее текстуального выражения).

40. Виды толкования норм права.

Толкованием норм права считают особенный мыслительный процесс, связанный с уяснением и разъяснением юридических норм.

Виды толкования права:

1) аутентичное (авторское) толкование выражается в форме разъяснения смысла правовых ном. Это делает орган, который издает толкуемый нормативный акт (в частности, Государственная Дума РФ принимает федеральные законы и их же разъясняет). Специального полномочия для аутентичного толкования не дается, так как оно является следствием правотворческого полномочия органа;

2) легальным называют толкование, которое осуществляет не законодательный орган, а иные органы власти по их поручению, в частности судебные. Так, действующая Конституция РФ дает право Конституционному Суду РФ толковать Конституцию РФ, а Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ имеют полномочия для разъяснения вопросов судебной практики;

3) казуальным толкованием называют разъяснение нормы права, его смысла, которое дается компетентными органами государственной власти в отношении какого-то конкретного случая (казуса). Казуальное толкование относится к официальному виду толкования, так как имеет правовые последствия. Оно обязательно только для конкретного дела и используется однократно. Казуальное толкование также очень часто содержится в мотивировочной части правоприменительного акта, например судебного решения по гражданскому делу, в актах надзора юрисдикционных и административных органов. Официальное толкование дается официальным органом, закрепляется в специальном акте, имеет обязательный характер.

Неофициальное толкование – это разъяснение норм права, которое дают не уполномоченные на то субъекты. В частности, различные научные учреждения, адвокаты, политические партии или общественные организации. Каждый гражданин РФ вправе толковать закон. Хотя авторитет любого толкования будет зависеть от уровня правовых знаний интерпретатора. Неофициальное толкование не обязательно для других субъектов, не является юридически значимым.

Виды неофициального толкования:

1) обыденное;

2) профессиональное;

3) научное.

Обыденное толкование – пояснения и идеи о законе, юридической практике, которые может давать любой человек, основываясь на житейском опыте, своем правопонимании и правосознании. Для данного толкования свойственны заблуждения, а также поверхностные суждения.

Профессиональное толкование базируется на знаниях в области права и политики и исходит от юристов-практиков. Например, разъяснение норм права реализуют судьи, прокуроры, адвокаты, консультанты в судах,

41. Пробелы в праве и способы их восполнения.

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

Важно соблюдать два условия при выявлении пробела в праве:

-фактические обстоятельства должны находиться в области правового регулирования;

-определенная норма права, которая призвана регулировать конкретные фактические обстоятельства, должна отсутствовать.

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

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

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

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

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

устранении пробелов.

42. Коллизии в праве и способы их разрешения.

В современных условиях с развитием общества и правотворческой деятельности государства значительно увеличивается объём нормативных актов. Между ними почти неизбежны противоречия – юридические коллизии, которые возникают в случаях, когда один и тот же вопрос урегулирован по-разному нормативными актами одинаковой юридической силы. И во многих случаях выбор одного из вариантов затруднителен и произволен. Коллизионные нормы устанавливают порядок выбора той или иной правовой нормы из нескольких правовых норм. КН - норма, которая указывает, право какого государства должно быть применено к гражданскому, семейному, трудовому отношению международного характера, т.е. отношению, участником которого является иностранный гражданин или иностранное юридическое лицо (напр., гражданка РФ вступает в брак с иностранцем), или объектом отношения является вещь, находящаяся за границей (напр., имущество, которое по наследству должно перейти к российскому гражданину, находится за границей), или юридические факты, с которыми связаны возникновение, изменение или прекращение отношений, имеют место за границей (напр., за границей был заключен договор или имело место причинение вреда). По поводу отношений такого рода перед судом или иным органом государства может возникнуть вопрос о том, применить ли к конкретному отношению право своего государства или иностранное право. Этот вопрос решается на основании КН, содержащейся во внутреннем, национальном (напр., российском) законодательстве или в международном договоре.

Преодолеть юридическую коллизию можно путем анализа практики реализации законов и оценки применения актов в целом либо их отдельных норм. Очень часто это делается по запросам государственных органов разных уровней, по обращениям общественных объединений и граждан. Основанием для запросов и обращений служат неясности в понимании понятий и терминов, отдельных норм, разные позиции в отношении сфер их применения, круга субъектов, на которых распространяется их действие. Разнобой в действиях органов и организаций также дает повод обращаться за официальной оценкой нормативного акта.

43. Правоотношение: понятие, состав, виды.

Правоотношения в юр-ой науке принято классифицировать по различным основаниям.

1ая классификация по отраслевому признаку т.е. с учетом отраслей права правоотношения подразделяются на конституционные, адм, гр, уг, и тд.

2ая классиф-ия с учетом осн. видов правовых норм правоотношения подразделяются на регулятивные и охранительные. Регулятивные правоотношения складываются на основе регулятивных норм, охранительные на основе охранительных.

3я классиф-ия с учетом поведения обязанной стороны правоотношения делятся на активные (активного типа) и пассивные (пассивного типа). В активных правоотношениях обязанная сторона должна вести себя активно т.е. совершать определенные действия. В пассивных обязанная сторона вести себя пассивно т.е. воздерживаться от совершения определенных действий (Никто не в праве посягать на чужую собственность).

4ая классификация – по степени определенности субъектов (участников) правоотношений. Правоот-ия подразделяются на относительные, абс-ые и общие. В относительных правоот-иях чётко определены и конкретизированы обе стороны: управомоченная и обязанная. В абстрактных провоот-иях четко определена и конкретизирована управомоченная сторона. Обязанной стороной является любой и каждый. Общие правоот-ия – в них четко не определены и не конкретизированы обе стороны

Объект правоотношения — это то реальное благо, на использование или охрану которого направлены субъективные права и юридические обязанности.

Материальные блага – предметы материального мира. Эти объекты характерны для имущественных гражданско-правовых отношений.

Нематериальные блага (личные) – жизнь, здоровье, свобода, честь. Эти объекты присущи правоотношениям, возникающим в связи с совершением уголовных преступлений.

Продукты духовного творчества – произведения скульптуры и живописи, литературы и кино, музыки и сценичного искусства, открытия и изобретения – все результаты интеллектуальной деятельности человека.

Ценные бумаги и официальные документы – акции, государственные обязательства, деньги, личные документы и т.п.

44. Субъект правоотношения: понятие, виды.

Люди и их объединения, которые выступают как носители установленных законом прав и обязанностей, становятся участниками правоотношений, а также субъектами права.

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.

Необходимо учитывать, что не любой коллектив людей может выступать субъектом права. Таким правом, например, не обладают семья, учебные группы, производственные бригады и другие общности. Таким образом, субъектами права могут быть только более или менее важные, устойчивые, а также постоянные образования, которые отличаются единством цели, определенной внутренней организацией, а не случайные или временные объединения граждан или каких-то структур.

45.Правоспособность, дееспособность, правовой статус гражданина.

Под правоспособностью субъектов понимают признаваемую государством общую возможность обладать предусмотренными законом правами и обязанностями, а также быть их носителем. Правоспособностью в одинаковой мере обладают все граждане без исключения. Правоспособность также является закрепленной в законодательстве способностью субъекта иметь как юридические права, так и юридические обязанности. Она начинает действовать с момента рождения человека и прекращается с его смертью. Правоспособность вместе с тем не является естественным свойством индивидуума, а порождается объективным правом.

Правоспособность- – это способность гражданина обладать гражданскими правами и нести определенные обязанности. Именно правоспособность является предпосылкой обладания конкретными субъективными правами, которые возникают лишь при наличии определенных юридических фактов, действий и событий.

Под правоспособностью понимают также признаваемую государством общую (иначе – абстрактную) возможность обладать установленными законом правами и обязанностями, способность быть их носителем.

Содержание правоспособности определяет комплекс прав и обязанностей, которыми может обладать субъект правоотношений. В законодательстве нет полного перечня прав, которые мог бы приобретать каждый субъект правоотношений, существует лишь перечень самых важных правовых возможностей.

Правоспособность от субъективного права отличается тем, что она:

1) не отделяется от личности. Человека нельзя лишить правоспособности, отнять ее у него или ограничить ее действие;

2) не зависит от возраста, пола, профессии, национальности, имущественного положения и т. п.;

3) не может быть делегирована другим;

4) первична по отношению к субъективному праву, а также исходна, т. е. играет роль предпосылки;

5) она абстрактна, а субъективное право конкретно.

Дееспособность – это способность субъекта собственными действиями приобретать и реализовывать права, создавать для себя обязанности и исполнять их. Концепция дееспособности исходит из того, что все субъекты права здоровы и степень развития их устанавливается по мере взросления. Дееспособность делят на общую и специальную.

По естественным причинам правоспособность и дееспособность не всегда совпадают. Все люди правоспособны, хотя не все из них одновременно дееспособны. При этом все дееспособные люди не являются правоспособными.

46. Юридические факты: понятие, классификация.

Юридические факты – это разновидность социальных фактов, которые могут влиять на правоотношения субъектов права. Это явления объективной реальности, которые отражены в законодательстве.

Юридические факты:

1) это определенные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение, а также прекращение правоотношений;

2) формируются в гипотезах правовых норм. В результате наличия или отсутствия того или другого юридического факта влияют на признание или непризнание права или обязанности субъекта.

Материально-социальный характер юридического факта дает возможность увидеть то, что любой юридический факт не какое-то случайное обособленное явление, а следствие этой правовой системы.

Идеальная модель юридического факта фиксируется в гипотезе юридической нормы (нескольких норм).

Можно выделить две группы признаков юридических фактов.

Первая группа – материальная сторона юридических фактов. Юридические факты являются обстоятельствами:

1) конкретными, установленным образом выраженными внешне. Юридическими фактами, таким образом, не могут являться мысли и события внутренней духовной жизни, а также похожие явления. При этом законодательство должно учитывать субъективную сторону поступков (вину, цель, мотив), которая является элементом сложного юридического факта;

2) проявляющимися в наличии или отсутствии конкретных явлений материального мира, притом, что юридическое значение могут иметь как позитивные (существующие), так и негативные факты (отсутствие родства и т. п.);

3) обладающими информацией о состоянии общественных отношений, которые входят в предмет правового регулирования.

Вторая группа признаков раскрывает нормативную идеальную сторону этого явления. Юридические факты являются в этом случае обстоятельствами: 1) прямо или косвенно предусмотренными правовыми нормами; 2) закрепленными в определенной законодательством процедурно-процессуальной форме; 3) ведущими к предусмотренным законом правовым последствиям.

47. Правомерное поведение, его понятие и виды.

Правомерное поведение — это массовое по масштабам социально полезное осознанное поведение людей и организаций, соответствующее правовым нормам и гарантируемое государством.

Возможно правомерное социально допустимое поведение. Таковы, например, развод, частые смены работы, забастовка. Государство не заинтересовано в их распространенности. Однако это действия правомерные, дозволенные законом, а потому возможность их совершения обеспечивается государством.

Социально вредное, нежелательное для общества поведение нормативно закрепляется в виде запретов. Правомерное поведение в этом случае заключается в воздержании от запрещенных действий.

Законопослушное поведение — это ответственное правомерное поведение, характеризуемое сознательным подчинением людей требованиям закона. Правомерные предписания в этом случае используют добровольно, на основе надлежащего правосознания. Подобное поведение преобладает в структуре правомерного поведения.

Конформистскому поведению присуща низкая степень социальной активности. Личность пассивно соблюдает правовые предписания, стремится приспособиться к окружающим, не выделяться, «делать как все».

Маргинальное поведение хотя и является правомерным, в силу низкой ответственности субъекта находится как бы на грани антиобщественного, неправомерного (в переводе с латинского «маргинальный» — находящийся на грани).

48. Правонарушение: понятие, признаки, виды.

Правонарушение — это общественно вредное виновное деяние дееспособного субъекта, противоречащее требованиям правовых норм.

Признаки правонарушения.

Во-первых, правонарушение — акт поведения, выражающийся в действии или бездействии (под бездействием здесь понимается воздержание от действий, когда закон предписывает их совершение). Не могут считаться правонарушениями мысли, чувства, политические и религиозные воззрения, не выраженные в действиях. Не считаются правонарушениями и качества, свойства личности, национальность, родственные связи человека и т.д. К. Маркс подчеркивал, что законы, которые делают главным критерием не действия человека, а его образ мыслей, представляют собой не что иное, как позитивные санкции беззакония.

Во-вторых, правонарушениями считаются только волевые действия, т. е. действия, зависящие от воли и сознания участников, осуществляемые ими добровольно. Нельзя назвать правонарушением поведение, не контролируемое сознанием, или поведение, совершаемое в ситуации, лишающей человека выбора иного варианта поведения, кроме противоправного.

В-третьих, правонарушением признается только такое деяние, совершая которое, индивид сознает, что действует противоправно, что своим поступком наносит ущерб общественным интересам, действует виновно.

В-четвертых, правонарушение — действие противоправное, нарушающее требование норм права. Это или нарушение запретов, или невыполнение обязанностей. Воздержание от активной реализации права правонару-шения собой не представляет. Признак противоправности характеризует правонарушение с формально-юридической стороны. Общеизвестно, что никто не может быть ограничен в своих правах и свободах и никакие действия, совершаемые в пределах правовых предписаний, не могут быть признаны противоправными.

49. Состав правонарушения.

Под составом правонарушения понимают совокупность признаков, которые характеризуют согласно российскому законодательству как правонарушение конкретное общественно вредное деяние. Состав любого правонарушения включает в себя:

1) характеристику объекта правонарушения, объективной стороны;

2) субъективной стороны и субъекта правонарушения.

Обязательным признаком состава правонарушения считают объект правонарушения. Объект правонарушения – одно из важных понятий теории правонарушений. Каждое преступление, проявляется ли оно в действии или бездействии, всегда является посягательством на конкретный объект. Нет преступления, которое ни на что не посягает. Данное положение можно применить ко всем видам правонарушений. В современной правовой литературе широкое распространение получило мнение, что объектом правонарушения являются общественные отношения, которые регулируются нормами права. Правонарушение является определенным социальным явлением, которое воздействует на всю систему общественных отношений.

Субъект правонарушений – необходимый элемент состава правонарушения. Субъект производит все действия, преступления и поступки. Тем самым он воздействует на объект и собственными действиями привносит изменения во внешний мир. Таким образом, если объект – это внешнее явление, которое существует независимо от субъекта, то субъект является носителем действия. Субъект и объект находятся постоянно в таком взаимодействии между собой, когда на одном полюсе расположен субъект, а на другом – объект. Учитывая общефилософское понимание взаимодействия субъекта и объекта как единства двух противоположностей в правовых взаимоотношениях, субъект и объект постоянно должны быть вместе, так как:

1) субъект и объект определяют наличие или отсутствие правонарушения;

2) в правонарушении объект не существует без субъекта, носителя действия, как и субъект не будет субъектом, пока не повлияет своими действиями на объект правонарушения.

Субъектом правонарушения могут быть только вменяемые физические лица.

Субъективную сторону правонарушения считают еще одним нужным признаком состава правонарушения:

1) в ней обнаруживается вредность противоправного деяния для общества;

2) характер субъективной стороны правонарушений отличает собственно правонарушения от объективно противоправных проступков;

3) субъективную сторону правонарушения составляют элементы, которые показывают правонарушение с точки зрения внутреннего состояния человека при совершении им данного деяния.

50. Юридическая ответственность: понятие, виды.

Ответственность – это отношение лица к установленным государством правилам поведения и обществу. Человек ответствен перед теми правовыми нормами, с помощью которых реализуется управление и контроль над всеми происходящими процессами в государстве.

Ответственность можно рассматривать в двух аспектах:

1) ретроспективном. Суть ретроспективной ответственности состоит в том, что она является реакцией государства на совершение противоправного проступка, выражающейся в государственном принуждении нарушителя;

2) позитивном. Понятие позитивной ответственности объясняют как средство стимулирования правомерного поведения людей, которое вытекает из осознанного исполнения норм права. Позитивная юридическая ответственность является важным средством повышения активности и правомерного поведения. Существование позитивной ответственности определено необходимостью координировать, уточнять действия каждого с действиями других в процессе совместной деятельности, согласовывая частный интерес с общим.

Ретроспективная и позитивная ответственность являются двумя взаимосвязанными аспектами, являющимися разновидностями юридической ответственности.

Позитивную ответственность считают ответственностью будущего, которая должна сменить ретроспективную ответственность. Позитивную ответственность считают более совершенной формой ответственности, которая приводит прежде всего к ответственному отношению к собственным поступкам, оценке поступков окружающих и высокому уровню правового воспитания. Они призваны не противопоставляться друг другу, а взаимодействовать, укреплять правопорядок и правосознание в обществе.

Юридическая ответственность выступает гарантией исполнения таких обязанностей, которые не исполняются добровольно. Юридическая ответственность отличается от других обязанностей по своему содержанию. Она всегда является обязанностью, которая носит неполноценный, нежелательный для субъекта, на которого она будет возложена, характер, умаляющей его правовой статус, приводящей к лишениям определенного рода.

Юридическую ответственность, таким образом, рассматривают как обязанность терпеть неблагоприятные последствия за проступок, который противоречит правовым нормам. Необходимо различать объективные и субъективные предпосылки возникновения ответственности.

51. Основания юридической ответственности. Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.

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

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

Уголовная ответственность — наиболее суровый вид ответственности. Она наступает за совершение преступлений и в отличие от других видов ответственности устанавливается только законом. Никакие иные нормативные акты не могут определять общественно опасные деяния как преступные и устанавливать за них меры ответственности. В РФ исчерпывающий перечень преступлений зафиксирован в Уголовном кодексе. Порядок привлечения к уголовной ответственности регламентируется Уголовно-процессуальным кодексом.

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

Гражданско-правовая ответственность наступает за нарушения договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедого-ворного вреда, т. е. за совершение гражданско-правового деликта. Ее сущность состоит в принуждении лица нести отрицательные имущественные последствия. Полное возмещение вреда — основной принцип гражданско-правовой ответственности (ст. 1064 ГК РФ). Возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями, например выплатой неустойки. Возложение этого вида ответственности осуществляется судебными (общим или арбитражным судом) или административными органами (ст. 11 ГК РФ). Истцом в этом случае выступает (наряду с государственным органом) и лицо, право которого нарушено.

52. Правосознание: понятие, структура, виды.

Виды правосознания:

Правосознание общества влияет как на правотворчество, так и на юридическую практику. Особенно наглядно оно проявляется при проведении референдумов, в отношении к отдельным видам наказания и оценке некоторых деяний.

Групповое правосознание тоже оказывает весьма заметное влияние на формирование и осуществление права. Речь идет не только о господствующей в данном обществе социальной группе, но и о других группах (студентах, пенсионерах, шахтерах и т. д.), отстаивающих свои корпоративные интересы с помощью забастовок, митингов и т. п.

Особым видом группового правового сознания является профессиональное правосознание . Оно формируется прежде всего на основе юридической практики, а также под влиянием правовой идеологии и науки.

Индивидуальное правосознание предполагает определенные знания права, законодательства, уважение к праву (в том числе субъективным правам других людей) и психологическую индивидуальную готовность к совершению юридически значимых поступков.

С точки зрения глубины отражения правовой действительности выделяют два уровня правосознания: обыденное и теоретическое.

Обыденное правосознание отражает внешние стороны правовых явлений. Оно формируется в основном стихийно под влиянием обыденной жизни и выступает в форме правовой психологии - совокупности чувств, переживаний, предрассудков и т. п., выражающих в основном эмоциональное отношение человека к праву.

Теоретическое правосознание, напротив, отражает внутренние, сущностные стороны правовых явлений, причем делает это в абстрактной и систематизированной форме, т. е. в форме идей, категорий, принципов, гипотез, теорий, доктрин и т. п. Поэтому носителями теоретического правосознания являются наиболее подготовленные и образованные люди (ученые, общественные деятели и т. д.)

53. Правовая культура: понятие, структура. Роль правовой культуры в профессиональной деятельности юриста.

Правовая культура– это особое юридическое богатство общества, которое может быть воспринято как качественное правовое состояние личности, общества и социальной группы.

Виды правовой культуры:

1)правовая культура общества– это часть общей культуры, которая показывает уровень правового сознания и правовой активности общества.

Черты правовой культуры общества:

а)правовая активность населения государства;

б)уровень совершенства законодательства;

в)степень развития юридических норм, литературы и образования;

г)соотношение в праве общечеловеческого и национального начал;

д)эффективность осуществления деятельности правоприменительных органов;

2)правовая культура личности– это культура отдельного человека.

Элементы правовой культуры личности:

а)знание, а также понимание права;

б)отношение человека к праву – привычка, которая выражается в правомерном и законопослушном поведении человека;

в)навыки правового поведения – юридические значимое поведение, которое может выражаться в наличии у человека навыков эффективного использования правовых средств с целью реализации субъективных права и свобод, а также для достижения своих личных целей;

г)правовая психология;

д)правовая идеология;

3)правовая культура социальной группы– специфическая культура для таких социальных групп, как молодежь, профессиональные группы и т.д.

Черты правовой культуры социальных групп:

а)знание, уважение права и законодательства;

б)соблюдение законности;

в)наличие умения пользоваться предоставленной властью;

г)наличие способности по эффективному обеспечению прав и свобод граждан;

д)правовое воспитание и обучение;

е)наличие способности быстро и правильно оформлять необходимые юридические документы.

54. Понятие правопорядка. Соотношение законности и правопорядка.

Правопорядок это система общ-ых отношений. урегулируемых нормами права. Особенности правопорядка: 1. Это порядок предусмотренный нормами права. 2. Это состояние упорядоченности, организованности общ-ых отношений. 3. Правопорядок возникает в результате практической реализации правовых норм. 4. Правопорядок обеспечивается гос-ом. Принципы: 1. Определенность правопорядка – это неразплывчатый а определенный порядок. 2. Системность – это определенная система общ-ых отношений. 3. Организованность – создается в результате организующей деятельности гос-ва. 4. Гос-ая гарантированность – обеспечивается гос-ом. 5. Устойчивость правопорядка – правопорядок единый на всей территории страны. Правопорядок и общ-ый порядок. Общ-ый порядок – это более широкое понятие чем правопорядок, правопорядок – это элемент общ-ых отношений. Общ-ые отношеия – это отношения урегулированные соц-ми нормами.

Правопорядок представляет собой систему общественных отношений, в которых поведение субъектов является правомерным; это состояние урегулированности социальных связей.

Особенности правопорядка: 1) он запланирован в нормах права; 2) возникает в результате реализации данных норм; 3) обеспечивается государством; 4) создает условия для организованности общественных отношений, делает человека более свободным, облегчает жизнь; 5) выступает итогом законности. Следует различать понятия “правопорядок” и “общественный порядок”. Второе понятие более широкое, включает в качестве ядра первое понятие. Общественный порядок - это состояние упорядоченности общественных отношений, которое достигается с помощью не только правовых норм и их соблюдения (законности), но и других социальных норм и их соблюдения (дисциплины). Законность, правопорядок и демократия соотносятся следующим образом: - с одной стороны, подлинная демократия невозможна без законности и правопорядка, без которых первая превращается в хаос, различные злоупотребления; - с другой стороны, законность и правопорядок не будут социально ценными (т.е. не будут приносить людям пользу) без демократических механизмов, институтов и норм, с помощью которых можно легиттимно изменять нормативную базу законности и правопорядка, без чего невозможно их эффективное утверждение в общественной жизни

55. Содержание правоотношения (субъективное право и юридическая обязанность).

Субъективное право и юридическая обязанность – это системные элементы правоотношения, которые придают конкретному общественному отношению характерные особенности. Степень свободы участников правоотношения, степень удовлетворения его интересов устанавливаются предписаниями правовой нормы. Юридические права и обязанности являются равнозначными элементами правоотношения, даже при том, что содержание их различно.

Объем и границы субъективных прав и обязанностей в целом определяются нормами права. В правоотношении они конкретизируются применительно к персональным субъектам, правообязанные и управомоченные субъекты строят свое поведение в границах, обозначенных правом. Свобода поведения каждого из них находится в указанных границах.

Субъективное право – это предоставляемая и охраняемая государством возможность субъекта по своему усмотрению удовлетворять те интересы, которые предусмотрены объективным правом.

Право субъекта называется субъективным потому, что лишь от воли самого субъекта зависит, как им распорядиться. Хотя эта возможность не является произвольной. Это правовая, устанавливающая меру дозволенного поведения возможность.

Существуют три разновидности субъективного права:

1) в возможности положительного поведения владельца субъективного права для удовлетворения его интересов;

2) в возможности управомоченного потребовать установленного поведения от обязанных лиц для удовлетворения его законных интересов;

3) в возможности управомоченного попросить защиты у компетентных государственных органов в случае нарушения его прав. Речь прежде всего идет о принудительной реализации права участника правоотношения.

Юридическая обязанность субъекта, в отличие от субъективного права, заключается в необходимости согласовывать свое поведение с представленными к нему требованиями.

Юридически обязанное лицо, вероятно, действует не таким образом, как его побуждают собственные интересы, хотя оно должно считаться с предписаниями правовых норм, которые отражают и охраняют интересы других лиц. Право и обязанность в правоотношении являются важнейшими и необходимыми условиями нормального человеческого общения. В их правильном соотношении, при взаимосвязи и взаимозависимости различных интересов проявляется реальный облик правового общества и правового государства.

Юридическая обязанность является предусмотренной законодательством и гарантируемой государством необходимостью установленного поведения участника правовых отношений в интересах управомоченного субъекта.

56. Понятие системы права. Основания деления системы права на отрасли.

Познание сущности и социальной природы права определяет нахождение общих черт, закономерностей, признаков, лежащих в основе функционирующих национальных систем права.

Понятие «национальная правовая система» – одно из самых обширных по содержанию и включает в себя всю без исключения совокупность правовых явлений и процессов, которые действуют в какой-либо отдельно взятой стране.

В каждой стране работает свое право – своя национальная (национально-государственная) система позитивного права, которая имеет свою специфику и индивидуальные черты.

Наряду с этим такие различные национальные системы права можно объединить в ряд групп (правовых общностей, типов). При этом каждая из этих групп включает в себя несколько «родственных» (близких по своему генезису и правовым характеристикам) национальных систем права.

На основе данных критериев была выдвинута следующая классификация «правовых семей современного мира»: 1) семья общего права; 2) романо-эманская правовая семья; 3) религиозные системы (мусульманское право); 4) семья социалистических систем права.

Закон признается правовым настолько, насколько он соответствует, формирует и конкретизирует естественные права человека. Несправедливый закон не основывает право.

Законы могут оказывать воздействие на интуитивное право человека, на процессы развития его воли. Однако они не всегда преобладают в принимаемых индивидуумом решениях. Каждая личность может принимать во внимание прочие социальные нормы и действовать поперек установлениям официального права.

Требование законности, другими словами, неукоснительного исполнения действующих нормативно-правовых актов касается всех без исключения государственных органов, должностных лиц, иных субъектов конкретных правоотношений. К лицам, не выполняющим предписания законов, будут применены меры государственного принуждения.

57. Применение права – особая форма реализации права.

Все гарантии подразделяются на: Общие – это определенные условия влияющие на законность и правопорядок. И Специальные средства – к которым прибегает гос-во для обеспечивания законности и правопорядка. К общим средствам относятся: 1. Экономические условия – нормальное функционирование экономики, бескризисное состояние экономики, когда она достигла определенного этапа развития. 2. Политические условия – это нормальное функционирование гос власти, наличие демократического режима, плюрализм. 3. Идеологические условия – это прежде всего уровень культуры и образования, чем выше уровень культуры тем выше уровень законности и правопорядка. 4. Социальные условия – это социальная защищенность людей (своевременная выдача пенсии, зарплаты, страховки и тд). 5. Правовые условия – это правовая культура. Иногда выделяют: социально-культурные и нравственные гарантии. Специальные гарантии – гос мероприятия направленные на укрепление законности и правопорядка. Средства направленные на укрепление: 1. Совершенствование законодательства. 2. Систематическая борьба с правонарушителями. 3. Профилактика правонарушений. 4. Осущ-ие контрольно надзорной деятельности. 5. Правосудие. 6. Применение мер ответственности. 7. Применение мер защиты.

58. Классификация норм права.

Норма права - это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование общественных отношений. Юридическая норма - первичная клеточка права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления. Из этого не следует, однако, что понятия “право” и “норма права” совпадают. Они соотносятся между собой как целое и часть.

Нормы: социальные, технические, технико-юридические. Социальные: правовые (норма права) и не правовые (мораль, обычаи, традиции, корпоративные нормы). Сходство, различие, взаимодействие и противоречие.

59. Общие черты и отличие норм

права и обычаев.

Сходство права, морали, обычаев заключается в следующем.

Они представляют собой разновидности социальных норм.

Они преследуют единую цель - упорядочить общественные отношения.

У них один объект регулирования - общественные отношения.

Отличительные черты права, морали, обычаев усматриваются в следующем.

Способы установления, т.е. право создается государством, а мораль и обычаи людьми в процессе их жизнедеятельности;

Методы обеспечения, т.е. право гарантируется государством, а мораль и обычаи - силой общественного мнения.

Форма выражения, т.е. право закрепляется в официальных документах, а мораль и обычай носят неписанные характер.

Характер воздействия на общество, т.е. право оценивает поведение людей с точки зрения их права и обязанностей, а мораль и обычаи - с точки зрения добра и зла, чести и достоинства и т.д.

Характер ответственности, т.е. при нарушении правовых норм к лицу применяются меры государственного принуждения, а при нарушении норм морали и обычаев к лицу применяются меры общественного воздействия.

60. Общие черты и отличие норм права и норм общественных организаций.

Нормы общественных организаций – это правила поведения, устанавливаемые высшим органом какой-либо организации (например, политической партии). Они содержат указания на права и обязанности членов данной партии (например, право принимать участие в выборах руководящих органов партии и обязанность платить членские взносы), закрепляются в уставе партии и распространяются на тех, кто вступил в нее. Соблюдение этих норм обеспечивается возможностью применения мер общественного воздействия, предусмотренных тем же уставом партии (это могут быть – выговор, исключение из рядов партии).

Нормы права и корпоративные нормы имеют общие черты: они содержат четкие, ярко выраженные правила поведения; закреплены в специальных актах; представляют собой системы норм. Различие между ними - в степени обеспечения: если нормы права принимаются государством и обеспечиваются его принудительной силой, то нормы общественных организаций ими и ими же, то есть силой общественного мнения данной общественной организации, обеспечиваются. Кроме того, необходимо отметить определенный приоритет права, признаваемый в нормах общественных организаций.

61. В статье 57 Конституции РФ определите вид нормы права.

Статья 57 Конституции РФ содержит обязывающие юридические нормы права. Данные нормы устанавливают для субъектов права обязанность совершить определенные положительные действия, предписывают активное правомерное поведение. Обязывающие нормы нередко формулируются посредством таких слов, как «обязан», «должен», «необходимо», что предполагает совершение активных действий (например, уплачивать квартирную плату и др.).

62. В статье 19 Конституции РФ определите вид нормы права.

Статья 19 Конституции РФ содержит нормы-принципы. Нормы-принципы – законодательные предписания, выражающие, закрепляющие определенные исходные правовые идеи, отправные начала (принципы) правового регулирования. Данная статья содержит принцип равенства.

63. Оцените теоретическое и практическое значение ст. 49 Конституции РФ.

Теоретическое значение: Действуя в пределах конституции, отраслевой законодатель должен исходить тз презумпции невиновности. закрепленной в ст. 49 КРФ. Государство не имеет права создавать законодательную систему, руководствуясь соображениями, что общество состоит из недобросовестных и незаконопослушных граждан. Поэтому презумпция невиновности, используется во многих отраслях права в различных вариантах, например, презумпция добропорядочности или добросовестности в гражданском праве )ст. 10 ГК РФ) .

Практическое значение ст 49 КРФ в том, что принцип презумпции невиновности ускоряет судебное разбирательство, освобождая сторону от представления доказательств, во-вторых, в некоторых категориях дел существуют сложности в обеспечении законных компетентных доказательств. В -третьих, иногда только одна сторона обладает специфическими средствами доступа к доказательствам или специфическим данным о фактах.

64. Оцените теоретическое и практическое значение ст. 54 Конституции РФ.

Содержание ст. 54 Конституции имеет универсальный характер, т.е. распространяется на регулирование ответственности не только за преступления, но и за другие правонарушения, предусмотренные отраслевым законодательством. Конституция говорит об ответственности, не используя термин "наказание", традиционно присущий уголовному праву. Термин "деяние" также используется не в уголовно-правовом смысле, а как синоним правонарушения вообще. Отсюда неизбежен вывод, что в ст. 54 речь идет не только о преступных деяниях, но и о деяниях, составляющих содержание гражданско-правовых, дисциплинарных (трудовых), административных правонарушений.

Значение положения о том, что "никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением", не сводится к "поддержке" ч. 1 статьи 54 Конституции. По существу, это положение формулирует принцип законности преследования лиц, совершивших правонарушения.

То обстоятельство, что в Конституции впервые имеется универсальное положение о действии во времени законов, устанавливающих, отягчающих, устраняющих, смягчающих ответственность за преступления и иные правонарушения, обязывает каждый раз соотносить с ним нормы отраслевого законодательства, решающие вопросы, связанные с введением в действие новых законов либо изменений и дополнений к действующим законам, которые регулируют ответственность за правонарушения. Дело в том, что если Уголовный кодекс (ст. 10) соответствует, как отмечалось, требованиям ст. 54 Конституции и этот вывод можно с некоторой оговоркой повторить применительно к Кодексу об административных правонарушениях, то в трудовом, гражданском, семейном законодательстве до настоящего времени не принято выделять в связи с введением закона в действие нормы об ответственности за правонарушения.

Положения статьи 54 Конституции должны учитываться и применительно к ст. 4 ГК, категорически устанавливающей, что "акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие" (исключение допускается только в случаях, прямо предусмотренных законом), а также применительно к ст. 6 ГК, предусматривающей применение гражданского законодательства по аналогии, а если и она невозможна, то исходя из "требований добросовестности, разумности и справедливости"

65. Оцените теоретическое и практическое значение ст. 3 Конституции РФ.

Одним из основополагающих устоев конституционного строя России является народовластие. В комментируемой статье раскрываются сущностные признаки такого понятия, как "власть народа", закрепляется конституционный механизм ее реализации, названы наиболее важные по своей социальной значимости и роли институты прямого властвования народа, сформулированы конституционные гарантии легитимности власти народа.

Конституционно воедино связаны понятия "народный суверенитет" и "источник власти". Эти понятия и явления находятся в органической связи, их конституционное закрепление есть выражение демократической сущности Российского государства.

Статьей 3 Конституции пределены следующие формы осуществления власти народа: 1) непосредственное волеизъявление, 2) через органы государственной власти и органы местного самоуправления. Это принципиально новая конституционная система власти народа в Российской Федерации.

Свою власть народ осуществляет в двух формах демократии: прямой (непосредственной) и представительной. Последняя реализуется прежде всего через представительные учреждения и другие выборные органы. Долгие годы в литературе утверждалось и советская конституционная практика это подтверждала, что главной формой осуществления власти народа является представительная форма демократии. Ныне утверждать так - неверно по существу и некорректно по форме. Сведение прямой формы осуществления власти народа к положению второстепенной, вспомогательной, объективно принижает ее роль и значение. Это противоречит и конституционному принципу суверенитета народа. Путем прямой демократии представительная форма получает юридические полномочия от народа на осуществление государственной власти, т.е. она конституируется.

Эффективное осуществление власти народа возможно только при сочетании прямой и представительной форм демократии.

В ч. 3 статьи 3 Конституции названы два института непосредственного выражения власти народа: референдум и свободные выборы.

Часть 4 статьи 3 Конституции по сути устанавливает правовые гарантии власти, признавая, что конституционной является только власть, предусмотренная настоящей Конституцией, в основу формирования и функционирования которой положены конституционные требования. Конституционными являются только те властные полномочия, которые основаны на Конституции и законе и получены в строгом соответствии с установленной законом процедурой.

66. Охарактеризуйте понятие «система законодательства» на примере ст.ст. 1.1-1.3.КОАП РФ.

67. Охарактеризуйте понятие «система законодательства» на примере ст.ст. 3,7 ГК РФ.

В п. 1 ст. 3 ГК воспроизводится норма п. "о" ст. 71 Конституции, в соответствии с которой гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации. Вместе с тем Конституция не исключает нормотворческой деятельности субъектов РФ в сфере гражданского законодательства по предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов (определены в ст. 72 Конституции)

В п. 2 ст. 3 ГК содержится новое понятие гражданского законодательства. Если до принятия ГК термин "законодательство" использовался для суммированного обозначения законов, указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ, то в настоящее время ГК под гражданским законодательством понимает лишь сам ГК и принятые в соответствии с ним ФЗ. Данное нововведение прямо вытекает из ст. 10 Конституции, закрепившей принцип разделения государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную.

В абз. 2 п. 2 ст. 3 ГК в гражданское законодательство вводится еще одна важная новелла. Устанавливается верховенство ГК по отношению ко всем другим законам в части включаемых в них норм гражданского права. Положения абз. 2 п. 2 исходят из того, что система гражданского законодательства далеко не ограничивается нормами ГК. Нормы гражданского права в достаточно большом количестве содержатся в трудовом, семейном, административном, лесном, водном законодательстве, законодательстве о недрах и об охране окружающей среды, в многочисленных законах, имеющих комплексный характер. В системе гражданского законодательства ГК занимает положение координирующего центра. Поэтому все нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны ему соответствовать. Введение новых норм гражданского права требует внесения соответствующих изменений в ГК

В иерархии актов, содержащих нормы гражданского права, второе по значению место после ФЗ занимают указы Президента РФ.

В указах Президента РФ могут содержаться нормы гражданского права двух категорий. Одна категория преследует цель конкретизации норм гражданского права и иных действующих ФЗ. Вторая категория норм предназначена для регулирования отношений, по которым законы еще не приняты или в принятии которых вообще нет необходимости. При этом предполагается, что Конституция и ГК позволяют осуществлять правовое регулирование таких отношений указами Президента РФ.

68. Используя ст. 85 Конституции РФ определите методы правового регулирования.

1. Президент Российской Федерации может использовать согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, а также между органами государственной власти субъектов Российской Федерации. В случае недостижения согласованного решения он может передать разрешение спора на рассмотрение соответствующего суда.

2. Президент Российской Федерации вправе приостанавливать действие актов органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в случае противоречия этих актов Конституции Российской Федерации и федеральным законам, международным обязательствам Российской Федерации или нарушения прав и свобод человека и гражданина до решения этого вопроса соответствующим судом.

В теории права различают два противоположных метода правового регулирования; императивный (авторитарный) и диспозитивный (автономии).

Императивный метод базируется на применении властных юридических предписаний, которые не допускают отступлений от четко установленного правила поведения. Иными словами, субъекты правоотношений вправе совершать только те действия, которые им разрешены.

Диспозитивный метод предоставляет возможность самим участникам правоотношений самостоятельно определять свое поведение в рамках правовых предписаний. При этом стороны выступают в качестве равных субъектов, добровольно принимают на себя обязательства по отношению друг к другу. Иначе говоря, лица вправе совершать любые действия, прямо не запрещенные законом.

В данной статье используется диспозитивный метод правового регулирования

69. Используя ст. 111 Конституции РФ определите методы правового регулирования.

1. Председатель Правительства Российской Федерации назначается Президентом Российской Федерации с согласия Государственной Думы.

2. Предложение о кандидатуре Председателя Правительства Российской Федерации вносится не позднее двухнедельного срока после вступления в должность вновь избранного Президента Российской Федерации или после отставки Правительства Российской Федерации либо в течение недели со дня отклонения кандидатуры Государственной Думой.

3. Государственная Дума рассматривает представленную Президентом Российской Федерации кандидатуру Председателя Правительства Российской Федерации в течение недели со дня внесения предложения о кандидатуре.

4. После трехкратного отклонения представленных кандидатур Председателя Правительства Российской Федерации Государственной Думой Президент Российской Федерации назначает Председателя Правительства Российской Федерации, распускает Государственную Думу и назначает новые выборы.

В теории права различают два противоположных метода правового регулирования; императивный (авторитарный) и диспозитивный (автономии).

Императивный метод базируется на применении властных юридических предписаний, которые не допускают отступлений от четко установленного правила поведения. Иными словами, субъекты правоотношений вправе совершать только те действия, которые им разрешены.

Диспозитивный метод предоставляет возможность самим участникам правоотношений самостоятельно определять свое поведение в рамках правовых предписаний. При этом стороны выступают в качестве равных субъектов, добровольно принимают на себя обязательства по отношению друг к другу. Иначе говоря, лица вправе совершать любые действия, прямо не запрещенные законом.

В данной статье используется императивный метод правового регулирования

70. Логическое и специально-юридическое толкование ст.ст. 17, 18 и ч. 1 ст. 21 ГК РФ.

ст. 17 ГК РФ. Под правоспособностью гражданина понимается юридическое свойство индивида, содержанием которого является абстрактная способность быть носителем гражданских прав и обязанностей. Наличие правоспособности служит предпосылкой возникновения субъективных прав. Для того чтобы гражданин стал обладателем конкретного субъективного права, необходимо наступление определенных юридических фактов (заключение договора, принятие наследства, создание вещи и т. д.).

Комментируемая статья определяет правоспособность и временные рамки ее существования, называет два ее признака - равенство (в отношении всех граждан - п. 1) и следование (за гражданином от момента рождения до смерти - п. 2). Гражданская правоспособность - способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, т.е. имущественные и личные неимущественные (далее - правоспособность). Правоспособность - абстрактная (потенциальная) способность обладания правами и обязанностями, фундаментальная предпосылка их существования, "сплав суперправа и суперобязанности", "резервуар", где "хранятся" принадлежащие гражданину права и обязанности, которые он может осуществлять в течение жизни или не осуществлять вообще.

Систематическое толкование ст. 17 и ст. 2 ГК позволяет прийти к выводу, что нормы коммент. ст. распространяются не только на граждан РФ, но и на иностранцев и лиц без гражданства, если иное не предусмотрено федеральным законом. Аналогичную норму содержит ст. 4 ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации", в соответствии с которой иностранные граждане пользуются в РФ правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Так, в частности, ст. 15 ЗК предусматривает, что иностранные граждане и лица без гражданства не могут обладать на праве собственности земельными участками, находящимися на приграничных территориях, перечень которых устанавливается Президентом РФ в соответствии с федеральным законодательством о Государственной границе РФ, и на иных установленных особо территориях РФ в соответствии с федеральными законами.

71. Используя ст. 38 Конституции РФ определите методы правового регулирования.

Статья 38

1. Материнство и детство, семья находятся под защитой государства.

2. Забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей.

3. Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

В теории права различают два противоположных метода правового регулирования; императивный (авторитарный) и диспозитивный (автономии).

Императивный метод базируется на применении властных юридических предписаний, которые не допускают отступлений от четко установленного правила поведения. Иными словами, субъекты правоотношений вправе совершать только те действия, которые им разрешены.

Диспозитивный метод предоставляет возможность самим участникам правоотношений самостоятельно определять свое поведение в рамках правовых предписаний. При этом стороны выступают в качестве равных субъектов, добровольно принимают на себя обязательства по отношению друг к другу. Иначе говоря, лица вправе совершать любые действия, прямо не запрещенные законом.

В данной статье Все императивные нормы. Возможности выбора варианта действия субъекта не предусматривают

72. Определите в ст. 1.4-1.7 КОАП РФ отраслевые принципы права.

Общеотраслевые принципы административное права базируются на конституционных положениях, в том числе тех, которые составляют основу конституционного строя Российской Федерации. К общеотраслевым принципам применительно к административному праву мы можем отнести, в частности:

Принцип равенства перед законом. Частный случай реализации данного принципа мы можем наблюдать при анализе норм КоАП РФ, согласно ч. 1 ст. 1.4 которого лица, совершившие административные правонарушения, равны перед законом. Физические лица подлежат административной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств, а юридические лица - независимо от места нахождения, организационно-правовых форм, подчиненности, а также других обстоятельств

Презумпция невиновности. Лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении является лицо привлекаемое к административной ответственности по подозрению в совершении административного правонарушения. Лицо, наделенное подобным статусом считается невиновным и наделяется рядом прав, обеспечивающих защиту его законных интересов в процессе привлечения к ответственности. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным до того момента, пока его вина не будет установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

Обеспечение законности при применении мер административного принуждения в связи с административным правонарушением. Законодательство об административном правонарушении предусматривает два вида мер административного принуждения, применение которых возможно в связи с административным правонарушением. Во-первых, это меры административного наказания и во-вторых, меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении. Применение данных мер связано с ограничением прав и свобод физических и юридических лиц, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении. Поэтому подобное применение должно осуществляться только на основе и в рамках закона

Принцип законности выражается также в строжайшем соблюдении особого, регламентированного законом порядка применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении и применения мер административного наказания.

73. Определите в ст.ст. 3-7 УК РФ отраслевые принципы права.

В УК законодательно сформулированы следующие принципы уголовного права: законности (ст. 3), равенства граждан перед законом (ст. 4), вины (ст. 5), справедливости (ст. 6), гуманизма (ст. 7).

Принцип законности - конституционный принцип уголовного права. Статья 15 Конституции гласит: "Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы". Согласно ч. 2 ст. 54 Конституции никто не может нести ответственность за деяние, которое на момент его совершения не признавалось правонарушением. Применительно к уголовному праву это конституционное положение трансформируется в первую очередь в принцип "нет преступления без указания о том в законе" (уголовном). Он означает, что к уголовной ответственности может быть привлечено лишь лицо, совершившее запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние. Наказание за совершенное преступление также назначается в пределах, установленных уголовным законом.

В статье 4 УК РФ принцип равенства отличается от конституционного принципа равенства своим специфическим уголовно-правовым содержанием. Как следует из ее текста, равенство граждан проявляется в том, что все лица, совершившие преступления, независимо от указанных в ней характеристик (пол, раса, национальность и т.д.), равным образом подлежат уголовной ответственности.

Уголовно-правовой принцип равенства не означает равных (в смысле одинаковых) ответственности и наказания граждан, т.е. равных пределов и содержания уголовной ответственности и наказания. Более того, различие в этом может быть существенным. Оно может заключаться, например, в поле или возрасте лица, в его служебном положении. Так, например, к женщинам в отличие от мужчин не может быть применена смертная казнь (то же наказание не может применяться к мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста, а также к лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет.

Принцип вины. Вина (наряду с мотивом и целью) образует субъективную сторону преступления. Это внутреннее психическое отношение лица к совершенному им общественно опасному деянию (действию или бездействию) и его последствиям в форме умысла и неосторожности. Вина - обязательный признак субъективной стороны преступления. Без вины нет и не может быть состава преступления, а следовательно, и уголовной ответственности. Это основной признак субъективной стороны, отграничивающий преступное деяние от непреступного. Принцип вины предполагает только личную ответственность.

74. Специально-юридическое толкование п. 2,3 ст. 15 Конституции РФ.

Применительно к ч. 2 ст. 15 Конституции следует отметить четыре обстоятельства. Во-первых, закрепляется универсальная для всех субъектов права обязанность соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы. Она возлагается также на иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на территории России, и на Российское государство как особое учреждение и особую международную личность.

Во-вторых, требование соблюдения конституционных норм касается не только нормотворческой деятельности государства и его органов, но и всех иных видов их деятельности, в том числе исполнительно-распорядительной и судебной, а также поведения граждан.

В-третьих, понятие "соблюдение", используемое в настоящей статье, шире сложившегося в юриспруденции понимания соблюдения, которое выражается в том, что субъекты права сообразуют свое поведение с юридическими запретами. Соблюдение в конституционном смысле характеризуется не только пассивным поведением субъекта, несовершением им запрещаемых Конституцией действий. Оно включает также активное поведение субъектов, требуемое конституционной нормой и направленное на достижение ее целей, и в этом смысле совпадает с понятием выполнения конституционных норм.

Государство в лице его органов обязано официально публиковать принимаемые законы. Официальное опубликование является непременной предпосылкой применения любого принимаемого в Российской Федерации закона - федерального или субъекта Федерации, ибо неопубликованные законы не должны применяться. Таким образом, в ч. 3 ст. 15 Конституции содержится, с одной стороны, веление, обращенное к участникам законодательного процесса, официально опубликовать принятый закон, с другой - запрет, обращенный к любому правоприменителю, - не применять неопубликованный закон. Правоприменители, включая органы государства и их должностных лиц, органы местного самоуправления, суды в силу прямого запрета Конституции не должны применять не опубликованные официально законы

Законы и акты палат Федерального Собрания могут быть опубликованы и в иных печатных изданиях, а также доведены до всеобщего сведения (обнародованы) по телевидению и радио, разосланы государственным органам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям, организациям, переданы по каналам связи, распространены в машиночитаемой форме.

Федеральные конституционные законы и федеральные законы направляются для официального опубликования Президентом Российской Федерации. Конституция и Федеральный закон от 14 июня 1994 г. не устанавливают срок, в течение которого глава государства направляет подписанный им закон для официального опубликования.

75. Логическое и специально-юридическое толкование п. 4 ст. 15 Конституции РФ.

Конституция иначе, чем это было в ранее действовавшем законодательстве, решает проблему соотношения правовой системы Российской Федерации и общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: они являются составной частью правовой системы России.

В широком социально-правовом плане это означает, что в основе правовой государственности в Российской Федерации лежат не только принципы, закрепленные отечественным законодательством, но и общепризнанные стандарты, принятые в международном сообществе. Конституционный строй России служит преодолению во многом искусственной изоляции страны, обеспечивает взаимодействие сообщества правовых государств на основе универсальных принципов и норм международного общения, обязательных для всех государств и иных субъектов международного права.

В более конкретном юридическом плане из комментируемого положения вытекают следующие выводы: во-первых, констатируется, что общепризнанные принципы и нормы международного права в принципе не противоречат Конституции и нормативным правовым актам, составляющим правовую систему Российской Федерации; во-вторых, Конституция идет значительно дальше в признании приоритета международных договоров Российской Федерации перед нормами национального законодательства, поскольку в случае коллизии между ними предпочтение отдается международному договору; в-третьих, правоприменители в пределах своей компетенции не только вправе, но и обязаны применять правила международных договоров для разрешения конкретных дел, а физические и юридические лица, другие субъекты вправе прибегать к нормам международного права, обязательным для Российской Федерации, в целях защиты своих прав.

76. Определите в ст. 1 ГК РФ отраслевые принципы права.

В статье 1 ГК РФ формулируются основные начала (принципы) гражданского законодательства, закрепляется принцип свободы в приобретении и осуществлении субъективных гражданских прав гражданами (физическими лицами) и юридическими лицами, воспроизводятся конституционные гарантии единства экономического пространства в Российской Федерации.

Излагаемые в статье основные начала (принципы) и гарантии придают гражданскому законодательству новые качественные характеристики, позволяющие считать ГК кодексом российского общества эпохи перехода к социально ориентированной рыночной экономике.

В п. 1 статьи приводится перечень основных начал (принципов) гражданского законодательства: «гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты»

Под равенством участников гражданских правоотношений следует понимать их юридическое (но не экономическое) равенство по отношению друг к другу, символизирующее наличие горизонтальных отношений между участниками, не находящимися в служебном и ином юридическом соподчинении.

Неприкосновенность собственности означает обеспечение возможности собственнику спокойно осуществлять все имеющиеся у него правомочия в отношении принадлежащего ему имущества с одновременным устранением всех других лиц от неправомерного доступа к имуществу и какого-либо вмешательства в его деятельность как собственника.

Понятие свободы договора раскрывается в п. 2 статьи как право граждан и юридических лиц свободно устанавливать свои права и обязанности на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

В п. 2 статьи закрепляется принцип свободы граждан (физических лиц) и юридических лиц в приобретении и осуществлении гражданских прав, предусмотренных законодательством. При этом понятия "своей воли", "автономии воли" и "в своем интересе" определяют общее направление в действии данного принципа на стадии применения гражданского законодательства. Разумеется, их нельзя толковать буквально, поскольку возможны случаи, когда гражданские права приобретаются и осуществляются "не своей волей" (например, действиями опекунов в отношении несовершеннолетних) и "не в своем интересе", а в интересах других лиц, общества и государства.

77. Проведите сравнительный анализ ст. 90 (п. 3) и ст. 115 (п. 1) Конституции РФ.

ст. 90 п. 3 . Указы и распоряжения Президента носят подзаконный характер и не должны противоречить не только Конституции, которая имеет высшую юридическую силу (ч. 1 и 2 ст. 15), но и федеральным законам. Гарантом обеспечения конституционности нормативных актов Президента является Конституционный Суд (ч. 2 ст. 125 Конституции). Указы Президента или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу (ч. 6 ст. 125). Проверка соответствия правовых актов Президента федеральным законам возложена Конституцией на суды общей юрисдикции и арбитражные суды. При этом суд, установив несоответствие акта государственного органа закону, принимает решение в соответствии с законом (ч. 2 ст. 120).

Оценка соответствия указов Президента федеральным законам судами общей юрисдикции и арбитражными судами вне связи с рассмотрением конкретных дел, в порядке абстрактного нормоконтроля не исключается Конституцией (ч. 2 ст. 120, ст. 125-127). Такие полномочия судов могут быть установлены федеральным конституционным законом, с тем чтобы в нем были закреплены виды нормативных актов, подлежащих проверке судами, правила о подсудности, субъекты, управомоченные обращаться в суд с требованием о проверке законности актов, обязательность решений судов по результатам проверки актов для всех правоприменителей. Данная правовая позиция изложена в Постановлениях КС РФ

В статье 115 Конституции РФ говорится, что на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ Правительство РФ издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение. Этим определяется подзаконный характер актов, издаваемых Правительством, обязательность их соответствия Конституции, законам и нормативным указам Президента РФ. В соответствии со статьей 104 Конституции РФ Правительство России обладает правом законодательной инициативы, которая означает, что оно может самостоятельно подготавливать проекты законов и выносить их на рассмотрение в Государственную Думу.

78. Определите теоретическое и практическое значение задач отраслевого законодательства (на примере ст. 2 УК РФ).

1. Определяя задачи, требующие решения с помощью уголовного законодательства, ст. 2 УК указывает, во-первых, на охранительную, и во-вторых, на предупредительную роль уголовного закона. В перечне объектов уголовно-правовой охраны отражена иерархия ценностей (человек - общество - государство), являющаяся логическим следствием закрепленного в ст. 2 Конституции РФ приоритета общечеловеческих ценностей. Этот приоритет также служит основой структуры построения Особенной части УК, но из него не следует, что какой-либо из объектов подлежит большей или меньшей охране по сравнению с другими.

2. В качестве объектов такой охраны выступают: права и свободы каждого человека и гражданина, являющиеся высшей ценностью, неотчуждаемыми и принадлежащими каждому от рождения (ст. 17 - 56 Конституции РФ), собственность (согласно ст. 8 Конституции РФ признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности); общественный порядок, под которым понимается совокупность общественных отношений, обеспечивающих: общественное спокойствие, соблюдение общественной нравственности, бесперебойную работу транспорта, предприятий, учреждений и организаций; физическая и нравственная неприкосновенность личности; общественная безопасность как состояние защищенности жизненно важных интересов общества от внутренних и внешних угроз (см. Закон РФ от 05.03.92 N 2446-1 "О безопасности"); окружающая среда (ст. 42 Конституции РФ, Федеральный закон от 10.01.2002 N 7-ФЗ "Об охране окружающей среды"); конституционный строй РФ, в содержание которого входят определение формы государственной власти в Российской Федерации и ее источника, способов ее осуществления, разделения на законодательную, исполнительную и судебную, пределы действия суверенитета РФ, принципы федеративного устройства и др. (гл. 1 Конституции РФ); мир и безопасность человечества (раздел XII "Преступления против мира и безопасности человечества" УК).

3. Предупреждение преступлений предполагает два аспекта:

79. Оцените теоретическое и практическое значение ст. 1 Конституции РФ

Любое государство имеет форму, которая включает в себя три элемента, а именно:

1. форма правления (республика или монархия и т. д.) ;

2. форма государственного устройства (унитарное или федеративное) ;

3. политический режим (демократический либо не демократический) .

Таким образом, в 1 статье Конституции РФ юридически закреплена форма государства, в котором основным принципом провозглашено верховенство закона.

В статье первой Конституции (ч. 1) прямо закрепляются основные характеристики государства - как действительные, так и те, к которым РФ стремится в своем развитии (правовое государство) .

Статья 1 имеет важнейшее значение, ибо она дает определение Российской Федерации, перечисляя ряд ее важнейших признаков, конкретизируемых в дальнейших статьях этой главы и во всей Конституции.

В ч. 2 комментируемой статьи наименования "Российская Федерация" и "Россия" определены как равнозначные, т.е. как синонимы. В том же смысле в преамбуле и в ст. 59 употреблены слова "Отечество" и "Родина". Разумеется, вне конституционной терминологии эти слова могут иметь иные смысловые оттенки. Например, наша страна была Россией и до превращения в федерацию

80. Оцените теоретическое и практическое значение ст. 6 Конституции РФ.

1. Права и свободы в государстве в полной мере распространяются только на его граждан. Государство защищает и гарантирует права каждого своего гражданина как внутри страны, так и за ее пределами.

Гражданство Российской Федерации - устойчивая правовая связь лица с Российской Федерацией, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей. Оно основывается на признании и уважении достоинства, основных прав и свобод человека. Отношения гражданства регулируют Конституция РФ (ст. ст. 6, 61, 62) и Федеральный закон от 31.05.2002 N 62-ФЗ "О гражданстве Российской Федерации". В комментируемой статье закреплены некоторые принципы гражданства. Одним из них является принцип единого и равного гражданства независимо от оснований приобретения. Упомянутый Федеральный закон содержит перечень оснований приобретения и прекращения гражданства Российской Федерации. Приобретение гражданства происходит: по рождению; в результате приема в гражданство; восстановления в гражданстве и по иным основаниям, к которым закон относит выбор гражданства (оптацию) при изменении Государственной границы РФ на основании международного договора; приобретение гражданства ребенком, если оба его родителя или единственный родитель приобретают гражданство Российской Федерации, а также в иных случаях, установленных ст. 25 Федерального закона "О гражданстве Российской Федерации"; приобретение гражданства ребенком или недееспособным лицом в случае установления опеки или попечительства.

Конституция и законодательство РФ не устанавливают каких-либо различий в правовом статусе граждан в зависимости от оснований и времени приобретения гражданства.

2. Гражданство является важной правовой предпосылкой распространения на данное лицо всего комплекса прав и свобод, признаваемых Конституцией и законодательством РФ. Вся полнота прав и свобод в Российской Федерации распространяется только на ее граждан. Только граждане подлежат государственной защите со стороны Российской Федерации за пределами территории страны. В этой норме находит выражение принцип равноправия граждан Российской Федерации. Каждый гражданин в равной мере обладает на территории России всеми правами и свободами и несет равные обязанности, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения и других обстоятельств.

3. Важным принципом гражданства является недопустимость лишения гражданства или права изменить его. Это позволяет гражданам Российской Федерации свободно осуществлять свои права и свободы, не опасаясь лишения гражданства и утраты связи со своим государством. Прекращение гражданства зависит от воли самого гражданина.

81. Логическое и специально-юридическое толкование п. 1 ст. 15 Конституции РФ.

п. 1 К РФ «Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.»

Применительно к комментируемой статье Конституция есть способ закрепления и выражения высших правовых норм, и в этом смысле она сама выступает в качестве так называемой абсолютной нормы, которой не могут противоречить любые правовые акты, действующие в Российской Федерации.

Отсюда вытекают по крайней мере два взаимосвязанных положения: во-первых, Конституция юридически закрепляет и гарантирует политическое, государственное единство народа независимо от федеративного устройства государства; во-вторых, речь идет о единстве правовой системы Российской Федерации и ее субъектов, а сама Конституция служит гармонизации единого правового пространства России.

Закрепление высшей юридической силы Конституции охватывает два аспекта: во-первых, территориальный - в России нет анклавов, свободных от действия федеральной Конституции, и она не нуждается в ратификации или иной форме утверждения субъектами Российской Федерации и, во-вторых - верховенство в иерархии законов и иных правовых актов, принимаемых всеми органами и должностными лицами, которые при издании нормативных актов или актов правоприменения связаны требованиями Конституции.

Из прямого действия Конституции вытекает, что конкретизация конституционных норм осуществляется не только законодателем, но и правоприменительными органами, в том числе судами. По существу, речь идет о толковании конституционных норм в процессе их применения.

В комментируемом положении Конституции используется термин "непротиворечие Конституции Российской Федерации". Между тем в ст. 125 Конституции применен иной термин - "соответствие Конституции Российской Федерации". Фактическое и юридическое содержание понятий, обозначаемых этими терминами, не вполне совпадает. Императивные нормы Конституции однозначно определяют вариант поведения их адресатов, и в этом случае Конституция пользуется термином "соответствие" ("несоответствие"). Диспозитивные нормы допускают различные варианты поведения адресатов, и выбор любого из этих вариантов при соблюдении указанных в них условий и обстоятельств не противоречит Конституции

82. Специально-юридическое толкование ст. 60 Конституции РФ.

«Гражданин Российской Федерации может самостоятельно осуществлять в полном объеме свои права и обязанности с 18 лет»

Правило данной статьи устанавливает возраст полного совершеннолетия гражданина Российской Федерации - 18 лет и возможность именно с этого возраста осуществлять свои права и обязанности в полном объеме.

По существу, указанная статья Конституции характеризует правосубъектность гражданина Российской Федерации как особое правовое качество личности, в основе которого лежит свобода воли человека. По своему содержанию правосубъектность означает закрепленную законом способность личности иметь права, свободы, законные интересы и обязанности, осуществлять их самостоятельно (лично) либо через законных представителей, а также отвечать за их неправомерную реализацию.

Наделение лица как субъекта права качеством правосубъектности связано с определенными формальными основаниями. В качестве таких оснований выступают определенный возраст лица и бездефектное состояние его воли (вменяемость)

Отраслевая правосубъектность личности может иметь свои специальные виды. Например, помимо общей конституционной правосубъектности можно говорить об избирательной правосубъектности (депутатом Государственной Думы может быть избран гражданин Российской Федерации по достижении им 21 года (ст. 97 Конституции), а для избрания Президентом необходимо достичь 35 лет (ст. 81 Конституции)), в семейном праве - о брачной правосубъектности и т.д. В ряде отраслей права возможно выделение правосубъектности совершеннолетних (с 18 лет) и несовершеннолетних до 18 лет (с возможной градацией по возрастным порогам), лиц с нормальной психикой и невменяемых и т.д. Такие виды специальной правосубъектности характерны для отраслей цивилистического цикла.

83. Логическое и специально-юридическое толкование ст. 18 Конституции РФ.

Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Закрепление в Конституции принципа ее высшей юридической силы и прямого действия (ч. 1 ст. 15), его конкретизация в признании прав и свобод человека и гражданина непосредственно действующими (ст. 18) и гарантирование каждому судебной защиты его прав и свобод (ст. 46) создают необходимые юридические предпосылки для превращения Конституции в непосредственно действующее право.

Благодаря своим юридическим свойствам, нормативности Конституция, ее положения о правах и свободах оказывают непосредственное регулирующее воздействие на общественные отношения. При этом права и свободы признаются непосредственно действующими независимо от того, существуют или еще нет законодательные акты, призванные при необходимости их конкретизировать, определять правила, механизмы и процедуры для их наиболее эффективного осуществления. Каждый субъект права - государственный, муниципальный или общественный орган, должностное лицо, государственный служащий или гражданин - должен сверять свои юридически значимые действия прежде всего с Конституцией, руководствоваться ею. Она является правовым основанием для отмены актов и пресечения действий, которые ей противоречат. При защите в суде, ином органе своих прав и свобод правомерна ссылка непосредственно на конституционные нормы, как правомерна такая ссылка и со стороны этих органов при принятии ими решения

Конституция возлагает на Конституционный Суд проверку по запросам уполномоченных на то органов и лиц конституционности законов, иных нормативных актов, договоров. По жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов он проверяет конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле. Конституционный Суд уже принял немало решений, которыми признал неконституционными положения целого ряда законов, других нормативных актов на том основании, что они по своему буквальному смыслу или по смыслу, придаваемому им правоприменительной практикой, фактически устанавливали необоснованные ограничения конституционных прав граждан, препятствия к их полному осуществлению

На основе Конституции Суд признал неконституционными полностью или частично положения целого ряда законов, касающиеся, например: права на судебную защиту; равенства граждан перед законом и судом;

84. Логическое и специально-юридическое толкование ст. 120 Конституции РФ.

«Судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону.

Суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, принимает решение в соответствии с законом»

Независимость судей - важнейший принцип российского правосудия. Поэтому наряду с Конституцией и в соответствии с ней этот принцип получил отражение в федеральных конституционных законах о судебной системе Российской Федерации (ст. 5); о Конституционном Суде (ст. 5, 13); об арбитражных судах (ст. 6); о военных судах (ст. 5), а также в федеральных законах о статусе судей (ст. 1, 9, 10) и о мировых судьях (ст. 2).

Определенное развитие положения ч. 1 ст. 120 Конституции получили в ч. 1 ст. 5 Закона о судейской системе, в которой подчеркивается, что суды осуществляют судебную власть самостоятельно, независимо от чьей бы то ни было воли, подчиняясь только Конституции Российской Федерации и закону. Закон же о статусе судей констатирует: в своей деятельности по осуществлению правосудия суды никому не подотчетны

Значение независимости судей как принципа правосудия состоит в создании для судей таких условий осуществления их деятельности, при которых они могли бы рассматривать дела и принимать по ним самостоятельные решения на основе Конституции, других федеральных законов, а в определенных случаях - и законов субъектов Российской Федерации. Благоприятная обстановка, в которой суд может осуществлять правосудие в соответствии с законом, руководствуясь своим внутренним убеждением, может быть обеспечена только в том случае, если суд огражден от какого-либо воздействия, давления на него со стороны. Без этого не может быть реальной самостоятельности судебной власти при осуществлении правосудия, которая провозглашена ст. 10 Конституцией Российской Федерации.

Констатируя независимость судей, присяжных, народных и арбитражных заседателей, Закон о судебной системе указывает, что гарантии их независимости устанавливаются Конституцией Российской Федерации и федеральным законом. К числу средств обеспечения независимости судей Закон о судебной системе, Закон о статусе судей и другие федеральные законы относят: а) наличие особой процедуры осуществления правосудия; б) установление под угрозой ответственности запрета на вмешательство кого бы то ни было в деятельность по осуществлению правосудия; в) установление порядка приостановления и прекращения полномочий судьи; г) право судьи на отставку; д) неприкосновенность судьи с обеспечением особого порядка возбуждения уголовного дела в отношении него и привлечении в качестве обвиняемого по другому делу, а также установлением особого порядка привлечения судьи к административной ответственности.

86. На примере ст. 24.5 КОАП РФ раскройте обстоятельства, исключающие юридическую ответственность.

Статья 24.5 Кодекса устанавливает перечень обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении

При наличии хотя бы одного из этих обстоятельств производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, т.е. исходя из положений ч. 4 ст. 28.1 Кодекса не может быть составлен протокол об административном правонарушении или вынесено прокурором постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, не может быть составлен протокол о применении мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, не может быть вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении, не может быть оформлено предупреждение или наложен административный штраф на месте совершения административного правонарушения в случае, если составление протокола об административном правонарушении не обязательно.

Отсутствие события административного правонарушения. Как следует из ч. 1 ст. 2.1 Кодекса, событием административного правонарушения является действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Наличие события административного правонарушения указано в п. 1 ст. 26.1 Кодекса в качестве одного из первых обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении

Отсутствие состава административного правонарушения. Исходя из общетеоретических положений административное правонарушение с точки зрения его состава включает объект правонарушения (общественные отношения в той или иной области, на нормальное развитие которых посягает правонарушение), объективную сторону (конкретные деяния, выразившиеся в нарушении установленных правил), субъект правонарушения (лицо) и субъективную сторону (отношение лица к совершенному им деянию, т.е. вину в форме умысла или неосторожности). Соответственно, отсутствие хотя бы одного из перечисленных признаков свидетельствует об отсутствии состава административного правонарушения.

По общему правилу, содержащемуся в ч. 1 ст. 2.3 Кодекса, административной ответственности подлежит лицо, достигшее к моменту совершения административного правонарушения возраста шестнадцати лет.

87. Определите вид юридического факта на основании ст. 92 Конституции РФ.

Это юридические поступки, т.е. поведение людей в рамках существующих правоотношений

88. Специально-юридическое толкование ст. 5 Конституции РФ.

В ч. 1 комментируемой статьи дана структурная характеристика России как федеративного государства. Разнообразие форм составляющих Федерацию образований - результат исторического развития России, особенностей ее национального состава.

Фиксация в Конституции перечисленных форм государственности в юридическом смысле предполагает, что субъекты Федерации могут состоять в ней, облекая свою государственность в одну из таких форм.

Формально различаясь, субъекты Федерации (их перечень приводится в ст. 65 Конституции) в конституционном отношении по сути одинаковы. Это отражает само объединяющее их новое понятие "субъект Российской Федерации". Оно впервые появилось в российской Конституции, принятой в 1993 г.; данное понятие подчеркивает общность республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов и обращает внимание на то, что при сохранении прежних государственно-правовых форм эти образования обрели новое качество, став субъектами Федерации

Часть 2 комментируемой статьи фиксирует важнейшие государственно-правовые атрибуты государственности субъектов Федерации и в этом контексте - различия между ними. Республика, хотя и в скобках, названа государством. Конституционно данное положение было зафиксировано в начале 90-х годов. Однако такая запись, подчеркнул Конституционный Суд, не означает признание государственного суверенитета этих субъектов Федерации, а лишь отражает определенные особенности их конституционно-правового статуса, связанные с факторами исторического, национального и иного характера; Конституция не допускает какого-либо иного носителя суверенитета и источника власти помимо многонационального народа России и, следовательно, не предполагает какого-либо иного государственного суверенитета помимо суверенитета Российской Федерации

Часть 3 комментируемой статьи говорит об основах (принципах) федеративного устройства Российской Федерации.

Государственная целостность и ее составляющие - определяющая предпосылка нормального функционирования государства. Она является также, как подчеркивалось в постановлении Конституционного Суда от 31 июля 1995 г. по делу о проверке конституционности ряда актов, принятых в связи с урегулированием вооруженного конфликта в Чеченской Республике, важным условием равного правового статуса всех граждан независимо от их места проживания и одной из гарантий их конституционных прав и свобод.

89. Определите вид юридического факта на основании ст. 29 ГК РФ.

События, подтвержденные юридическим актом (судебным).

90. Дайте логическое и специально-юридическое толкование ст.ст. 10 и 80 Конституции РФ

В статье 10 закрепляется фундаментальный принцип организации власти в Российской Федерации. Принцип разделения властей был выработан мировым сообществом в ходе развития демократических государств. Суть его в том, что демократический политический режим может быть установлен в государстве при условии разделения функций государственной власти между самостоятельными государственными органами. Поскольку существуют три основные функции государственной власти - законодательная, исполнительная и судебная, то каждая из этих функций должна исполняться самостоятельно соответствующим органом государственной власти.

Напротив, соединение законодательных, исполнительных и судебных функций в деятельности одного органа государственной власти приводит к чрезмерной концентрации власти, что создает питательную среду для установления в стране диктаторского политического режима

Положение ст. 10 относится не только к организации государственной власти на федеральном уровне, но и к системе органов государственной власти субъектов Российской Федерации. Установление общих принципов организации системы органов государственной власти в субъектах Федерации отнесено Конституцией (п. "н" ч. 1 ст. 72) к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов. Принцип разделения властей для органов государственной власти субъектов Федерации будет раскрыт в федеральном законе. Конкретная система сдержек и противовесов на уровне субъектов Российской Федерации будет устанавливаться ими самостоятельно в соответствии со ст. 10 Конституции и данным федеральным законом (см. ст. 77 Конституции)

Поскольку в ст. 10 говорится о разделении властей как о принципе организации государственной власти, это положение не относится к организации местного самоуправления в Российской Федерации, так как согласно ст.12 Конституции органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти.

В статье 80 Конституции, с которой начинается вся глава, устанавливаются основы статуса Президента Российской Федерации как главы государства. Глава государства воплощает собой единство государства и государственной власти в целом, а не той или иной ветви власти. В ч. 2 определены основные обязанности, возложенные на Президента Конституцией.

Президент является гарантом Конституции. Это очень важная функция, обязывающая его определять в соответствии с Конституцией и федеральными законами основные направления внутренней и внешней политики государства. Он, соответственно, представляет Российскую Федерацию в международных отношениях