

Международная академия методологии государственного управления



Комарова Алина Ивановна – ректор Международной академии методологии государственного управления (МОО), академик Ноосферной общественной академии наук, доктор философских наук, профессор, юрист

Правовая система Российской Федерации

Учебный курс вуза

Направление подготовки:

030900.68 «Юриспруденция»

Магистерская программа

"Конституционное и муниципальное право.

Юрист публичного права»

Квалификация (степень) выпускника: **магистр**

Москва
2015

1. Методический блок

1.1. Аннотация курса

Дисциплина «Правовая система Российской Федерации» относится к обязательным дисциплинам вариативной части профессионального цикла основной образовательной программы (ООП).

Она способствует формированию устойчивой мировоззренческой позиции, методологической культуры и умению адекватно анализировать сложнейшие социальные, государственно-правовые процессы развития российского общества и государства.

«Правовая система Российской Федерации» это самостоятельная дисциплина общетеоретического характера и общенаучного значения, она изучает понятие и виды правовых систем, особенности правовой системы России, источники российского права, правотворчество. В системе юридических дисциплин «Правовая система Российской Федерации» является наиболее узконаправленной формой познания права и его места в механизме государства.

В основе развития «Правовой системы Российской Федерации» лежат труды классиков мировой философско-правовой, юридической и социологической мысли, современные исследования философско-правовых и юридических проблем, исторический опыт практической реализации различных философско-правовых концепций и конструкций.

1.2. Метаданные

Ключевые слова.

Понятие правовой системы.

Признаки правовой системы.

Критерии (основания) классификации правовых систем.

Основные правовые системы современности.

Советская правовая система, ее особенности и основные этапы развития.

Основные черты правовой семьи государств-участников СНГ.

Российская правовая система.

Понятие, основные черты и элементы системы права.

Предмет и метод правового регулирования как основание деления права на отрасли и институты.

Понятие и виды отраслей права.

Отраслевые и межотраслевые институты права.

Право материальное и процессуальное.

Право частное и публичное.

Соотношение внутригосударственного и международного права.

Соотношение системы права с системой законодательства.

Систематизация нормативно-правовых актов и ее виды.

Кодификация: понятие и виды.

Инкорпорация: понятие и виды.

Консолидация нормативно-правовых актов.

Правовой обычай, судебный и административный прецедент, нормативно-правовой акт, нормативный договор.

Понятие, структура и виды нормативно-правовых актов.

Понятие, признаки и виды законов. Высшая юридическая сила закона. Особый порядок принятия законов.

Подзаконные нормативно-правовые акты и их виды.

Понятие источников конституционного права, их многообразие. Система источников конституционного права.

Конституция – основной источник конституционного права.

Законы, их виды. Федеральные конституционные и федеральные законы России. Конституционные законы, органические законы. Законы представительных органов субъектов Федерации, их соотношение с федеральными конституционными и федеральными законами.

Декларация, договор как источники конституционного права. Федеративный договор, договоры между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Регламенты парламентов и их палат, устанавливающие внутреннюю организацию и процедуру работы парламентов.

Акты главы государства и исполнительной власти.

Судебные прецеденты.

Конституционные обычаи.

Религиозные источники.

Международно-правовые акты. Общепризнанные принципы и нормы международного права как источники конституционного права России.

Понятие, принципы и субъекты правотворчества.

Совместное правотворчество государственных органов и общественных организаций.

Законодательный процесс и его основные стадии.

Стадия подписания и обнародования закона.

Понятие, виды, средства и приемы юридической техники.

Понятие и основные формы реализации норм права.

Соблюдение, использование, исполнение и применение норм права.

Применение правовых норм – важнейшая форма их реализации. Виды применения правовых норм.

Акты применения норм права: понятие, структура, виды.

Требования, предъявляемые к оформлению актов применения норм права.

Пробелы в праве и пути их преодоления.

Аналогия права и аналогия закона.

Понятие толкования норм права и его значение для укрепления законности, повышения уровня правосознания.

Виды толкования правовых норм.

Способы (приемы) уяснения правовых норм и их классификация.

Разъяснение норм права: понятие и виды.

Толкование норм права по объему.

Разрешение юридических коллизий в процессе правореализации.

1.3. Сведения об авторе

Комарова Алина Ивановна – профессор юридического факультета Московского университета имени С.Я.Витте, юрист, доктор философских наук, профессор. Окончила докторантуру Московского государственного университета имени М.В.Ломоносова (философский факультет): докторскую диссертацию защищала в МГУ им. М.В.Ломоносова; Юридический факультет Международного славянского института (г. Москва) – специальность «Юриспруденция».

Общественная научно-исследовательская и издательская деятельность (1991-2015): руководитель Международной общественной организации «Международная академия методологии государственного управления»; г. Москва; председатель Международного антикоррупционного комитета. Опубликовано более 300 научных работ, в том числе 42 тома Межведомственного научного сборника по проблемам экономики, юриспруденции, государственного управления. В настоящее время работает над монографией: «Институализация антикоррупционного права как комплексной отрасли правовой системы России».

1.4. Руководство по изучению дисциплины.

Рекомендации по изучению дисциплины

Изучение дистанционного курса «Правовая система Российской Федерации» является логичным продолжением обучения магистров и основано на знаниях, полученных в процессе изучения программных юридических дисциплин и дисциплин государственного и муниципального управления.

Дистанционный курс «Правовая система Российской Федерации» состоит из четырех разделов (4 ЗЕТ).

Каждый раздел курса завершается списком вопросов для самопроверки обучающихся. Предлагаемые вопросы предназначены помочь обучающимся более эффективно организовать свою самостоятельную работу и лучше понять уровень освоения учебных материалов. В ходе изучения курса предусмотрены контрольные мероприятия: рубежные контроли (РК) в виде кейс-заданий и итогового тестирования.

Особенностью курса является то, что он читается в течение одного семестра и его значительная часть требует самостоятельного изучения. Знание правовой системы Российской Федерации расширяет кругозор, обогащает опытом, уже накопленным в ходе изучения права и правовых явлений, позволяет увязать собственные исследования с общими тенденциями развития юриспруденции, дает возможность избежать повторения версий уже отброшенных в ходе предыдущих исследований.

Список приобретаемых компетенций

В процессе изучения дисциплины «Правовая система Российской Федерации» у магистранта должны формироваться следующие **компетенции**:

общекультурные компетенции (ОК):

ОК-1 - осознание значимости своей будущей профессии, обладание достаточным уровнем профессионального правосознания;

ОК-2 - способности добросовестно исполнять профессиональные обязанности, соблюдать принципы этики юриста;

ОК-3 - владение культурой мышления, способностью к обобщению, анализу, восприятию информации, постановке цели и выбору путей ее достижения;

профессиональные компетенции (ПК):

ПК-2 - способности осуществления профессиональной деятельности на основе развитого правосознания, правового мышления и правовой культуры;

ПК-3 - способности обеспечения соблюдения законодательства субъектами права;

ПК-5 - способности применять нормативно-правовые акты, реализовывать нормы материального и процессуального права в профессиональной деятельности;

В ходе изучения данной дисциплины и по окончании курса «Правовая система Российской Федерации» магистрант должен:

Знать:

- допустимые определения правовой системы;
- допустимые классификации правовых систем (в том числе и в историческом контексте, с позиций теории и практики);
- онтологические, гносеологические и аксиологические аспекты правовой системы;
- механизм правотворчества;

Владеть:

- методологией научного исследования существующей в теории познания;
- основными методами социального и правового познания; навыками комплексного подхода к исследованию правовых явлений, который позволяет выявить их истинную сущность;
- навыками анализа современной юридической науки с точки зрения использования методов и перспектив совершенствования методологии правоведения;

Уметь:

- логически, грамотно выражать и обосновывать свою точку зрения по правовой проблематике, свободно оперировать понятиями и категориями теории права;
- использовать категории (понятия) права для анализа теоретических, исторических и отраслевых юридических наук;
- анализировать правовые концепции и их методологические основы в контексте исторических типов научной рациональности;

Иметь представление:

- о понимании, значении правовой системы;
- о видах правовых систем (в том числе и в историческом контексте, с позиций теории и практики);

- о месте и роли российской правовой системы в международной (европейской) правовой системе;
- об эволюции источников права;
- о процессе правотворчества.

Цели и ожидаемые результаты изучения курса

Целью учебного курса «Правовая система Российской Федерации» является формирование у магистрантов понимания наиболее общих, фундаментальных закономерностей и принципов существования и познания правовой системы, как атрибута правовой реальности и государственности. В силу этого общая цель изучения данной дисциплины заключается в вооружении будущего ученого научной методологией познания природы и сущности повседневной реальности, оценки фактов правовой действительности, формирования ценностных установок, основанных на знании опыта функционирования общества в правовой сфере.

Задачами учебного курса «Правовая система Российской Федерации» являются:

- усвоение общих представлений о правовой системе и ее видах в теории и на практике;
- формирование представления о системе источников права и о процессе правотворчества;
- выработка у магистранта умения самостоятельно анализировать правовую реальность, использовать методы гносеологии при изучении права;
- приобретение опыта систематизирования знаний, полученных в ходе изучения курса;
- овладение основными методами научного познания, необходимыми в дальнейшей научной и преподавательской деятельности;
- усвоение теоретических основ организации и осуществления современного исследовательского процесса, диагностики его хода и результатов.

При ознакомлении с учебным материалом по данному учебному курсу и в ходе подготовки к практическим занятиям следует иметь в виду, что на сегодняшний день значительное число вопросов не получили окончательного научного разрешения в литературе. В ней можно встретиться с неодинаковым, а порою и диаметрально противоположным истолкованием одних и тех же научных подходов.

Помочь правильно ориентироваться в подобных ситуациях наряду с лекционным курсом призвана научная литература. Систематическая и добросовестная работа с ней будет способствовать не только более глубокому и основательному уяснению магистрантами особенностей юридической методологии, но и позволит им выработать практические навыки для самостоятельного получения новых знаний по данной научной проблематике.

Связь курса с другими дисциплинами

Учебная дисциплина «Правовая система Российской Федерации» является дисциплиной базовой части профессионального цикла ФГОС ВПО по направлению подготовки 030900.68 Юриспруденция, магистерская программа «Конституционное право, муниципальное право (юрист публичного права)» (квалификация (степень) «магистр»).

Дисциплина осуществляется на базе имеющихся у магистрантов и полученных ими в результате изучения специально-юридических, гуманитарных дисциплин, прежде всего, знаний «Философии», «Политологии», «Социологии», а также, опираясь на конкретный историко-правовой материал, который исследуется и анализируется в таких дисциплинах, как «Теория государства и права», «История государства и права зарубежных стран», «История отечественного государства и права».

Эти входные знания являются базой для дальнейшего углубленного изучения истории и методологии юридических наук.

Знание дисциплины «Правовая система Российской Федерации» расширяет кругозор, обогащает опытом, уже накопленным в ходе истории изучения права и правовых явлений, позволяет увязать собственные исследования с общими тенденциями развития юриспруденции, дает возможность избежать повторения версий уже отброшенных в ходе предыдущих исследований.

Изучение этой дисциплины учитывает и дополняет такие дисциплины как «Теория государства и права», «Конституционное право», «Муниципальное право». Изучение ее должно осуществляться во взаимосвязи с иными дисциплинами магистерской подготовки, особенно с такими, как «Современные проблемы юридических наук», «Философия права».

Календарно-тематический план изучения курса

Структура и содержание дисциплины

Общая трудоемкость дисциплины составляет 4 зачетных единиц (з.е.), 144 часов (ч.).

№ п/п	Разделы (темы) дисциплины	Семестр	Недели семестра
1	Модуль 1. Правовая система: понятие и виды.	9	1-2
2	Модуль 2. Особенности правовой системы Российской Федерации.	9	3-4
3	Основы конституционного строя	9	5-6

	Российской Федерации.		
4	Модуль 3. Источники права	9	7-8
5	Структура и иерархия источников права.	9	9-10
6	Модуль 4. Правотворчество.	9	11-13
7	Реализация норм права.	9	14-17
8	Толкование норм права.	9	18-19
	экзамен		

Сокращения: Л. – лекции; С. – семинары; Пр.з. – практические занятия; К. – консультации; С.Р. – самостоятельная работа; Л.р. – лабораторные работы; К.р. – контрольные работы; КСР - контроль самостоятельной работы студента; Пр. – практика; Курс. раб. – курсовые работы.

Кафедры могут устанавливать другие виды учебной работы.

Содержание разделов дисциплины (таблица)

Модуль 1. Правовая система: понятие и виды.	<p>Понятие правовой системы. Признаки правовой системы. Критерии (основания) классификации правовых систем. Основные правовые системы современности. Романо-германская система права. Английская правовая система; Правовая система США. Мусульманская правовая система. Правовая система Индии. Правовая система Японии. Правовые системы Африки. Правовые системы восточно-европейских стран. Советская правовая система, ее особенности и основные этапы развития. Основные черты правовой семьи государств-участников СНГ. Российская правовая система.</p>
Модуль 2. Особенности правовой системы Российской Федерации.	<p>Понятие, основные черты и элементы системы права. Предмет и метод правового регулирования как основание деления права на отрасли и институты.</p> <p>Понятие и виды отраслей права. Отраслевые и межотраслевые институты права. Право материальное и процессуальное. Право частное и публичное. Соотношение внутригосударственного и международного права.</p> <p>Соотношение системы права с системой законодательства. Систематизация нормативно-правовых актов и ее виды. Кодификация: понятие и виды. Инкорпорация: понятие и виды. Консолидация нормативно-правовых актов.</p>

		Характеристика современного состояния российского законодательства.
Модуль 3. Источники права		<p>Понятие и характеристика основных форм права. Правовой обычай, судебный и административный прецедент, нормативно-правовой акт, нормативный договор. Основные виды форм российского права.</p> <p>Понятие, структура и виды нормативно-правовых актов. Понятие, признаки и виды законов. Высшая юридическая сила закона. Особый порядок принятия законов. Подзаконные нормативно-правовые акты и их виды. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.</p>
Источники конституционного права.		<p>Понятие источников конституционного права, их многообразие. Система источников конституционного права.</p> <p>Конституция – основной источник конституционного права.</p> <p>Законы, их виды. Федеральные конституционные и федеральные законы России. Конституционные законы, органические законы. Законы представительных органов субъектов Федерации, их соотношение с федеральными конституционными и федеральными законами.</p> <p>Конституции республик, уставы других субъектов Федерации как источник конституционного права.</p> <p>Декларация, договор как источники конституционного права. Федеративный договор, договоры между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Регламенты парламентов и их палат, устанавливающие внутреннюю организацию и процедуру работы парламентов.</p> <p>Акты главы государства и исполнительной власти: указы монарха, указы и декреты президентов, постановления правительства, акты министерств ведомств, агентств, служб.</p> <p>Акты органов конституционного контроля: конституционных судов, конституционных советов).</p>

		<p>Судебные прецеденты. Конституционные обычаи. Религиозные источники. Международно-правовые акты. Общепризнанные принципы и нормы международного права как источники конституционного права России.</p>
	Модуль 4. Правотворчество.	<p>Понятие, принципы и субъекты правотворчества. Основные виды и способы правотворчества. Правотворчество государственных органов, общая характеристика. Непосредственное правотворчество народа. Референдум, понятие, оценка правовых основ. Проведение референдума. Совместное правотворчество государственных органов и общественных организаций.</p> <p>Законодательный процесс и его основные стадии. Стадия законодательной инициативы. Стадия обсуждения законопроекта. Стадия принятия законопроекта. Стадия рассмотрения и одобрения законопроекта. Стадия подписания и обнародования закона.</p> <p>Понятие, виды, средства и приемы юридической техники.</p>
	Реализация норм права.	<p>Понятие и основные формы реализации норм права. Соблюдение, использование, исполнение и применение норм права. Применение правовых норм – важнейшая форма их реализации. Виды применения правовых норм. Стадии процесса применения норм права.</p> <p>Акты применения норм права: понятие, структура, виды. Требования, предъявляемые к оформлению актов применения норм права. Пробелы в праве и пути их преодоления. Аналогия права и аналогия закона.</p>
	Толкование норм права.	<p>Понятие толкования норм права и его значение для укрепления законности, повышения уровня правосознания.</p> <p>Виды толкования правовых норм.</p> <p>Способы (приемы) уяснения правовых норм и их классификация.</p>

		Разъяснение норм права: понятие и виды. Толкование норм права по объему (буквальное, распространительное и ограничительное). Разрешение юридических коллизий в процессе правореализации.
--	--	--

	Кейс-стади 2	15
	Итоговое тестирование	16

- график контрольных мероприятий

	Недели прохождения контрольных этапов и сдачи заданий															
	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12	13	14	15	16
РК							1								1	
ИК																1

РК – рубежный контроль.

ИК – итоговый контроль.

В качестве рубежного контроля предлагаются Кейс-стади (Case-study) – проблемные задания, использующие описание реальных экономических и бизнес-ситуаций. Обучающиеся должны проанализировать ситуацию, разобраться в сути проблем, предложить возможные решения и выбрать лучшее из них.

В качестве итогового контроля предлагается тестирование по вопросам, охватывающим весь изученный курс.

2. ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ БЛОК

2.1. Теоретический материал.

Модуль 1.

ПРАВОВАЯ СИСТЕМА: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

1. ПРАВОВАЯ СИСТЕМА: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

Основные вопросы темы

1. Понятие, признаки правовой системы.
2. Критерии (основания) классификации правовых систем. Основные правовые системы современности.
3. Советская правовая система, ее особенности и основные этапы развития.
4. Российская правовая система: состояние и перспективы развития

1. Под правовой системой понимается совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых публичная власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей и их объединений (закрепление, регулирование, дозволение, обязывание, запрещение, убеждение и принуждение, стимулирование и ограничение, превенция, санкции, ответственность и т.д.).

Это комплексная, интегрирующая категория, отражающая всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность. По меткому выражению французского правоведа Ж. Карбонье, правовая система - это «вместилище, средоточие разнообразных юридических явлений». Он отмечает, что юридическая социология прибегает к понятию «правовая система» для того, чтобы охватить весь спектр явлений, изучаемых ею. Если бы выражение «правовая система» было лишь простым синонимом объективного (или позитивного) права, то его значение было бы сомнительным.

Правовую систему можно определить как целостный комплекс правовых явлений, обусловленный объективными закономерностями развития общества, осознанный и постоянно воспроизводимый людьми и их организациями (государством) и используемый ими для достижения своих целей. правовой система государство

Это понятие выражает очень важную идею, а именно:

- право есть комплекс;
- составляющие его элементы соединены между собой не случайным образом, а необходимыми связями и отношениями;
- все юридические явления данного общества, существующие в одно и то же время и на одном и том же пространстве, связаны отношениями общности, которые и объединяют их в систему.

В правовой системе воедино слились естественные потребности людей с их мыслями, волей и чувствами, с правовыми традициями и арсеналом технико-юридических средств, с поступками, деятельностью их объединений. Именно этим объясняются возможность соединения в правовой системе разнообразных правовых явлений, многозначность состояний, а также трудность их познания и классификации.

При изучении правовой системы общества обычно применяется системный подход, который позволяет различать пять уровней правовой системы: субъектно-сущностный; интеллектуально-психологический; нормативно-регулятивный; организационно-деятельностный; социально-результативный.

- Субъектно-сущностный уровень выделяется для того, чтобы подчеркнуть значение субъектов права в качестве системообразующих материальных факторов правовой системы. Именно человек (гражданин, иностранный гражданин, лицо без гражданства) и его объединения (общественные организации и движения, акционерные общества, другие коммерческие и некоммерческие организации и государство в целом), обладающие правами и несущие юридические обязанности, выступают реальными элементами правовой системы.

- На интеллектуально-психологическом уровне формируется правопонимание конкретного человека и правосознание (индивидуальное и общественное). Совокупность таких, казалось бы, разнокачественных явлений, как знания, эмоции, чувства, идеологические и религиозные взгляды и догмы, нравственные постулаты, позволяют человеку воспринимать, оценивать правовую реальность, вырабатывать отношение к ней, а также выявляют мотивы правового поведения.

- Исследование нормативно-регулятивного уровня правовой системы позволяет сделать вывод о том, что определенным системообразующим фактором выступают и нормы права. Они объективируют идеальные представления людей о справедливости и несправедливости, о важности стимулирования развития тех или иных общественных отношений. Правовые нормы входят в систему в качестве звена, с которым, так или иначе сопряжены все другие ее компоненты. В совокупности они представляют собой и характеризуют право как таковое.

- Организационно-деятельностный уровень охватывает все юридически оформленные связи и отношения, формы реализации права, различные виды правового поведения людей, правотворческую и правоприменительную деятельность государства и общества.

- Социально-результативный уровень правовой системы характеризует, с одной стороны, то, насколько человек как субъект права освоил правовую действительность, как он «живет» в ней, а с другой - то, как сформировались и насколько идентичны интересам индивида и общества различного рода режимы и состояния, позволяющие представить себе определенные результаты действия юридических норм (правовая культура, законность, правопорядок).

Наряду с понятием «правовая система» в отечественной юридической литературе употребляются близкие по смыслу и объему, но имеющие самостоятельное значение термины «правовая надстройка», «механизм правового регулирования», «система права», «право».

Категория «правовая надстройка» раскрывает местоположение всех правовых явлений в общественной системе относительно экономического базиса, а понятие «правовая система» отражает внутренние (структурные) функциональные и системные связи правовых явлений.

Категория «механизм правового регулирования» призвана обратить внимание на функциональную сторону, на процесс регулирования общественных отношений, тогда как правовая система показывает целостность и взаимосвязь структурных элементов, единство состояний статики и динамики права.

Термин «система права» характеризует институциональное внутреннее строение нормативной основы правовой системы - права как такового, правовая же система охватывает собой все правовые явления в масштабах государства и общества.

Структуру правовой системы общества составляют три базовых звена:

1. Право - это некое целостное явление, состоящее из частей (элементов), взаимосвязанных и взаимодействующих между собой. Право как система характеризуется следующими признаками:

Во-первых, право - это органически целое правовое явление, а не случайный набор правовых норм. Система права характеризуется объективностью. Она не может создаваться по субъективному усмотрению людей, поскольку обусловлена реально существующей системой общественных отношений. Во-вторых, право - это многообразное правовое явление, включающее неодинаковые по своему содержанию и объему структурные элементы.

Исторически все системы права условно включают в себя право частное и публичное. Такое деление возможно только в сфере реализации права, то есть в сфере правоотношений. Как система норм, исходящих от специфической организации общества, право призвано охранять интересы всего общества, всемерно учитывая интересы составляющих его индивидов. Охраняя собственные интересы, государство посредством правовых установлений охраняет в первую очередь интересы своих граждан. В идеальном случае частные и публичные интересы, отраженные в праве, должны совпадать.

Мировая юридическая наука считает деление права на частное и публичное в известной мере условным, но необходимым. Естественным основанием для деления права на частное и публичное является характер правовых взаимоотношений между индивидуумом и государственно-организованными структурами общества. Всякое право, будь оно частное или публичное, заключает в себе отношения конкретного лица не только к другим лицам, но и к государству и обществу в целом. В правовом государстве частные и публичные права гармонически сочетаются.

2. Правовая идеология, которая представляет собой совокупность идей, творений, взглядов, представлений, принципов, которые в концентрированном виде отражают и оценивают правовую действительность; теоретико-философское, а также обыденно-бытовое осмысление права как целостного инструмента регулирования важнейших сфер общественных отношений, его необходимости и социальной роли, путей дальнейшего развития.

Правовые идеи или, собирательно, правовая идеология включают:

- представления людей о желаемых правовых нормах, о желаемых законах;
- их отношение к существующим законам, их одобрение или неприятие.

Специфика правовой идеологии, ее отличие от других сфер идеологии заключается в специфике самого права, в его роли как средства общественного порядка, социального регулятора.

Разносторонние интересы людей - экономические, национальные и прочие - осознаются ими как интересы правовые. В правовых идеях формулируются намерения людей претворить свои разносторонние интересы в нормы, установить на основе своих интересов и с их учетом определенный порядок в обществе. Правовые идеи включают обращенность к настоящему - отношение к существующим нормам, отношение позитивное или негативное, а также обращенность к будущему - представления о желаемых правовых нормах.

Существенную роль в формировании правовой идеологии играет уровень правовой культуры общества. Уровень правовой культуры - это обобщенный показатель, отражающий место и роль права в жизни общества.

3. Юридическая практика - представляет собой полиструктурное образование, которое включает пространственную, логическую, временную и стохастическую структуры. То есть это своеобразное строение, которое позволяет обеспечить ей целостность и сохранение необходимых свойств или функций во время воздействия на нее различных факторов реальности.

Без юридической практики немислимо возникновение, развитие и функционирование правовой системы общества. Именно она играет существенную интегрирующую роль в правовой системе, связывая в единое целое правовые нормы и индивидуально-конкретные предписания, субъективные права и юридические обязанности, правовые идеи и принимаемые на их основе решения. Она же способствует целенаправленному юридическому изменению общественной жизни. Юридическая практика в той или иной степени влияет на все стороны жизни общества, способствуя развитию происходящих в нем процессов либо тормозя их. Это методологически важное положение следует иметь в виду при формировании и реализации любых планов и программ экономического, политического, социального и иного переустройства общества.

В целом можно сделать вывод, что юридическая практика занимает относительно самостоятельное место в правовой системе общества и играет существенную роль в механизме правового регулирования.

Помимо права как стержневого элемента правовая система включает в себя множество других слагаемых: право-творчество, правосудие, юридическую практику, нормативные, право-применительные и правотолкующие акты, правоотношения, субъективные права и обязанности, правовые учреждения (суды, прокуратура, адвокатура), законность, ответственность, механизмы правового регулирования, правосознание и др.

Исчерпывающий их перечень дать затруднительно, поскольку правовая система - сложное, многослойное, разноуровневое, иерархическое и динамическое образование, в структуре которого есть свои системы и подсистемы, узлы и блоки. Многие ее составляющие выступают в виде связей, отношений, состояний, режимов, статусов, гарантий, принципов, правосубъектности и других специфических феноменов правовой системы.

Если говорить о ее блоках, то можно выделить такие, как нормативный, правообразующий, доктринальный (научный), статистический, динамический, блок прав и обязанностей и др. Между ними существуют многочисленные горизонтальные и вертикальные связи и отношения. Все это отражает сложный правовой уклад данного общества.

Категория правовой системы относительно новая в нашей литературе, она вошла в научный обиход лишь в 80-е годы и раньше практически не использовалась, хотя зарубежные исследователи, особенно французские и американские, уже давно и активно

оперируют этим понятием. Наиболее крупной работой, посвященной современным правовым системам, является книга известного французского юриста Рене Давида, выдержавшая у нас два издания*. Давид, Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид. - М.: Юристъ, 2001..

В советское время был выпущен двухтомник, в котором давалась подробная характеристика существовавшей тогда социалистической правовой системы (2. Появилась работа Ф.М. Решетникова «Правовые системы стран мира» (М., 1993).

Ценность понятия правовой системы заключается в том, что оно дает дополнительные (и немалые) аналитические возможности для комплексного анализа правовой сферы жизни общества. Это новый, более высокий уровень научной абстракции, иной срез с правовой действительности и, следовательно, иная плоскость ее рассмотрения. Преимущество названного подхода состоит в том, что, будучи предельно широким, он призван отразить в целостном виде общую панораму правового пространства - тот сложный юридический мир, в котором постоянно находятся, вращаются участники социального общения.

Право доминирует в правовой системе, играет в ней роль консолидирующего фактора, «центра притяжения». Все другие ее элементы являются фактически производными от права. И всякие изменения в нем неизбежно порождают изменения во всей правовой системе или по крайней мере во многих ее частях.

Российская правовая система переживает трудный период своего становления и развития. Она постепенно преобразуется, избавляется от пороков тоталитарного режима, деформаций и наслоений прошлого, приобретает более глубокие демократические и гуманистические черты. Но в целом ее главные недостатки пока сохраняются. Это – слабая эффективность, незавершенность, разбалабсированность, неспособность успешно выполнять присущие ей регулятивные и охранительные функции, несоответствие новым условиям, рыночным отношениям. Процесс ее обновления – в начале пути.

«Хотя действующая Конституция была принята еще в 1993 г., правовая система страны полностью не сложилась. Главная причина состоит в том, что Россия все еще находится на переходном этапе. Нынешняя правовая реформа может принести успех только в том случае, если она найдет ответы на главные вопросы, которые станут жизнью».

Одна из задач проводимых демократических преобразований в России – создание устойчивой, четко работающей и эффективной правовой системы, в центре которой должен стоять человек. С другой стороны, сама правовая система – мощный инструмент этих преобразований, нормативная база, опора всех реформ.

2. При классификации правовых систем учитывается, что правовая картина мира складывается из множества существующих и функционирующих на современном этапе развития общества правовых систем. Все они в той или иной мере взаимосвязаны между собой, взаимозависимы друг от друга, оказывают, хотя и в разной степени, воздействие друг на друга.

Разная степень их взаимосвязи и взаимодействия обусловлена тем, что одни правовые системы имеют больше общих признаков и черт, чем остальные. Другие же, наоборот, отличаются доминирующим характером специфических черт и особенностей по отношению друг к другу, имеют между собой гораздо меньше общего, чем особенного.

В современном мире обычно различают следующие правовые массивы: национальные правовые системы, правовые семьи, группы правовых систем.

Национальная правовая система - это конкретно-историческая совокупность права (законодательства), юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельной страны (государства). Национальная правовая система - элемент того или иного конкретного общества и отражает его социально-экономические, политические, культурные особенности. По отношению к группам правовых систем и правовым системам

национальные правовые системы выступают в качестве явления особенного, единичного. В настоящее время в мире насчитывается около двухсот национальных правовых систем.

Наличие правовых явлений в их системной, концептуальной организации свидетельствует об известном уровне правовой жизни общества, его правосознании, юридической образованности и т.д. Поэтому далеко не все государства имеют развитые и особенно правокультурные самобытные и целостные юридические системы, выступающие источниками накопления правовых ценностей для всей мировой цивилизации.

Правовая семья - это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования.

В соответствии с этими критериями можно выделить следующие правовые семьи: общего права, романо-германскую, обычно-традиционную, мусульманскую, индусскую (индусское право), славянскую. Ни одна из классификаций правовых семей не является исчерпывающей для правовых систем мира, и поэтому в литературе можно встретить самые различные типологические подразделения семей национального права. В приведенной классификации своеобразие правовой семьи определяется характером ее источников: юридических, духовных (религия, этика и т.д.) и культурно-исторических. Один из этих признаков может преобладать в разграничении правовых семей. Так, форма, перечень и иерархия юридических источников права (форм права) традиционно рассматривается в качестве основного различия между семьей общего права и романо-германской. В частности, для романо-германской правовой семьи право выступает в виде норм, имеющих законодательное выражение (в виде закона или кодекса), а правоприменитель лишь сравнивает конкретную ситуацию с общей нормой и в ней находит решение дела.

В рамках той или иной правовой семьи возможны более дробные элементы, представленные определенной группой правовых систем.

Так, внутри романо-германской правовой семьи выделяют группу романского права, в зону которой входят правовые системы таких стран, как Франция, Италия, Бельгия, Испания, Швейцария, Португалия, Румыния, право латиноамериканских стран, каноническое (церковно-католическое) право и группу германского права, в которую входят правовые системы Германии, Австрии, Венгрии, скандинавских стран и др. Внутри англо-саксонской правовой семьи различают правовую систему Англии, США и право бывших англоязычных колоний Великобритании. Славянская правовая семья включает группу российского права (Россия и ее субъекты) и западнославянского права (Украина, Белоруссия, Болгария, новая Югославия).

Но, самой популярной оказалась классификация правовых семей, данная известным французским ученым Р. Давидом. ???? Она основана на сочетании двух критериев: идеологии, включающей, с одной стороны, религию, философию, экономические и социальные структуры, и с другой - юридической техники, выступающей в качестве основной составляющей источник права. В соответствии с данной классификацией выделяются:

- романо-германская правовая семья;
- англосаксонская правовая семья;
- религиозная правовая семья (мусульманская, иудейская и др.);
- социалистическая правовая семья;
- некоторые другие правовые семьи.

Рассмотрим основные характерные черты представленных правовых семей.

К наиболее старым, «классическим» правовым семьям относятся семья общего права (англосаксонская) и романо-германская (континентальная) семья, принадлежащие к западной юридической традиции.

Англосаксонская правовая семья, или система (семья) общего права, как ее зачастую называют, является одной из самых распространенных, самых старейших и самых влиятельных правовых систем современного мира (Великобритания, Канада, Австрия, США, Новая Зеландия и другие страны). По своим основным параметрам, включая

географические (охват национальных правовых систем в разных регионах и частях мира), культурные (распространение на страны с различной политической и правовой культурой), исторические и иные факторы, наконец, по степени своего влияния на другие правовые системы данная правовая семья, по общему признанию исследователей, может сравниться лишь со старейшей правовой семьей - системой романо-германского права Давид, Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид. - М.: Юристъ, 2001..

Под регулятивным и иным воздействием норм, доктрин, отраслей и институтов общего права в настоящее время находится почти третья часть населения земного шара. Общее право уже в течение длительного времени действует на территории Великобритании, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии, Индии и целого ряда других государств. Причем по мере развития мирового сообщества и расширения между различными государствами экономических, политических и иных связей сфера «влияния» общего права в последние столетия не только не уменьшалась, а, наоборот, постоянно росла. Разумеется, этому в немалой степени способствовала мировая экспансия Британской империи, на территории которой первоначально возникло и развивалось общее право, сопровождавшаяся одновременно и правовой экспансией.

Таким образом, общее право - это система, несущая на себе глубокий отпечаток истории английского права, а эта история вплоть до XVIII в. являлась не чем иным, как исключительно историей английского права.

В широком смысле «общее право» означает полный охват, «тотальность охвата всех национальных правовых систем, входящих в правовую семью англосаксонского права». При этом «общее право» рассматривается как правовая семья, не только не совпадающая, но и в известной мере противостоящая другой, не менее влиятельной в современном мире правовой семье - континентального или романо-германского права.

В узком смысле слова «общее право» рассматривается как составная часть правовой семьи англосаксонского права, исторически сложившаяся в Великобритании из решений королевских (вестминстерских) судов.

Отличительные черты и особенности дают возможность провести разграничительную линию между англосаксонской правовой семьей, с одной стороны, и наиболее близко к ней примыкающей, соотносящейся с ней по целому ряду параметров романо-германской правовой семьей.

Рассматривая многочисленные проявления признаков сходства и различия между двумя доминирующими в современном мире правовыми семьями, нельзя не заметить, в частности, такие их сходства, как:

а) общность «культурного развития», ибо в течение многих веков, вплоть до настоящего времени, система общего права и система романо-германского права «имели и имеют общие ингредиенты цивилизованной жизни»;

б) определенная общность религиозной основы, каковой для Англии - прародины общего права - и континентальной Европы - центра развития романо-германского права было в течение длительного времени христианство. Известно, что в средние века Англия находилась под духовной властью и сильным влиянием Римской церкви. В более поздние века она официально признавала протестантизм, который разделялся также значительной частью населения Западной Европы. Наконец, в настоящее время в Англии установился «религиозный плюрализм», который широко распространен также на всей территории Западной Европы;

в) сходный уровень развития в Англии и континентальной Европе науки, техники, искусства, ряда политических, социальных и правовых теорий, принципов, идей и т.д.

Все это и многое другое не могло не породить фундаментального сходства двух основных, доминирующих в мире правовых семей. Но вместе с тем оно, сопряженное с национальными, историческими, политическими, психологическими и иными особенностями стран и народов, воспринявших данные правовые семьи, не могло не

обусловить и многочисленных различий между ними Давид, Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид. - М.: Юристъ, 2001..

Каждая из этих правовых семей в силу своих природных и иных особенностей вырабатывает в себе наряду с общими чертами настолько яркие и значимые особые черты, что это позволяет каждой из них обретать свою собственную индивидуальность. Конечно, это не только не исключает, а, наоборот, всячески предполагает, что каждая из данных правовых систем может перенимать нормы, институты, идеи и иные традиционные черты, свойственные другой правовой системе. Однако это не изменяет ни первоначальной природы, ни основных параметров и фундаментальных черт каждой из систем, остающихся тем, чем они всегда были.

Во-первых, общее право по своей природе и содержанию является «судейским правом». Это означает, что в основу общего права изначально были заложены и остаются там до сих пор решения королевских (вестминстерских) судов - в Англии, решения Верховного Суда по вопросам конституционности или неконституционности обычных («текущих») законов - в США, вердикты высших судебных инстанций по аналогичным вопросам - в Канаде, Австралии и других англоязычных странах. «Судейский» характер общего права признается фактически всеми практическими работниками, имеющими дело с различными институтами общего права. Это право в Великобритании, США или любой другой стране, где оно функционирует, традиционно создавалось и создается судьями. Судебные решения по самым различным вопросам составляют основу общего права и в настоящее время.

Разумеется, законы, принимаемые парламентами, играют в правовых системах этих стран, и, прежде всего в Англии, немаловажную роль. Однако не следует забывать, что уже в процессе подготовки и принятия парламентских актов всегда учитываются существующие судебные решения и что в процессе применения права именно судьи, а не кто-либо иной официально оценивают практическую значимость актов парламента. В силу этого сам характер судейской деятельности и судейские воззрения и доктрины всегда были и остаются важнейшим фактором развития общего права.

Правотворческая деятельность суда - это не основная его цель и функция. Суд творит право по ходу своей основной судебной деятельности. Он не подменяет Конгресс и не имеет никаких намерений узурпировать власть Конгресса. Но именно судьи создают право, и иначе быть не может.

Следует заметить, что, по мнению ряда американских авторов, «судейский» характер общего права в США является практически даже более значимым, чем в Англии и некоторых других странах. Согласно их наблюдениям, «право, создаваемое американскими судьями, играет в регулятивном и управленческом процессах общества гораздо большую роль, чем право, создаваемое английскими судьями». Кнапп, В. Крупные системы права в современном мире / В. Кнапп // Сравнительное правоведение: сборник статей. - 2002.

«Судейский» характер общего права и его огромная практическая значимость признаются также наряду с американскими и английскими юристами теоретиками права и практиками других стран. В частности, некоторые канадские исследователи считают даже, что «судейское» право в ряде его аспектов «может быть охарактеризовано» как «полностью независимое от статутного права или самой конституции», как «конституционное право».

Во-вторых, обращается внимание на то, что общее право по сравнению с другими правовыми семьями имеет ярко выраженный «казуальный» характер (*cast law*), что это система доминирования «прецедентного» права и полного или почти полного отсутствия «кодифицированного» права, точнее - кодифицированного законодательства.

Данная особенность общего права исторически обусловлена преобладанием в нем в течение весьма длительного времени «судейского» права над статутным или парламентским правом. Установление жесткого принципа прецедента в деятельности судебной системы Великобритании и других стран, длительное доминирование в них

прецедентного права над другими составными частями общего права отнюдь не способствовали, а, напротив, объективно препятствовали процессу его унификации и кодификации. Однако это не только не мешало, а, наоборот, всячески предполагало, исходя из сугубо практических целей, систематическое упорядочение и обнаружение постоянно создаваемых и многократно применяемых судебными инстанциями прецедентов.

В-третьих, важная особенность общего права по сравнению с романо-германским правом и другими правовыми семьями заключается в том, что в процессе своего возникновения и развития оно было подвержено лишь незначительному влиянию со стороны римского права.

Придание повышенной роли и значимости процессуальному праву по сравнению с материальным правом.

В-четвертых, отличительной особенностью общего права является придание повышенной роли и значимости процессуальному праву по сравнению с материальным правом. Эта особенность общего права проявилась уже на самых ранних стадиях его становления и развития и в значительной мере сохранила свое значение вплоть до настоящего времени.

В-пятых, важной особенностью общего права, подчеркивающей ее весьма своеобразный, а в целом ряде аспектов даже уникальный характер является довольно высокий уровень независимости судебной власти по отношению ко всем другим государственным властям, ее реальная, разносторонне гарантированная самостоятельность, как в вопросах организации своей внутренней жизни, так и в отправлении правосудия, в решении относящихся к ее компетенции «внешних» проблем.

В-шестых, одной из особенностей общего права, прежде всего, применительно к Великобритании, является обвинительный характер судебного процесса. В отличие от других правовых систем, где на суд возлагается обязанность как сбора, так и оценки собранных доказательств (по западной терминологии - «инквизиторский» процесс), судебный процесс в странах общего права носит иной, обвинительный (accusatorial) характер.

Семья романо-германских правовых систем возникла в Европе. Она сложилась в результате усилий европейских университетов, которые выработали и развили, начиная с XII века на базе кодификации императора Юстиниана общую для всех юридическую науку, приспособленную к условиям современного мира. Термин «романо-германская» был выбран для того, чтобы отдать должное совместным усилиям, прилагавшимся одновременно университетами латинских и германских стран.

В результате колонизации романо-германская система распространилась на обширные территории, где в настоящее время действуют правовые системы, принадлежащие к этой семье или родственные ей. Вместе с тем происходила и ее добровольная рецепция, в результате которой романо-германская система стала проявляться в ряде стран, которые не были под господством европейцев, но куда проникали европейские идеи и где были сильны западные тенденции.

Вне Европы относящиеся к романо-германской семье правовые системы обрели некоторые специфические черты, которые требуют их разбивки по разным подгруппам. Во многих странах сумели «освоить» европейское право. Но во всех этих странах существовала еще до рецепции собственная цивилизация, имевшая свои правила оценки поведения и свои институты. Рецепция поэтому во многих случаях была лишь частичной: определенная часть правоотношений (и особенно личный статус) регламентировалась традиционными нормами.

В романо-германской семье, созданной под сильным влиянием классического римского права, существование правового обычая обусловлено, с одной стороны, необходимостью объективного определения того, что у данной нации считается справедливым, а с другой - потребностью в объяснении понятий, используемых законодателем. То, что данная система придает закону исключительно важное значение,

существенно ограничивает сферу действия обычая как самостоятельного источника права, помимо закона, а тем более, почти сводит на нет роль обычая, который мог бы действовать против закона.

В странах с романо-германской правовой семьей приоритет среди источников права принадлежит закону. Законы разрабатываются и принимаются высшими представительными органами, называемыми либо парламентом, как во Франции, либо бундестагом, как в Германии и т. п. Законодательные акты в романо-германской правовой семье подчиняются строгой иерархии. Во главе ее находится Конституция, состоящая из одного закона (как во Франции, Германии, Швеции) или ряда основных законов. Конституции в данной семье являются писаными. В них определяют основы государственного и общественного строя, структура и компетенция органов государственной и судебной власти, а также исполнительных органов. Разработана особая процедура принятия Конституции (обычно квалифицированным большинством голосов не от числа присутствующих на заседаниях высшего представительного органа, а от общего количества его депутатов). Существуют специальные органы, призванные ее охранять (например, Конституционный совет во Франции, Конституционный суд в России и т. д.), и особая процедура ее изменения и отмены.

Основные характеристики романо-германской и общей правовых систем непосредственно влияют и на принципы хозяйствования, провозглашенные в качестве базовых в каждой из них. И хотя в теории обе системы провозглашают, что разрешено все, что не запрещено, на практике этого принципа придерживается только система общего права. Романо-германские же законодатели, напротив, склонны запрещать то, что не разрешено.

Разрешая то, что не запрещено, традиция общего права допускает свободную конкуренцию в отношении как производимых в стране товаров и услуг, так и самого процесса производства. Это приводит к тому, что потребителям предоставляется огромный выбор именно технологических новинок, а не морально устаревших, отживших вещей. Страны, придерживающиеся иного правового принципа, напротив, накладывают ограничения на инновационные возможности производителей, а следовательно, и на потребности граждан. В результате подобных действий на внутренних рынках складывается следующая ситуация. Страны с системой общего права, «производя отбор» наиболее эффективных новейших технологий, дают мощный толчок для развития своей экономики. Романские же страны воспринимают это как установку к действию, разрешая местным производителям использовать только те методы, которые уже смогли доказать свою жизнеспособность, будучи примененными в странах общего права. Такая расстановка сил влияет непосредственно на темпы экономического развития стран и устанавливает образцы поведения для стран, принявших тот или иной правовой принцип, а вместе с ним и соответствующую правовую систему. Сталкиваясь с краткосрочными колебаниями экономической конъюнктуры, страны с системой общего права склонны придерживаться умеренного экономического роста. Стремительные темпы инновационного развития здесь компенсируются абсолютно такими же по величине темпами разрушения важных социально-экономических и правовых институтов. Появившись в связи со специфической или типичной для какого-то времени ситуацией, зачастую они быстро устаревают. Тогда становится естественным либо полностью их отменить, либо создать новые, которые включали бы старый комплекс основ, либо относились к той же области экономики и права.

С другой стороны, экономика стран с романо-германской правовой системой, развивающаяся обычно средними темпами, получает значительный толчок для своего дальнейшего развития, будучи «подпитана» новыми возможностями местных производителей. Однако на практике чаще всего происходит и обратный процесс - стагнация экономики в силу того, что законодательство романских стран не всегда разрешает применять те или иные технологии, делая товары и услуги, произведенные в этих странах, неконкурентоспособными на мировом рынке.

Таким образом, можно выделить следующие основные отличительные черты и особенности романо-германской правовой системы.

Во-первых, органическая связь с римским правом, ее становление и развитие на основе римского права.

Во-вторых, ярко выраженная по сравнению с другими правовыми семьями доктринальность и концептуальность.

В-третьих, среди отличительных черт романо-германского права следует указать на особую значимость закона в системе источников права.

В-четвертых, одной из отличительных черт романо-германского права является ярко выраженный характер деления его на публичное и частное право.

В-пятых, важной отличительной особенностью романо-германского права является его ярко выраженный кодифицированный характер.

Наряду с названными отличительными признаками романо-германское право имеет и другие особенности. В их числе можно назвать, например, такую черту, как относительно самостоятельный характер существования гражданского и коммерческого права, исторически, с момента их возникновения и последующего развития четко проводимое различие между тем и другим.

В системе романо-германского права изначально были весьма важные, порожденные главным образом сильным влиянием на него римского права причины для проведения четкого различия между гражданским правом, с одной стороны, и коммерческим - с другой. Во Франции и некоторых других странах континентального права это привело к возникновению особых коммерческих судов и к созданию кодифицированных актов коммерческого права.

Значительным своеобразием обладают правовые системы, основанные на традиционном и религиозном регулировании, где право не рассматривается как результат рациональной деятельности человека, а тем более государства. Различают так называемые **традиционные правовые** (построенные на обычном праве) и **религиозные правовые системы** (мусульманское, индусское право). К странам традиционного права относят Японию, государства Тропической Африки и некоторые другие. В основе религиозной правовой системы лежит какая-либо система вероучения.

Так, источниками **мусульманского права** являются Коран, сунна и иджма. Коран - священная книга ислама и всех мусульман, состоящая из высказываний пророка Магомета, произнесенных им в Мекке и Медине. Наряду с общими духовными положениями, проповедями, обрядами там есть и установления вполне нормативно-юридического характера.

Сунна - мусульманское священное предание, рассказывающее о жизни пророка, представляет собой сборник норм-традиций, связанных с поведением и высказываниями пророка, которые должны служить образцами для мусульман.

Иджма - третий источник мусульманского права - комментарии ислама, составленные его толкователями: докторами мусульманской религии. Эти комментарии восполняют пробелы в религиозных нормах. Окончательное толкование ислама дается в иджме, поэтому Коран и сунна непосредственного юридического значения не имеют. Практики ссылаются на сборники норм, соответствующие иджме.

Мусульманское право сформировалось в глубоком средневековье и с тех пор проделало существенную эволюцию с точки зрения развития своих источников. Характерные черты этого права - архаичность, казуистичность, отсутствие писаных систематизированных норм во многом сглажены принятием в новейшее время законов, кодексов - продуктов деятельности государства Бабаев, В.К. Теория государства и права в схемах и определениях / В.К. Бабаев, В.М. Баранов, В.А. Толстик. - Н. Новгород, 2005..

Другой широко распространенной системой религиозного права является **индусское право**. Оно охватывает практически всех выходцев из Индии и так же, как мусульманское право, тесно связано с религией - индуизмом. В содержание этой системы входят обряды,

верования, идеологические ценности: мораль, философия, которые нормативно закрепляют определенный образ жизни и общественное устройство. Индуизм сформировался в глубокой древности - почти две тысячи лет назад, однако сохранил свое регулирующее значение до настоящего времени. В этом качестве индуизм выступает элементом государственно-правовых отношений современного, в частности индийского, общества. Особенную роль индусское право играет в сферах, где влияние религии до сих пор наиболее ощутимо - семейных, наследственных отношениях, кастовом статусе человека и т.д.

Главной тенденцией развития как обычного (традиционного), так и религиозного (мусульманского и др.) права является усиление роли закона как источника права. Однако эта тенденция реализуется на фоне неснижающегося значения традиционных и особенно религиозных норм и даже в известной мере - их возрождения в качестве ведущей нормативной системы общества, что весьма характерно для исламских государств.

3. На социалистические правовые системы Европы, Азии и Латинской Америки, составлявшие «социалистический лагерь» существенное влияние оказала первая социалистическая правовая система - **советская**. Национальные правовые системы зарубежных социалистических стран являлись и являются (Китай, Куба) разновидностями советского права.

Таким образом, на примере права СССР можно рассмотреть основные черты, присущие социалистическому праву.

Социалистическое право обнаруживает известное сходство с романо-германской правовой системой. Оно достаточно широко сохранило ее терминологию, а также хотя бы по внешнему виду - ее структуру. Для советского права характерна концепция правовой нормы, которая мало чем отличается от французской или немецкой концепции. Исходя из этого, многие западные авторы, особенно англичане и американцы, отказываются видеть в советском праве оригинальную систему, и помещают ее в романо-германские правовые системы.

Социалистические юристы единодушно защищали противоположный тезис. Для них право - это надстройка, отражение определенной экономической структуры.

Социалистическое право обусловлено ярко выраженным классовым характером. Единственным или основным социалистического права являлось вначале революционное творчество исполнителей, а позднее нормативно-правовые акты, в отношении которых декларировалось, что они выражают волю трудящихся, подавляющегося большинства населения, а затем - всего народа, руководимого коммунистической партией. Принимавшиеся нормативно-правовые акты, большую часть которых составляли подзаконные (секретные и полусекретные приказы, инструкции и т.д.) фактически выражали, прежде всего, и главным образом волю и интересы партийно-государственного аппарата.

Социалистическое право рассматривается как реализация марксистско-ленинской доктрины. В своих работах советские авторы постоянно ссылались на основоположников марксизма-ленинизма, труды и речи советских руководителей, программу и решения коммунистической партии. Такого рода документы, как партийная программа и решения, совершенно очевидно, не образуют право в собственном смысле этого слова. Однако их доктринальное влияние для советского права неоспоримо, ибо в этих документах содержится изложение марксистско-ленинской теории в ее современном звучании по современным вопросам.

Советская система права по внешнему виду остается такой - же что и система романо-германского типа. Существуют и значительные отличия: семейное право отделено от гражданского, исчезло торговое право, появилось колхозное и жилищное право.

Конституционное право в высшей степени отличается от конституционного права западных стран. Особенно характерны две черты: ведущая роль, отведенная коммунистической партии, и осуществление власти и управления советами всех уровней.

Оригинальность советского права не сводится лишь к характеристике конституционного права, тоже можно сказать и о других отраслях: административном праве, уголовном, трудовом, гражданском и т.д. Юристам западных стран было не понятно административное право, которое не сконцентрировано на охране личности и судебном контроле над администрацией. Для юристов же социалистических стран основным была государственная политика строительства коммунизма: идея судебного контроля они заменили новым видом контроля, осуществляемым представителями народа и общественными организациями.

Еще одним важным аспектом социалистического права является отрицание юристами частного права. Право по мнению теоретиков марксизма-ленинизма - это не более чем аспект политики, инструмент в руках господствующего класса. В этой концепции не остается места для частного права, которое претендовало бы на независимость от каких бы то ни было предвзятых мнений и политических обстоятельств; «право - это политика, и наоборот, что не является политикой, не является правом».

Для советской правовой системы остались чуждыми идея господства права и мысль о том, что надо изыскивать право, соответствующее чувству справедливости, основанному на примирении, согласовании интересов частных лиц и общества. Право носило императивный характер, было теснейшим образом связано с государственной политикой, являлось ее аспектом, обеспечивалось партийной властью и принудительной силой правоохранительных (карательных) органов. В теории исключалась возможность для судебной практики выступать в роли создателя норм права. Ей отводилась лишь роль строгого толкователя права. Это принципиальная позиция в какой-то мере подкреплялась и отсутствием в стране судебной «касты», которая претендовала бы на то, чтобы стать независимой от государственной власти, если не соперничающей с ней. Несмотря на конституционный принцип независимости судей и подчинения их только закону, суд оставался инструментом в руках господствующего класса (группы), обеспечивал его господство и охранял, прежде всего, его интересы. Судебная власть не пыталась контролировать законодательную и исполнительную ветви власти. В СССР трудно было найти что-либо подобное контролю за конституционностью законов.

В настоящее время, в результате перемен произошедших в первую очередь в бывшем СССР, социалистическое право (за исключением некоторых стран) практически перестало существовать. Это в очередной раз доказывает, что когда государство ставит себя выше права, когда право является «инструментом в руках господствующего класса или партии» - такое государство заранее обрекает себя на развал и гибель.

В последнее время в качестве самостоятельной ветви правовой цивилизации многие ученые стали выделять **славянскую правовую семью**.

Данная правовая семья образована странами в основном славянского этнического происхождения, относимыми в свое время к социалистической правовой семье. Речь идет о государствах бывшего социалистического содружества: СССР, ГДР, СФРЮ, Польше, Болгарии, Венгрии, Чехословакии, Румынии.

Основанием для выделения этой правовой общности в качестве отдельной, специфичной правовой семьи были в свое время социально-экономические и идеологические критерии, находившие концентрированное выражение в понятиях «общественно-экономическая формация», «социальный строй общества», который с помощью права стремилась утвердить и развивать государственная (политическая) власть названных стран.

Славянская правовая общность основывается на значительной культурно-исторической специфике правовых ценностей славянских стран. Категория славянской правовой семьи отражает целостный правовой феномен, имеющий глубокие ос, духовные, исторические и специальные юридические основания в правовой культуре России и ряда восточноевропейских стран.

4. Ведущий элемент славянской правовой семьи - российская правовая система. Ее историческими, региональными и юридическими источниками выступают два таких различных, на первый взгляд, законодательных массива, как право Российской империи и советское право.

Российская правовая система имеет и ту особенность, что она может рассматриваться в качестве целостной правовой семьи или группового подразделения славянской правовой семьи, поскольку в ее зону входят национальные правовые системы республик в составе Российской Федерации, законодательство которых инкорпорировано в систему законодательства РФ.

Правовая система России - совокупность национальной системы права и международно-правовых обязательств Российской Федерации, правовой культуры российского общества и правовой практики в России.

Во второй половине 1980-х - первой половине 1990-х годов в Российской Советской Федеративной Социалистической Республике началось построение новой правовой системы.

Особенностью российской правовой системы переходного периода явилось то, что на начальном этапе ее возникновения действовало большинство нормативных актов бывшего РСФСР, причем некоторые из них сохраняют юридическую силу и по сегодняшний день. С течением времени вновь образованные органы государственной власти издавали собственные нормативные акты, обеспечивая тем самым появление обновленной правовой системы Российской Федерации Синюков, В.Н. Российская правовая система: введение в общую теорию / В.Н. Синюков. - Саратов, 2001..

Между тем, в настоящее время в Российской Федерации среди законодательных элементов правообразования существуют и нормативно-судебные элементы. Это видно из того, что все большую роль в правовом регулировании большинства отраслей начинает играть доктринальная трактовка законодательных положений, проводимая судебными органами власти, путем принятия соответствующих решений по спорным вопросам законодательства, а также при отсутствии законодательного регулирования какого-либо вопроса. Прежде всего, это касается решений Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ.

Указанная тенденция явилась следствием интеграции Российской Федерации с государствами нормативно-судебной правовой семьи на основе общей концепции правового государства, обусловившей процессы интеграции правовых явлений в рамках существующей типологии правовых систем на фоне развития международного права. Поэтому становится все труднее говорить о принадлежности правовой системы Российской Федерации только лишь к нормативно-законодательному типу.

Принципы правового государства обеспечили формирование объективного права в соответствии с новой политико-правовой доктриной, что повлекло существенное изменение содержания норм составляющих основу российской правовой системы. При этом зачастую сохраняли действие нормы прежней правовой системы, но лишь в той части, в какой они не противоречили вновь возникшим принципам правового регулирования. Что касается системы права, то здесь изменения произошли в составе и содержании норм как публично-правовых, так и частноправовых отраслей. Причем изменение содержания частноправового воздействия напрямую зависит от соответствующего изменения публично-правового режима регулирования. Это связано с тем, что публичное право включает в себя основные вопросы формирования правовой системы и обеспечения ее устойчивости в условиях происходящих перемен.

В отраслях публичного права изменения связаны с тем, что основными принципами правового регулирования стали принципы верховенства закона, верховенства прав и свобод человека и гражданина, приоритета международного права над национальным. Данные принципы стали началами правового регулирования в конституционном, уголовном, административном, налоговом, гражданско-процессуальном, уголовно-процессуальном,

арбитражно-процессуальном праве, а также в комплексных публично-правовых и частноправовых отраслях и институтах (например в земельном, трудовом, банковском и др.).

Что же касается частноправовых отношений, то здесь следствием признания приоритета общечеловеческих ценностей над государственными, явилась более широкая диспозитивность поведения субъектов, когда их некоторые сознательные волевые акты, направленные на реализацию своих естественных прав, приобрели нормативность и государственное обеспечение и защиту в частноправовых отраслях (гражданском, семейном и др.). Это, в свою очередь, обусловило расширение сферы диспозитивно-правового воздействия, и установление нового правового режима в отраслях частного права.

В целом, можно сказать, что структура системы права в виде его деления на отрасли, институты и нормы, осталась прежней, однако в результате изменения системы общественных отношений, изменились и предметы правового регулирования, служащие основанием дифференциации на отрасли и институты. Следствием этого явилось появление новых отраслей, институтов и норм (к примеру, налогового, бюджетного, банковского, земельного права и др.). Иными словами, вновь возникшие отрасли, институты и нормы осуществляют правовое воздействие в рамках новой системы общественных отношений и соответствующих правовых принципов, находясь при этом в тесной генетической связи, которая и образует новую структуру системы права.

Изменения структуры системы права, повлекло, в свою очередь, соответствующие изменения в системе законодательства. В законодательной сфере развитие было направлено на реализацию новых принципов в конкретных правовых актах, связанных с оформлением институтов российской государственности и нового курса экономической, социальной, международной политики. В экономической сфере первоначально принимались законы о предприятиях, о собственности, о приватизации, направленные на реализацию принципа собственности. Следом за ними появился поток законов о статусе хозяйствующих субъектов, об акционерных обществах, о банках, о финансово-промышленных группах, о сельскохозяйственной кооперации, о банкротстве и др., которые регламентировали основанную на праве собственности хозяйственную деятельность.

Далее, Гражданский кодекс РФ заложил основу регуляции отношений в сфере экономики. Стали приниматься законы, устанавливающие режим формирования и использования имущества государства: о бюджетной и налоговой системах, о бюджетной классификации, о бухгалтерском учете, о государственном заказе и др. Значительный массив законодательных актов направлен на реализацию основных прав и свобод человека гражданина. Были приняты законы о культуре, здравоохранении, науке и других участках социального устройства общества, которые заложили основы законодательства в этой сфере. Одной из тенденций развития российского законодательства является также его тесное взаимодействие с принципами и нормами международного права. В этих целях издаются нормативные акты, направленные на ратификацию положений международных договоров и соглашений и включение их, тем самым, в российскую правовую систему.

Таким образом, сложившаяся на данный момент внутренняя структура законодательства может быть представлена следующим образом: конституционное законодательство как базовая отрасль, далее, две опорные отрасли - административное и гражданское законодательство - и отрасли финансового, налогового, трудового, земельного, аграрного, социального, семейного, экологического, горного, уголовного, гражданско-процессуального и уголовно-процессуального законодательств, законодательства о судеустройстве. Указанные отрасли делятся на подотрасли, институты, нормативные акты и отдельные нормы. Значительные изменения правовой системы произошли и во внешней структуре системы законодательства. Особое значение в ходе построения обновленной российской государственности приобретает развитие законодательства в сфере оформления государственно-политических институтов власти,

так как именно в этой сфере происходит образование внешней структуры системы законодательства.

Анализ конституционного законодательства Российской Федерации, регулирующего деятельность органов государственной власти, позволяет сделать вывод, что здесь правовое регулирование общественных отношений происходит на двух уровнях - федеральном и на уровне субъекта федерации. Причем оба уровня предполагают наличие относительно самостоятельных правовых систем. Во-первых, федеральное законодательство образует систему законодательства Российской Федерации, так как именно она является суверенным государством, обладающим системой федеральных органов, деятельность которых и ведет к ее созданию. Во-вторых, субъекты федерации обладают системой собственных органов власти, наделенных определенной компетенцией, позволяющей издавать нормативные акты, в пределах своих полномочий. При этом правовые системы субъектов федерации не должны противоречить федеральным нормативным правовым актам.

Реализация всей совокупностью органов государственной власти своей компетенции находит объективацию в праве, формирование которого по своим исходным началам носит объективно обусловленный, необходимый характер. Таким образом, роль государства является определяющей на стадии правообразования. Именно оно осуществляет принятие соответствующих актов, и в силу этого соответствующие нормативные обобщения обретают свойство права, становятся общеобязательными нормативными положениями. При этом основное значение будет иметь построение эффективной законодательной системы, так как именно с ее помощью можно придать праву характер объективного системного явления, или, иными словами, создать правовую систему.

Анализируя соотношение системы федерального законодательства и систем законодательства субъектов Российской Федерации, необходимо отметить, что указанные правовые явления взаимосвязаны не как части и целое, а как равнозначные элементы единой правовой системы Российской Федерации. Такой вывод позволяют сделать следующие особенности российской государственности. Так, полнотой государственной власти обладают не только федеральные органы государственной власти, но и органы власти субъектов федерации. Далее, разграничение компетенции между указанными органами носит прежде всего конституционный характер. Федеральные органы власти и органы власти субъектов федерации взаимодействуют в рамках единой системы государственной власти при отсутствии единства системы законодательных и судебных органов, а также ограниченном предметами исключительного ведения субъекта федерации единства системы органов исполнительной власти. Создаваемые же указанными органами правовые системы обладают относительной самостоятельностью саморазвития и в своей взаимосвязи образуют правовую систему Российской Федерации, выступающую как целостный нормативно-правовой массив, развивающийся на основе общих принципов.

Крупная, можно сказать, глобальная задача, которую нужно решить в ходе правотворческой деятельности в ближайшие годы формирование практически новой нормативно-правовой системы (системы законодательства), которая бы отражала и направляла происходящие в обществе изменения фундаментальных начал жизнедеятельности: переход от огосударственной экономики к экономике, где значительную роль играют частная собственность, приватизированные предприятия, частнопредпринимательская деятельность; от всеобщей имущественной унификации в нищете (за малым исключением) к формированию среднего класса, созданию достойного человека уровня материального благосостояния; от навязываемой народу узкой группой партийного руководства политики к политике, основанной на интересах электората и определяемой в конечном счете избирателями; от имперской национальной политики к политике, основанной на равноправии и самоопределении народов в Российской Федерации.

Для выполнения этих задач правотворческая деятельность должна отвечать ряду требований. Прежде всего, она должна быть законодательно урегулированной так, чтобы был сформирован работающий механизм по выявлению, учету и согласованию интересов всех групп и слоев российского общества, по созданию юридически совершенных нормативно-правовых актов. На уровне Федерального Собрания РФ требуется выработка основополагающих в этой сфере нормативно-правовых документов регламентов палат, в особенности Государственной Думы; на уровне субъектов Федерации создание модельного регламента их законодательных (представительных) органов, в котором были бы отражены общие принципы и особенности их собственной законодательной деятельности и участия в федеральном законотворчестве. Особое внимание федеральный законодатель должен уделять системному, кодификационному правотворчеству, результатом которого станут крупные блоки правовых норм, комплексно регулирующие области, виды общественных отношений.

Вторым по значению после правотворчества видом юридической деятельности является правоприменение властное индивидуально-правовое регулирование общественных отношений. Основное предназначение правоприменительной деятельности проведение в жизнь правовых норм с учетом индивидуальных особенностей ситуации.

Кроме того, через правоприменение осуществляется государственное принуждение в случае нарушения правовых норм. И здесь на первое место выходит правосудие, органы которого тоже действуют на основании закона. Однако их деятельность не ограничивается применением права в точном смысле этого слова. «Правосудие, - отмечает С.С. Алексеев, - это не механическое претворение в жизнь писанных юридических предписаний (как это было в советскую эпоху), а само живое право, право в жизни». Сказанное означает, что суды при решении конкретных дел могут и должны применять принципы и нормы международного права, которые в соответствии с Конституцией РФ являются составной частью правовой системы России. Они также должны ориентироваться и на фундаментальные правовые ценности - права человека, которые могут быть закреплены лишь в самом общем виде в принципах права или правового сознания. «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» (ст. 18 Конституции РФ). Если в ходе рассмотрения дела суд установит факт несоответствия акта государственного или иного органа закону, то решение принимается в соответствии с законом (ст. 120 Конституции РФ).

Конституция РФ установила также широкий круг новых и уточнила известные ранее права граждан в области судопроизводства и правовой системы в целом: право каждого человека на судебную защиту всеми не запрещенными законом способами, право на обжалование в суд действий и решений не только должностных лиц, но и органов государственной власти, местного самоуправления, общественных объединений, право на обращения в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты, право на получение квалифицированной юридической помощи, право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения, право считаться невиновным до вступления в силу приговора суда (презумпция невиновности), право на освобождение от свидетельских показаний против себя самого и своих близких родственников, право на возмещение ущерба, причиненного государством, и др. В нашей правовой системе возрожден институт присяжных заседателей.

Перечисленные новеллы говорят о том, что роль и значение правосудия в нашей стране многократно возрастают и в перспективе статус решений судебных органов должен приблизиться (в сфере прав человека) к статусу судебных решений в странах прецедентного права. Конституция РФ дает юридические основания для такого вывода.

Важным аспектом правовой системы является правовое поведение граждан, организаций и органов, складывающееся в конечном счете во всеобъемлющий правовой порядок в стране. В любом государственно-организованном обществе законодатель может устанавливать те или иные юридические нормы и принципы, тот или иной правовой статус лиц и организаций, а общественное правовое сознание - стремиться и желать установления и (или) соблюдения каких угодно прав и свобод, каких угодно правовых режимов, но если это не будет воплощено в реальном правовом порядке, то уровень правовой культуры в данном обществе станет отражать не идеальные мотивы и стремления, а то, что есть на самом деле.

Сегодня в России идет процесс становления частного права. Государство встает на защиту тех договоренностей, которые заключили между собой частные лица. Этот процесс можно сравнить с разгосударствлением социалистической собственности, приватизацией. Как в сфере экономики появляется субъект, наделенный частной собственностью, так и в правовой сфере возникает субъект, наделенный существенной автономией, независимостью, возможностью самостоятельно, свободно и в своем интересе решать свои частные дела, не причиняя при этом ущерба правам и законным интересам других лиц, т.е. субъект, частное право которого гарантируется государством. Это приводит к росту значения диспозитивного метода правового регулирования.

Принципиально новым феноменом в истории российской правовой системы является наделение всех субъектов РФ правом издания законов, что приведет к формированию наряду с федеративной нормативно-правовой системой самостоятельных региональных нормативно-правовых систем, а в рамках федеративного права, кроме того, должна сложиться новая подсистема - коллизионное право (ст. 71 Конституции РФ.)

Российская правовая система находится ныне в ситуации глубоких структурных реформ. При этом основным направлением ее развития является построение правового государства на базе развитого гражданского общества, где центральным звеном, высшей ценностью выступали бы права человека, реально обеспеченные, гарантированные и защищенные.

Российская правовая система переживает трудный период своего становления и развития. Она постепенно преобразуется, избавляется от пороков тоталитарного режима, деформаций и наслоений прошлого, приобретает более глубокие демократические и гуманистические черты. Но в целом ее главные недостатки пока сохраняются. Это - слабая эффективность, незавершенность, разбалансированность, неспособность успешно выполнять присущие ей регулятивные и охранительные функции, несоответствие новым условиям, рыночным отношениям. Процесс ее обновления - в начале пути.

Одна из задач проводимых демократических преобразований в России - создание устойчивой, четко работающей и эффективной правовой системы, в центре которой должен стоять человек. С другой стороны, сама правовая система - мощный инструмент этих преобразований, нормативная база, опора всех реформ.

Заключение

Под правовой системой понимается совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств, с помощью которых публичная власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей и их объединений.

В данной лекции были рассмотрены основные правовые черты правовых систем современного мира. Это позволило сделать следующие выводы.

Каждая правовая система представляет собой уникальную индивидуальность, в значительной мере обусловленную соответствующим уровнем развития культуры, и варьируется в зависимости от особенностей культуры. Структуру правовой системы общества составляют три базовых звена: право, правовая идеология и юридическая практика.

Правовая семья - это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования.

В настоящее время выделяют следующие правовые семьи: общего права, романо-германскую, обычно-традиционную, мусульманскую, индусскую (индусское право), славянскую.

Российская правовая система как наиболее мощная и влиятельная из всех прежних социалистических правовых систем находится сейчас в открытом для обмена идеями, опытом и взаимодействия с любой правовой системой переходном состоянии. При этом основным направлением ее развития является построение правового государства на базе развитого гражданского общества, где центральным звеном, высшей ценностью выступали бы права человека, реально обеспеченные, гарантированные и защищенные.

Заключение

Под правовой системой понимается совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств, с помощью которых публичная власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей и их объединений.

В данной работе были рассмотрены основные правовые черты правовых систем современного мира. Это позволило сделать следующие выводы.

Каждая правовая система представляет собой уникальную индивидуальность, в значительной мере обусловленную соответствующим уровнем развития культуры, и варьируется в зависимости от особенностей культуры. Структуру правовой системы общества составляют три базовых звена: право, правовая идеология и юридическая практика.

Правовая семья - это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования.

В настоящее время выделяют следующие правовые семьи: общего права, романо-германскую, обычно-традиционную, мусульманскую, индусскую (индусское право), славянскую.

Российская правовая система как наиболее мощная и влиятельная из всех прежних социалистических правовых систем находится сейчас в открытом для обмена идеями, опытом и взаимодействия с любой правовой системой переходном состоянии. При этом основным направлением ее развития является построение правового государства на базе развитого гражданского общества, где центральным звеном, высшей ценностью выступали бы права человека, реально обеспеченные, гарантированные и защищены.

Модуль 2.

2. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.

Основные вопросы темы

1. Понятие, основные черты и элементы системы права. Предмет и метод правового регулирования как основание деления права на отрасли и институты.

2. Понятие и виды отраслей права. Отраслевые и межотраслевые институты права. Право материальное и процессуальное. Право частное и публичное. Соотношение внутригосударственного и международного права.

3. Соотношение системы права с системой законодательства. Систематизация нормативно-правовых актов и ее виды. Кодификация: понятие и виды. Инкорпорация: понятие и виды. Консолидация нормативно-правовых актов. Характеристика современного состояния российского законодательства.

1. Право выступает не как некое собрание разрозненных норм — правил поведения, а представляет собой системное образование. Любая система предполагает наличие элементов и связей между ними. Система права показывает, как право упорядочивает свое содержание.

Система права — это внутренняя структура права (строение, организация), которая складывается объективным образом как отражение реально существующих и развивающихся общественных отношений.

Система права:

- Выражает существующую правовую действительность, не есть результат произвольных действий тех, кто создаст нормы права;
- Предопределена социальным строем общества и соответственно интересами и потребностями людей;
- Показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

Исторически система права в разных государствах формировалась исходя из потребностей в регулировании некоторых групп наиболее важных, часто встречающихся отношений, которые нуждаются в стабилизации.

Не следует смешивать понятия «система права» и «правовая система». В первом случае речь идет о внутреннем строении права, взятом в качестве отдельного явления, а во втором — о правовой организации всего общества, совокупности всех явлений юридического характера, существующих и функционирующих в государстве. **Система права выступает лишь как часть правовой системы и отличается рядом признаков.**

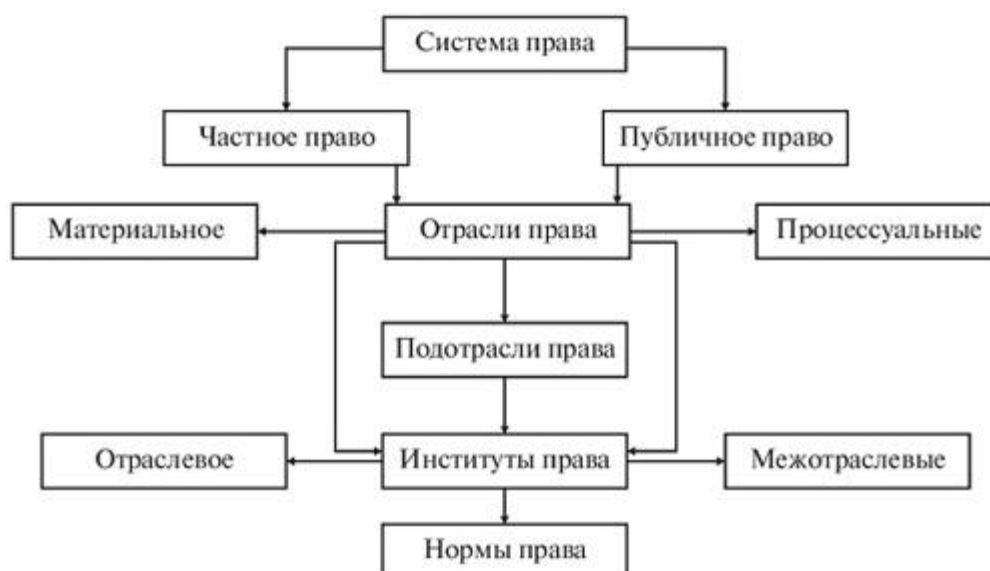
Система права едина, поскольку в образующих ее нормах отражается общая воля общества, государства; кроме того, нормы регулируют единые цели и задачи, прежде всего упорядочение общественных отношений. В то же время нормы права различаются по содержанию, сфере действия, формам выражения, предмету, средствам и способам метода правового регулирования и проч.

Объективная природа системы права означает, что правовые нормы и другие образования системы права строятся по объективным критериям.

Структурные элементы системы права — это норма права, отрасль права, подотрасль права, институт права, субинститут

Норма права — первичный элемент системы права. Правовые нормы регулируют не все общественные отношения, а те из них, которые государство, общество рассматривают как наиболее значимые, важные.

Отрасль права - совокупность однородных правовых норм, обособившихся внутри системы права и регулирующих определенный род общественных отношений. Род — широкое понятие, которое может включать довольно большое видовое разнообразие отношений. Отграничение норм по отраслям происходит по таким признакам, как предмет и метод правового регулирования.



Структура системы права

В наиболее общем виде система — это внутреннее строение некоего целостного явления, состоящего из определенных элементов (частей), взаимосвязанных и взаимодействующих между собой. Право является целостным явлением и, естественно, имеет внутреннее строение. В таком случае система права — это его внутреннее строение (содержание), состоящее из правовых элементов, взаимосвязанных и взаимодействующих между собой.

Правовой институт — совокупность норм, регулирующих определенный участок (сторону) однородных общественных отношений. Примеры: институт президента РФ в конституционном праве, институт смягчающих и отягчающих обстоятельств в уголовном праве, институт собственности в гражданском праве, институт опеки в семейном праве и др.

Право кроме внешней формы имеет и внутреннюю форму, под которой понимается его строение.

Основные признаки системы права:

- ее первичным элементом выступают нормы права, которые объединяются в более крупные образования — институты, подотрасли, отрасли;
- целостность и единство — ее элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимоувязаны;
- иерархичностью — в системе права есть нормы высшей юридической силы и подчиненные им нормы, обладающие меньшей юридической силой;
- она обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами;
- объективность — система права зависит от существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей.

В системе права можно выделить уровни: *первый* (низший) уровень составляют нормы права, *второй* — правовые институты, третий (высший) — отрасли права.

Основные элементы системы права:

- *норма права* — это базовый элемент системы права, его «атом», более не делимый. Хотя внутреннее строение нормы имеет «свою систему» — гипотезу, диспозицию, санкцию.
- *институт права* — это совокупность правовых норм, регулирующих качественно

однородную группу (вид) общественных отношений.

Например, в трудовом праве существуют институты рабочего времени, времени отдыха, заработной платы и др.

По своему содержанию институты права бывают простые и сложные:

· *простой институт права* (отраслевой) включает в себя правовые нормы, относящиеся к одной отрасли права. Например, институт прекращения брака в семейном праве (ст. 16,17 Семейного кодекса РФ), институт залога в гражданском праве (ст.334-358 ГК РФ);

· *сложный (комплексный) институт права* объединяют нормы разных отраслей права. Например, институт собственности, который является предметом регулирования конституционного, гражданского, семейного, административного, уголовного и иных отраслей права.

В рамках сложного института выделяются так называемые подинституты (субинституты). Например, институт ренты в гражданском праве включает в себя подинституты – постоянная рента (ст.589–595 ГК РФ), пожизненная рента (ст.596–600 ГК РФ), пожизненное содержание с иждивением (ст.601–605 ГК РФ).

Выделяют также межотраслевые институты права, которые регулируют общественные отношения, относящиеся к двум или более отраслям права. Например, институт собственности, юридической ответственности, институт договора и т.д.

· *отрасль права* – это совокупность взаимосвязанных правовых норм и институтов, регулирующих относительно самостоятельный род (сферу) однородных общественных отношений. Например, семейных, трудовых, имущественных и т.д.

В основе деления системы права на отрасли лежит:

- предмет правового регулирования - сфера качественно однородных общественных отношений, которая регулирует определенную отрасль права;
- метод правового регулирования - совокупность приемов, способов, средств воздействия права на определенную сферу общественных отношений.

Элементы структуры предмета правового регулирования:

- субъекты;
- объекты регулируемых общественных отношений;
- социальные факторы, способствующие возникновению соответствующих отношений;
- практическая деятельность людей.

Виды методов правового регулирования:

- Императивный - властных предписаний, содержит в себе нормы-запреты;
- Диспозитивный – метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях;
- Поощрительный – вознаграждения за определенное заслуженное поведение;
- Рекомендательный - совета осуществления конкретного желательного для общества и государства поведения.

Метод правового регулирования — совокупность юридических приемов, способов, процессуальных норм воздействия права на общественные отношения. При регулировании общественных отношений используются различные методы: поощрительный (стимулирующий социально-полезное поведение), рекомендательный (предлагающий наиболее приемлемый для государства и общества вариант поведения), предупредительный, дозволительный, запретительный и т. д. Их применение зависит от содержания регулируемых общественных отношений, усмотрения законодателя, сложившейся правоприменительной практики, уровня правосознания и др. В наиболее общем виде все методы правового регулирования могут быть отнесены либо к императивным, либо к диспозитивным.

Императивный метод (категорический, мастный) - способ воздействия, не допускающий отступления от правовых норм. Он, в свою очередь, делится на запретительные и обязывающие методы.

Диспозитивный (автономный) - способ воздействия, предоставляющий субъектам права возможность урегулировать отношения между собой в пределах, определенных законом.

Кроме отраслей в структуре права юридические нормы можно подразделить на две большие группы: на частное и публичное право. Деление системы права на публичное и частное является наиболее устоявшимся и широко признанным в юриспруденции. Такое деление получило признание еще в Древнем Риме.

Частное право - это упорядоченная совокупность юридических норм, охраняющих и регулирующих отношения частных лиц. **Публичное же право** образуют нормы, закрепляющие порядок деятельности органов государственной власти и управления.

Критериями классификации правовых норм на нормы публичного и частного права являются выполняемая ими в обществе роль и характер интересов, защищаемых теми или иными нормами.

Нормы, обеспечивающие общезначимые (публичные) интересы — интересы общества и государства, относятся к отраслям публичного права.

Все остальные, т. е. те, которые имеют своим непосредственным назначением защиту частных интересов граждан, образуют отрасли частного права.

Публичное право, писал в связи с этим известный римский юрист Ульпиан, «есть то, которое относится к положению государства, частное — которое относится к пользе отдельных лиц».

Критерии деления права на частное и публичное.

Деление права на частное и публичное предпринималось еще древнеримскими юристами. В той или иной форме оно существует и в настоящее время. Суть указанного деления состоит в том, что в праве есть комплексы норм, призванные преимущественно обеспечить либо общественный, публичный интерес (конституционное, уголовное, административное, финансовое и другие отрасли права), либо интересы частных лиц (гражданское, семейное, торговое и иные отрасли права).

Публичное право образуют нормы, регламентирующие порядок организующей деятельности органов государственной власти и управления по обеспечению общественного интереса. Одной из сторон возникающих отношений является государство, которое с помощью властных велений обеспечивает подчинение других субъектов. Поэтому предписания публичного права не могут быть изменены соглашением частных лиц.

Однако это не означает, что государство или органы, его представляющие, не могут быть участниками частнопроводных отношений.

Советская юридическая наука неплохо изучила сферу публичного права (централизованное управление и императивные методы, его сопровождающие), чего нельзя сказать о частном праве.

Частное право связано, прежде всего, с возникновением и развитием частной собственности. Его образуют нормы, охраняющие и регулирующие отношения частных собственников в процессе производства и обмена. Это область децентрализованного регулирования общественных отношений. Государственная власть «изгоняется» из сферы частных интересов, выполняя лишь обеспечивающие функции. Недаром формирование капиталистических отношений вызвало рецепцию римского права.

Если частное право — область свободы и частной инициативы, то публичное — сфера власти и подчинения. Частное право состоит из отраслей гражданского, предпринимательского, семейно-брачного, трудового права, а публичное — из отраслей конституционного, административного, финансового, уголовного и иных.

Таким образом, основной смысл деления права на частное и публичное состоит в установлении пределов вмешательства государства в сферу интересов граждан и их объединений.

Для публичного права характерны:

одностороннее волеизъявление;
субординация субъектов и правовых актов;
преобладание императивных норм;
ориентация на удовлетворение общественного интереса.

Для частного права характерны:

свободное двустороннее волеизъявление, использование договорной формы регулирования;
равенство сторон;
преобладание диспозитивных норм;
ориентация на удовлетворение частных интересов.

Гражданское и административное право (аккумулируя дозволительный и обязывающий режимы регулирования) являются олицетворением частных и публичных начал, а уголовное (выражая запрещающий режим воздействия на адресата) выполняет публичные задачи по защите социально значимых отношений.

Деление права на частное и публичное несколько условно. В правовой системе они тесно переплетены. В литературе выделяют следующие критерии, в зависимости от которых те или иные нормы права относят к частному либо публичному праву:

- интерес (если частное право призвано регулировать частные интересы, то публичное — общественные, государственные);
- предмет правового регулирования (если частному праву свойственны нормы, регулирующие имущественные отношения, то публичному — неимущественные);
- метод правового регулирования (если в частном праве господствует метод координации, то в публичном — субординации);
- субъектный состав (если частное право регулирует отношения частных лиц между собой, то публичное право — частных лиц с государством, либо между государственными органами).

В настоящее время в правовой системе России все больше утверждаются такие институты частного права, как право наследуемого пожизненного владения, интеллектуальной собственности, возмещения морального ущерба и другие.

Сферы публичного и частного права

В сфере публичного права всегда доминирует государство, так как его нормы выражают прежде всего интересы государства и общества. Что же касается граждан или создаваемых ими организаций, то они, будучи участниками публично-правовых отношений, обязаны следовать устанавливаемым им в законах и подзаконных актах предписаниям.

В частноправовых отношениях в отличие от публично-правовых вмешательство государства является ограниченным. Это сфера господства доброй воли и частной инициативы лиц — участников правоотношений. Частное право направлено прежде всего на защиту интересов граждан, частных лиц в их взаимоотношениях с государством, выступающим в качестве юридического лица и с другими частными лицами. Оно зиждется на юридически значимом соглашении отдельных лиц.

Сфера частноправовых отношений опосредуется нормами таких отраслей права, как гражданское, семейное, трудовое, земельное, коммерческое право и др. Публично-правовые отношения возникают в результате реализации норм конституционной, административного, уголовного, финансового, уголовно-процессуального, гражданско-процессуального права и некоторых других отраслей.

Однако в реальной жизни абсолютной грани между публично-правовой и частноправовой сферами не может быть. Частноправовые элементы нередко имеются в публично-правовых отношениях, и наоборот. Например, в частноправовых отношениях, возникающих в результате реализации норм семейного права, появляются элементы публичного права во всех тех случаях, когда речь идет о расторжении брака, взыскании

алиментов и т. п., осуществляемых в строго определенном, предусмотренном нормами публичного права судебном порядке. В предпринимательском праве, например, есть нормы, призванные регулировать отношения между предпринимателем и государственными органами, имеющие субординационный характер (регистрация, лицензирование и проч.). В государственном (конституционном) праве, наоборот, существуют нормы, регулирующие отношения по горизонтали между равноправными, автономными субъектами (местное самоуправление, проведение собраний граждан и др.). Это предопределило различие взглядов на проблему деления права на частное и публичное.

В российской правовой мысли, как и в юридической науке других стран, отношение к делению права на частное и публичное было неоднозначным. До XIX в. этого деления вообще не наблюдалось, что во многом связано с высокой значимостью роли общинного права (а отчасти и обычая). В XIX в. в России ситуация изменилась и деление системы права на публичное и частное признавалось вплоть до Октябрьской революции 1917 г. Оно поддерживалось и развивалось такими государствоведами и правоведами, как П. И. Новгородцев, Н. М. Коркунов, Л. И. Петражицкий, Г. Ф. Шершеневич и др.

Однако в реальной жизни абсолютной грани между публично-правовой и частноправовой сферами не может быть. Частноправовые элементы нередко имеются в публично-правовых отношениях, и наоборот. Например, в частноправовых отношениях, возникающих в результате реализации норм семейного права, появляются элементы публичного права во всех тех случаях, когда речь идет о расторжении брака, взыскании алиментов и т. п., осуществляемых в строго определенном, предусмотренном нормами публичного права судебном порядке. В предпринимательском праве, например, есть нормы, призванные регулировать отношения между предпринимателем и государственными органами, имеющие субординационный характер (регистрация, лицензирование и проч.). В государственном (конституционном) праве, наоборот, существуют нормы, регулирующие отношения по горизонтали между равноправными, автономными субъектами (местное самоуправление, проведение собраний граждан и др.). Это предопределило различие взглядов на проблему деления права на частное и публичное.

В российской правовой мысли, как и в юридической науке других стран, отношение к делению права на частное и публичное было неоднозначным. До XIX в. этого деления вообще не наблюдалось, что во многом связано с высокой значимостью роли общинного права (а отчасти и обычая). В XIX в. в России ситуация изменилась и деление системы права на публичное и частное признавалось вплоть до Октябрьской революции 1917 г. Оно поддерживалось и развивалось такими государствоведами и правоведами, как П. И. Новгородцев, Н. М. Коркунов, Л. И. Петражицкий, Г. Ф. Шершеневич и др.

С проведением национализации в стране, приведшей к ликвидации института частной собственности и исчезновению основанных на нем общественных отношений, деление системы права на публичное и частное утратило значение. Позиция официальных властей по этому поводу была четко сформулирована В. И. Лениным в 1922 г. в письме к Народному комиссару юстиции РСФСР Д. И. Курскому в связи с подготовкой первого советского Гражданского кодекса. Глава Советского правительства писал, что «мы ничего частного не признаем», для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное. Не случайно большинство авторов советского периода к делению права на публичное и частное относились отрицательно.

Состав публичного права



Состав частного права



Различия между публичным и частным правом



Деление права на публичное и частное восходит к античной древности. Авторы деления права на публичное и частное — римские юристы. Они сами отмечали условность этого деления, ибо государство так или иначе может принимать или принимает участие и в частном праве. В современных условиях государство все активнее вторгается в регулирование экономических отношений. Это является свидетельством того, что «частная жизнь» потеряла свой сугубо автономный характер.

Отметим, что в Советском государстве концепция частного права вообще не признавалась. Все отрасли права считались публичными.

В конце 80-х — начале 90-х гг. XX в. отношение к этой проблематике изменилось, частное право стало рассматриваться как фактор общественного прогресса. В 1991 г. был создан Исследовательский институт частного права при Президенте РФ — государственное учреждение, осуществляющее научно-профессиональную разработку и экспертизу проектов правовых актов, направленных на установление общих правовых начал гражданского общества и развитие рыночных отношений.

В настоящее время в системе права России при сохранении её деления на отрасли и институты используется классификация права на публичное и частное, как и во многих других странах мира. Тем не менее нашей стране еще предстоит найти оптимальное соотношение между публично-правовыми (т. е. общественно-государственными) и частноправовыми интересами и соответствующим правовым регулированием.

В системе права выделяются, кроме того, подотрасли права и субинституты права.

Подотрасль — совокупность норм, регулирующих несколько сторон (участков) однородных общественных отношений (например, в гражданском праве можно выделить как подотрасль предпринимательское право).

Субинститут права — какая-то часть норм правового института (например, в институте необходимой обороны уголовного права можно выделить субинститут средств необходимой обороны).

От системы права следует отличать правовую систему. Это понятие более широкое. Система права входит в правовую систему. Об этом речь пойдет ниже.

Понятие системы права и ее структура выделяются в научных и учебных целях. На практике чаще приходится иметь дело с понятиями «законодательство», «система законодательства». Об этих понятиях речь также будет идти ниже.

Под системой права понимается внутреннее строение, определенный порядок организации и расположения составляющих ее частей, обусловленный характером существующих общественных отношений. Система права выступает как внутренняя форма права, обладающая органическим единством и целостностью.

Иерархия элементов в системе права



Структурными элементами системы права как сложного многоуровневого комплекса, функционирующими на разных уровнях, являются отрасли, институты и нормы.

2. Отрасль права представляет собой совокупность относительно обособленных, автономных юридических норм, регулирующих определенную область общественных отношений. Следует отметить, что в рамках наиболее крупных отраслей выделяются **подотрасли** (жилищное право, наследственное право являются подотраслями гражданского права, избирательное право является подотраслью конституционного права и т. Д.). Институты и отрасли права органически связаны между собой, взаимодействуют, дополняют друг друга и составляют единую систему права.

В основе деления системы права на отрасли лежат два критерия: предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования (главный критерий) — это совокупность качественно однородных общественных отношений, которые регулируются нормами, относящимися к той или иной отрасли права.

Метод правового регулирования (вспомогательный критерий) — это совокупность юридических приемов, способов, воздействия права на общественные отношения (императивный метод, диспозитивный метод, метод поощрения, метод рекомендаций, метод автономии и равенства сторон и т. Д.).

Отрасли права подразделяются на виды:

По предметному единству:

- 1) Базовые (КП, ГП, УП и др.);
- 2) Специальные (ТП, ЗемП, СемП и др.);
- 3) Комплексные (Торг.П, ЭП, Комм.П, др.).

По назначению:

- материальные,
- процессуальные.

По субъектам правовых отношений:

- публичные,
- частные.

Частное право - совокупность отраслей права, регулирующих отношения, обеспечивающие частные интересы граждан и негосударственных объединений (ГП, СемП, ТруП, ПредпринП, ЗемП, ТоргП).

Признаки частного права:

- регулирует общественные отношения между частными лицами;
- опирается на диспозитивный метод правового регулирования;
- имеет горизонтальные связи равных субъектов;
- объединяет отрасли гражданского, предпринимательского, семейного права и иных отраслей права.

Публичное право — совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий, публичный, общегосударственный интерес.

Признаки публичного права:

- предмет правового регулирования - общественные отношения в области государственного управления;

- опирается на императивный метод правового регулирования;

- имеет вертикальные, властные связи между субъектами;

- объединяет в себе отрасли КонстП, АдминП, ФинП, УИП, МунП, АрбП, УПроцесс).

Соотношение публичного и частного права:

1) Используются нормативные понятия одной семьи в актах и отраслях другой (понятие «юридического лица», «органа государственной власти»);

2) ПП выражает интересы государства, ЧП — интересы отдельных лиц;

3) ЧП свойственны нормы, регулирующие имущественные отношения, ПП — неимущественные;

4) ЧП регулирует отношения частных лиц между собой, ПП — частных лиц с государством либо между государственными органами;

5) В ЧП метод координации, в ПП — субординации;

6) В ЧП — децентрализованное регулирование из многих независимых друг с другом центров, в ПП — жестко централизованная регуляция общественных отношений государственной властью;

7) В ПП инициатива защиты прав исходит от государства, в ЧП — от заинтересованного частного лица

Подотрасли входят в состав крупных правовых отраслей и объединяют несколько институтов отрасли. Например, в гражданском праве выделяют авторское, наследственное, обязательственное право, в конституционном праве — избирательное право.

Институт права — это объективно обособившаяся внутри одной отрасли или нескольких отраслей права совокупность взаимосвязанных юридических норм, регулирующих определенный вид общественных отношений. Институт — составная часть, звено отрасли. Различие института и отрасли права заключается в том, что институт регулирует не род общественных отношений, а лишь их отдельные виды. Например, институт купли-продажи в гражданском праве, институт гражданства в конституционном праве, институт брака в семейном праве. Институты могут быть отраслевыми и межотраслевыми. Отраслевой институт состоит из норм одной конкретной отрасли права. Межотраслевой институт состоит из норм двух отраслей и более, например институт опеки и попечительства, который включает нормы гражданского, семейного, административного, муниципального права.

Простой институт не содержит структурных подразделений, а сложный имеет в своем составе мелкие самостоятельные образования. Определенные части крупного института образуют порой самостоятельные подразделения - субинституты. Например, субинституты розничной купли и-продажи, поставки, энергоснабжения в институте купли-продажи.

Правовые нормы (а также отрасли и институты) можно подразделить на материальные, которые регулируют отношения, связанные с обычными материальными и нематериальными благами, и процессуальные, направленные на то, чтобы упорядочить процесс реализации этих норм и прежде всего создать механизм привлечения к ответственности лиц, нарушающих материально-правовые нормы, а также на разрешение споров по поводу материальных субъективных прав и обязанностей. При этом материальные отрасли составляют большой объем отраслей, поскольку к числу процессуальных на данный момент можно отнести гражданское процессуальное, арбитражное процессуальное и уголовное процессуальное право; административный и конституционный процесс пока не выделились в самостоятельные отрасли права.

Все отрасли права подразделяют на фундаментальные, базовые, которые сложились исторически достаточно давно и регулируют наиболее важные, определяющие группы отношений, например конституционное, административное, гражданское и уголовное право, и предметные, которые выделились из базовых отраслей, например земельное,

финансовое, трудовое, семейное, экологическое, уголовно-исполнительное, а также процессуальные отрасли (гражданское процессуальное, уголовное процессуальное, арбитражное процессуальное).

В последнее время в системе российского права наряду с традиционными появился ряд новых отраслей: налоговое право, таможенное, банковское. Существует тенденция к выделению исполнительного права (исполнение решений судов и иных органов по гражданским, семейным, трудовым, административным и другим делам), образовательного, спортивного и т.д.

Международное право занимает особое место. Оно не является внутригосударственным, так как его нормы содержатся в договорах и соглашениях, заключаемых государствами, международными организациями. В то же время общепризнанные нормы и принципы международного права в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ являются частью ее правовой системы. Более того, установлен приоритет норм международных договоров над нормами законов. Однако при этом международный договор должен быть ратифицирован, т.е. утвержден Федеральным Собранием РФ в виде федерального закона.

Критерии выделения отраслей права в РФ.

Вопрос о критериях деления права на отрасли и институты являлся предметом обсуждения ряда научных дискуссий ученых юристов.

Первая дискуссия (1938-1941). В ходе этой дискуссии в качестве объективного критерия деления права на отрасли и институты был выбран предмет правового регулирования, т. е. определенная совокупность однородных общественных явлений.

На этом основании действующая система права подразделялась на десять отраслей: государственное, административное, трудовое, земельное, колхозное, бюджетно-финансовое, семейное, гражданское, уголовное, судебное право.

Позже все эти отрасли были структурированы по выполняемым функциям. Вследствие этого появились:

государственное право как основное звено системы;
материальные отрасли (уголовное, гражданское, административное, колхозное и др.);

процессуальные отрасли (ранее объединенные в одну отрасль — судебное право).

Вторая дискуссия (1955-1958). Результатом этой дискуссии явилось признание двух критериев выделения отраслей права. Помимо основного критерия (предмета правового регулирования) выделялся и дополнительный критерий - метод правового регулирования. Предмет является материальным критерием разграничения норм права по отраслям, а метод служит дополнительным юридическим критерием, так как он произволен от предмета.

Третья дискуссия о критериях для выделения отрасли права состоялась в 1982 г. Участники дискуссии подтвердили, что предмет и метод правового регулирования являются главными критериями выделения отраслей права.

Итак, в основе деления системы российского права на отрасли лежат предмет и метод правового регулирования. Если предмет позволяет ответить на вопрос, что регулирует отрасль права, то метод — каким образом осуществляется процесс регулирования.

Предмет правового регулирования — обособленная часть качественно однородных общественных отношений, регулируемых нормами права. Предметом правового регулирования являются общественные отношения в сфере гражданского права, в сфере конституционного права, в сфере уголовного права и т. д.

Классификации отраслей права по материальному критерию (предмет правового регулирования) и юридическому критерию (метод правового регулирования) не отражают порой всей специфики правового регулирования, которая присуща тем или иным отраслям. В связи с этим вводится еще понятие правовой режим регулирования отраслей,

позволяющий обнаружить специфику правового регулирования в конкретной отрасли права.

Правовой режим регулирования отрасли характеризуется следующими критериями:
предметом правового регулирования;
методом правового регулирования;
принципами отрасли;

наличием кодифицированного акта (нормативного акта, при помощи которого осуществляется комплексное регулирование однородных общественных отношений);

порядком правового регулирования, выражающимся в определенном сочетании юридических средств, способов, методов и типов, создающих желаемое социальное состояние.

Наряду с частным и публичным правом в системе права выделяют **материальные и процессуальные отрасли**.

Материальные отрасли объединяют нормы конституционного, гражданского, административного, уголовного, финансового и других отраслей права, регулирующие конкретные ситуации (в различных сферах общественной жизни). **Процессуальные отрасли** объединяют нормы, правила поведения организационно-процессуального характера, регламентирующие порядок, формы и методы реализации норм материального права: нормы гражданско-процессуального права, уголовно-процессуального права.

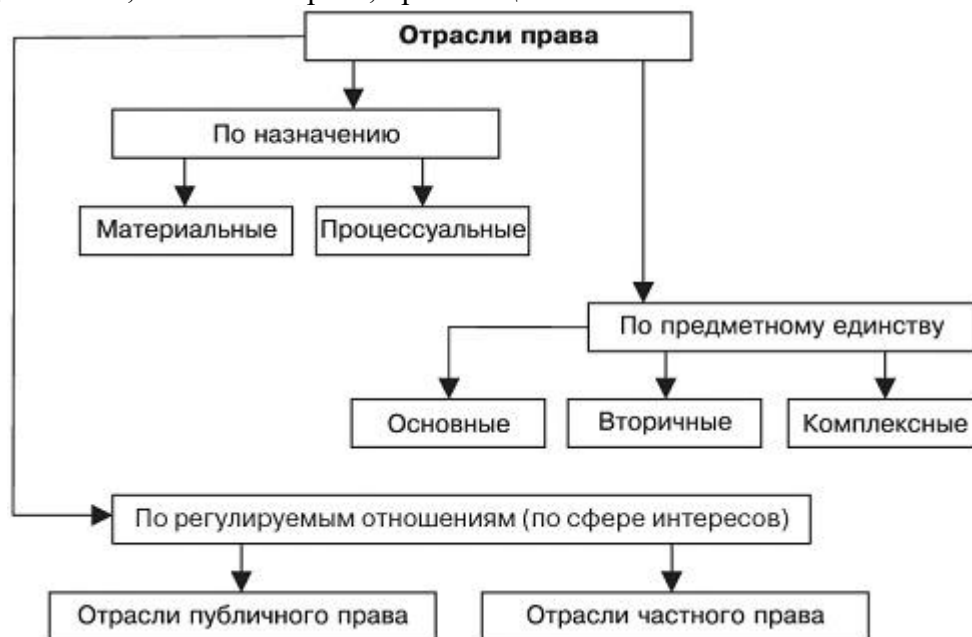
Нормы, регулирующие другие виды процессов, образуют **подотрасли названных отраслей права**.

Право представляет собой систему взаимосвязанных элементов.

Система права складывается из отраслей права, правовых институтов и норм права. При этом нормы группируются в институты, а из нескольких институтов формируются отрасли. К основным отраслям права относят конституционное (государственное) право, гражданское, административное, уголовное, трудовое, семейное, экологическое.

Система права складывается из отраслей права, правовых институтов и норм права. При этом отрасли включают в себя институты, а институты состоят из самых мелких «кирпичиков» права — норм.

Отрасли права регулируют относительно однородный участок близких по своему характеру общественных отношений. К числу основных отраслей относятся: конституционное (государственное) право, административное, уголовное, гражданское, семейное, трудовое, экологическое, финансовое, арбитражно-процессуальное, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное, исправительно-трудовое, коммерческое, муниципальное, земельное право, право социального обеспечения.



У каждой отрасли права — свой предмет правового регулирования. Например, предмет финансового права — денежное обращение, формирование и исполнение бюджета, банковские операции, кредиты, займы, налоги. Предмет исправительно-трудового права — порядок отбывания осужденными уголовного наказания, деятельность по исправлению осужденных и т.д.

Отрасли права делят на материальные, основное содержание которых составляет установление прав и обязанностей субъекта, и процессуальные, устанавливающие процедуры реализации норм материального права.

Уголовное право, будучи материальной отраслью права, регулирует отношения, связанные с совершением преступлений, т.е. определяет, что считается преступлением, какое наказание за ним должно следовать и т.д. Уголовно-процессуальное право как процессуальная отрасль права регламентирует сам процесс судебного производства — деятельность обвинения, защиты, суда и т.п.

Другой вариант классификации отраслей права — их разделение на публичное и частное. Публичное право регулирует отношения между государственными органами и гражданами (а также организациями, структурами и т.д.). Поскольку в этом случае стороны неравноправны, то для публичного права характерны подчинение, запрещение и обязывание — директивные (императивные) нормы. К публичному праву можно отнести уголовную, финансовую, административную отрасли права. В частном праве стороны равноправны и им предоставлена возможность выбора (гражданское, семейное право). Можно сказать, что публичное право регулирует вертикальные отношения, а частное — горизонтальные. Ряд отраслей соединяет элементы как частного права, так и публичного. Напри мер, в трудовом праве заключение договора можно рассматривать как элемент частного права, а увольнение работника — как элемент публичного права.

Институты права — система взаимосвязанных норм, регулирующих относительно самостоятельную область внутри ка- кой-либо отрасли (или нескольких отраслей). Например, внутри отрасли трудового права выделяется институт трудовой дисциплины, а внутри отрасли конституционного права — институт избирательного права. По сути институты — это элементы отрасли права, состоящие в свою очередь из еще более мелких элементов — правовых норм.

Система российского права

Правовые нормы взаимосвязаны и составляют систему права.

Отрасль права - это объективно обособившаяся внутри системы права совокупность взаимосвязанных норм, объединенных общностью предмета и метода правового регулирования.

Важно иметь в виду, что отрасль права может сложиться только как часть системы права. Вместе с тем она обладает относительной самостоятельностью, что выражается в целостности ее функций и автономности функционирования.

Система российского права — это его деление на отрасли по основным видам общественных отношений, регулируемых нормами права.

Различают следующие основные отрасли системы российского права:

государственное (конституционное)

административное

финансовое

земельное

лесное

горное

водное и др. отрасли природоохранного права

гражданское право

трудовое

семейное

сельскохозяйственное
отрасли, регулирующие охрану правопорядка, прав и свобод граждан и организаций
уголовное право, право судоустройства и прокурорского надзора
арбитражно-процессуальное, гражданско-процессуальное и уголовно-
процессуальное право

исправительно-трудовое право

В юридической науке все отрасли права принято подразделять:

на профилирующие, базовые отрасли, охватывающие главные правовые режимы:
конституционное право; три материальные отрасли — гражданское, административное,
уголовное право, соответствующие им процессуальные отрасли — гражданское
процессуальное, административно-процессуальное, уголовно-процессуальное право. В
этой группе сконцентрированы главные, первичные с точки зрения правовой стороны
юридические средства регулирования;

специальные отрасли, где правовые режимы модифицированы, приспособлены к
особым сферам жизни общества: трудовое, земельное, финансовое, семейное, уголовно-
исполнительное право;

комплексные отрасли, для которых характерно соединение разнородных институтов
профилирующих и специальных отраслей: предпринимательское, экологическое, морское,
коммерческое право, право прокурорского надзора.

Некоторые крупные и сложные по своему составу отрасли наряду с институтами
права включают еще один компонент — подотрасли. Подотрасль права представляет собой
объединение нескольких институтов одной и той же отрасли права. Так, в составе
конституционного права выделяют такие подотрасли, как муниципальное, избирательное,
парламентское право. В гражданском праве в качестве подотраслей выступают авторское,
обязательственное, наследственное право и др. В финансовом праве выделяются такие
подотрасли, как бюджетное, налоговое право. Внешним выражением подотрасли служит
наличие в ней такой группы норм, которая содержит общие принципиальные положения,
присущие нескольким (но не всем) правовым институтам данной отрасли. Отдельные
отрасли права, в частности процессуальное, земельное, семейное, не подразделяются на
подотрасли. Поэтому в отличие от института права подотрасль права обязательным
компонентом каждой отрасли не является.

Профилирующие отрасли права

Среди профилирующих отраслей, входящих в систему права, центральное,
определяющее место занимает конституционное (государственное) право, предметом
которого являются отношения, связанные с принципами организации и работы органов
государственной власти, государственного суверенитета, правового положения личности и
т. д. Оно связано с реализацией суверенитета российского народа во всех его формах,
обеспечением функционирования институтов представительной и непосредственной
демократии. Обеспечение полновластия народа во всех сферах жизнедеятельности
общества — исключительная прерогатива конституционного права, не свойственная какой-
либо иной отрасли права.

Ведущая роль конституционного права обусловлена тем, что ее основным
источником является Конституция РФ, нормы которой являются исходными для всех
отраслей права. Например, конституционное право, закрепляя различные формы
собственности, права собственника и т. п., устанавливает основы гражданского права,
определяя основы бюджетной системы государства, систему налогов, нормы
конституционного права, утверждает основы финансового права.

Гражданское право представляет собой совокупность правовых норм,
регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.
Общественные отношения, являющиеся предметом данной отрасли, основываются не на
подчиненности, а на автономии воли участников отношений, их имущественной
независимости. Гражданско-правовые нормы устанавливают порядок возникновения,

изменения, прекращения имущественных отношений, регулируют отношения собственности, договорные отношения и иные вопросы. Отношения в сфере гражданского права регулируются Гражданским кодексом РФ, федеральным гражданским законодательством.

Гражданское процессуальное право состоит из норм, регулирующих порядок судопроизводства по гражданским, трудовым, семейным делам. Иными словами, нормы гражданского процессуального права устанавливают права и обязанности суда при осуществлении правосудия, закрепляют правовой статус субъектов гражданского процесса, регламентируют ход судебного разбирательства и т. д. Основным источником гражданского процессуального права — Гражданский процессуальный кодекс РФ.

Уголовное право как отрасль представляет собой совокупность юридических норм, которые устанавливают преступность и наказуемость деяний, наносящих вред личности, государству, обществу. Нормы уголовного права определяют преступления, очерчивают их круг, виды и размеры наказания за них и т. д. Таким образом, нормы уголовного права — это нормы-запреты. Они запрещают общественно опасные действия и бездействие людей под угрозой применения особых средств государственного принуждения — уголовного наказания. Источником уголовного права является Уголовный кодекс РФ.

Уголовно-процессуальное право объединяет нормы, устанавливающие порядок производства по уголовным делам. Нормы данной отрасли регулируют деятельность правоохранительных органов (суда, прокуратуры, органов дознания и т. д.) и их взаимоотношения с гражданами при расследовании, в ходе судебного разбирательства и при разрешении уголовных дел. Они сосредоточены в Уголовно-процессуальном кодексе РФ.

Административное право регулирует управленческие отношения, складывающиеся в процессе организации и деятельности органов исполнительной власти. Нормами административного права регулируются публично-правовые отношения власти и подчинения, в которых одной из сторон обязательно выступает исполнительный орган власти (должностное лицо), наделенный государственно-властными полномочиями. Важнейший источник административного права — Кодекс РФ об административных правонарушениях.

Специальные отрасли права

Рассмотрение специальных отраслей целесообразно начать с трудового права.

Трудовое право определяет порядок установления, изменения и прекращения трудовых правоотношений, продолжительность рабочего времени и времени отдыха, дисциплинарную и материальную ответственность, охрану труда, порядок рассмотрения индивидуальных и коллективных споров и т. д. Основным нормативным актом трудового права сейчас является Трудовой кодекс РФ.

Семейное право — это отрасль права, которая регулирует брачно-семейные отношения как имущественного, так и личного неимущественного характера. Нормы семейного права устанавливают права и обязанности супругов, родителей и детей по отношению друг к другу, порядок вступления в брак и его расторжение и т. д. В основе семейного права Российской Федерации — Семейный кодекс РФ.

Финансовое право представляет собой совокупность юридических норм, регулирующих отношения в сфере формирования государственного и местных бюджетов, их реализацию. Нормы этой отрасли регулируют порядок взимания налогов и других платежей в бюджет, а также другие вопросы. В отличие от административно-правовых финансовые правоотношения — это имущественные (денежные) отношения, которые возникают в процессе финансовой деятельности государства по поводу денежных средств. Особенностью финансового права является наличие в его составе подотраслей права — бюджетного, налогового, банковского. Нормы финансового права содержатся в Конституции РФ, Бюджетном кодексе РФ (БК РФ), Налоговом кодексе РФ (НК РФ) и иных нормативных правовых актах.

Комплексные отрасли права

Значительную роль в системе права играют комплексные отрасли. Так, экологическое право представляет собой совокупность норм, регулирующих общественные отношения в сфере взаимодействия общества и природы. Это относительно молодая ветвь права, воздействующая на отношения людей, организаций в целях рационального использования природных ресурсов, защиты окружающей среды. Оно регулирует такие экологические отношения, которые возникают по поводу рационального использования и охраны природных ресурсов: недр, лесов, атмосферного воздуха и т. д. Нормы экологического права содержатся в Водном кодексе РФ (ВдК РФ), Федеральном законе от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» и других нормативных правовых актах.

Предпринимательское право определяет порядок ведения самостоятельной деятельности граждан и юридических лиц, которая направлена на получение прибыли от выполненных работ, оказанных услуг¹ и связана с риском самостоятельной имущественной ответственности предпринимателей.

Земельное право - отрасль права, регулирующая общественные отношения, объектом которых является земля, выступающая одновременно как природный ресурс и как объект хозяйствования. Важнейшим источником земельного права является Земельный кодекс РФ.

3. Систему права не следует смешивать с двумя другими, близкими, но не идентичными ей явлениями и понятиями: правовой системой; системой законодательства.

Долгие годы понятие системы права рассматривалось как тождественное понятию правовой системы. Однако в последние годы при всем разнообразии взглядов выработалось определенное мнение.

Под правовой системой подразумевается вся правовая жизнь страны, рассматриваемая через призму системности. Это комплексная, интегрированная категория, отражающая всю правовую организацию общества, целостную правовую действительность.

По меткому выражению французского правоведа Ж. Карбонье, правовая система — это «вместилище, сосредоточие разнообразных юридических явлений». Если выражение «правовая система» было лишь простым синонимом объективного (или позитивного) права, то его значение было бы сомнительным. Отсюда можно сделать вывод, что категория «правовая система» гораздо шире, чем понятие «система права», поскольку она характеризует не только систему права, но и все правовое развитие конкретной страны, в том числе структуру законодательства — систему законодательства.

Система законодательства представляет собой совокупность существующих в том или ином государстве нормативных правовых актов (конституций, законов, указов, статутов, декретов, постановлений правительства и др.), подразделяющуюся в соответствии с различными критериями на качественно определенные части (например, законы и подзаконные акты) и являющуюся одной из внешних форм выражения правовых норм. В юридической науке давно сложилось понимание системы законодательства как явления, в большей степени зависящего от воли законодателя, который руководствуется при этом практическими соображениями. Система права складывается в каждой стране исторически, соответственно опосредуемым правом общественным отношениям, система же законодательства является результатом его целенаправленного упорядочения.

Немаловажное значение для разграничения правовой системы и системы права имеет то обстоятельство, что национальная правовая система имеет общие черты с

правовыми системами других государств, на содержание и динамику правовой системы воздействует вся духовная культура общества — религия, философия, мораль, художественная культура, а также политика, политическая культура. Таким образом, правовая система — часть общесоциальной системы. Все это позволяет сопоставить правовую систему с другими, столь же широкими системами — экономической, политической, моральной, выявить их специфику, возможности, формы взаимодействия как однопорядковых по своему уровню явлений. Современная теория права должна подняться на такой уровень обобщения, чтобы можно было более глубоко и всесторонне анализировать и оценивать возникшую сегодня новую правовую реальность как целостный феномен, систему.

Система права складывается объективно в соответствии со сложившимися общественными отношениями, а система законодательства носит во многом субъективный характер, так как складывается по воле законодателя.

Система законодательства по объему содержащегося материала шире системы права, так как включает в свое содержание положения, которые не могут быть отнесены к праву (различные программные положения, указания на цели и мотивы издания актов и т. Д.).

Система права имеет только горизонтальное (отраслевое) строение, а система законодательства имеет не только отраслевые различия, но и иерархические — по юридической силе нормативных правовых актов, а также имеет федеративную систему законодательства.

В отличие от системы законодательства система права характеризуется высокой степенью однородности, так как в основе деления системы права на отрасли лежат предмет и метод правового регулирования. Отрасли законодательства, регулируя определенные сферы государственной жизни, выделяются только по предмету правового регулирования и не имеют единого метода.

Отрасли законодательства не всегда совпадают с отраслями права. Это объясняется тем, что при формировании отрасли законодательства нормы могут употребляться в разном сочетании.

Проблема соотношения системы права и системы законодательства в науке получила неоднозначное толкование. Так, Лившиц выступал против различия отрасли права и отрасли законодательства. Большинство отечественных правоведов исходят из различия отрасли права и отрасли законодательства.

Система права (СП) — обусловленная экономическим и социальным строем структура права, выражающая внутреннюю согласованность и единство юридических норм и, одновременно, их разделение на соответствующие отрасли и институты.

Система законодательства (СЗ) - внешнее объединение нормативных актов в единую, непротиворечивую и согласованную систему, облегчающую ознакомление с нужными нормами и их реализацию.

Соотношение системы права и системы законодательства:

- 1) Первичным элементом СП является норма, СЗ — статья НПА;
- 2) СЗ по своему объему шире СП, т.к. включает в свое содержание положения, которые не могут быть отнесены к праву (например, указание на цели и мотивы издания акта и т.п.);
- 3) В основе деления СП на отрасли и институты лежит предмет и метод правового регулирования, отрасли же законодательства выделяются только по предмету регулирования и не имеют единого метода;
- 4) Внутренняя структура СП не совпадает с внутренней структурой СЗ;
- 5) Если СП носит объективный характер, то СЗ в большей степени подвержена субъективному фактору и зависит во многом от воли законодателя;
- 6) СП — внутреннее содержание, СЗ — внешняя форма.

Система законодательства складывается в результате издания правовых норм, закрепления их в официальных актах и систематизации этих актов. Она имеет сложную структуру. В зависимости от оснований (критериев) можно выделить горизонтальную (отраслевую), вертикальную (иерархическую), федеративную и комплексную системы законодательства.

Горизонтальное (отраслевое) строение системы законодательства обусловлено предметом правового регулирования — фактическими общественными отношениями. На основе данного критерия вычленяются отрасли законодательства, соответствующие отраслям системы права (конституционное право — конституционное законодательство, трудовое право — трудовое законодательство, гражданское процессуальное право — гражданское процессуальное законодательство и т. п.).

Вертикальное (иерархическое) строение отражает иерархию органов государственной власти и нормативных правовых актов по их юридической силе. Во главе системы нормативных правовых актов Российской Федерации стоит Конституция РФ, далее идут законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты органов государственной власти субъектов РФ, локальные нормативные акты.

Федеративное строение системы основано на двух критериях — федеративной структуре государства и круге полномочий субъектов РФ в сфере законодательства. В соответствии со ст. 65 Конституции РФ и Федеративным договором от 31 марта 1992 г. можно выделить три уровня нормативных правовых актов Российской Федерации:

- федеральное законодательство (Конституция РФ, основы законодательства, федеральные конституционные законы, федеральные законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и иные нормативные акты);
- законодательство субъектов РФ — республик в составе Российской Федерации (конституции республик, законы и иные нормативные акты), краев, областей, автономных округов, автономной области, городов федерального значения Москвы, Санкт-Петербурга (уставы, законы, постановления глав администраций и иные нормативные акты);
- законодательство органов местного самоуправления (решения, постановления).

Комплексные образования в системе законодательства складываются в зависимости от объекта правового регулирования и системы государственного управления. К ним можно отнести природоохранное, транспортное законодательство, нормативные акты, определяющие правовое положение отдельных социальных групп (молодежи, женщин, ветеранов).

При рассмотрении соотношения системы права и системы законодательства следует обратить внимание еще на один учебно-практический вопрос. Первичным структурным элементом системы права выступает норма, а системы законодательства — статья нормативного акта

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. А система законодательства создается под большим влиянием субъективного взгляда законодателя. Разграничение между системой законодательства и права вызвано главным образом потребностями классификации, систематизации законодательства, деятельностью органов государственной власти, направленной на упорядочение законодательства, а также создание стройной, логичной системы.

В результате понимание правильного соотношения между системой права и системой законодательства связано со следующим выводом. Соотношение системы права и системы законодательства – характеристики, которые позволяют различить два термина правовой теории, выражающиеся в доступности и сокращении ненужной множественности актов, реализации их работы по их согласованию и правильному применению.

Система права и система законодательства есть тесно взаимосвязанные, но самостоятельные категории, представляющие два аспекта одной и той же сущности – права. Они соотносятся между собой как содержание и форма. Система права как его содержание – это внутренняя структура права, соответствующая характеру регулируемых им общественных отношений. Система законодательства – внешняя форма права, выражающая строение его источников, т.е. систему нормативно-правовых актов. Право не существует вне законодательства, а законодательство в широком его понимании и есть право.

Структура права носит объективный характер и обусловлена экономическим базисом общества. Она не может строиться по произволу законодателя. Ее элементами, как известно, являются: норма права, отрасль, подотрасль, институт и субинститут, которые в своей совокупности призваны максимально учитывать многообразие регулируемых общественных отношений, их специфику и динамизм. Обновление системы права связано прежде всего с развитием и совершенствованием общественных процессов, актуальность которых способствует появлению новых правовых институтов и отраслей.

Вместе с тем структура системы права не может быть раскрыта с достаточной полнотой и точностью, если не видеть ее органического единства с внешней формой права

– системой законодательства. Законодательство – это форма существования прежде всего правовых норм, средство придания им определенности и объективности, их организации и объединения в конкретные правовые акты. Но система законодательства – не просто совокупность таких актов, а их *дифференцированная система*, основанная на принципах субординации и скоординированности ее структурных компонентов. Взаимосвязь между ними обеспечивается за счет различных факторов, главным из которых является предмет регулирования и интерес законодателя в рациональном, комплексном построении источников права.

Отраслевая обособленность венчает систему законодательства. Подобное обособление возможно при условии, если оно отражает особенности содержания правового регулирования. Обособить в законодательстве можно только то, что обособляется в действительности. Строение законодательства понимается как система лишь потому, что оно является внешним выражением объективно существующей структуры права.

Структура права для законодателя выступает как объективная закономерность. Поэтому в его решениях о системе законодательства, строении нормативно-правовых актов неизбежно проявляется реальная, объективно обусловленная потребность существования самостоятельных отраслей права, подотраслей, институтов, юридических норм. В процессе правотворчества законодатель должен исходить из особенностей отдельных подразделений права, своеобразия их соотношения друг с другом.

Однако система права и система законодательства не тождественны. Между ними имеются существенные различия и несовпадения, которые позволяют говорить об их относительной самостоятельности.

Во-первых, это выражается в том, что первичным элементом системы права является норма, а первичным элементом системы законодательства выступает нормативно-правовой акт. Юридические нормы отраслей права – это строительный материал, из которого складывается та или иная конкретная отрасль законодательства. Но при построении каждой законодательной отрасли этот строительный материал может употребляться в разном наборе и в различном сочетании определенного нормативного акта. Вот почему отрасли законодательства не всегда совпадают с отраслями права и такое несовпадение двояко.

В одних случаях мы можем констатировать факт, когда отрасль права есть, а отрасли законодательства нет (финансовое право, право социального обеспечения, сельскохозяйственное право и т.д.). Такие отрасли права не кодифицированы, а действующий в этой сфере нормативный материал разбросан по различным правовым актам, нуждающимся в унификации.

Не исключена и обратная ситуация, при которой отрасль законодательства существует без отрасли права (таможенное законодательство, Воздушный кодекс РСФСР и т.д.).¹

Может быть и идеальный вариант, когда отрасль права совпадает с отраслью законодательства (гражданское право, уголовное, трудовое, административное и т.д.). Такой вариант наиболее желателен, ибо сближение двух систем, их гармоничное развитие повышает эффективность функционирования всего правового механизма.

Имеются так называемые комплексные отрасли законодательства, которые возникли из сочетания норм административного, гражданского и некоторых других отраслей права. Важнейшим из них является хозяйственное законодательство.

Во-вторых, система законодательства по объему представленного в нем материала шире системы права, так как включает в свое содержание положения, которые в собственном смысле не могут быть отнесены к праву (различные программные положения, указания на цели и мотивы издания актов и т.п.).

В-третьих, в основе деления права на отрасли и институты лежит предмет и метод правового регулирования. Поэтому нормы отрасли права отличаются высокой степенью однородности. Отрасли же законодательства, регулируя определенные сферы государственной жизни, выделяются только по предмету регулирования и не имеют единого метода. Кроме того, предмет отрасли законодательства включает в себя весьма

различные отношения, в связи с чем и отрасль законодательства не является столь однородной, как отрасль права.

В-четвертых, внутренняя структура системы права не совпадает с внутренней структурой системы законодательства. Вертикальная структура системы законодательства строится в соответствии с юридической силой нормативно-правовых актов, компетенцией издающего их органа в системе субъектов нормотворчества. В этом плане система законодательства непосредственно отражает национально-государственное устройство Российской Федерации, в соответствии с которым ведется федеральное и республиканское законодательство.

Единство принципов распределения правотворческой компетенции между государственными органами на каждом из указанных уровней позволяет выделить два субординационных среза законодательства:

1) акты высших органов государственной власти; 2) акты высших органов государственного управления. Вертикальная же структура права – это его деление на нормы, институты, отрасли и т.д.

В основе горизонтальной структуры законодательства лежат горизонтальные связи между элементами системы законодательства, обычно производные от характера взаимосвязей между составными частями предмета регулирования. При таком структурном раскладе отрасли законодательства не совпадают с отраслями права и их число превышает число отраслей права.

В-пятых, если система права носит объективный характер, то система законодательства в большей степени подвержена субъективному фактору и зависит во многом от воли законодателя. Объективность системы права объясняется тем, что она обусловлена различными видами и сторонами общественных отношений. Субъективность законодательства относительна, ибо она тоже в известных пределах детерминирована определенными объективными социально-экономическими процессами.

Необходимость проведения различия между системой права и системой законодательства вызывается, помимо прочего, потребностями систематизации законодательства, т.е. деятельностью государственных органов, направленной на упорядочение законодательства, приведение его в стройную, логичную систему.

Установление правильного соотношения между системой права и системой законодательства – важная теоретическая и практическая задача. Надлежащее ее решение призвано обеспечить доступность, сокращение ненужной множественности актов, их согласованность и правильное применение на практике.

Под системой законодательства понимается совокупность нормативных правовых актов, в которых объективируются внутренние содержательные и структурные характеристики права.

Данная система является внешним выражением системы права. Последняя же свое реальное бытие получает именно в четких, формально-определенных актах — документах. Однако совпадение между системой права и системой законодательства в пределах от отдельной нормы до права в целом не абсолютно. В этих границах они существуют самостоятельно, так как обладают спецификой, имеют собственные тенденции развития.

Правовая норма имеет естественно-исторические истоки, социально обусловлена и является продуктом человеческой деятельности. Она отражает соответствие между мерой свободы индивида и свободой общества, выступает в качестве модели и регулятора общественных отношений.

Правовые нормы в своей совокупности составляют систему (структуру) права, которая внешне объективируется, закрепляется в системе законодательства (совокупности

нормативных правовых актов). Система права и система законодательства — это две стороны одного целостного явления — права.

Важным вопросом является *соотношение системы права и системы законодательства*. Это взаимно связанные явления, обладающие единством, различием, взаимодействием. Система права – объективно существующее внутреннее строение права, выражающееся в единстве и взаимосвязанности его структурных элементов. Система законодательства – совокупность правовых актов, являющихся формой внешнего выражения правовых норм.

Единство выражается в следующем. Они выражают один и тот же феномен – право, хотя и с разных сторон, с внутренней и внешней. Система права служит основой для кодификации законодательства, в основе кодексов лежит определенная отрасль права. Оба явления отражают правовую систему данного общества. Взаимодействие системы права и законодательства позволяет эффективно регулировать всю систему общественных отношений.

Различие системы права и законодательства можно проследить по таблице № 1.

Таблица 1.

Соотношение системы права и системы законодательства

№	Система права	Система законодательства
1.	Совокупность правовых норм	Совокупность формальных источников права (в собственном смысле это совокупность законов, в широком – совокупность законов и подзаконных актов)
2.	Отражает внутреннее строение права	Отражает внешнее строение права
3.	Носит объективный характер	Более субъективна, отражает интересы законодателя и отдельных групп общества
4.	Первична	Производна, возникает на основе системы права
5.	Отражает содержание	Отражает внешнюю форму организации содержания

Тенденции развития системы права и системы законодательства

Основные направления развития и совершенствования права связаны с социально-экономическими и политическими реформами, происходящими в стране. Одновременно идут глубинные процессы изменения самого содержания права, обновления законодательства и осознания новой роли правовых явлений в жизни человека и общества. Здесь можно выделить:

общие тенденции, характерные для права в целом, включая систему права и систему законодательства как две стороны одного целостного явления;

тенденции развития структуры (системы) права; тенденции совершенствования законодательства.

К общим тенденциям относятся следующие.

Первая. Постепенное изменение соотношения «человек и право». С одной стороны, речь идет об «очеловечивании» права, о создании такой правовой системы, где бы в центре внимания всегда был человек, его права и свободы. Реальные шаги в этом направлении сделаны в Декларации прав и свобод человека и гражданина от 22 ноября 1991 г., Конституции РФ, Г К РФ, законах о собственности, гражданстве и других нормативных правовых актах. Сюда же относится изменение методов правового регулирования: переход от императивных к диспозитивным методам, преобладание об недовольного типа регулирования в отношениях между людьми. Одним словом, все больше выкристаллизовывается и расширяется сфера действия частного права. С другой стороны,

наблюдается определенное ограничение публично-правового регулирования, которое в прежние времена было доведено до абсурда (свидетельство тому — установление предельных размеров садовых домиков, бань, погребов и т. п.). В настоящее время происходит выравнивание отношений между государством и отдельным человеком с точки зрения объема прав и обязанностей между ними, гарантий их реализации.

Вторая. Децентрализация правового регулирования. Конституция РФ и Федеративный договор создали базу для законодательного стимулирования развития субъектов РФ, местного самоуправления. Значительное развитие получают такие средства децентрализованного регулирования, как договоры, субсидиарное применение, аналогия закона и права.

Третья. Интеграция в российское законодательство в определенных случаях общепризнанных **принципов и норм международного права** и международных договоров Российской Федерации (ст. 15 Конституции РФ). Можно говорить также об интеграционной тенденции законодательства государств — участников СНГ, ЕврАзЭС, Таможенного союза в экономическом и информационном пространстве, сфере борьбы с преступностью.

Тенденций развития структуры (системы) права

Процесс постепенного накопления нормативного материала и распределение его по структурным блокам — институтам, отраслям. Все более заметна тенденция к определенной унификации подобных блоков как равнозначных по объему, структуре и другим характеристикам, что позволяет расширять плоскости их взаимодействия, повышать эффективность регулирования. Данный процесс включает в себя образование новых институтов и отраслей (банковское, налоговое право), а также вычленение их из уже существующих структурных подразделений (семейное право).

Рост значения правового регулирования, что влечет образование комплексных структурных объединений юридических норм, обусловленное характером предмета и метода правового регулирования, субъектов и объектов правовых отношений. Возникновение комплексных образований зависит и от степени развитости правовой системы, от взаимодействия ее с другими нормативно-регулятивными системами общества.

Возможное развитие системы права в направлении от современной структуры с ее довольно прочными связями между институтами и отраслями к «плазменному» строению, где первичные структурные элементы будут находиться в состоянии относительной автономности. В необходимых случаях при наличии определенных системообразующих факторов они могут создавать структурные ассоциации для решения каких-либо вопросов. Проблемы, возникающие из естественных потребностей общественного развития, обуславливают цели законодателя по их урегулированию. Цель законодателя «притягивает» к себе из нормативного массива различные по назначению и функциональной специализации нормы для эффективного и быстрого ее достижения.

Тенденции совершенствования законодательства

Приведение всего законодательного массива в соответствие с Конституцией РФ. Этот процесс включает в себя пересмотр действующего законодательства, отмену устаревших нормативных актов, создание новых законов, совершенствование законодательной техники и законодательного процесса. В частности, Федеральный закон от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» признал утратившими силу два устаревших закона, определил новую процедуру опубликования и вступления в силу законов, обозначил «Собрание законодательства Российской Федерации» в качестве официального периодического издания и предписал Президенту РФ и Правительству РФ привести свои правовые акты в соответствие с указанным Законом.

Формирование новых комплексных отраслей законодательства — о банках и банковской деятельности, приватизации, банкротстве предприятий, налогах, местном

самоуправления и др. Комплексное правовое воздействие позволяет более эффективно и целенаправленно решать экономические и социальные вопросы.

Становление новой структуры законодательства, вызванное разграничением полномочий между Российской Федерацией и субъектами РФ. Появляются новые виды законодательных актов (уставы краев, областей, краевые, областные законы, указы, постановления губернаторов, глав администраций и иные нормативные акты).

Систематизация нормативно-правовых актов: понятие и виды

Для того, чтобы система законодательства оставалась именно системой (*обладала необходимой и достаточной совокупностью элементов, была внутренне согласована, непротиворечива*), нормально функционировала, а также совершенствовалась и развивалась, она нуждается в постоянном воздействии на нее специального процесса - систематизации.

Систематизация - это деятельность по упорядочению и совершенствованию нормативного материала путем его внешней и внутренней обработки с целью поддержания системности законодательства и обеспечения субъектов права необходимой нормативно-правовой информацией.

Необходимость систематизации обусловлена тем, что постоянно идет процесс издания новых нормативно-правовых актов, с течением времени некоторые акты фактически утрачивают силу, устаревают, накапливаются противоречия между юридическими предписаниями и т. п.

Практическое значение систематизации еще в 1833 г. подчеркивал Михаил Михайлович Сперанский (*кстати, один из лучших кодификаторов не только России, но и Европы*), который говорил, что "приведение Законов в один состав" является "одной из первых Государственных нужд". Он же указывал и на значение систематизации для юридической науки: "Ученое законоведение... не может основаться, если законы не будут прежде приведены в правильный состав".

Современная юриспруденция знает и использует в основном три вида (*способа*) систематизации - инкорпорацию, консолидацию и кодификацию.

Инкорпорация - это вид (*способ*) систематизации, при котором нормативно-правовые акты подвергаются только внешней обработке (*или вообще не подвергаются*) и размещаются в определенном порядке - алфавитном, хронологическом, систематическом (*предметном*) в единых сборниках и других изданиях.

Для инкорпорации характерны следующие черты:

- 1) она может носить как официальный, так и неофициальный характер;
- 2) субъектами инкорпорации могут быть как органы государства, так и общественные организации и частные лица;
- 3) инкорпорация не затрагивает нормативного содержания акта: нормы права инкорпорируются в том виде, в каком они действуют на момент систематизации;
- 4) нормативные акты могут инкорпорироваться как в том виде, в каком они были приняты правотворческим органом, так и подвергаться внешней обработке;
- 5) внешняя обработка заключается в том, что:
 - а) из текста удаляются отдельные статьи, пункты, абзацы, утратившие силу, и включаются все последующие (*с момента издания акта*) изменения;
 - б) исключаются части, которые не содержат нормативных предписаний;
 - в) в результате инкорпорации издается сборник законов, собрание законодательства или иной нормативный акт.

Особой разновидностью собрания законодательства является свод законов, который представляет собой:

- а) инкорпорированное издание нормативных актов высших органов власти (*законодательной и исполнительной*);
- б) источник официального опубликования;

в) собрание всего действующего законодательства (в указанном в п. "а" смысле) без какого-либо исключения.

6 февраля 1995 г. Президент России издал Указ "О подготовке к изданию Свода законов Российской Федерации". До революции 1917 г. в России действовал Свод законов Российской империи.

Консолидация - это вид (способ) систематизации, при котором несколько близких по содержанию нормативных актов сводятся в один, укрупненный нормативно-правовой акт с целью преодоления множественности нормативных актов и обеспечения единства правового регулирования.

Для консолидации характерны следующие черты:

- 1) она представляет собой своеобразный правотворческий прием (*инкорпорация, даже официальная, отношения к правотворчеству не имеет*);
- 2) проводится только правотворческими органами, и лишь в отношении принятых ими актов;
- 3) при консолидации объединенные акты утрачивают силу, а вместо них действует вновь созданный нормативный акт, который имеет собственные официальные реквизиты (*наименование, дату принятия, номер и подпись должностного лица*).

Консолидация по своей природе занимает промежуточное положение между инкорпорацией и кодификацией.

Кодификация - это такой вид систематизации, который имеет правотворческий характер и направлен на создание нового сводного нормативно-правового акта (*основ законодательства, кодекса и др.*) путем коренной переработки действующего законодательства с целью обеспечения единого, внутренне согласованного регулирования определенной социальной сферы.

Для кодификации характерны следующие черты:

- 1) она представляет собой наиболее сложную и совершенную форму систематизации;
- 2) по существу является видом правотворчества, поскольку объектом кодификации выступают непосредственно нормы права;
- 3) кодификацию всегда осуществляют только компетентные государственные органы на основании конституционных или других законных полномочий;
- 4) в отличие от инкорпорации, которая имеет постоянный характер, производится периодически, и ее результаты рассчитаны на длительный срок;
- 5) кодификация всегда вносит элемент новизны в правовое регулирование (*это всегда некая "правовая реформа"*) и зачастую связана с крупными социальными преобразованиями;
- б) результатом кодификации является кодификационный акт, который отличается юридической и логической целостностью, сводный характер (*объединяет не утратившие своего значения нормативные предписания*), значительный объем и сложное строение, широкий охват социальной сферы и главенствующее положение среди других отраслевых актов. Кодификационные акты - это прежде всего основы законодательства и кодексы. К ним относятся также уставы, положения, правила и др.

Тенденций развития структуры (системы) права

Процесс постепенного накопления нормативного материала и распределение его по структурным блокам — институтам, отраслям. Все более заметна тенденция к определенной унификации подобных блоков как равнозначных по объему, структуре и другим характеристикам, что позволяет расширять плоскости их взаимодействия, повышать эффективность регулирования. Данный процесс включает в себя образование

новых институтов и отраслей (банковское, налоговое право), а также вычленение их из уже существующих структурных подразделений (семейное право).

Рост значения правового регулирования, что влечет образование комплексных структурных объединений юридических норм, обусловленное характером предмета и метода правового регулирования, субъектов и объектов правовых отношений. Возникновение комплексных образований зависит и от степени развитости правовой системы, от взаимодействия ее с другими нормативно-регулятивными системами общества.

Возможное развитие системы права в направлении от современной структуры с ее довольно прочными связями между институтами и отраслями к «плазменному» строению, где первичные структурные элементы будут находиться в состоянии относительной автономности. В необходимых случаях при наличии определенных системообразующих факторов они могут создавать структурные ассоциации для решения каких-либо вопросов. Проблемы, возникающие из естественных потребностей общественного развития, обуславливают цели законодателя по их урегулированию. Цель законодателя «притягивает» к себе из нормативного массива различные по назначению и функциональной специализации нормы для эффективного и быстрого ее достижения.

Тенденции совершенствования законодательства

Приведение всего законодательного массива в соответствие с Конституцией РФ. Этот процесс включает в себя пересмотр действующего законодательства, отмену устаревших нормативных актов, создание новых законов, совершенствование законодательной техники и законодательного процесса. В частности, Федеральный закон от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» признал утратившими силу два устаревших закона, определил новую процедуру опубликования и вступления в силу законов, обозначил «Собрание законодательства Российской Федерации» в качестве официального периодического издания и предписал Президенту РФ и Правительству РФ привести свои правовые акты в соответствие с указанным Законом.

Формирование новых комплексных отраслей законодательства — о банках и банковской деятельности, приватизации, банкротстве предприятий, налогах, местном самоуправлении и др. Комплексное правовое воздействие позволяет более эффективно и целенаправленно решать экономические и социальные вопросы.

Становление новой структуры законодательства, вызванное разграничением полномочий между Российской Федерацией и субъектами РФ. Появляются новые виды законодательных актов (уставы краев, областей, краевые, областные законы, указы, постановления губернаторов, глав администраций и иные нормативные акты).

Выводы

Правовая норма имеет естественно-исторические истоки, социально обусловлена и является продуктом человеческой деятельности. Она отражает соответствие между мерой свободы индивида и свободой общества, выступает в качестве модели и регулятора общественных отношений.

Правовые нормы в своей совокупности составляют систему (структуру) права, которая внешне объективируется, закрепляется в системе законодательства (совокупности нормативных правовых актов). Система права и система законодательства — это две стороны одного целостного явления — права.

3. ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ РФ

Основные вопросы темы

1. Конституция Российской Федерации
2. Понятие и структурные элементы конституционного строя России
3. Политические основы конституционного строя РФ
4. Экономические основы конституционного строя РФ

5. Социальные и духовные основы конституционного строя РФ

Каждое государство характеризуется определенными чертами, в которых выражается его специфика. Оно может быть демократическим или тоталитарным, республикой или монархией и т.д. Совокупность таких черт позволяет говорить об определенной форме, определенном способе организации государства, или о государственном строе. Этот строй, закрепленный конституцией государства, становится его конституционным строем. Конституционный строй – это определенная форма, определенный способ организации государства, закрепленный в его конституции, обеспечивающий подчинение его праву и характеризующий его как конституционное государство. Под конституционным строем можно понимать сложившийся в государстве порядок (систему) взаимоотношений между гражданами, органами власти, государственными и общественными организациями, при котором их права и обязанности закреплены в конституции (основном законе) государства и непременно соблюдаются.

1. Конституция — (от лат. *constitutio* — установление, устройство) — *это единый, обладающий особыми юридическими свойствами нормативно-правовой акт, посредством которого народ учреждает основные принципы устройства общества и государства, закрепляет правовой статус человека и гражданина.*

Конституция как основной закон государства и общества имеет ряд отличий от других правовых актов.

Отличия конституции от других правовых актов

— Имеет *учредительный, основополагающий характер*. Регулирует широкую сферу общественных отношений, наиболее важные из которых затрагивают коренные интересы всех членов общества, всех граждан. Закрепляет основы общественно-экономического строя государства, его государственно-территориальное устройство, основные права, свободы и обязанности человека и гражданина, организацию и систему государственной власти и управления, устанавливает правопорядок и законность. Поэтому конституционные нормы — основополагающие для деятельности государственных органов, политических партий, общественных организаций, должностных лиц и граждан. Нормы конституции первичны по отношению ко всем другим правовым нормам.

— Обладает *высшей юридической силой*. Действие конституции распространяется на всю территорию государства. Все законы и иные акты государственных органов издаются на основе и в соответствии с конституцией. Строгое и точное ее соблюдение — это наивысшая норма поведения для всех граждан, всех общественных объединений.

— Характеризуется *стабильностью*. Это определяется тем, что конституция закрепляет устой общественно-государственного строя, и рассчитана на длительный срок действия, а также особым порядком ее принятия и изменения.

— Содержит *нормы, имеющие прямое действие*. Конституционные нормы действуют без утверждения какими-либо органами государственной власти или должностными лицами.

Виды конституций

писаная	неписаная
существует в виде единого документа (Конституции России, парламентских законов, США, Франции)	существует в виде большого числа прецедентов и обычаев (Конституции Великобритании, Израиля, Новой Зеландии)
реальная	фиктивная

адекватно отражает не соответствует фактическим реальное конституционное условиям, является декларативной строение

народно-суверенная октроированная (фр. **(договорная)** Конституция США *Остроуер* — жаловать, даровать), т. е. 1787 г., Российская Конституция дарованная своему народу монархом или 1918 г.) президентом (Конституция Японии 1889 г.)

Роль конституции в обществе реализуется в ее функциях.

Функции конституции

Наименование функции	Ее сущность
Политическая	Определяет устройство государственной власти, закрепляет политическое многообразие
Правовая	Выступает ядром правовой системы, учреждает основополагающие правовые положения, являющиеся исходными и определяющими для различных отраслей права. Стягивает действующее законодательство в единую целостную систему, придавая ему согласованный характер. Обеспечивает упорядочение и надлежащее правовое регулирование общественных отношений с помощью системы взаимосвязанных и внутренне соподчиненных нормативных актов государства
Гуманистическая	Воплощает общечеловеческие ценности, закрепляет права и свободы, характерные для цивилизованного общества, объявляет составной частью правовой системы государства общепризнанные принципы и нормы международного права
Учредительная	Устанавливает определенный порядок в государстве, создает систему институтов и органов власти
Мировоззренческая	Способствует формированию правового сознания населения — <i>совокупности знаний о праве, взглядов на право, отношений к праву и оценок права</i>

Конституции в государствах могут приниматься в силу разных причин:

1. Смена политического режима в государстве.
2. Коренные изменения в социально-экономической и политической жизни государства
3. Образование нового государства

Конституция Российской Федерации — это основной Закон России, закрепляющий основы конституционного строя, организации государственной власти и взаимоотношений между гражданином, обществом и государством.

Этапы конституционного развития России

Этапы	Год принятия	Основной закон российского государства

I	1906	Основные законы Российской Империи (фактически первая российская конституция)
II	1918	Первая конституция Российской Советской Федеративной Социалистической Республики (РСФСР)
	1925	Конституция РСФСР
	1937	Конституция РСФСР
	1978	Конституция РСФСР
	1989—1993	Дополнения и изменения, вносимые в Конституцию РСФСР 1978 г.
III	1993	Конституция Российской Федерации (РФ)

Вопрос о новой Конституции РФ был поставлен на I Съезде народных депутатов России в 1990 г.: была образована Конституционная комиссия для разработки проекта нового Основного закона. Такой проект был подготовлен и рассмотрен Верховным Советом РФ и Съездом народных депутатов РФ, но он носил идеологизированный характер.

Весной 1993 г. по инициативе Президента РФ был разработан новый проект Конституции, для завершения подготовки которого летом 1993 г. созвали Конституционное Собрание. Осенью 1993 г. Конституционное Собрание продолжило работу над проектом нового Основного закона РФ, который в конце года был вынесен на всенародное голосование, состоявшееся 12 декабря 1993 г. Согласно Положению о всенародном голосовании по проекту Конституции РФ, для принятия нового Основного закона России требовалось, чтобы более 50% избирателей, участвовавших в голосовании, проголосовали за его принятие (при условии, что в голосовании участвовало более половины всех избирателей).

Новая Конституция РФ была принята 12 декабря 1993 г. всенародным голосованием и вступила в силу с момента опубликования его результатов — 25 декабря 1993 г. С ее принятием завершился советский период развития российской государственности.

Конституция РФ занимает центральное место в правовой системе общества.

Особенности Конституции РФ

Особенности, обуславливающие центральное место Конституции РФ в правовой системе	Их подтверждение
<i>Принимается народом (или от его имени)</i>	12 декабря 1993 г. в результате всенародного голосования был одобрен проект новой Конституции РФ
<i>Имеет учредительный характер</i>	В Конституции РФ воплощена учредительная власть народа, который является носителем суверенитета и единственным источником власти. Смысл учредительной власти: право утверждать основы общественного и государственного устройства
<i>Обладает высшей юридической властью</i>	Об этом прямо сказано в ст. 15 Конституции РФ. Кроме того, в ней подтверждается тот факт, что Конституция имеет прямое действие и применяется на всей территории России. Законы и иные правовые

	акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Основному закону
<i>Имеет всеохватывающий характер</i>	Конституция РФ распространяется на все сферы жизни общества (экономическую, социальную, политическую, духовную), в рамках которых она регулирует базовые основы общественных отношений
<i>Является основой для всех иных источников права</i>	Принципы и положения Конституции РФ играют направляющую роль для всей системы права и системы законодательства. Именно Конституция регулирует сам процесс правотворчества, т. е. устанавливает, какие основные акты принимают различные органы, их наименования, юридическую силу, порядок и процедуру принятия законов. В самой Конституции РФ названы многие федеральные конституционные законы и федеральные законы, которые должны быть приняты в соответствии с ней
<i>Отличает особый порядок охраны</i>	Ст. 80 (ч. 2) Конституции РФ устанавливает, что Президент России является ее гарантом. В своей присяге он обязуется соблюдать и защищать Конституцию Российской Федерации (ч. 1, ст. 82). Президент имеет право приостанавливать действие актов органов исполнительной власти субъектов Федерации в случае противоречия их федеральной Конституции. Президент, Совет Федерации и Государственная Дума могут инициировать в Конституционном Суде России процедуру разрешения споров о соответствии Конституции нормативных актов, указанных в ст. 125 Основного закона РФ. Конституционный Суд РФ — это орган, специальной задачей которого является правовая охрана Конституции
<i>Характеризует особый, усложненный порядок пересмотра и внесения поправок</i>	Из текста Конституции РФ следует, что она может быть подвергнута пересмотру, а также в нее могут быть внесены отдельные поправки. Пересмотру подлежат лишь положения 1-й, 2-й и 9-й глав Конституции России, но они не могут быть пересмотрены Федеральным Собранием РФ. Внесение же поправок направлено на изменение гл. 3—8 Конституции РФ, что входит в компетенцию российского парламента. <i>Субъекты права на внесение предложений о поправках и пересмотре положений Конституции РФ:</i> Президент РФ, Совет Федерации, Государственная Дума, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы субъектов РФ, группа численностью не менее ^{1/5} членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы.

Если *предложение о пересмотре положений* глав 1-й, 2-й и 9-й Конституции будет поддержано $\frac{3}{5}$ голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, то созывается Конституционное Собрание. Оно либо подтверждает неизменность Конституции, либо разрабатывает новый ее проект, который принимается Конституционным Собранием $\frac{2}{3}$ голосов или выносится на всенародное голосование. В последнем случае Конституция считается принятой, если за нее проголосуют более половины избирателей, участвовавших в голосовании, при условии, что в нем приняли участие более половины избирателей.

Несколько облегченный порядок изменения Конституции относится к главам 3—8, поправки к которым принимаются в порядке, предусмотренном для принятия федерального конституционного закона. Однако данные поправки вступают в силу только после одобрения органами законодательной власти не менее чем $\frac{2}{3}$ субъектов РФ.

Предложение о поправке к Конституции должно содержать текст новой статьи (части или пункта статьи) Конституции РФ, либо текст новой редакции статьи, либо положение об исключении статьи из Конституции РФ. Данное предложение вносится в Государственную Думу.

Рассмотрение Государственной Думой проекта закона о поправке к Конституции осуществляется в трех чтениях. За его принятие должно проголосовать не менее $\frac{2}{3}$ от общего числа депутатов Государственной Думы и $\frac{3}{4}$ от общего числа членов Совета Федерации. После этого закон публикуется для всеобщего сведения и направляется Председателем Совета Федерации в законодательные (представительные) органы субъектов Федерации для рассмотрения. Они обязаны рассмотреть закон о поправке к Конституции РФ в течение одного года со дня его принятия.

После того как законодательные (представительные) органы не менее чем $\frac{2}{3}$ субъектов РФ одобряют данный закон, он направляется Президенту России для подписания и официального опубликования

Структура Конституции РФ

По своей структуре Конституция РФ состоит из преамбулы (вступительной части) и двух разделов:

Преамбула

Провозглашается, что народ России принимает данную Конституцию; закрепляются демократические и гуманистические ценности; определяется место России в современном мире.

Первый раздел

№ главы	Название главы	Конституционные статьи	Предмет регулирования
1	Основы конституционного строя	1—16	Сущность государства; правовое положение человека и гражданина; принципы социальных и экономических отношений; основы политической системы общества; взаимоотношения государства и религии
2	Права и свободы человека и гражданина	17—64	Принципы правового положения человека и гражданина; принципы гражданства России; система прав и свобод человека и гражданина; гарантии прав и свобод; основные обязанности человека и гражданина
3	Федеративное устройство	65—79	Конституционный статус Российской Федерации и ее субъектов; взаимоотношения между федеральной властью и субъектами Федерации
4	Президент Российской Федерации	80—93	Статус Президента как главы государства; порядок вступления в должность и полномочия; порядок отрешения Президента от должности
5	Федеральное Собрание	94—109	Основы организации и деятельности Федерального Собрания, его статус; порядок формирования и компетенция; нормы законодательного процесса
6	Правительство Российской Федерации	110—117	Порядок формирования Правительства, его структура, уровень компетенции; порядок отставки и выражение недоверия Правительству

7	Судебная власть	118—129	Судебная система России. Статус судей, принципы судопроизводства. Порядок формирования и компетенция Конституционного, Верховного, Высшего Арбитражного Судов РФ; Прокуратура РФ
8	Местное самоуправление	130—133	Система и функции местного самоуправления; гарантии местного самоуправления
9	Конституционные поправки и пересмотр Конституции	134—137	Порядок изменения и дополнения действующей Конституции; ее пересмотр

Второй раздел

Заключительные и переходные положения: о введении Конституции РФ в действие и соответственно прекращении действия прежней Конституции; о соотношении Конституции и Федеративного договора; о порядке применения законов и иных нормативных правовых актов, действовавших до вступления в силу настоящей Конституции; об основаниях, на которых продолжают действовать ранее образованные органы.

Основные задачи Конституции РФ

Преобразование России в демократическое государство
 Признание и приведение правовоеинститута прав и свобод человека и гражданина в соответствие с международными стандартами

2. Основы конституционного строя Российской Федерации

Понятие "основы конституционного строя" является новым для конституционного права не только нашего государства, но и конституционного права зарубежных стран. Впервые это понятие формализовано в Конституции Российской Федерации 1993 года, глава 1 которой называется "Основы конституционного строя". В завершающей первую главу Конституции РФ ст. 16 записано, что никакие другие положения Конституции не могут противоречить основам конституционного строя РФ

Конституционный строй – это устройство общества и государства, закреплённое нормами конституционного права.

Признаками конституционного строя являются:

- верховенство права;
- широкие права и свободы человека, их гарантированность;

- участие народа в осуществлении государственной власти и широкое народное представительство;

- разделение властей.

Защита конституционного строя обеспечивается:

- особым порядком предложения и внесения поправок к главе I Конституции – Основы конституционного строя;

- неотвратимостью наказания лиц, осуществляющих действий, направленные на свержение конституционного строя.

Общечеловеческие ценности и цели, провозглашённые в преамбуле Конституции РФ:

- **демократии:** права и свободы человека, равноправие и самоопределение народов, демократическая основа государственности России;

- **нравственные:** вера в добро и справедливость, почитание памяти предков;

- **российской государственности:** сохранение исторически сложившегося государственного единства, возрождение суверенной государственности, утверждение её незыблемости;

- **патриотизма и интернационализма:** любовь и уважение к Отечеству, ответственность за свою Родину перед нынешним и будущими поколениями, осознание общей судьбы у народов многонациональной России, её причастности к мировому сообществу.

Принципы конституционного строя, включённые в Конституцию:

1. **человек, его права и свободы являются высшей ценностью** (ст.2), что обязывает государство признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина;

2. **суверенитет её многонационального народа** (ст.3), что означает – верховенство народной власти, право народа быть носителем суверенитета и единственным источником власти в РФ;

3. **государственный суверенитет РФ** (ст.4), означающий, что государственная власть в РФ едина, верховна и независима;

4. **федерализм** (ст.5), обеспечивающий государственную целостность России и разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ;

5. **разделение властей** на законодательную, исполнительную, судебную (ст.10), означающий, что органы законодательной, исполнительной, судебной власти “сдерживают” друг друга, не допуская сосредоточения власти в руках одного органа;

6. **Россия – социальное государство** (ст.7). Этот принцип закрепляет социальную ответственность государства за удовлетворение потребностей членов общества и создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека;

7. **установление рыночной экономики.** Это проявляется в признании и защите различных форм собственности, частной, государственной, муниципальной и иных (ст.8,9);

8. **идеологическое и политическое многообразие** (ст.13). Их суть состоит в том, что никакая идеология в России не может быть провозглашена в качестве государственной или обязательной и признании многопартийности;

9. **Россия – советское государство.** Это означает, что в России не допускается установление никакой религии в качестве государственной или обязательной, религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом (ст.14).

КОНСТИТУЦИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ ОСНОВАХ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ

Конституционный строй - устройство общества и государства, закрепленное нормами конституционного права.

Конституционный строй характеризуется особыми принципами (базовыми началами), лежащими в основе взаимоотношений человека, государства и общества. Сегодня в России государство является политической организацией гражданского общества, имеет демократический правовой характер и человек в нем, его права, свободы, честь, достоинство признаются высшей ценностью, а их соблюдение и защита — основной обязанностью государства.

Конституционно-правовые нормы, закрепляющие основы конституционного строя, формы и институты политического устройства общества, основы экономической системы составляют **институт основ конституционного строя**, который занимает ведущее место в системе конституционного права.

Нормы его сосредоточены в гл. 1 «Основы конституционного строя» Конституции РФ. Обращает на себя внимание то, что каждый принцип, выраженный в этих нормах, является основой, отправной точкой для положений других глав Конституции. Содержание некоторых основ выражено не в одной, а в нескольких статьях. Так, характеристика России как государства содержится в ст. 1, 7, 14 Конституции. Российская Федерация определена как демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления; как социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека; как светское государство, в котором никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной.

Российская Федерация, таким образом, формируется как конституционное государство, ограничивающее себя рамками Основного закона.

Основы конституционного строя

Основы конституционного строя России включают такие принципы устройства государства и общества, как:

- человек, его права и свободы как высшая ценность;
- народовластие;
- полнота суверенитета Российской Федерации;
- равноправие субъектов РФ;
- единое и равное гражданство независимо от оснований его приобретения;
- экономическая свобода как условие развития экономической системы;
- разделение властей;
- гарантии местного самоуправления;
- идеологическое многообразие;
- политический плюрализм (принцип многопартийности);
- приоритет закона;
- приоритет общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров России перед национальным правом;
- особый порядок изменения положений Конституции РФ, составляющих основы конституционного строя.

Рассматривая человека, его права и свободы в качестве высшей ценности, Конституция тем самым определяет порядок взаимоотношений государства и личности. «Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина, — указывается в ст. 2 Конституции, — обязанность государства». Этот принцип является основополагающим при установлении правового статуса человека и гражданина в нормах

гл. 2 Конституции РФ. а также свидетельствует о возможности формирования правового государства.

В соответствии со ст. 3 Конституции РФ носителем суверенитета и единственным **источником власти** в России является ее **многонациональный народ**. Сущность принципа народовластия заключается в том, что народ осуществляет власть непосредственно, путем референдума и свободных выборов, а также через избираемые представительные органы государственной власти и органы местного самоуправления. Демократия защищена конституционным запретом присваивать власть в Российской Федерации кем-либо. Захват власти или присвоение властных полномочий в соответствии с ч. 4 ст. 3 преследуется по федеральному закону.

Полнота суверенитета Российской Федерации составляет основу государственности нашей страны. Содержание этого принципа — характеристики российской государственности: верховенство государственной власти, ее единство, независимость в отношениях с другими государствами. Несмотря на федеративное устройство России, она является целостным государством, а Конституция и федеральные законы действуют на всей территории государства. Нормы ст. 4, закрепляющей рассматриваемый принцип, составляют наряду со следующим принципом основу для положений гл. 3 «Федеративное устройство» Конституции.

Равноправие субъектов РФ впервые закреплено действующей Конституцией. Часть 1 ст. 5 дает полный перечень видов субъектов РФ: республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа. Основой равноправия субъектов РФ является конституционно закрепленное равенство их во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти. Вместе с тем это положение является программным. Фактического равенства субъекты РФ не достигли, о чем свидетельствует процесс заключения двусторонних договоров о разграничении полномочий между значительной частью субъектов РФ и федеральными органами государственной власти.

Гражданство - это особая политико-правовая связь между личностью и государством, характеризующаяся установлением взаимных прав, обязанностей и ответственности между ними, основанная на признании и уважении достоинства, основных прав и свобод человека. Гражданство является основополагающим элементом правового статуса личности. В полном объеме правами и свободами на территории государства пользуются лишь его граждане. Конституция РФ в ст. 6 провозглашает единое и равное гражданство независимо от оснований его приобретения. Впервые установлен конституционный запрет на лишение гражданина российскому гражданства, равно как и запрет на лишение его права изменить российское гражданство на гражданство иного государства.

Рыночные отношения могут развиваться лишь в условиях **экономической свободы** и **равенства всех форм собственности**. Статьи 8 и 9 Конституции устанавливают гарантию единообразного гражданско-правового регулирования на всей территории РФ. Это выражается в единстве экономического пространства, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств, поддержке конкуренции, свободе экономической деятельности. Государство признает и защищает равным образом частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности, в том числе на землю. При этом земля и другие природные ресурсы рассматриваются как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории.

Разделение властей характеризует Россию как вступившую в период формирования демократического правового государства. Целью разделения власти на три ветви: законодательную, исполнительную и судебную — является избежание произвола в деятельности органов государственной власти, разделение между ними полномочий таким образом, чтобы они своей деятельностью создавали наиболее благоприятные условия для реализации гражданами собственных прав, свобод и исполнения обязанностей. Провозглашение этого принципа в ст. 10 Конституции также является программным,

поскольку существует еще два вида органов государственной власти: Президент и органы прокуратуры. В соответствии со ст. 11 государственную власть в России осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство РФ и суды Российской Федерации. Статья 129 Конституции устанавливает, что прокуратура Российской Федерации составляет единую централизованную систему, не указывая места этого органа в системе разделения властей.

Таким образом, в соответствии с действующей Конституцией образованы следующие виды государственных органов: Федеральное Собрание РФ, олицетворяющее законодательную власть; Правительство РФ — исполнительную власть; федеральные суды (Конституционный Суд, Верховный Суд, Высший Арбитражный Суд и иные федеральные суды) — судебную власть; Президент РФ — глава государства, обеспечивающий согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти (ст. 80); прокуратура — органы надзора.

Важным принципом формирования правового государства является установление **гарантии местного самоуправления**. Конституция не закрепляет системы и видов органов местного самоуправления, так как они не входят в систему органов государственной власти, но указывает (в ст. 12) на самостоятельность местного самоуправления в пределах своих полномочий.

Нормы ст. 13 Конституции устанавливают два принципа, определяющих формирование и развитие политической системы российского общества. **Принцип идеологического многообразия** заключается в том, что никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. **Принцип политического плюрализма (политического многообразия)** подразумевает многопартийность. Особенностью реализации этих принципов является конституционно гарантированное равенство всех общественных объединений перед законом. Часть 5 ст. 13 Конституции устанавливает запрет на создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

Россия — конституционное государство, где Конституция как Основной закон обладает высшей юридической силой, имеет прямое действие, т. е. применяется судами при отправлении правосудия и применяется на всей территории РФ. Законы и иные правовые акты не должны противоречить Конституции. Основным в проявлении **принципа приоритета закона** является конституционное обязывание всех органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, граждан и их объединений соблюдать Конституцию РФ и законы (ч. 3 ст. 15). Содержание этого принципа дополняется конституционной гарантией, устанавливающей правовые рамки для государства, заинтересованного в соблюдении законов, так как именно оно и является законодателем: «Законы подлежат официально 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» (ч. 3 ст. 15).

Принцип приоритета норм международного права и международных договоров России перед национальным правом характеризует положение Российской Федерации в международном сообществе государств. Являясь участницей ООН, Совета Европы, других международных организаций, Россия несет обязательства, вытекающие из решений, принимаемых этими организациями. Заклучая договоры с другими государствами, Россия принимает на себя обязательство выполнять их условия. В состав российского национального права все эти нормы включаются только после ратификации указанных актов Государственной Думой. Часть 4 ст. 15 Конституции устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры

Российской Федерации являются частью ее правовой системы. Гарантией реализации этого принципа является конституционно закрепленное требование: если международным договором установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Особый порядок изменения положений Конституции, составляющих основы конституционного строя России, выступает как основополагающий принцип, обеспечивающий не только **стабильность** Основного закона, но и **незыблемость государственного строя Российской Федерации**. В содержание этого принципа входят два основных положения;

- положения гл. 1 Конституции не могут быть пересмотрены Федеральным Собранием;
- никакие другие положения Конституции не могут противоречить основам конституционного строя Российской Федерации

2. Понятие и структурные элементы основ конституционного строя России.

Понятие «Основы конституционного строя» является новым в российском конституционном праве. В юридической литературе нет единого, общепризнанного определения конституционного строя. Так, Е.И. Козлова и О.Е. Кутафин рассматривают конституционный строй как «форму (способ) организации государства, которая обеспечивает подчинение его праву и характеризует его как конституционное государство». Ограничение государственной власти правом имеет одной из целей создание оптимальных условий для функционирования гражданского общества, являющегося неотъемлемым атрибутом конституционного государства. В учебнике М.В.Баглая под конституционным строем понимается «порядок, при котором соблюдаются права и свободы человека и гражданина, а государство действует в соответствии с конституцией». Авторы упомянутых определений ограничивают конституционный строй организацией только государства.

Между тем, если обратиться к Конституции РФ, то она закрепляет не только организацию государства, но и организацию гражданского общества. В.Т. Кабышев пишет, что это «система господствующих экономических и социально-политических отношений в их конституционной форме, воплощающих суверенитет народа, свободы и права человека и определяющих сущность общества в целом». Н.А. Михалёва понимает это как «общественный строй, в котором функционирует правовое государство с республиканской формой правления, установлен демократический политический режим, признаётся приоритетное положение личности, незыблемость частной собственности, разделение властей, верховенство права и закона». Признавая ценность таких определений, следует отметить, что природу конституционного строя нельзя отождествлять с политическим режимом, существующим в конкретной стране. Государство может быть далеко от идеалов демократии, верховенства права, но это не означает, что в нём не существует конституционный строй вообще. Наличие конституционного строя вытекает из народного суверенитета, предполагает право населения самостоятельно устанавливать форму организации жизни на принадлежащей территории. По мнению Мамонова В.В. конституционный строй – это система конституционных отношений, закреплённых народом в Конституции РФ и определяющих статус человека, форму государства, его политический режим, взаимоотношения между властями, положение в мировом сообществе.

В юридической литературе не проводится чётких различий между категориями «конституционный строй» и «основы конституционного строя». Более того, указанные понятия фактически признаются тождественными с учётом круга общественных отношений, образующих конституционный строй, и его правового закрепления. Основы

конституционного строя включают в себя не все общественные отношения, составляющие суть конституционного строя, а лишь главные, ключевые общественные отношения, составляющие суть устройства общества и государства. основополагающие принципы организации общества и государства образуют как бы фундамент конституционного строя. Эти нормы, содержащиеся в главе 1 Конституции РФ, в научной литературе чаще всего именуется нормами-принципами.

Поскольку конституционный строй РФ включает целую систему складывающихся общественных отношений, в его закреплении участвуют не отдельные правовые нормы и даже не отдельные отрасли права и законодательства, а все отрасли российского права и законодательства.

Ведущее место среди правовых норм, регулирующих конституционный строй России, занимают нормы Конституции РФ, поскольку Конституция наделена высшей юридической силой и является базой текущего законодательства.

Среди же норм Конституции определяющую роль играют нормы, закрепляющие устои российского конституционного строя, в которых выражается его гуманная сущность, принадлежность России к семье демократических стран. Это нормы об основах конституционного строя, которые характеризуют РФ как конституционное государство.

Иными словами, под основами конституционного строя РФ понимаются устои государства, его основные принципы, которые призваны обеспечить Федерации характер конституционного государства.

К основам конституционного строя, согласно Конституции РФ, относятся прежде всего основы, присущие каждому конституционному государству. В их число входят демократизм, выражающийся в народном суверенитете, разделении властей, идеологическом и политическом многообразии, в признании и гарантировании местного самоуправления, а также правовое государство, воплощением которого и является конституционное государство. Основу конституционного государства составляют и признание им человека, его прав и свобод высшей ценностью, а также социальное рыночное хозяйство, в рамках которого главным образом осуществляются производство и распределение товаров и благ.

С этими основами неразрывно связаны и такие основы конституционного строя, как социальное государство, главной задачей которого является претворение в жизнь закрепленных правом принципов социального равенства, и светское государство, дополняющее принцип политического многообразия многообразием духовным.

К основам конституционного строя, закрепленным Конституцией РФ, относятся и федерализм, суверенность Российского государства и республиканская форма правления. Они не являются определяющими для характеристики России как конституционного государства. Ведь конституционные государства – и республики в составе Российской Федерации, хотя они не федеративные и не суверенные государства. Многие конституционные государства не являются и республиками (например, Великобритания, Дания, Япония). Включение федерализма, суверенности и республиканской формой правления в число основ конституционного строя Российской Федерации вызвано стремлением законодателя дать наиболее полную картину основных черт, характеризующих российскую государственность. Однако это не означает, что данные основы никак не связаны с остальными принципами. Наоборот, в условиях Российской Федерации эти основы создают наиболее благоприятную среду для реализации всех принципов российской государственности.

Каждый конституционный принцип существует не сам по себе. Они конституируют государство в совокупности и поэтому должны рассматриваться только во взаимосвязи. Конституционные принципы могут дополнять и конкретизировать друг друга, а, следовательно, все они находятся во взаимозависимости.

Особенности правового регулирования основ конституционного строя России закреплены в статье 16 Конституции РФ. Первая особенность состоит в том, что правовые

нормы Конституции РФ не могут противоречить основам конституционного строя. Вторая особенность заключается в том, что согласно ст. 135 Конституции, если предложение о пересмотре главы 1 (как и глав 2 и 9) будет поддержано тремя пятими голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, то в соответствии с федеральным конституционным законом созывается Конституционное Собрание. Конституционное Собрание либо подтверждает неизменность Конституции РФ, либо разрабатывает проект новой Конституции РФ, который принимается Конституционным Собранием двумя третями голосов от общего числа его членов или выносятся на всенародное голосование.

Основы конституционного строя Российской Федерации как конституционный институт – это обладающие наивысшей юридической силой, систематизированные нормы Конституции, которые закрепляют базирующиеся на демократических ценностях и идеалах политические, экономические, социальные, идеологические устои российского общества и государства. По мнению Бутусовой Н.В., имеются основания для выделения и конституционно-правового института основ конституционного строя, который помимо норм главы 1 Конституции включает в себя иные конституционные нормы, а также нормы законов, других источников конституционного права. Говоря иначе, конституционно-правовой институт основ конституционного строя содержит нормы различной юридической силы, где нормы Главы 1 Конституции выполняют учредительную функцию, закрепляя устои общества и государства, а остальные нормы – функцию конкретизации соответствующих конституционных принципов.¹

Если сгруппировать статьи главы 1 Конституции по крупным рубрикам, то можно выделить четыре главных составляющих: политические основы конституционного строя; экономические основы конституционного строя; социальные и духовные основы конституционного строя.

3. Политические основы конституционного строя российской федерации

В ст.1 Конституции РФ провозглашается: Российская Федерация - Россия, есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления. Наименования Российская Федерация и Россия равнозначны.

Демократия в дословном переводе с греческого, как известно, означает народовластие. Демократический характер Российского государства проявляется в том, что согласно ст.3 Конституции РФ, «носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ».

Важнейшим признаком демократического государства является обеспечение в нем прав и свобод человека и гражданина. Только в условиях демократического государства это обеспечение может быть реальным. Никакие другие признаки и черты не способны придать государству демократический характер, если не обеспечиваются реальные права и свободы. Этот признак нашел свое закрепление в ст.2 Конституции Российской Федерации, которая устанавливает, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства».

Конституция закрепляет основные формы реализации народом своего суверенного полномочия. «Народ, подчеркивается в ст.3 п.2 Конституции РФ, – осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления». Формами непосредственного осуществления народовластия являются референдум и свободные выборы (ст.3 п.3 Конституции РФ).

В содержание основ конституционного строя, закрепленных Конституцией РФ 1993 года, входят и нормы, регулирующие общественные отношения, связанные с осуществлением государственной власти. В своей совокупности они регулируют политические основы общественного устройства или политическую систему Российской Федерации.

Народ – единственный законный и правомерный носитель власти в государстве, осуществляющий её независимо и самостоятельно. Как подчеркивается в ст.3 п.1

Конституции РФ, «носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ». Власть народа в любом государстве не может осуществляться вне организационных форм, посредством которых народ реализует свой суверенитет. Народ управляет государством, свободно выражает свою волю и придает ей общеобязательный характер путем закрепления в законодательных актах.

Реализация народовластия осуществляется в различных формах: через систему государственных органов, общественные организации и партии, через институты непосредственной демократии. Единство, взаимосвязь и функционирование этих форм составляет политическую систему общественного строя. Под политической системой, таким образом, понимается совокупность государственных, политических и общественных организаций, через которые народ реализует принадлежащую ему в соответствии с Конституцией власть, управляет государством, определяет и проводит в жизнь внутреннюю и внешнюю политику.

В ст.13 Конституции РФ нашел свое закрепление отказ государства от одной идеологии. Конституция устанавливает, что в Российской Федерации признается идеологическое многообразие. Никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной.

Деидеологизировав общественный и государственный строй, Конституция РФ 1993 года ликвидировала и монополию одной партии. В ст. 13 Конституции закреплено, что в Российской Федерации признаются политическое многообразие, многопартийность. Общественные объединения равны перед законом. В содержание основ конституционного строя законодатель включил определенные ограничения для создания и деятельности партий и общественных организаций. В ст.13 п.5 установлено: «Запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни».

В число конституционных основ Российской Федерации включен также классический для большинства стран мира принцип разделения государственной власти на законодательную, исполнительную, судебную, органы которых являются самостоятельными (ст. 10 Конституции РФ). Государственную власть в Российской Федерации, как установлено в ст. 11 п.1 Конституции РФ, осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство Российской Федерации, суды Российской Федерации.

Для механизма реализации полновластия народа важное значение имеет местное самоуправление. Согласно ст. 12 Конституции РФ, «в Российской Федерации признается и гарантируется местное самоуправление. Местное самоуправление в пределах своих полномочий самостоятельно. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти».

Впервые в конституционном законодательстве России в самом тексте Конституции указывается на особую защиту системы государственной власти. Как подчеркивается в ст.3 п.4 Конституции РФ, «никто не может присвоить власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуются по федеральному закону».

Российская Федерация определяется ее Конституцией как правовое государство. Для правового государства характерно верховенство закона во всех сферах общественной и государственной жизни; реальность прав и свобод личности, обеспечение ее свободного развития; взаимная ответственность государства и личности, обязательность закона не только для граждан, но и для самого государства; строгое исполнение требований закона, господство в государстве принципа законности; осуществление государством эффективного контроля за исполнением законодательства.

Характерные признаки правового государства нашли свое отражение в нормах Конституции, устанавливающих основы конституционного строя, а также в других главах Конституции РФ. В ст. 15 Конституции РФ определяется, что 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.

В этой же статье непосредственно закреплён и другой характерный признак правового государства. Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения, подчеркивается в ст.45 п.2 Конституции РФ, обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы.

Для того чтобы законы исполнялись, они должны быть известны гражданам. В этой связи Конституция РФ 1993 года впервые в нашем конституционном законодательстве устанавливает: «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» (ст. 15 п.3 Конституции РФ).

Стремление придать правовой характер Российскому государству привело к конституционной новелле. Конституция РФ 1993 года закрепила, что «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора» (ст. 15 п.4 Конституции РФ). В этой норме закреплён общий принцип примата международного права над национальным законодательством. Конституция пронизана ссылками на международное право. Так, п.1 ст.17 устанавливает, что права и свободы человека и гражданина признаются и гарантируются в Российской Федерации в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права. Юрисдикция России на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне осуществляется в порядке, определяемом федеральным законом и нормами международного права (п.2 ст.67).

Составной частью российской правовой системы могут быть не всякие принципы и нормы международного права, а только те из них, которые являются общепризнанными и договорными, так как не все нормы международного права, действующие в настоящее время, признаются всеми государствами в качестве обязательных для себя. В совокупности этих норм есть региональные, партикулярные или локальные нормы, которые являются обязательными для какой-либо группы или даже для двух государств или международных организаций. Таких норм в международном праве подавляющее большинство. Тем не менее, в современном международном праве есть большое число норм, которые официально признаны всеми или почти всеми государствами независимо от их социального строя в качестве обязательных. Эти нормы и называются общепризнанными.¹ Такой подход получил подтверждение в Постановлении Пленума Верховного суда РФ от 10 октября 2003 г. №5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации», согласно которому общепризнанными следует считать нормы универсального характера, закреплённые как письменно, так и «неписанные» правила, в соответствии с которыми согласуют свои действия все или большинство государств.

К общепризнанным принципам международного права следует отнести лишь приведённые в Декларации «О принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом Организации Объединённых Наций» от 24.10.1970 г.

Заключение Российской Федерацией договоров с другими государствами регулируется Федеральным законом «О международных договорах Российской Федерации» от 15 июля 1995 года. Закон устанавливает, что положения официально

опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующих издания внутригосударственных актов для применения, действуют в России непосредственно. Хотя Конституция РФ не конкретизирует, что речь идёт лишь о ратифицированном международном договоре, именно такой договор выступает в качестве источника российского права. Именно в момент ратификации международного договора Россия принимает на себя обязательства по нему. ¹

К основам конституционного строя Российской Федерации отнесены и некоторые нормы, устанавливающие характер взаимоотношений между обществом и человеком, государством и личностью. Эти нормы не только характеризуют демократизм нашего государства, но и определяют его конституционный строй в целом. Статья 2 Конституции РФ 1993 года закрепляет: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства». В статье воплощен гуманный принцип взаимоотношений между государством и личностью. Не человек для государства, а государство существует для человека, для обеспечения его прав и свобод.

Для правового положения человека в государстве важное значение имеет институт гражданства. Наиболее принципиальные положения этого института законодатель включил в содержание основ конституционного строя. В частности, статья 6 Конституции РФ устанавливает, что «гражданство Российской Федерации приобретается и прекращается в соответствии с федеральным законом, является единым и равным независимо от оснований приобретения». В статье последовательно проводится принцип равноправия. Каждый гражданин Российской Федерации, подчеркивается в ст.8 п.2 Конституции РФ, обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные Конституцией Российской Федерации. Защищая права человека, Конституция РФ устанавливает также, что «гражданин Российской Федерации не может быть лишен своего гражданства или права изменить его» (ст.6 п.3 Конституции РФ).

Данное положение дополняется установленными в ст. 61, 62 Конституции РФ нормами, согласно которым гражданин Российской Федерации не может быть выслан за пределы Российской Федерации или выдан другому государству. Российская Федерация гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами. Гражданин Российской Федерации может иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Эти нормы не включены в содержание основ конституционного строя, но имеют принципиально важное значение для характера взаимоотношений между гражданином и государством.

Многонациональный, федеративный характер национально-государственного устройства России обусловил включение в главу 1 Конституции РФ «Основы конституционного строя» ряда положений, связанных с характером Федерации и ее взаимоотношений с субъектами Российской Федерации. Прежде всего, это нормы, закрепляющие единство Федерации и верховенство ее законов на всей территории. В ст.4 Конституции РФ установлено: «1. Суверенитет Российской Федерации распространяется на всю ее территорию. 2. Конституция Российской Федерации и федеральные законы имеют верховенство на всей территории Российской Федерации. 3. Российская Федерация обеспечивает целостность и неприкосновенность своей территории».

Российская Федерация, согласно ст. 5 Конституции РФ, состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов – равноправных субъектов Российской Федерации. Закрепление равноправия всех субъектов Федерации в качестве одной из основ конституционного строя имеет новый, принципиально важный характер. По Федеративному Договору от 31 марта 1992 года республики в составе Российской Федерации именовались суверенными государствами. Ликвидировав суверенитет субъектов Федерации, и установив их равноправие, новая Конституция РФ закрепила правовые гарантии сохранения целостности России.

Следует отметить, что равноправие субъектов Федерации не означает их равного статуса, который определяется законодательными актами различной юридической силы. Различен и круг полномочий субъектов Федерации. Так, согласно ст. 5 п.2 Конституции РФ республика (государство) имеет свою конституцию и законодательство. Край, область, город федерального значения, автономная область, автономный округ имеют свой устав и законодательство.

Особо важный характер для основ конституционного строя имеют закреплённые в Конституции РФ принципы федеративного устройства России. Как установлено в ст. 5 п.3, «федеративное устройство Российской Федерации основано на ее государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, равноправии и самоопределении народов в Российской Федерации». «Во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти все субъекты Российской Федерации между собой равноправны» (ст. 5 п.4 Конституции РФ).

4. Экономические основы конституционного строя российской федерации

Экономической основой конституционного строя России является находящееся в стадии становления социальное рыночное хозяйство, в рамках которого производство и распределение товаров и благ осуществляется в основном посредством рыночных отношений. Их участниками выступают частные субъекты хозяйствования, конкурирующие между собой. Российская Федерация поддерживает эту конкуренцию, а также принимает меры к предотвращению монопольных привилегий и осуществляет соответствующий контроль.

В Конституции закреплены многообразие форм собственности, их равная защита. «В Российской Федерации, – установлено в ст.8 п.2 Конституции РФ, – признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Данное положение дополняется нормами ст.35 Конституции РФ, которое устанавливает, что право частной собственности охраняется законом, каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения.

Государственная собственность делится на федеральную и собственность субъектов Российской Федерации. Муниципальная собственность – это собственность города, района или другого муниципального образования, на территории которого осуществляется местное самоуправление. К иным формам собственности можно отнести собственность общественных объединений, некоммерческих организаций.

Право частной собственности, дополняется также правом граждан на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной закрепленной законом экономической деятельности (ст. 34 п.1 Конституции РФ).

По-иному, чем ранее действовавшая Конституция, Конституция 1993 года устанавливает правовой режим земли. В ст.9 Конституции закреплено, что «1. Земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории. 2. Земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, муниципальной и иных формах собственности». Положения этой статьи дополняются нормами ст. 36 Конституции РФ, согласно которой граждане и их объединения вправе иметь в частной собственности землю. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляется их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов других лиц.

В 2001 г. принят Земельный кодекс РФ, который устанавливает правовой режим нескольких категорий земель (земли поселений, лесного фонда, земли специального

назначения – обороны, транспорта и др.), разрешает их свободный оборот (куплю-продажу земель населённых пунктов, земель под строениями, дачных, садовых участков и др.). Из оборота исключаются земли лесного фонда, водоохранные земли, особо охраняемых территорий и др. Оборота земель сельскохозяйственного назначения регулируется федеральным законом. Сельскохозяйственные земли могут находиться только в российской собственности (государства, муниципальных образований, граждан РФ, юридических лиц РФ). Иностранцы граждане, лица без гражданства, иностранные юридические лица, а также юридические лица, где доля неграждан РФ в уставном (складочном) капитале составляет более 50%, могут обладать участками земель сельскохозяйственного назначения только на правах аренды. Максимальные и минимальные размеры земельных участков устанавливаются субъектами Федерации. Так, в соответствии с п.2 ст.9 Закона «Об особенностях оборота земель сельскохозяйственного назначения в Белгородской области» от 31 декабря 2003г. минимальный размер земельного участка не может быть менее 50гектаров. В случае ненадлежащего использования сельскохозяйственных земель участок может быть принудительно изъят через суд. Участок земли может быть реквизирован (за плату) в случае стихийных бедствий и других ситуаций, изъят по суду (за плату) или национализирован для государственных или муниципальных нужд (переход частной собственности в публичную), но только на возмездных началах и при справедливой оплате, которая не может устанавливаться принудительно государственными или муниципальными органами.

Развитие частной собственности в России связано с приватизацией государственных и муниципальных предприятий, участков земли, а также жилья. В настоящее время приватизация продолжается в соответствии с Федеральным законом от 21.12.2001 г. № 178-ФЗ (ред. от 18.07.2005 г.) «О приватизации государственного и муниципального имущества» путём продажи на аукционах (публичных торгах). Правительство ежегодно устанавливает сроки и списки предприятий, подлежащих приватизации. Эти списки рассматриваются парламентом одновременно с утверждением бюджета. Конституция РФ разрешает и обратный процесс: принудительное отчуждение частной собственности (в том числе юридических лиц) в интересах общества и государства (ч.3 ст.35). Это может быть осуществлено только при условии предварительного и равноценного возмещения.

Учитывая федеративный характер национально-государственного устройства России, Конституция РФ 1993 года определяет: «В Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности» (ст.8 п.1 Конституции РФ). Под конституционным термином «гарантируются» понимается требование ко всем органам государственной власти России и их должностным лицам не нарушать единства экономического пространства, не создавать каких-либо препятствий для перемещения внутри страны товаров, услуг, финансовых средств, не принимать решений не предпринимать каких-либо действий, направленных на ограничение конкуренции или самостоятельной экономической деятельности граждан и других субъектов экономических отношений.

Гарантия свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств состоит в обеспечении режима с отсутствием внутренних таможенных границ, одинаковым (равным) положением предпринимателей на всей территории России, независимо от места их регистрации и расположения. Кроме того, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств должно обеспечиваться едиными стандартами правового регулирования порядка образования и деятельности предприятий, едиными стандартами сертификации товаров и услуг, едиными правилами лицензирования различных видов предпринимательской деятельности.

5. Социальные и духовные основы конституционного строя российской федерации

Согласно ст.7 Конституции РФ Россия провозглашается социальным государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. Главная задача социального государства – достижение такого общественного прогресса, который основывается на закреплённых правом принципах социальной справедливости, всеобщей солидарности и взаимной ответственности. Социальное государство призвано помогать слабым, влиять на распределение экономических благ исходя из принципа справедливости, чтобы обеспечить каждому достойное существование.

Социальное государство стремится обеспечить каждому своему гражданину достойный человек прожиточный минимум. При этом оно исходит из того, что каждый взрослый должен иметь возможность зарабатывать на себя и на содержание своей семьи.

Возможность человека зарабатывать предполагает, прежде всего, наличие работы. В социальном государстве, как правило, закрепляется в связи с этим право на труд. В Конституции РФ содержится лишь право (ст. 37) «свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию».

Личная ответственность каждого за его собственное благополучие неразрывно связано с семьей. Семья важнейший компонент общества, связывающий его с государством. Повышение социального потенциала семьи, ее активности во всех сферах жизни общества, укрепление брачно-семейных отношений – все это имеет непосредственное отношение к социальному развитию страны, к полному использованию ее возможностей.

Семья одинаково важна и для общества, и для государства. Значит, семья, материнство, отцовство, детство должны находиться под защитой и общества, и государства, как в правовом, так и в социальном плане.

Одной из важнейших целей социального государства является сглаживание социального неравенства, преодоление его крайних форм. Разновидностью социального неравенства является неравенство, связанное с утратой дохода или средств к существованию из-за болезни, инвалидности, старости, потери кормильца, безработицы и т.п. Средством, которое использует социальное государство, чтобы противостоять этому, является социальное обеспечение.

Наиболее характерные черты социального государства отражаются в его социальной политике, которая в соответствии с Конституцией РФ (ст. 7) «направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека».

Социальная политика представляет собой часть общей политики государства, которая касается отношений между социальными группами, между обществом в целом и его членами, связанных с изменениями в социальной структуре, ростом благосостояния граждан, улучшением их жизни, удовлетворением их материальных и духовных потребностей, совершенствованием образа жизни.

В п.2 ст. 7 указываются основные направления социальной политики государства. «В Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, устанавливается гарантированный минимальный размер оплаты труда, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты».

К сфере установления социальных основ общественного устройства следует отнести и уже упоминавшуюся ст.2 Конституции РФ, которая провозглашает человека, его права и свободы высшей ценностью, а признание, соблюдение и защиту прав и свобод человека и гражданина признает обязанностью государства. Социальная направленность Конституции РФ 1993 года проявляется также в положениях главы 2 «Права и свободы человека и гражданина», содержание которых будет рассмотрено в следующей теме.

В основах конституционного строя РФ могут быть выделены и духовные основы. К ним относятся идеологическое многообразие и светское государство.

Конституция закрепляет принцип идеологического многообразия как одну из основ конституционного строя. Этот принцип исключает возможность существования в России чьей-либо монополии на идеологию. «Никакая идеология, - указывается в ст. 13 Конституции РФ, - не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной». Тем самым в Российской Федерации должно быть обеспечено идеологическое многообразие, признанное государством. Идеологическое многообразие означает свободное существование в обществе различных политических и иных мнений, взглядов, школ, идей. Оно непосредственно связано с такими конституционными свободами, как свобода мысли и совести. Наиболее важные гарантии рассматриваемого принципа - отмена цензуры, свобода информации, издательской деятельности, преподавания. Многообразие в сфере идеологии позволяет каждому человеку, группам людей, их объединениям свободно развивать свои научные теории и воззрения, распространять и защищать их с помощью всех допускаемых Конституцией и законами средств, активно способствовать их осуществлению путем разработки программных документов, законопроектов и т.п. Отсутствие государственной или обязательной идеологии не означает, что должностные лица органов власти действуют независимо от каких-либо идеологических взглядов. Наоборот, именно возможность проводить в жизнь не одни, а разные идеологические воззрения обуславливает активную борьбу социальных групп населения и политических партий за выдвижение своих сторонников в различные органы власти, прежде всего путем активного участия в выборах. В ст. 14 Конституции РФ указывается, что Россия является светским государством. В светском государстве не существует официальной государственной религии и ни одно из вероучений не признается обязательным или предпочтительным. В таком государстве религия, ее каноны и догматы, а также религиозные объединения, действующие в нем, не должны определять конституционный строй, деятельность государственных органов и их должностных лиц, систему государственного образования и другие сферы деятельности государства.

Отделение церкви от государства означает, что государство не вмешивается в определение гражданином своего отношения к религии и религиозной принадлежности, в воспитание детей родителями или заменяющими их лицами в соответствии со своими убеждениями и с учетом права ребенка на свободу совести и свободу вероисповедания. Государство не возлагает на религиозные объединения выполнения функций органов государственной власти и органов местного самоуправления; не вмешивается в деятельность религиозных объединений, если она не противоречит законодательству; обеспечивает светский характер образования государственных и муниципальных образовательных учреждениях. Деятельность органов государственной власти и органов местного самоуправления не должна сопровождаться публичными религиозными обрядами и церемониями. Должностные лица, военнослужащие не вправе использовать свое служебное положение для формирования того или иного отношения к религии. В соответствии с конституционным принципом отделения религиозных объединений от государства религиозное объединение создается и осуществляет свою деятельность в соответствии с собственной иерархической и институциональной структурой. Отделение религиозных объединений от государственных не влечет за собой ограничения прав членов указанных объединений участвовать наравне с другими гражданами в управлении делами государства, в выборах в органы государственной власти и органы местного самоуправления, в деятельности общественных объединений

В свою очередь, и религиозные объединения в соответствии с конституционными принципами создаются и осуществляют свою деятельность независимо от государства – в соответствии со своей собственной иерархической институциональной структурой, выбирают, назначают свой персонал согласно своим собственным установлениям, при этом условия

труда и его оплата устанавливаются в соответствии с законодательством РФ трудовым договором (контрактом).

По закону религиозные объединения не выполняют функций органов государственной власти и органов местного самоуправления; не участвуют в выборах в органы государственной власти и в органы местного самоуправления; не участвуют в деятельности политических партий и политических движений, не оказывают им материальную помощь. Но это вовсе не означает, что священнослужители не могут избираться в органы государственной власти и местного самоуправления. Могут, но их кандидаты выдвигаются не от религиозных объединений и не в качестве представителей соответствующей церкви.

Согласно закону религиозным объединением в РФ признаётся добровольное объединение граждан РФ, иных лиц, постоянно и на законных основаниях, проживающих на территории РФ, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и обладающее соответствующими этой цели признаками: вероисповедание; совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний; обучение религии и религиозное воспитание своих последователей. Религиозные объединения могут создаваться в форме религиозных групп и религиозных организаций.

Религиозные группы – это религиозные объединения, осуществляющие деятельность без государственной регистрации и приобретения правоспособности юридического лица, т.е. организационно-правовые формы малых религиозных общин. Помещение и необходимое для деятельности религиозной группы имущество предоставляется в пользование группы её участниками. В отличие от них религиозные организации – религиозные объединения, зарегистрированные в качестве юридических лиц.

Религиозные организации в зависимости от территориальной сферы своей деятельности подразделяются на местные и централизованные. Местной религиозной организацией признаётся организация, состоящая не менее чем из десяти участников, достигших возраста 18 лет и постоянно проживающих в одной местности либо в одном городском или сельском поселении. Централизованной религиозной организацией признаётся организация, состоящая в соответствии со своим уставом не менее чем из трёх местных религиозных организаций.

Религиозные организации вправе проводить религиозные обряды в лечебно-профилактических и больничных учреждениях, детских домах, домах-интернатах для престарелых и инвалидов, в учреждениях, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы, по просьбам находящихся в них граждан, в помещениях, специально выделяемых администрацией для этих целей. Командование воинских частей с учётом требований воинских уставов не вправе препятствовать участию военнослужащих в богослужениях и других религиозных обрядах и церемониях.

По просьбам религиозных объединений соответствующие органы государственной власти вправе объявлять религиозные праздники нерабочими (праздничными) днями на соответствующих территориях. Такими праздничными днями объявлены, в частности, Рождество Христово, ряд мусульманских религиозных праздников.

В собственности религиозных организаций могут находиться здания, земельные участки, объекты производственного, социального, благотворительного культурно-просветительского и иного назначения, денежные средства и иное имущество, необходимое для обеспечения их деятельности, в том числе отнесённое к памятникам истории и культуры.

Религиозные организации могут быть ликвидированы по решению их учредителей или органа, уполномоченного на то уставом религиозной организации, а также по решению суда в случае неоднократных или грубых нарушений норм Конституции РФ, федеральных законов либо в случае систематического осуществления религиозной организацией деятельности, противоречащей целям её создания.

Конституционный строй – это устройство общества и государства, закреплённое нормами конституционного права.

Признаками конституционного строя являются:

- верховенство права;
- широкие права и свободы человека, их гарантированность;
- участие народа в осуществлении государственной власти и широкое народное представительство;
- разделение властей.

Защита конституционного строя обеспечивается:

- особым порядком предложения и внесения поправок к главе 1 Конституции – Основы конституционного строя;
- неотвратимостью наказания лиц, осуществляющих действий, направленные на свержение конституционного строя.

Общечеловеческие ценности и цели, провозглашённые в преамбуле Конституции РФ:

- **демократии:** права и свободы человека, равноправие и самоопределение народов, демократическая основа государственности России;
- **нравственные:** вера в добро и справедливость, почитание памяти предков;
- **российской государственности:** сохранение исторически сложившегося государственного единства, возрождение суверенной государственности, утверждение её незыблемости;
- **патриотизма и интернационализма:** любовь и уважение к Отечеству, ответственность за свою Родину перед нынешним и будущими поколениями, осознание общей судьбы у народов многонациональной России, её причастности к мировому сообществу.

Принципы конституционного строя, включённые в Конституцию:

10. **человек, его права и свободы являются высшей ценностью** (ст.2), что обязывает государство признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина;

11. **суверенитет её многонационального народа** (ст.3), что означает – верховенство народной власти, право народа быть носителем суверенитета и единственным источником власти в РФ;

12. **государственный суверенитет РФ** (ст.4), означающий, что государственная власть в РФ едина, верховна и независима;

13. **федерализм** (ст.5), обеспечивающий государственную целостность России и разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ;

14. **разделение властей** на законодательную, исполнительную, судебную (ст.10), означающий, что органы законодательной, исполнительной, судебной власти “сдерживают” друг друга, не допуская сосредоточения власти в руках одного органа;

15. **Россия – социальное государство** (ст.7). Этот принцип закрепляет социальную ответственность государства за удовлетворение потребностей членов общества и создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека;

16. **установление рыночной экономики.** Это проявляется в признании и защите различных форм собственности, частной, государственной, муниципальной и иных (ст.8,9);

17. **идеологическое и политическое многообразие** (ст.13). Их суть состоит в том, что никакая идеология в России не может быть провозглашена в качестве государственной или обязательной и признании многопартийности;

18. **Россия – советское государство.** Это означает, что в России не допускается установление никакой религии в качестве государственной или обязательной, религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом (ст.14).

Конституционный строй - устройство общества и государства, закрепленное нормами конституционного права.

Конституционный строй характеризуется особыми принципами (базовыми началами), лежащими в основе взаимоотношений человека, государства и общества. Сегодня в России государство является политической организацией гражданского общества, имеет демократический правовой характер и человек в нем, его права, свободы, честь, достоинство признаются высшей ценностью, а их соблюдение и защита — основной обязанностью государства.

Конституционно-правовые нормы, закрепляющие основы конституционного строя, формы и институты политического устройства общества, основы экономической системы составляют **институт основ конституционного строя**, который занимает ведущее место в системе конституционного права.

Нормы его сосредоточены в гл. 1 «Основы конституционного строя» Конституции РФ. Обращает на себя внимание то, что каждый принцип, выраженный в этих нормах, является основой, отправной точкой для положений других глав Конституции. Содержание некоторых основ выражено не в одной, а в нескольких статьях. Так, характеристика России как государства содержится в ст. 1, 7, 14 Конституции. Российская Федерация определена как демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления; как социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека; как светское государство, в котором никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной.

Российская Федерация, таким образом, формируется как конституционное государство, ограничивающее себя рамками Основного закона.

Основы конституционного строя России включают такие принципы устройства государства и общества, как:

- человек, его права и свободы как высшая ценность;
- народовластие;
- полнота суверенитета Российской Федерации;
- равноправие субъектов РФ;
- единое и равное гражданство независимо от оснований его приобретения;
- экономическая свобода как условие развития экономической системы;
- разделение властей;
- гарантии местного самоуправления;
- идеологическое многообразие;
- политический плюрализм (принцип многопартийности);
- приоритет закона;
- приоритет общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров России перед национальным правом;
- особый порядок изменения положений Конституции РФ, составляющих основы конституционного строя.

Рассматривая человека, его права и свободы в качестве высшей ценности, Конституция тем самым определяет порядок взаимоотношений государства и личности. «Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина, — указывается в ст. 2 Конституции, — обязанность государства». Этот принцип является основополагающим при установлении правового статуса человека и гражданина в нормах гл. 2 Конституции РФ. а также свидетельствует о возможности формирования правового государства.

В соответствии со ст. 3 Конституции РФ носителем суверенитета и единственным **источником власти** в России является **ее многонациональный**

народ. Сущность принципа народовластия заключается в том, что народ осуществляет власть непосредственно, путем референдума и свободных выборов, а также через избираемые представительные органы государственной власти и органы местного самоуправления. Демократия защищена конституционным запретом присваивать власть в Российской Федерации кем-либо. Захват власти или присвоение властных полномочий в соответствии с ч. 4 ст. 3 преследуется по федеральному закону.

Полнота суверенитета Российской Федерации составляет основу государственности нашей страны. Содержание этого принципа — характеристики российской государственности: верховенство государственной власти, ее единство, независимость в отношениях с другими государствами. Несмотря на федеративное устройство России, она является целостным государством, а Конституция и федеральные законы действуют на всей территории государства. Нормы ст. 4, закрепляющей рассматриваемый принцип, составляют наряду со следующим принципом основу для положений гл. 3 «Федеративное устройство» Конституции.

Равноправие субъектов РФ впервые закреплено действующей Конституцией. Часть 1 ст. 5 дает полный перечень видов субъектов РФ: республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа. Основой равноправия субъектов РФ является конституционно закрепленное равенство их во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти. Вместе с тем это положение является программным. Фактического равенства субъекты РФ не достигли, о чем свидетельствует процесс заключения двусторонних договоров о разграничении полномочий между значительной частью субъектов РФ и федеральными органами государственной власти.

Гражданство - это особая политико-правовая связь между личностью и государством, характеризующаяся установлением взаимных прав, обязанностей и ответственности между ними, основанная на признании и уважении достоинства, основных прав и свобод человека. Гражданство является основополагающим элементом правового статуса личности. В полном объеме правами и свободами на территории государства пользуются лишь его граждане. Конституция РФ в ст. 6 провозглашает единое и равное гражданство независимо от оснований его приобретения. Впервые установлен конституционный запрет на лишение гражданина российского гражданства, равно как и запрет на лишение его права изменить российское гражданство на гражданство иного государства.

Рыночные отношения могут развиваться лишь в условиях **экономической свободы и равенства всех форм собственности**. Статьи 8 и 9 Конституции устанавливают гарантию единообразного гражданско-правового регулирования на всей территории РФ. Это выражается в единстве экономического пространства, свободном перемещении товаров, услуг и финансовых средств, поддержке конкуренции, свободе экономической деятельности. Государство признает и защищает равным образом частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности, в том числе на землю. При этом земля и другие природные ресурсы рассматриваются как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории.

Разделение властей характеризует Россию как вступившую в период формирования демократического правового государства. Целью разделения власти на три ветви: законодательную, исполнительную и судебную — является избежание произвола в деятельности органов государственной власти, разделение между ними полномочий таким образом, чтобы они своей деятельностью создавали наиболее благоприятные условия для реализации гражданами собственных прав, свобод и исполнения обязанностей. Провозглашение этого принципа в ст. 10 Конституции также является программным, поскольку существует еще два вида органов государственной власти: Президент и органы прокуратуры. В соответствии со ст. 11 государственную власть в России осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство РФ и суды Российской Федерации. Статья 129 Конституции устанавливает,

что прокуратура Российской Федерации составляет единую централизованную систему, не указывая места этого органа в системе разделения властей.

Таким образом, в соответствии с действующей Конституцией образованы следующие виды государственных органов: Федеральное Собрание РФ, олицетворяющее законодательную власть; Правительство РФ — исполнительную власть; федеральные суды (Конституционный Суд, Верховный Суд, Высший Арбитражный Суд и иные федеральные суды) — судебную власть; Президент РФ — глава государства, обеспечивающий согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти (ст. 80); прокуратура — органы надзора.

Важным принципом формирования правового государства является установление **гарантии местного самоуправления**. Конституция не закрепляет системы и видов органов местного самоуправления, так как они не входят в систему органов государственной власти, но указывает (в ст. 12) на самостоятельность местного самоуправления в пределах своих полномочий.

Нормы ст. 13 Конституции устанавливают два принципа, определяющих формирование и развитие политической системы российского общества. **Принцип идеологического многообразия** заключается в том, что никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. **Принцип политического плюрализма (политического многообразия)** подразумевает многопартийность. Особенностью реализации этих принципов является конституционно гарантированное равенство всех общественных объединений перед законом. Часть 5 ст. 13 Конституции устанавливает запрет на создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

Россия — конституционное государство, где Конституция как Основной закон обладает высшей юридической силой, имеет прямое действие, т. е. применяется судами при отправлении правосудия и применяется на всей территории РФ. Законы и иные правовые акты не должны противоречить Конституции. Основным в проявлении **принципа приоритета закона** является конституционное обязывание всех органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, граждан и их объединений соблюдать Конституцию РФ и законы (ч. 3 ст. 15). Содержание этого принципа дополняется конституционной гарантией, устанавливающей правовые рамки для государства, заинтересованного в соблюдении законов, так как именно оно и является законодателем: «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» (ч. 3 ст. 15).

Принцип приоритета норм международного права и международных договоров России перед национальным правом характеризует положение Российской Федерации в международном сообществе государств. Являясь участницей ООН, Совета Европы, других международных организаций, Россия несет обязательства, вытекающие из решений, принимаемых этими организациями. Заклучая договоры с другими государствами, Россия принимает на себя обязательство выполнять их условия. В состав российского национального права все эти нормы включаются только после ратификации указанных актов Государственной Думой. Часть 4 ст. 15 Конституции устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются частью ее правовой системы. Гарантией реализации этого принципа является конституционно закрепленное требование: если международным договором установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Особый порядок изменения положений Конституции, составляющих основы конституционного строя России, выступает как основополагающий принцип, обеспечивающий не только **стабильность** Основного закона, но **инезыблемость государственного строя Российской Федерации**.

В содержание этого принципа входят два основных положения;

- положения гл. 1 Конституции не могут быть пересмотрены Федеральным Собранием;

- никакие другие положения Конституции не могут противоречить основам конституционного строя Российской Федерации

Только действуя в этих рамках, в интересах человека государство приобретает черты, характеризующие его как конституционное.

Модуль 3.

4. ИСТОЧНИКИ ПРАВА.

Основные вопросы темы

1. Понятие и виды источника права.
2. Юридический прецедент как источник права: применение судебного прецедента в российской правовой системе
3. Нормативно-правовой договор как источник права.
4. Судебная практика как источник современного российского права

1. Понятие и виды источников права.

Источники права - это действующий в государстве официальный документ, устанавливающий или санкционирующий нормы права; внешние формы выражения правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения.

Этим юридическим термином обозначается вся совокупность нормативных актов во всем их разнообразии. По своей юридической силе эти акты выстроены по иерархической лестнице сверху вниз. В настоящее время в России высшую юридическую силу имеют общепризнанные принципы и нормы международного права и ратифицированные, то есть утвержденные парламентом, международные договоры. Если таким договором установлены иные правила, чем российским законом, то действует норма договора. Признание более высокой силы за международными нормами в сравнении с внутренними российскими законами не означает принижения или ущемления российского суверенитета, потому что эти нормы составляют часть права Российской Федерации и приняты ею добровольно.

В истории развития права различают несколько видов источников права, причем их значение в каждом типе права неодинаково.

Основные формы права: правовой обычай, судебный и административный прецедент, нормативно-правовой акт, нормативный договор.

Правовой обычай – это правило поведения, которое сложилось исторически в силу постоянной повторяемости в течение длительного времени и санкционировано государством в качестве общеобязательного правила. В период становления права преобладающее значение имел правовой обычай. Обычное право было основным источником права на ранних этапах развития рабовладельческого и феодального права. В современных государствах правовой обычай применяется довольно редко. Так, ст.5 ГК РФ признает в качестве источника гражданского права обычай делового оборота, т.е. сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской

деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Правовой обычай — представляет собой неписаное правило поведения, сложившееся вследствие его фактического и многократного применения в течение длительного времени и признаваемое государством в качестве общеобязательного правила.

Это исторически первая форма права.

Данному юридическому источнику присущ ряд следующих специфических черт, отличающих его от других источников:

Продолжительность существования.

Обычай формируется постепенно. Должно пройти определенное время с момента его возникновения, чтобы обычай приобрел силу. В древних текстах существовала подходящая формулировка: «С незапамятных времен». Обычай закрепляет, содержит то, что складывалось в результате длительной практики в обществе, он может отражать как общие позитивные моральные, духовные ценности народа, так и предрассудки, расовую нетерпимость. Поскольку общество — система динамичная и постоянно развивающаяся, то устаревшие обычаи постоянно заменяются новыми, более приспособленными к окружающей действительности;

Устный характер.

Особенность обычая, отличающая его от других источников права, состоит в том, что он сохраняется в сознании народа, передается из поколения в поколение в устной форме.

Формальная определенность.

Поскольку обычай существует в устной форме, требуется более или менее точная определенность его содержания: ситуация, в которой он применяется, круг лиц, на которых обычай распространяется, последствия, которые влечет его применение;

Локальный характер.

Как правило, обычай действует в определенной местности в рамках сравнительно небольшой группы людей или на сравнительно небольшой территории, является своеобразной традицией данной местности. Многие ученые отмечают тесную связь обычая с религией (например, в современной Индии обычное право входит в структуру индусского сакрального права).

Санкционированность государством.

Для того чтобы обычай реально применялся в обществе, необходимо признание его юридической силы государством. Право не существует вне государства, поэтому обычай может приобрести общеобязательный характер наряду с другими источниками права лишь при условии придания ему законности государством. Однако в современных условиях существует более широкий перечень способов легального (официального) санкционирования обычаев в целях включения их в систему формально-юридических источников. Это признание их: государственными органами (законодательными, исполнительными, судебными и т. д.); органами местного самоуправления и другими негосударственными организациями; государствами и (или) международными организациями в сфере публичных и частных международных отношений.

Правовые обычаи подразделяются на определенные виды и подвиды. Можно выделить обычаи:

secundum legem (в дополнение к закону), который действует наряду с законом, дополняя его в случае пробела или невозможности истолковать ситуацию с помощью законодательства;

praeter legem (кроме закона), который также существует параллельно с законодательством страны, однако очень ограничен процессом кодификации и первенством закона в современном романо-германском обществе;

□ *adversus legem* (против закона), который в настоящее время играет весьма незначительную роль в связи с верховенством закона или судебной практики (в зависимости от правовой семьи) в иерархии источников права.

По юридической значимости обычаи делятся на основные и субсидиарные (дополнительные).

В зависимости от времени возникновения все правовые обычаи делятся на две основные группы:

первую составляют санкционированные компетентными органами обычаи, сложившиеся еще в доклассовых или раннеклассовых обществах;

во вторую входят относительно новые правовые обычаи, которые возникают в современных условиях. Так, в Индии по исторически сложившемуся правовому обычаю многие полномочия, которые конституция предоставляет президенту, осуществляет премьер-министр.

Таким образом, обычай проявляется как способ постоянного формирования права. Он сохраняется лишь в той мере, в какой факты выражают его реальность. Каждый новый случай применения является новым прецедентом обычая, каждая новая форма по-своему моделирует содержание обычая. Поэтому обычай по сравнению с другими источниками (формами выражения) права обладает большей гибкостью, пластичностью. Однако такая изменчивая форма существования права имеет недостаток: норма обычая не так формально определена, как, скажем, норма, содержащаяся в законе. Поэтому в современном мире обычное право уступило место письменным источникам. Теоретически обычай может сохранять за собой только те место и роль, которые готовы ему уступить письменные источники. Однако часто закон опирается на обычай или возникает на его основе.

В современном обществе каждое государство по-своему решает, какое место отвести обычаю в иерархии источников права. Отсылки к обычаю традиционно применяются в международном морском и торговом праве. Так, срок, в течение которого груз должен быть погружен на судно, определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения — сроками, обычно принятыми в порту погрузки. *Lex mercatoria* (торговое право) не что иное, как обычай, предписывающий разрешать споры в стране продавца.

В настоящее время обычай находит достаточно широкое применение в малоразвитых государствах Азии, Африки, Океании. В развитых государствах обычай понимается прежде всего как норма, дополняющая закон. Однако есть и исключения: в современных Франции и Германии в сфере гражданского и торгового права не исключается применение обычая не только в дополнение, но и против закона.

В России также не исключается применение обычая как источника (формы выражения) права, но в первую очередь в сфере частного права, где у участников правоотношений присутствует определенная свобода выбора. Статья 5 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) дает определение обычаю делового оборота: «Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе».

Специфика этого источника (формы выражения) права в современных условиях состоит в том, что в законе дается только отсылка к действующим обычаям, сам же обычай в нормативном акте не приводится. Отсылки к обычаю в гражданском законодательстве содержатся, например, в ст. 309 ГК РФ: «Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями». Аналогичная отсылка содержится в ст. 82 Таможенного кодекса РФ.

Таким образом, обычай — это правило поведения, сложившееся в ходе его действительного (фактического) применения в течение длительного времени в определенной местности либо определенной группой людей, не записанное в официальных документах, однако санкционированное государством.

Все, что касается особенностей юридического прецедента, можно их с определенными оговорками можно отнести и к административному прецеденту.

В современных государствах возрастает юридическое значение деятельности многочисленных государственных органов по решению стоящих перед ними задач. В связи с этим административный прецедент также становится источником (формой выражения) права, хотя и используется реже юридического.

Как и юридический, административный прецедент в Российской Федерации не является официально признанным источником права .

Однако в юридической действительности нашей страны можно найти примеры, когда в практической деятельности государственных органов (в том числе судебных) создаются правила поведения, которые действуют наряду с писанным правом, конкретизируют, дополняют, а иногда отменяют действующие правовые нормы.

Ни с точки зрения формы выражения правил поведения, ни с точки зрения юридических средств, которыми государство придает этим правилам юридическую обязательность, все приводимые сторонниками существования юридического прецедента в России примеры не могут быть сопоставимы с тем, что, например, имеет место в правовой системе Англии.

Единственное, что объединяет все российские примеры с юридическим прецедентом, является присутствие в этих процессах суда, фактически участвующего в формулировании правил поведения. Тем не менее, органам судебной власти в Российской Федерации явно не хватает необходимых властных полномочий для придания данным правилам требуемой официальной санкционированности. Сделать это может надлежащий правотворческий орган, который часто учитывает сложившуюся судебную практику при создании новых правил повеления.

Высшие судебные инстанции в России не случайно наделены Конституцией РФ (ст. 104) правом законодательной инициативы по вопросам их ведения, в связи с чем имеют реальную возможность побудить законодателя довести до конца процесс придания юридической обязательности формируемым при их участии правилам поведения.

Поэтому следует интерпретировать все случаи, когда судебные или иные административные органы в ходе осуществления правосудия, административно-властных полномочий или обобщений правовой практики детализируют, конкретизируют, дополняют или отменяют действующие правовые нормы, способствуя тем самым созданию нового порядка правового регулирования, в качестве начального этапа формирования новых норм права, своеобразного складывания судебных или административных обыкновений, которым еще не хватает надлежащей степени санкционированности государства. И лишь в дальнейшем этим обыкновениям соответствующим правотворческим органом может быть придана юридически обязательная сила.

Нормативный правовой акт как источник права - это официальный письменный акт, изданный компетентным органом или принятый всеми гражданами государства в форме референдума, устанавливающий, изменяющий либо отменяющий нормы права. Это наиболее совершенный источник права, создающий основу для четкости, точности и стабильности правового регулирования, укрепления законности, а и дыписьменная, строго документированная форма и особый, четко регламентированный процессуальный порядок принятия и опубликования.

Нормативный договор – это соглашение между различными субъектами права, в которых содержатся нормы права. Он является одним из основных источников международного права.

В ряде случаев нормативный договор используется во внутригосударственном праве (Федеративный договор о создании Российской Федерации, договоры между Российской Федерацией и отдельными ее субъектами, коллективные договоры между администрацией предприятия и трудовым коллективом и др.).

Еще одно отличие нормативного правового договора в том, что он может содержать не только нормы права, но и принципы права (например, принцип гуманности, содержащийся в большинстве современных конвенций).

С 90-х гг. XX в. договоры нормативного содержания получают в России все большее распространение как источник (форма выражения) внутригосударственного права. Они могут называться по-разному («контракт», «соглашение», «договоренность»), но в любом случае документ должен содержать норму права, но руководствоваться основными принципами права.

Общие принципы права – это руководящие, принципиальные положения, исходные начала всего права в целом либо определенной его отрасли. В соответствии с законодательством ряда западных государств, при отсутствии конкретной нормы, прецедента или правового обычая, возможно при решении юридических дел ссылаться на принципы справедливости, доброй совести, социальной ориентации права. Часть 2 ст.6 ГК РФ предусматривает использование общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости, если невозможно применить аналогию закона.

2. Юридический прецедент как источник права: применение судебного прецедента в российской правовой системе

Юридический прецедент относится к числу исторически устоявшихся источников права. Родиной юридического прецедента по праву считается Англия.

Нерсесянц В.С., ведущий российский ученый в области теории права и государства, дает следующее определение юридическому прецеденту как источнику права:

Судебный (юридический) прецедент - это судебное решение по конкретному делу, имеющее значение общеобязательного правила для такого же решения всех аналогичных дел. Право принимать решения, имеющие значение прецедента, имеют лишь высшие судебные инстанции (в соответствии с установленными правилами прецедента). Судебный прецедент является основным источником права в национальных системах права, относящихся к правовой системе общего (прецедентного) права.

Таким образом, можно представить юридический прецедент своего рода "эталоном" или "клише" для разрешения спора, созданный не правотворческим органом, а непосредственно судьей во время осуществления им процесса отправления правосудия. После чего, все аналогичные споры рассматриваются в соответствии ранее принятым решением судебного органа.

Юридический прецедент является источником права в тех странах, которые признают его таковым, а именно страны общего права: Великобритания, Соединенные Штаты Америки, Новая Зеландия, Канада, Австралия.

В современном мире отсутствуют правовые системы, основанные только на юридическом прецеденте как источнике права. Но само законодательство, которым располагают судьи в странах общей системы права, носит настолько обобщенный характер, что на основе только лишь этих законов решить конкретное юридическое дело не всегда представляется возможным.

В разных странах даже одной правовой семьи (семьи общего права) юридический прецедент применяется по-разному.

Примером фактического применения судебного прецедента (хотя юридически этот источник права в России не может быть использован) в нашем государстве могут служить решения Конституционного Суда Российской Федерации по вопросам толкования Конституции РФ или признания положений Законов противоречащими Конституции РФ.

В странах романо-германской правовой системы основным источником является нормативно-правовой акт. Статьи нормативно-правового акта представляют собой обобщенные правила, рассчитанные на неопределенное количество случаев. Тем не менее, существуют случаи когда Суд может оказаться в затруднении:

- 1) если невозможно подобрать соответствующую или даже сходную по предмету правового регулирования норму в нормативно-правовых актах для решения ситуации;
- 2) если существует коллизия (столкновение и противоречие) норм права в законах, регулирующих данное общественное отношение;
- 3) если понятия в нормативно-правовом акте, на которое опирается судья, носят оценочный характер.

И именно в таких случаях юридический прецедент может внести ясность, а именно восполняет систему права и создает правило, которое подходило бы к данной ситуации и для аналогичных споров.

В странах романо-германской правовой системы юридический прецедент обладает определенным авторитетом, но рассматривается в качестве способа фиксации норм права лишь в чрезвычайных случаях. В основном роль прецедента не выходит за рамки толкования права .

Юридический прецедент выступает также способом преодоления пробелов в законодательстве, при этом правоприменитель получает разовую возможность разрешить конкретный случай. Юридическое значение преодоления пробела ограничивается казусом.

Применительно к правосудию это проявляется в закреплении на законодательном уровне обязанности суда вынести решение и дать ответ по любому возникшему на практике вопросу, не дожидаясь, пока законодатель примет необходимые законы, устранив тем самым противоречия и пробелы в праве . Суд не освобождается от вынесения решения по делу, ссылаясь на неполноту, неясность и противоречивость закона, а разрешает спор и преодолевает противоречия, пробелы в правовом регулировании.

Такая позиция отражена в ч. 1 ст. 6 ГК РФ г., содержащей положение, что в случае отсутствия закона, регулирующего спорное отношение, суд применяет закон, регулирующий сходные отношения, а при отсутствии такого закона исходит из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости.

В целом в российском законодательстве институт аналогии (как применение, так и запрет на его применение) упоминается в шести кодифицированных законодательных актах (ГК РФ, ГПК РФ, АПК РФ, УК РФ, Жилищный кодекс, Семейный кодекс).

Мысли о том, что в ходе правоприменения суд, прежде всего, обязан уяснить положения, которые имел в виду законодатель, преобладают среди отечественных (как дореволюционных, так и современных) авторов. Еще Ф. Регельсбергер^[1] задавался вопросом о месте аналогии: является ли она применением права или ее надлежит относить к области создания права? Отвечая на него, ученый высказывает мнение, что аналогия лежит на границе, но центр тяжести ее все-таки внутри сферы применения права , так как она опирается на положительное право и достигает своих результатов посредством оперирования над определениями положительного права .

Довольно часто при толковании норм соответствующего законодательства возникает ситуация, когда ряд общественных отношений, подпадающих под сферу правового регулирования, не охватывается нормативной регламентацией, вследствие чего судебные органы преодолевают пробелы посредством осуществления именно правотворческой функции.

Так, на практике применение института аналогии (анalogии права и аналогии закона) Верховным Судом РФ, Высшим Арбитражным Судом РФ, Конституционным Судом РФ служит примером для идентичных случаев.

Результатом такой деятельности судебных органов является то, что постановления высших судов РФ приобретают характер источников права, обеспечивая единообразное применение закона. Постановления могут быть приняты как самостоятельно, так и на основе решений нескольких нижестоящих судов (на основе устоявшейся судебной практики). Решения судов общей юрисдикции, находящиеся ниже высших судов, источниками права не являются, поскольку касаются дел, имеющих частную значимость.

Также стоит уделить внимание и тому что, решения, принятые высшими судами, обязательно публикуются, что и превращает их в судебный прецедент. Эти суды издают свои решения в специализированных изданиях – бюллетенях, являющихся своего рода источником судебной практики. Данная черта сближает судебную практику с другими источниками права. Неопубликованные решения обязательны только для участников конкретного спора.

В теории, в странах романо – германской правовой семьи судебный прецедент источником права не является, но из анализа судебной практики мы видим, что это утверждение неверно. К. Цвайгерт и Х. Кетц, Р. Давид, К. Жоффре-Спинози также полагают, что неспособность законодателя вовремя поспевать за меняющейся действительностью является движущей силой для развития судебного нормотворчества. Это подтверждается практикой использования судами судебного прецедента практически во всех странах континентальной правовой системы.

Во Франции – традиционной стране романо-германской правовой семьи – сильное распространение получил судебный прецедент в области административной юстиции. В целом административное законодательство не носит законодательного характера. Во многих случаях законодатель ограничивается лишь установлением принципов общего характера (например, принцип разделения административных и судебных властей), а их содержание в действительности определяется судьей. Главную роль в создании таких прецедентов выполняет Государственный совет Франции, являющийся высшей инстанцией административной юстиции. По мнению Ж. Веделя, именно судебная практика сформулировала основополагающие нормы административного права без ссылки на писанные нормативные акты. В странах континентальной правовой семьи вообще наметилась тенденция признания нормотворческой роли судебной практики. Например, после Второй мировой войны высшие судебные инстанции ФРГ прочно встали на путь «судейского права».

В Испании правотворческие функции официально закреплены за Верховным судом. Иными словами, на законодательном уровне закреплена правотворческая роль судебной практики, где существует понятие «*doctrina legal*». Если данная доктрина нарушена, то допускается обжалование решений в Верховный суд.

Суды достаточно часто занимались (и по сегодняшний день занимаются) правотворчеством. Они заполняют пробелы в праве, принимая решения, содержащие общие нормы для будущих дел. Так, Верховный суд Нидерландов сыграл значительную роль в защите прав транссексуалов, вследствие чего Парламентом в 1985 году был принят закон «О транссексуалах», обсуждавшийся в течение десяти лет.

Проанализировав немногие национальные системы романо-германской правовой семьи, можно заметить, что в мире усиливаются процессы конвергенции^[2]: в странах с англосаксонской правовой системой, наряду с судебным прецедентом, все большую роль приобретают статуты, законы. После Второй мировой войны в Англии происходит интенсивное развитие законодательства. Появляется все больше законов, существенно модифицирующих старое право. В правовой системе США эффективно применяются в

качестве источников права и судебные прецеденты, и нормативные акты. Зеркальные процессы отмечаются также в странах романо-германской правовой системы.

Аналогичная двойственная ситуация относительно наличия и признания фактического судебного правотворчества существует и в современной России. Она связана с решениями Конституционного Суда, а также постановлениями пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ. Существует несколько отчасти противоположных точек зрения по этому вопросу.

Первая заключается в том, что высшие суды РФ осуществляют исключительно надзор за деятельностью нижестоящих судов, обеспечивая единство применения законов. Тем самым они занимаются правоприменением, а не правотворчеством.

Вторая точка зрения исходит из того, что судебское правотворчество противоречит конституционному принципу разделения государственной власти, вступает в конфликт с правотворческой ветвью власти – парламентом РФ. Такая позиция является достаточно распространенной. С.Л. Зивс^[3] подчеркивал: «Судебная практика противоречит принципу подзаконности судебной деятельности. Правотворческая деятельность суда с неизбежностью умалает значение закона».

Третья точка зрения признает фактическое судебское правотворчество, включая деятельность нижестоящих судов.

Судебный прецедент представляет собой более гибкий механизм преодоления пробелов в законодательстве. При наличии пробелов в праве, высшие судебные органы фактически издаются нормы, вносящие изменения и дополнения в действующую систему нормативного регулирования общественных отношений. При этом судебный прецедент следует рассматривать в двух плоскостях: 1) судебный прецедент создает правовое положение, которое отсутствует в нормативном акте, и тем самым преодолевает пробелы в законодательстве; 2) судебный прецедент дает разъяснения и толкование нормативно-правового акта.

«Судебный прецедент способствует заполнению правового вакуума. Для нормального функционирования социума требуется значительный объем регуляторов социальных отношений. Нормативно-правовые акты не могут справиться с этой задачей. Причина заключается в их подверженности инфляции. Любое законодательство по объему закрепленных в нем норм имеет свою верхнюю границу. Превышение этой границы не дает правоприменителю возможности не только использовать, но даже ознакомиться со всем этим массивом законов и подзаконных актов. В результате они просто игнорируются. Подобное происходит потому, что в силу своей природы нормативно-правовой акт "бьет по площадям". Законодатель, пытаясь предвидеть все возможные варианты развития социальных отношений, наполняет нормативно-правовой акт правовыми нормами со своеобразным "запасом" - а вдруг понадобятся. Судебный же прецедент - точечный инструмент. Ведь в суд попадают актуальные конфликты, требующие реального разрешения. Во многом поэтому современный правоприменитель не спешит обращаться ко всему массиву российского законодательства, он обращается к прецедентам, справедливо полагая, что случай, похожий на его, уже был предметом рассмотрения.

Постоянно ускоряющийся научно-технический прогресс так динамично изменяет социальные отношения, что успеть их урегулировать может порой только прецедент. Неповоротливый законодательный процесс не может оперативно отреагировать на постоянно изменяющиеся условия социальной жизни. Судам "с лету" приходится их урегулировать, создавая в ходе осуществления этой деятельности судебные прецеденты.

Доктринальное непризнание за судебным прецедентом силы источника права оказало последнему хорошую услугу. Если нормативно-правовой акт исключен из процесса естественного отбора, так как правоприменитель может только роптать над некачественным законом, то прецеденту будут следовать только в том случае, если он является юридически качественным продуктом.

"Конкурентное" преимущество судебного прецедента над законом заключается еще и в том, что прецедент не только устанавливает правило поведения, но и объясняет его. Сухой язык нормативно-правового акта порой не дает возможности даже опытному юристу понять идею законодателя. В прецеденте же содержится и пример (фабула дела), и разъяснения (мотивировочная часть), и освещение спорных моментов (особое мнение судьи, если дело рассматривалось коллегиально).

Производная юридическая сила судебного прецедента заключается в том, что напрямую он не является обязательным для суда. Однако система российского судопроизводства приводит к тому, что судья "добровольно" руководствуется требованиями судебного прецедента. Дело в том, что, поступив, например, не по прецеденту Верховного Суда РФ, судья понимает, что его решение не останется в силе, если будет обжаловано в порядке апелляции, кассации или надзора.

В настоящее время российская доктрина начинает признавать идею прецедента и проводить различие между судебским правотворчеством и непосредственным воздействием судебного решения. В то же время проводится различие между прецедентом и сохраняющимся до сих пор механизмом толкования, осуществляемым Пленумом Верховного Суда РФ. При этом обращается внимание на создание основы для прецедента, рождающегося из повседневной деятельности судей вне рамок сугубо конституционной сферы». [4]

Из всего вышесказанного можно сделать вывод, что, юридический прецедент является одним из основных источников права в странах общего права, и дополнительным, но имеющим большое значение, в странах романо-германской правовой семьи. В науке существует несколько мнений, одни из ученых считают, что юридический прецедент не является источником права, что это лишь результат деятельности судебных органов, другие, что юридический прецедент необходимо признавать источником права, ведь он помогает решать важную задачу – преодоление пробелов в законодательстве. Я считаю, что обе точки зрения имеют право на существование, но сама придерживаюсь того, что юридический прецедент является источником права, играющим особенную роль в любой правовой системе.

Особенности применения юридического прецедента

В современных условиях особенное значение приобретает проблема применения действующего законодательства и связанная с этим правотворческая деятельность судебных органов. Судебная власть как одна из ветвей государственной, власти в настоящее время осуществляет не только функции правосудия, но функцию своеобразного судебного правотворчества [5].

Теория и практика судебного прецедента являются составной частью развития любой правовой системы, где данный источник права имеет применение.

Судьи при выявлении и применении правовых норм из конкретных дел обязаны следовать определенным правилам, совокупность которых получила название – доктрина прецедента.

В английской правовой системе судьи не располагают такой полнотой власти и абсолютной свободой усмотрения, чтобы принимать любые решения, какие только им заблагорассудится. Судебный прецедент предполагает существование определенной системы правил и требований, которым судьи должны следовать так же неукоснительно, как и закону. Эти правила, выработанные практикой и обобщенные поколениями судей, называются правилами судебного прецедента.

Правило прецедента раскрывается следующими тремя достаточно простыми положениями:

1) решения, вынесенные палатой лордов, составляют обязательные прецеденты для всех судов;

2) решения, принятые Апелляционным судом, обязательны для всех нижестоящих судов и (кроме уголовного права) для самого этого суда;

3) решения, принятые Высоким судом, обязательны для низших судов и, не будучи строго обязательными, имеют важное значение и обычно используются как руководство различными отделениями Высокого суда и Судом Короны.

Следует подчеркнуть, что обязательные прецеденты создают только решения, исходящие от высоких судов, то есть Верховного суда и палаты лордов. Решения других судов и квазисудебных органов могут служить примером, но не создают обязательного прецедента .

Правила судебного прецедента обращены к судьям. Поэтому и в теории, и на практике можно встретить несколько видов прецедентов , в которых эти правила выражаются. Об этом свое мнение высказывает Р. Кросс: "Если посмотреть на прецедент с позиции судьи, то можно заметить, что прецеденты бывают нескольких сортов. Так, в одном случае судья должен будет рассматривать предыдущее судебное решение как материально-правовое основание, на котором он должен принять решение по данному делу. В другом случае судья должен принять точно такое же решение, какое было принято по аналогичному делу в прошлом, если, конечно, он не сможет убедительно обосновать, что должно быть принято другое решение. Наконец, судья обязан принять точно такое же решение, как было принято по аналогичному делу в прошлом, даже в том случае, если у него найдутся веские доводы, что лучше этого не делать".

Следуя правилам судебного прецедента , судья, рассматривающий дело, обязан обращаться к тем делам, которые были рассмотрены судами ранее. Но для принятия решения одних лишь норм материального права часто оказывается недостаточно, и они дополняются особыми правилами, требованиями и принципами. Правила прецедента придают достаточную гибкость, поэтому следование им на практике не превращается в непреодолимое препятствие на пути развития права вообще и приспособления его системы к изменяющимся социальным и экономическим условиям жизни людей и общества.

Любой прецедент содержит две части: *ratio decidendi* и *obiter dictum*. Каждое судебное решение должно содержать три компонента: постановляющую часть, определяющую часть и собственно решение. В постановляющей части решения излагаются установленные по делу факты и доказательства. В определяющей части решения содержатся правовые принципы, в соответствии с которыми надлежит решить правовую проблему, лежащую за конкретными фактами дела. Собственно решение суда по существу представляет собой те выводы, которые делает суд на основании применения положений права к фактам, обнаруженным в данном деле.

Прецедент , как ранее вынесенное судебное решение не применяется. Суд, «применяющий» прецедент , применяет норму, принцип, изложенный в ранее вынесенном решении. Формой выражения является судебное решение, источником , не суд, а право , как таковое. Ссылка на судебное решение – не более чем указание на литературный источник . В соответствии с современным подходом считается, что *ratio decidendi* — это то, что определено как таковое судом, рассматривавшим новое дело с использованием предыдущего прецедента , а не то, чем обосновывал свое решение суд в первом прецеденте . Считается, что такой подход более объективный. Факты в первом и последующих делах вряд ли могут быть абсолютно идентичными.. Если судья приходит к выводу, что *ratio* не подходит к тем фактам, которые он видит в рассматриваемом им деле, он ограничивает его действие. Если он решает, что *ratio* применимо к фактам, которых не было в том прецеденте , в котором оно было сформулировано, судья «расширяет» сферу его действия. К тому же такое понимание позволяет последующему суду отнести к *obiter dictum* то, что в первом прецеденте представлялось как *ratio decidendi*, но не выдержало проверки практикой.

Обязательный, по первому впечатлению, прецедент может быть проигнорирован (Avoiding) при следующих условиях:

1. Отклонение (Distinguishing)

Очевидно, что дела различаются своими фактическими обстоятельствами. Правовое основание для решения (ratio decidendi, иными словами) основывается на определенном наборе обстоятельств дела. Если в ходе рассмотрения дела в суде выясняется, что в рассматриваемом деле имеются обстоятельства, отличающие его от ранее рассмотренного, то судья может отказаться от применения прецедента, основываясь на простом умозаключении: разные дела требуют разного правового обоснования. Таким образом возможно избежать применения прецедента, который иначе подлежал бы применению. С одной стороны, благодаря этому институту прецедентное право реагирует на изменения общественных отношений. Но с другой стороны, естественно, увеличивается объем базы прецедентов.

2. Невнимательность (Per incuriam)

Апелляционный суд установил правило, согласно которому суд не обязан следовать собственному ранее вынесенному решению, если установлено, что это решение было вынесено с невнимательностью, т.е. в мотивировке была упущена норма или принцип, которые повлияли бы на вынесение решения, в случае их привлечения для решения дела.^[6] Хотя принцип был сформулирован Апелляционным судом применительно к его собственным решениям, позднее он стал общим для всех судов.

Приведем пример признания прецедента, сделанного в ходе научно-практической конференции "Гражданское законодательство России на современном этапе: проблемы и пути развития", приуроченной к юбилею ее организатора – Исследовательского центра частного права при Президенте РФ, состоявшейся 14 и 15 февраля 2002г. в Высшем Арбитражном Суде РФ: «В контексте проблемы становления гармоничной системы гражданского законодательства на конференции была поднята и проблема прецедента, как источника российского гражданского права.

В своем докладе председатель Высшего Арбитражного Суда РФ В.Ф. Яковлев на вопрос о том, является ли в настоящее время прецедент источником права, ответил утвердительно. "На сегодняшний день можно смело заявить: прецедент, как устойчивое правовоположение, созданное судами, работает", – отметил он. В.Ф. Яковлев подчеркнул особую роль, которую играла судебная практика в начале 90-х годов. При отсутствии необходимых для развития рыночных отношений правовых норм она вынуждена была вырабатывать новые правовые прецеденты, которые использовались в дальнейшем на протяжении длительного периода времени. С появлением первой части ГК задача судов значительно упростилась, и они создавали право путем его расширительного или ограничительного толкования, применяли его по аналогии. В настоящее же время, по словам председателя ВАС РФ, "судебная практика возведена фактически в ранг закона".

Анализ российской правовой системы позволяет сделать вывод о том, что судебная практика уже является источником права. Так, к числу судебных актов, содержащих нормативные предписания, могут быть отнесены:

- 1) решения Конституционного Суда Российской Федерации;
- 2) нормативное толкование Пленума Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;
- 3) решения судов общей юрисдикции, отменяющие нормативные акты (законы и др.) субъектов Федерации в случае их противоречия федеральному законодательству;
- 4) решения судов по аналогии закона и права, а также на основе норм права, содержащих некоторые оценочные понятия;
- 5) решения Европейского суда по правам человека.

При всем многообразии рычагов обеспечения верховенства Конституции РФ и федерального законодательства особое место в этом занимают решения Конституционного Суда РФ. Их нормативный характер, непосредственное действие, общеобязательность и

юридическая сила, позволяющая интерпретировать конституционные нормы и дисквалифицировать акты федерального и регионального законодательства, а также косвенным образом давать оценку правоприменительной практике, придают этим решениям высокий авторитет. Фактически решения Конституционного Суда - это конституционные нормы в их динамике. Правовая природа решений Конституционного Суда РФ определяет их свойство выступать в качестве источника права. На это обстоятельство обращают внимание многие ученые.

Рассматривая вопрос о самоорганизации права, традиционно выделяют четыре основных формы (источника) права: нормативно-правовой акт, правовой договор, судебный прецедент и правовой обычай. Каждому из них соответствует свой уровень самоорганизации.

Вот как дело обстоит с судебным прецедентом. Степень самоорганизации здесь гораздо выше, хотя это не бросается в глаза и даже может показаться несколько нелогичным. Но тем не менее, ряд особенностей судебного прецедента как источника права дают нам право относить его к источникам права: 1) Если цели нормативно-правового акта и договора, как правило, лежат за пределами правовой системы - в социальной, экономической, политической сфере, - то перед судом изначально стоит чисто юридическая проблема в виде необходимости разрешения уголовного или гражданского дела, иначе говоря. "спора о праве". Таким образом, движущие силы перехода "от беспорядка к порядку" (т.е. создания прецедентной нормы) находятся внутри правовой системы, а это, как уже отмечалось, один из первых признаков самоорганизации. 2) Любое судебное дело заранее предполагает несколько вариантов решения, иначе не было бы смысла рассматривать его в суде. Известно, что практически по любому правовому вопросу между юристами существуют разногласия, и поэтому одно и то же дело может быть разрешено по-разному, в зависимости от того, к какому судье оно попадет. 3) Прецедент формулируется в виде единичного казуса, а не общего правила. Поэтому будет ли прецедент применяться, а значит - станет ли он нормой, во многом зависит от усмотрения судей. Некоторые положения того или иного нормативно-правового акта могут остаться нереализованными, однако от этого данный акт не перестает быть правовой нормой: если же судебное решение не служит образцом для рассмотрения аналогичных дел, то нет оснований признавать за ним силу прецедента. Практическая реализация в этом случае, по сути дела, является единственным критерием нормативности.

Таким образом, можно сказать следующее, что применение юридического прецедента имеет свои особенности. Например, судьи должны следовать определенным правилам, когда собираются применить, то или иное судебное решение (прецедент). Также из практики видно, что судебный прецедент как источник, применяется не только в странах, где он признан таковым, но и в странах романо-германской правовой системы, где он не имеет такого признания. Последнее явление связано с тем что, применение юридического прецедента, позволяет сделать систему законодательства более гибкой и эффективной, так как основной массив законодательства не успевает за развитием общественных отношений, также институт прецедента прощает работу судебных органов.

Особое внимание к прецеденту как к источнику права, можно объяснить, во-первых, его практической значимостью в континентальном праве, а во-вторых, противоречивостью, или неопределенностью его положения, места и роли в системе других источников романо-германского права.

Рассмотрим юридический и фактический статус прецедента в правовой системе Франции, а именно его неопределенность и противоречивость, которую можно объяснить несколькими причинами.

Первой причиной явилось то, что судья во Франции, принимая решение и стремясь достичь необходимой определенности права, опирался прежде всего на нормы

римского права и кодифицированные обычаи, а позднее – на кодексы наполеоновской эпохи, при этом юридический прецедент не имел существенного значения.

В Англии же напротив, судья для достижения тех же целей использовал «доктрину прецедента с ее основным и ярко выраженным стремлением к строгости и определенности».

Вторая причина различий двух подходов (английского и французского) к доктрине прецедента выражена в различных способах организации судебных систем в этих странах. Судебная система Англии считается наиболее централизованной, нежели во Франции, где децентрализованная судебная система не только не способствовала, но и препятствовала развитию доктрины прецедента.

Последняя причина объясняется тем, что положение судей в данных странах различно. Считают, что хотя судейский корпус во Франции многочислен, положений судей в нем не столь высоко как в Англии, а все потому, что в Англии пополнение корпуса происходит за счет адвокатского сословия, а во Франции за счет чиновников гражданской службы, а также в силу недостаточного опыта судей.

Из всего вышесказанного можно сделать вывод, что «в целом будет правильным предположить, что именно это обстоятельство объясняет, почему к прецедентному праву в Англии относятся с большим уважением, чем на континенте».

Многие ученые ставили такие вопросы как, в чем же заключается неопределенность и внутренняя противоречивость статуса прецедента как источника романо-германского права и чем в связи с этим обусловлена «невыработанность» общей концепции места и роли прецедента в данной правовой системе, а также значимости самого прецедентного права ?

При рассмотрении данных вопросов, я пользовалась монографией Марченко М.Н. «Источники права», где автор дает ответы на эти вопросы.

В рамках отдельных национальных правовых систем, формирующих романо-германское право необходимо говорить об общей концепции и единообразной судебной практике. Однако не стоит забывать про то, что и уровень теории, и уровень практики применения прецедентов в разных странах романо-германского права в настоящее время различны.

В странах, где юридическая сила и нормативный характер судебных решений признаются и закрепляются в законодательном порядке, создаются наиболее благоприятные условия для формирования теории и развития практики применения судебного прецедента .

Примером такой страны служит Испания, где официально признана правотворческая деятельность судебной практики, которая основана на ряде решений Верховного суда Испании и формирует «общую правовую доктрину» (*doctrina legal*).

К странам, официально признающим и законодательно закрепляющим прецедент как источник права , относится также Швейцария. В Гражданском кодексе этой страны (ст.1) особо указывается на то, что « право должно применяться во всех без исключения случаях, исходя из буквы и духа содержащихся в нём положений»¹² . Там, где в законодательных актах отсутствуют нормы, которые могли бы быть применимы к рассматриваемому делу, «судья должен решать вопрос в соответствии с существующим обычным правом ». При этом в соответствии с создаваемыми им нормами и относительно их судья действует так, как если бы он был законодателем. В процессе осуществления такого рода деятельности судья не должен выходить за рамки, установленные признанными правовыми доктринами и нормами прецедентного права.

«Отсутствие законодательного закрепления и обеспечения места и роли прецедентов в системе других источников романо-германского права , законодательное «умолчание» о них или же формальный юридический запрет правотворческой деятельности судов в тех или иных странах отнюдь не способствуют

осознанию реальной значимости прецедентов в континентальном праве и обобщению соответствующе правотворческой и правоприменительной практики судов».

Примером может послужить Германия, где «судебное право формально не признается сколько-нибудь значащим источником права », но, тем не менее, на практике получается, что суды играют значимую роль в сфере интерпретации правовых норм и источников их формирования.

Положение прецедента, при котором он, являясь результатом правотворческой деятельности судов, не закрепляется законодательно и формально не признается, а фактически существует и применяется, характерно для многих стран романо-германского права .

Выполняя реальные регулятивные функции в пределах романо-германского права, прецедент находится в постоянной связи и взаимодействии с другими источниками права . В первую очередь это касается его взаимоотношения с законом, в соответствии с которым обычай, по общему правилу, возникает на основе закона и функционирует в его рамках. Большинство создаваемых, например, судами Швеции норм права не только формируется, но и осуществляется в целом в пределах общих законодательных норм. Кроме того, следует принять во внимание тот факт, что все прецеденты создаются не иначе как на основе идей и принципов, нашедших своё отражение в действующем законодательстве. Учитывая стремление юристов всех стран опереться на закон, творческая роль судебной практики всегда или почти всегда скрывается за видимостью толкования закона. И лишь в исключительных случаях юристы отказываются от этой привычки, а судьи открыто признают наличие у них власти по созданию правовых норм. Они упорно придерживаются позиции постоянного подчинения закону даже тогда, когда законодатель их от этого прямо освобождает.

Иными словами, согласно действующему законодательству и сложившемуся в странах романо-германского права « юридическому менталитету», закон неизменно находится на первом плане по отношению к прецедент, хотя и в практическом плане с точки зрения реального воздействия на существующее право ему отводится значительная роль.

Такое противоречивое положение прецедента заслуживает особого внимания, так как прецедент формально относят к вторичным источникам права , но фактически в некоторых странах занимает место среди первичных источников .

Многие авторы считают, что прецедент стоит рассматривать как источник права не в формальном плане, а в практическом. Ведь формальное непризнание прецедента не означает его фактического отрицания.

Несмотря на формальное непризнание в ряде стран судебной практики в качестве источника континентального права , число сборников судебной практики с течением времени только увеличивается в таких странах как, например Франция, Германия, Швейцария и других. Такой факт дает нам право говорить, что прецедент сохраняет свое практическое значение и постоянство, или то обстоятельство, что решения Конституционных судов некоторых стран являются обязательными для нижестоящих судов, но формально судебные решения в качестве источников права в этих странах не признаются.

«В пользу тезиса о практической роли прецедентов как источников права говорит также и то, что среди юристов стран романо-германского права все больше доминирует мнение, согласно которому право отнюдь не создается только государством, «априорным путем и не содержится исключительно в законодательных нормах». Поиск права – «это задача, которая должна выполняться сообща всеми юристами, каждым в своей сфере и с использованием всех методов», включая, разумеется, и методы практикующих в суде юристов. При этом юристами «Руководит общий идеал – стремление достичь в каждом вопросе решения,

отвечающего общему чувству справедливости и основанного на сочетании различных интересов, как частных, так и всего общества».

Из всего вышесказанного можно сделать вывод, что судебная практика становится источником права вне зависимости от того, признается или не признается она официально в качестве таковой. Независимо от официального признания судебной практики в качестве источника права, она реально порождает новые юридические нормы, создавая тем самым своеобразный самостоятельный канал правообразования.

3. Нормативно-правовой договор как источник права.

1. Нормативно-правовой договор представляет собой весьма значимую разновидность (тип, род, относительно самостоятельную группу и т.п.) договорных актов, существующих в рамках международного и национального права *(843). В терминологическом и содержательном планах "нормативно-правовой договор" традиционно рассматривается как синоним "нормативного", "правового", и иногда - "публичного" договора. В источниковедческом отношении, с точки зрения его способности выступать в качестве источника российского или иного права, его, как правило, противопоставляют "частному", "индивидуальному" договору. Наподобие общей теории договора теория нормативно-правового договора в силу ряда объективных и субъективных причин занимает в настоящее время лишь периферийное положение среди многочисленных научных изысканий, проводящихся в рамках общей теории государства и права. Констатируя очевидное, некоторые авторы, занимающиеся договорной проблематикой, в связи с этим верно подмечают, что "отечественная юридическая наука до сих пор не выработала адекватного определения нормативного договора" и что "учебная литература ограничивается только упоминанием о вхождении в российскую практику данного источника" *(844). Справедливо указывается также на то, что нормативные договоры даже не упоминаются, а если и упоминаются, то "должным образом не освещаются при описании таких ключевых правовых явлений и процессов, как правовое регулирование, правовая норма, правотворчество, правоприменение и т. д." *(845). В настоящее время нормативно-правовые договоры, как и все иные виды договоров, рассматриваются в основном в пределах отдельных отраслей права. За редким исключением - в рамках общей теории права. Поэтому в основном на отраслевом уровне рассматриваются и решаются вопросы, касающиеся как "отраслевого", так и общего понятия нормативно-правового договора. Исходя из того, что в отечественной правовой теории и юридической практике нормативно-правовые договоры ассоциируются прежде всего с такими отраслями права, как конституционное, административное и трудовое право, соответственно, с учетом особенностей каждой из этих отраслей и дается их определение. В качестве примера можно сослаться на определение таких нормативно-правовых договоров, как коллективный и трудовой договор. С учетом специфики трудового права, в пределах которого они возникают, коллективный договор в законодательном порядке определяется и закрепляется как "правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей" *(846). Соответственно, трудовой договор рассматривается как "соглашение между работодателем и работником", в соответствии с которым каждая из сторон приобретает определенные права и одновременно - обязанности *(847). Следует заметить, что одна из особенностей трудового договора как источника данной отрасли права заключается в том, что, закрепляя его понятие и содержание, законодатель

не называет его правовым актом, т.е. не придает ему непосредственно правовой характер, а делает это опосредованно, через "соглашение". Последнее определяется в законодательном порядке как "правовой акт, устанавливающий общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений, заключаемых между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях в пределах их компетенции"*(848). Свои особенности, обуславливаемые отраслевой спецификацией, содержатся также в определениях нормативно-правовых договоров, выступающих в качестве источников конституционного и некоторых других отраслей права *(849). Эти особенности могут касаться и действительно касаются, в частности, предмета договора, его цели, содержания и назначения, субъектов договора, условий его возникновения, оснований для признания договора юридически несостоятельным (ничтожным), порядка его прекращения и т.д.

Вырабатывая определение понятия нормативно-правового договора на отраслевом уровне, некоторые исследователи "договорной" материи пытаются также сформулировать аналогичное определение и на общетеоретическом уровне. Нормативно-правовой договор при этом представляется как "основанное на равенстве сторон и общности интересов соглашение (результат волевого соглашения либо волеизъявления), содержащее в себе нормы права общего характера, направленное на достижение желаемого сторонами (как правило, правотворческими субъектами результата)"*(850). Данные попытки, несомненно, являются шагом вперед на пути более глубокого познания понятия и содержания нормативно-правового договора. Однако при условии, что при этом учитываются общие черты всех типов подобного рода договорных актов, а не только отдельно взятых правовых договоров.

В предлагаемом определении понятия нормативно-правового договора, где говорится о его сторонах - "как правило, правотворческих субъектах", в частности, не учитывается тот факт, что в трудовых и коллективных договорах, равно как и в соглашениях по вопросам труда и заработной платы, стороны далеко не всегда обладают правотворческими полномочиями.

Кроме того, не учитывается то обстоятельство, когда говорится о "равенстве сторон" в правовом договоре, что применительно к административному договору, как справедливо подмечается в специальной литературе, равенство сторон - контрагентов, а вместе с тем и свобода вступления их в договорные отношения "подвергаются настолько существенной корректировке", что "не могут считаться определяющими для него"*(851).

2. Говоря об основных чертах и особенностях нормативно-правового договора, необходимо обратить внимание, прежде всего, на то, что, будучи одной из разновидностей договорных актов, он обладает теми же общими признаками и чертами, которые присущи всем иным типам договорных актов. Это - так называемые "универсальные" признаки, свойственные любому договору, возникающему в сфере международного или национального права, выступающему в качестве источника той или иной отрасли права или не являющемуся таковым, обладающему публично-правовым характером или имеющему частно-правовой характер.

Будучи общепризнанным источником международного и национального права, нормативно-правовой договор обладает такими "универсальными" признаками и чертами, как согласительный характер (договор - это в первую очередь соглашение сторон); добровольный характер, означающий свободное волеизъявление сторон; эквивалентный, в большинстве своем возмездный характер; обеспеченность в законодательном порядке и взаимно обязательный характер; и др. *(852)

Наряду с этим нормативно-правовой договор имеет и свои собственные, присущие только ему и выделяющие его среди других договорных актов особые признаки и черты. В их числе следует указать, во-первых, на то, что, в отличие от всех иных разновидностей

договорных актов, нормативно-правовой договор содержит в себе правовые нормы - правила общего и обязательного характера. Согласно традиционно сложившемуся в отечественной и зарубежной литературе представлению норма права - это предписание общего характера. В отличие от индивидуального правового предписания - акта применения права она, как верно констатируется М.И. Байтиным "рассчитана не на отдельное разовое отношение, не на каких-либо конкретных лиц, а на множество отношений определенного вида и индивидуально неперсонифицированных лиц, подпадающих под ее действие"*(853). Иными словами, общий (и вместе с тем абстрактный) характер нормы, содержащейся в правовом договоре или ином правовом акте, заключается в многократности ее применения и повторения (действии) и в распространении ее действия на неопределенный круг лиц. Что же касается обязательного характера правовой нормы, то согласно сложившемуся и многократно подтвержденному юридической практикой "позитивистскому" представлению он неизменно ассоциируется с государством, а точнее - с государственным принуждением. "Обязательность правовой нормы, - замечает по этому поводу О.Э. Лейст, - означает ее защищенность государством, возможность применения мер государственного принуждения в случае противоправных деяний"*(854). Разумеется, в тех случаях, когда хотя бы одной из сторон нормативно-правового договора является негосударственный институт - орган или организация, то обязательный характер "договорной" нормы обеспечивается не только государственными, но и негосударственными средствами*(855). Во-вторых, в отличие от частно-правовых, индивидуальных договоров нормативно-правовой договор может содержать в себе не только нормы, но и принципы права. Причем сочетание их в том или ином договоре может быть самым различным. Например, в таком договорном акте, как трудовой договор, где содержатся не только общие, исходные положения, но и закрепляются права и обязанности сторон, нормы права органически сочетаются с принципами права. Аналогично обстоит дело и со многими другими правовыми договорами, в частности, с соглашениями о делегировании полномочий, которые, в соответствии с п. 3 ст. 78 конституции РФ, могут заключаться между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и федеральными органами исполнительной власти"*(856). Иначе обстоит дело с юридическим содержанием соглашения, предусмотренным трудовым правом Российской Федерации. Данный договорной акт а priori провозглашается не только правовым, но и "устанавливающим общие принципы (курсив мой. - М.М.) регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений". Правда, при этом добавляется, что помимо "общих принципов" в данный договорной акт "могут включаться взаимные обязательства сторон" по вопросам оплаты труда, режима труда и отдыха, развития социального партнерства и др.

В-третьих, в соответствии со своей юридической природой и характером нормативно-правовой договор является, в отличие от других договорных актов, актом правотворчества, а не актом правоприменения. Не может он быть, равно как и любой иной договор, также актом толкования. Особенность нормативно-правового договора при этом заключается еще и в том, что он является не просто актом правотворчества, как любой иной нормативно-правовой акт, а актом, порождаемым особым видом договорного правотворчества, именуемого в специальной литературе "согласительным правотворчеством"*(857). Договорное правотворчество, т.е. правотворчество, в основе которого лежит процесс "увядания", согласования, наконец, - приведения к общему знаменателю двух или более относительно самостоятельных, автономных волей, порождает и соответствующий характеру этого процесса договорной акт - нормативно-правовой договор, который содержит в себе, в свою очередь, соответствующие его договорной природе и характеру

договорные принципы и нормы*(858). Учитывая данное обстоятельство, исследователи нормативно-договорной материи вполне обоснованно, как представляется, рассматривают правовой договор не иначе, как "договор о правовых нормах", как соглашение сторон об установлении, изменении или отмене норм права *(859).

Расширение сферы применения правовых договоров, равно как и усиление процесса договорного правотворчества по мере развития любого общества и государства, несомненно, в целом, представляет собой прогрессивное явление. В теоретическом и практическом плане это означает известное ограничение государственной монополии в сфере национального правотворчества и включение в этот процесс ряда других, негосударственных субъектов.

В особенности это касается трудового права современной России, в процессе формирования и функционирования которого прежняя единая государственная воля, как свидетельствует трудовое законодательство*(860), постепенно вытесняется процессом согласования нескольких относительно самостоятельных (по крайней мере, в формально-юридическом плане), автономных волей.

Основной, принципиально важный вопрос, однако, при оценке данного процесса с точки зрения интересов подавляющей части общества, именуемой "работниками", заключается в том, не произойдет ли при этом в конечном счете подмена монополии государственной воли, государства, являющегося официальным представителем всего общества, монополией олигархической воли, выражающей интересы полукриминального по своей изначальной природе и характеру крупного капитала.

Оснований для такого предположения более чем достаточно дает российский опыт "приватизации" государственной собственности, официально именованной "общенародной", когда авторитарная государственная воля и монополия в сфере экономики и природных ресурсов были весьма успешно заменены торжествующей ныне "демократической" олигархической волей и монополией*(861).

В-четвертых, отличительной особенностью нормативно-правовых договоров является их преимущественно публичный характер.

Свое конкретное проявление он находит в том, что: а) сторонами данного договора выступают чаще всего публичные институты (государство в целом, его отдельные органы, межгосударственные образования, коммерческие фирмы и их филиалы, органы местного самоуправления, общественные объединения и др.); б) в нормативно-правовом договоре, как правило, всегда проявляется и закрепляется не частная, а общая, публичная воля - воля его сторон, субъектов данного договора; и в) основной целью заключения правового договора является публичная цель, суть которой состоит в адекватном выражении и полном удовлетворении публичных интересов - интересов сторон.

Подчеркивая, что кроме публичной цели и интересов публично-правовой договор отличается от других договоров также своим предметом, Ю.А. Тихомиров верно подмечает, что в качестве последнего могут выступать "вопросы властвования, управления и саморегулирования, причем далеко не все, а лишь допускающие не общеправовую, а договорную форму правового регулирования"*(862).

Договорная форма регулирования, несмотря на свою "публичность", далеко не всегда может в силу своих относительно ограниченных возможностей "саморегуляции" заменить собой "общеправовую" форму регулирования общественных отношений*(863). В связи с этим следует признать, исходя из практики применения договорных форм регулирования общественных отношений, что далеко не каждый публичный договор обладает соответствующими признаками, позволяющими идентифицировать его как нормативно-правовой договор. Каждый нормативно-правовой договор обладает публичностью, но не каждый публичный договор отличается от других договорных актов правовой нормативностью. Кроме названных особенностей нормативно-

правовых договоров существуют и другие, свойственные только им, особые признаки и черты. В их числе можно назвать, например, такие, как возникновение данных договорных актов только на основе конституционных и обычных законов, а не подзаконных актов; наличие в их юридическом содержании, наряду с простыми, традиционными нормами и принципами, также всего многообразия иных норм, включая нормы-намерения, нормы-программы, нормы-согласования, нормы-цели, нормы-предостережения, и др.; возможность, а в ряде случаев и необходимость в плане реализации "договорных" принципов и норм, содержащихся в нормативно-правовых договорах, издания подзаконных актов и заключения на их основе новых, частных договоров, или субдоговоров;

и др. Данные и иные, присущие только нормативно-правовым договорам, признаки и черты выделяют эти договоры среди иных типов, или разновидностей, договоров и позволяют провести грань между ними - нормативно-правовыми договорами, с одной стороны, и неправовыми публичными и частными договорами, с другой.

3. На основе характерных для нормативно-правовых договоров признаков и черт проводится не только их ограничение от других договорных актов, их идентификация, но, вместе с тем, с учетом особенностей правовых договоров осуществляется и их классификация.

Наиболее простой и наиболее распространенной в рамках национального права является классификация нормативно-правовых, равно как и любых иных, договоров в зависимости от их отраслевой принадлежности. По этому критерию в пределах российской правовой системы традиционно различают конституционные нормативно-правовые договоры, административные, сложившиеся в рамках административного права нормативно-правовые договоры, и трудовые договоры, соглашения и коллективные договоры, возникшие на базе трудового права *(864).

В качестве примеров конституционных нормативно-правовых договоров могут служить договоры, на основе которых возникают договорные федерации (Договор об образовании СССР 1922 г. и др.) или договорные конституционные федерации (США, Российская федерация и др.)*(865), договоры о разграничении предметов ведения и полномочий, заключаемые между федеральными органами государственной власти, с одной стороны, и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, с другой; договоры о компетенции в сфере местного самоуправления; и др.

Примерами нормативно-правовых договоров в сфере административного права, как было уже отмечено, могут служить договоры ("соглашения") между органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации с федеральными органами исполнительной власти о временной передаче им осуществления части своих полномочий; договоры, заключаемые между органами исполнительной власти, с одной стороны, и органами местного самоуправления, с другой; и др.

Помимо классификации нормативно-правовых договоров по отраслевому принципу существуют и иные основания их подразделения на различные виды, подвиды и пр. В качестве критериев классификации при этом могут быть использованы их функциональные, целевые и содержательные особенности (учредительные договоры, договоры-соглашения о разграничении компетенции во внутрифедеральных отношениях и др.); временные параметры (срочные и бессрочные договоры); особенности предмета их регулирования (договоры универсального характера - договоры по общим вопросам и договоры специального характера - договоры по определенным вопросам); и др. *(866)

Проведение классификации нормативно-правовых договоров по различным критериям, объединение их в различные группы по разным основаниям дают возможность глубже и разностороннее исследовать данную разновидность договорных актов, понять их институциональные и функциональные особенности, их юридическую силу и природу, место и роль нормативно-правовых договоров как источников права в системе

других источников права .

4. Говоря о функциональных особенностях нормативно-правовых договоров , следует согласиться, в силу очевидности, с мнением о том, что выявление функций договора позволяет раскрыть его реальное назначение, его сущность; "дает возможность полнее использовать потенциал договора , решать на этой основе сложные и масштабные задачи экономического и социального характера"*(867). Следует указать также на то, что, несмотря на природное признание важности функций договора , как и самого договора , исследованию как в отечественной, так и в зарубежной литературе уделяется далеко не адекватное их экономической и социально-политической значимости внимание. В этом можно убедиться, в частности, по довольно ограниченному количеству работ, посвященных данной тематике.

Однако, тем не менее, функциональная проблематика договорных актов и, в частности, нормативно-правовых договоров полностью не выпадает из поля зрения исследователей.

С функциональной точки зрения, нормативно-правовой договор рассматривается одновременно и как " источник права " - договорный акт, порождающий нормы права , и как акт " нормативного саморегулирования", и как средство правового регулирования", и, наконец, как "акт, не только запускающий правоотношения, но и порождающий нормативные и индивидуальные установления, т.е. как универсальный правовой акт". Что же касается конкретных функций - основных направлений воздействия правовых договоров на общественные отношения и поведение людей, обусловленные основными целями и назначением данных договорных актов, то они неизменно ассоциируются с решением таких "договорных задач, как закрепление через "договорные" права и обязанности отношений сторон, касающихся предмета и содержания того или иного конкретного договора ; обеспечение регулятивного характера этих отношений; создание определенности и стабильности в отношениях сторон, направленных на достижение содержащихся в договоре целей; формирование предпосылок для обеспечения взаимного контроля сторон за выполнением каждой из них, предусмотренных договором обязательств; создание необходимых условий и предпосылок для развития договорных отношений в будущем. Разрешению каждой задачи и достижению каждой цели нормативно-правового договора соответствует и каждая соотносящаяся с ними "договорная" функция*(868). Характер и содержание ее, кроме целей и назначения договора , обуславливаются также многими другими факторами - особенностями данного договорного акта, включая его юридическую силу и правовую природу.

5. Последние, будучи весьма важными атрибутами любого нормативно-правового акта, включая правовой договор , неизменно характеризуют последний не только с функциональной и институциональной сторон, но и со стороны его сущности и содержания . Успешное решение вопроса о юридической силе и правовой природе нормативно-правового договора означает одновременно нахождение адекватного ответа на вопрос, касающегося его формально-юридического и фактического характера, его места и роли в механизме правового регулирования, его сущности и содержания *(869).

В качестве исходного положения при решении вопроса о юридической силе и правовой природе нормативно-правового договора следует рассматривать, как и в отношении любого нормативно-правового акта, правообразующую волю сторон, соответствующие ей интересы и задачи, а также "правообразующую" юридическую цель. При этом само собой разумеется, как отмечает еще Г.Ф. Шершеневич, что воля должна быть "согласная", взаимно "познанная" и правильно (адекватно) понята сторонами, а " содержание воли сторон должно иметь юридическую цель"*(870). Не будет правовым договором , пояснял автор, "соглашение нескольких семей о том, чтобы, с целью взаимного развлечения, устраивать поочередно вечера. Очевидно достижение

юридической цели предполагает возможность содержания воли контрагентов, т.е. воли, направленной на установление, изменение или прекращение "юридических отношений"* (871).

Само собой разумеется также, что "для действительности договора", направленного на установление, изменение или прекращение правоотношений, включая нормативно-правовой договор, требуется, как минимум, его соответствие существующему правопорядку, непротиворечие действующему законодательству* (872).

Но достаточно ли названных условий для того, чтобы тот или иной договор можно было бы рассматривать как нормативно-правовой институт и, соответственно, характеризовать его как источник права? Достаточно ли для этого только правообразующей воли, т.е. стремления сторон к созданию нормосодержащего акта, именуемого правовым, или же - задач, интересов создания такого акта и юридической цели? Очевидно, нет.

Дело в том, что не всякая воля сторон, каковой бы она по уровню согласованности ни была, и далеко не каждая "юридическая цель", которую преследуют контрагенты, сами по себе могут породить договор с нормативно-правовым содержанием. Для создания такого института, равно как и любого иного нормативного акта, кроме правообразующих воли и цели необходима также правообразующая способность, т.е. способность выступать в качестве субъекта правотворческого процесса, быть субъектом правотворчества.

Данная способность в силу того, что правотворчество иного нормосодержащего акта, включая нормативно-правовой договор, касается не только самих участников данного процесса, но и многих других лиц - членов человеческого сообщества и граждан государства, уже по этой причине не может возникать "самопроизвольно", как возникает, например, правоспособность физических лиц в силу их рождения. Для возникновения правообразующей способности у сторон - субъектов правотворческого процесса необходимы особые, вполне определенные социальные, экономические, а нередко - и политические условия.

К тому же, с точки зрения естественного права, для возникновения правообразующей способности у физического или юридического лица необходимо, условно говоря, "соизволение" общества, проявляющегося в виде сложившихся обычаев, традиций, "этических императивов" и пр., а с точки зрения позитивного права - предварительная или последующая санкция государства* (873).

Поскольку современное российское, равно как и любое иное "цивилизованное", общество и государство лишь теоретически тяготеют к естественному праву, а практически живут по канонам позитивного права, то и при решении вопроса об истоках правотворческой способности субъектов договорных отношений, а, соответственно, и при определении юридической силы и правовой природы нормативно-правовых договоров следует ориентироваться прежде всего на позитивное, а затем уже - на естественное право. Верно, что договор и порожаемое им договорное право - это уже не "чисто" позитивистские феномены, имея в виду способ их возникновения, лежащую в их основе юридическую цель, а также их "негосударственную" сущность и содержание. Здесь прослеживается явное тяготение к традиционным, выработанным веками и постоянно прокламируемым сторонниками естественного права, положениям* (874).

Однако, тем не менее, когда в современном обществе и государстве речь идет об истоках, первопричинах и первоосновах нормативно-правового договора как правового акта и источника права, мы с неизбежностью обращаемся, как показывает опыт, к позитивному ("положительному") праву.

Чтобы убедиться в этом, достаточно взглянуть под данным углом зрения на существующие и возникающие в пределах различных отраслей современного российского права нормативно-правовые договоры. Нетрудно заметить, что одни из них приобретают юридическую силу и правовой характер по причине того, что сторонами их или, по крайней мере, одной из сторон являются официально, согласно действующему "положительному" праву, признанные

правообразующие субъекты - субъекты правотворчества - государство в целом - федерация, муниципальные государственные органы, субъекты Федерации и др. Таковыми являются, например, договоры об образовании Федерации, договоры о сотрудничестве, заключаемые между субъектами Федерации, и иные им подобные договорные акты, возникающие на основе и в рамках, предусматриваемых отдельными нормами или совокупностью норм конституционного и административного права. Другие нормативно-правовые договоры приобретают юридическую силу и правовой характер по причине того, что образование и функционирование их в виде правовых актов и, соответственно, в виде источников права санкционируются государством. Именно государство путем принятия соответствующего закона - наиболее значимой формы позитивного права, наделяет в ряде случаев стороны - субъекты договорного права правотворческими прерогативами.

В качестве примера можно сослаться на коллективный договор, трудовое соглашение и трудовой договор, заключаемый между работодателем и работником. Сами по себе данные субъекты трудовых отношений, равно как и их представители, не обладают правотворческой способностью. Они наделяются ими в силу принятия такого нормативно-правового акта, как Трудовой кодекс Российской Федерации, который напрямую объявляет коллективный договор и соглашение не иначе, как "правовыми актами", а, следовательно, их стороны - правотворцами. Таким образом, решая вопрос о юридической силе, правовой природе и характере нормативно-правовых договоров, символизирующих своей "негосударственной" сущностью и содержанием определенный отход от позитивного права в сторону естественного права, мы каждый раз, в силу объективных обстоятельств, связанных с доминированием в современном прагматичном мире формально определенных, установленных или санкционированных государством правовых постулатов - правовых догм, с неизбежностью возвращаемся к позитивному праву.

4. Судебная практика как источник современного российского права

В современный период наблюдается тенденция возрастания роли судебной практики в странах континентального права (к которым многие относят и Россию), тогда как в странах англосаксонского права широкий круг общественных отношений начинает регулироваться статутами, на что указывают представители как англосаксонской, так и континентальной правовой традиции, в том числе российские юристы.

Россия вступила в новый этап своего развития, характеризующийся тенденциями к европейской и мировой интеграции в том числе и в правовом пространстве. Реальностью сегодняшнего дня уже стали решения Конституционного Суда РФ, решения Европейского Суда по правам человека, которые представляют собой достаточно заметный, бурно развивающийся сектор в системе источников права, а также постановления пленумов высших судов как один из основных ориентиров при работе над конкретными делами.

Практикам все больше и больше приходится сталкиваться с проблемами использования именно судебных решений разного уровня в делах о защите конституционных прав граждан, прав человека и даже зачастую использовать их как единственный источник, регулятор определенных общественных отношений.

При этом в российской теории права продолжает господствовать доктрина, что судебная практика не может быть полноценным источником права. Представляя объективированный опыт реализации права, она не должна устанавливать первоначальные нормы, вносить дополнения и исправления в общие нормативные предписания. Ее роль чисто служебная, вспомогательная - конкретизировать в процессе толкования юридические нормы с учетом данной обстановки в рамках применения права.

Одним из средств правового регулирования выступает судебная практика в форме актов высших судов: постановлений и определений Конституционного Суда РФ,

принимаемых при проверке норм федеральных законов или их отдельных положений на соответствие Конституции РФ, постановлений Пленума Верховного Суда РФ и (или) Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ и информационных писем Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ по вопросам судебной практики.

Судебная практика имеет теоретическое и практическое значение для развития любой системы права, где она в той или иной мере выступает в качестве регулятора общественных отношений.

Согласно Конституции РФ (ст. 126 и 127) и Федеральному конституционному закону «О судебной системе Российской Федерации» от 31.12.96 N 1-ФКЗ в компетенцию этих судов входит дача разъяснений по вопросам судебной практики, имеющих обязательное значение для нижестоящих судов. Недоработанность и противоречивость российского законодательства, а также постоянное изменение старых и появление новых общественных отношений требуют активной роли суда, который иначе и не сможет выполнить свои обязанности в полном объеме. Суд действует путем нормотворчества.

Отсутствие официального и нормативного признания особой регулирующей и ценностно-ориентирующей роли актов высших российских судов приводит к их неоднозначной трактовке в научной литературе. В последние годы в некоторые законодательные акты были внесены изменения и приняты новые федеральные законы. Можно предположить, что в настоящее время уже имеются определенные правовые основания рассматривать некоторые судебные акты в качестве источников права.

На необходимость изучения судебной практики как правового явления указывал еще классик российской цивилистики И.А. Покровский. «Закон и суд не две враждующие силы, а два одинаково необходимых фактора юрисдикции».

Например, С.Л. Зивс не относил судебную практику к источникам права на том основании, что это противоречит принципу верховенства закона и принципу законности судебной деятельности.

В.С. Нерсесянц, считает, что судебная практика во всех своих проявлениях представляет собой согласно действующей Конституции Российской Федерации 1993 г. не правотворческую, а лишь правоприменительную (и соответствующую правотолковательную) деятельность.

Но есть и такие ученые, которые считали судебную практику источником советского права. Так, С.И. Вильнянский считал: «судебная практика должна получить признание как один из источников советского права».

Достаточно распространенным в отечественной литературе является понимание (в различных вариациях) судебного прецедента как решения высшего органа судебной власти по конкретному делу, являющемуся обязательным для судов той же, или низшей инстанции при решении в последующем аналогичных дел. С этим определением нельзя согласиться, поскольку оно не отражает всех черт судебного прецедента.

Во-первых, не стоит придавать ему исключительно императивный характер. Главным принципом системы общего права, в соответствии с которым судебные решения становятся источниками права при рассмотрении всех последующих аналогичных дел, является правило *stare decisis*, что на латыни означает «стоять на решенном». В зависимости от действия правила *stare decisis* судебные решения могут быть или «обязывающими», или «убеждающими», то есть носит рекомендательный характер.

Во-вторых, судебный прецедент фактически означает норму права, которую содержит решение по конкретному делу. По сути, нормой конкретного прецедента является часть судебного решения, именуемое «резолютивное решение», непосредственно которым суды и руководствуются в решении аналогичных дел.

Правовую природу этого явления наиболее корректно объяснил С.С. Алексеев. По его мнению, речь идет о так называемой «прецедентной практике», то есть опыте применения законодательства, выраженном в постановлениях и определениях высших

судебных, а также некоторых иных органов по конкретным делам, имеющим принципиальный характер (по таким делам, которые наиболее остро выявляют спорные вопросы применения закона, по-разному решаемые нижестоящими инстанциями). Такая практика дает образец применения права («прецедент толкования»). С. С. Алексеев полагает, что, в отличие от прецедента как источника права, «прецедентная практика» не ведет к созданию новой юридической нормы, а связана с разъяснением уже существующей нормы права, с выработкой определенного положения о применении нормы права по аналогичным делам.

Несмотря на то, что в России судебный прецедент не является источником права, имеет место заметное усиление позиции судебной практики. В частности, это касается постановлений Пленумов Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ, а именно: актов толкования законодательства.

Заслуживает внимания и подход М.В. Кучина. Признавая судебный прецедент источником права, автор вместе с тем утверждает: «Мы имеем в виду общую, принципиальную сторону рассматриваемого явления и далеки от мысли придавать ему безусловно-обязательную силу независимо от конкретных обстоятельств, в которых он применяется».

Так, Р.З. Лившиц говорит: «основными видами правовых норм следует считать акты законодательства, управления и правосудия». Он делает вывод, что возрастание роли суда в жизни общества с необходимостью приводит к выполнению судебной практикой нормотворческой функции, а судебная практика является источником права.

Из всего вышесказанного можно сделать вывод, что, несмотря на то, что судебная практика в России не признается источником права, фактически она является таковой. Стоит согласиться с мнением, что судебная практика по своему месту среди иных источников права, характеру, принципу функционирования является особым дополнительным источником права. Я разделяю данную точку зрения и считаю, что судебную практику можно с уверенностью назвать своеобразным материальным источником права.

Актуальность изучения возможностей судебной практики выступать источником права в рамках российской правовой системы обусловлена, прежде всего, сменой приоритетов государственной политики, ее целевой направленности.

В целом отечественная юридическая наука признает деятельность судов в качестве источника права. Общеизвестно, что бытие правовой материи проявляет себя в разных формах, в том числе и в судебных прецедентах, обычаях, на основе которых органы правосудия рассматривают конкретные дела. Но данные формы не характерны для России и наиболее распространены в странах англосаксонской правовой семьи.

Вместе с тем анализ национальных правовых систем показывает, что в мире усиливаются процессы конвергенции (теория конвергенции – одна из концепций западного обществоведения, считающая определяющей особенностью современного общественного развития тенденцию к сближению двух социально-политических систем, сглаживанию экономических, политических, идеологических различий между капитализмом и социализмом их последующему синтезу в некое «смешанное общество»).

Зеркальные процессы отмечаются многими авторами в странах романо-германской правовой системы. Так, во Франции вопрос о признании судебной практики в качестве источника права всегда вызывал оживленную дискуссию. Причем некоторые ученые считают источником права только решения Кассационного суда, а другие обращают внимание на то, что французское гражданское право почти незаметно перестает быть писанным правом, становясь общим.

Особенности положения, занимаемого судами в правовой системе, обуславливают их возможности наиболее объективно и в короткий срок выявлять пробелы, коллизии действующего законодательства. Судьи могут быстро и эффективно принять необходимое решение, восстанавливающее справедливость, создающее стабильную среду в обществе.

Поэтому придание судебным органам правотворческой функции способно обеспечить "самонастройку" права, его качественное совершенствование.

Рассматривая вопрос о существовании прецедента в российской правовой системе, мы видим, что нормативистский подход, признающий единственным источником права нормативно-правовой акт, в значительной степени потерял свой положительный эффект, который он имел на этапе отхода от ведомственного нормотворческого. Отход от данной концепции правопонимания как единственно верного дает теоретическую возможность признать судебную деятельность источником права. Кроме того, объективные закономерности построения правового государства влекут усиление правотворческой функции судебных органов. Право толкования законов и обобщения судебных казусов стало важнейшей прерогативой судебной власти, способствующей повышению ее роли в развитии и совершенствовании права. Учет законодателем при разработке новых законов судебной практики, в том числе формируемой решениями Конституционного Суда, позволяет говорить о прочном становлении судебной власти в нашей стране.

5. Структура и иерархия источников права.

Основные вопросы темы

1. Понятие, структура и виды нормативно-правовых актов. Понятие, признаки и виды законов. Высшая юридическая сила закона.
2. Подзаконные нормативно-правовые акты и их виды.
3. Действие нормативного акта во времени, в пространстве и по кругу лиц.

1. Понятие, структур и виды нормативно-правовых актов. Понятие, признаки и виды законов. Высшая юридическая сила закона.

Все нормативные акты находятся между собой в строгой иерархической соподчиненности, от которой зависит юридическая сила каждого из них. Акты нижестоящих правотворческих органов должны соответствовать и не противоречить актам вышестоящих органов.

Нормативные акты классифицируются по их юридической силе, определяемой компетенцией и положением издавшего их органа в механизме государства, а также характером самих актов.

Различаются:

- ❖ конституция – основной закон государства;
- ❖ конституционные законы;
- ❖ обыкновенные законы;
- ❖ подзаконные акты (указы, постановления, инструкции, декреты, ордонансы и др.).

По мере развития общества, государства и институтов права обычай терял роль единственного источника (формы выражения) права. Новым источником, способным удовлетворить растущие потребности общества в правовых инструментах, стал **нормативный правовой акт**. Он отличался от обычая прежде всего тем, что его нормы записывались, а не сохранялись лишь в памяти. Следовательно, его формулировки были более четкими и удобными в использовании. В современных условиях нормативный правовой акт как одна из самых удачных форм выражения правовых норм является весьма распространенным способом доведения содержания этих норм до сведения всего населения данной страны. Он представляет собой официальный письменный документ (акт правотворчества), исходящий от компетентного органа и содержащий решение об установлении, изменении или отмене правовых норм.

Нормативный правовой акт как источник права имеет и преимущества, и недостатки.

К преимуществам этой формы писаного права относятся:

- возможность активно влиять на общественные отношения, поскольку государство располагает специальным аппаратом для реализации правовых норм и может обеспечить этот процесс с помощью мер принуждения;
- оперативность, возможность быстрого воздействия на процессы ликвидации или, наоборот, развития определенных общественных отношений посредством мер принуждения;
- удобство использования для лиц, применяющих право, так как содержание правовых норм записано в тексте нормативных правовых актов;
- единообразие понимания и действия правовых предписаний на всей территории страны — единый режим законности, одинаковая защита прав граждан и т. п.

Но в силу различных причин как объективного, так и субъективного характера это регулирование не может быть до конца адекватным и всеобъемлющим. Правовые нормы, содержащиеся в нормативных правовых актах, воспроизводятся, конкретизируются, дополняются, а иногда отменяются правовыми нормами, содержащимися в других источниках права.

Современные нормативные правовые акты — порождение романо-германской правовой семьи. Тенденция к законодательному оформлению права окончательно выявилась в XIX в., когда в большинстве европейских государств были приняты писанные конституции и различные кодексы. Однако в XX в. закон как источник (форма выражения) права постепенно начинает превалировать и в других правовых системах, например в англосаксонской и мусульманской, где прежде ведущими были иные юридические источники. В тех странах, где он является классическим и первостепенным источником права (Германия, Франция, Россия), на верхней ступени иерархической системы нормативных правовых актов находятся конституции и законы (конституционные и обыкновенные). В современных условиях наблюдается тенденция повышения ценности конституционных норм, усиления их верховенства над другими нормативными актами, особенно актами исполнительной власти: декретами, ордонансами, указами, постановлениями, инструкциями (подзаконными актами).

Современный нормативный правовой акт обладает следующими **признаками**:

- издается компетентным государственным органом или непосредственно народом в определенном процедурном порядке;
- имеет государственно-властный характер;
- охраняется государством, в том числе в принудительном порядке;
- обладает **юридической силой**, т. е. способностью реально действовать и порождать юридические последствия;
- существует в документальной форме, имеет установленную форму и реквизиты, снабжен указаниями о времени и месте принятия, а также подписями надлежащих должностных лиц, разбит чаще всего на части, разделы, главы, параграфы, статьи и т. п.; содержит четкие положения о том, на какую территорию или какой круг лиц распространяется действие данного акта;
- является частью строгой иерархии и системы права.

Понятие и виды законов: Конституция, конституционные и обыкновенные законы

Закон – нормативный акт, принятый в особом порядке высшим представительным органом законодательной власти либо непосредственным волеизъявлением населения путем референдума и регулирующий наиболее важные и устойчивые общественные отношения. Законы составляют основу правовой системы государства, ее центральную часть.

Как самостоятельный источник права закон сложился давно и пришел на смену правовому обычаю (законы Хаммурапи в древнем Вавилоне, законы XII таблиц в древнем

Риме, Саксонское зеркало в средневековой Европе, Русская Правда на Руси и др.). В эпоху рабовладения и феодализма законы в основном служили формой обработки и систематизации действующих правовых обычаев или прецедентов.

В период буржуазно-демократических революций, когда был провозглашен принцип сосредоточения законодательной власти в руках народного представительства (парламента), за законом, принимаемым парламентом, стала признаваться высшая юридическая сила, верховенство и непререкаемость по отношению к другим правовым актам государства.

Закон – высшая форма выражения государственной воли народа, непосредственное воплощение его суверенитета. Он устанавливает отправные начала правового регулирования, придает ему единство. Нормы, содержащиеся в актах других органов, основываются на нормах закона, развивают и конкретизируют его положения, являются производными от них.

Высшая юридическая сила закона означает, что никакой другой орган, кроме высшего органа законодательной власти, не может отменить или изменить закон. Принятие нового закона неизбежно влечет необходимость отмены или внесения изменений во все другие акты, которые противоречат его содержанию. Высшая юридическая сила закона означает также, что акты всех иных государственных органов носят производный характер и не могут ему противоречить.

Закон всегда нормативен, т.е. содержит нормы права, для него характерен особый порядок принятия, специальная законотворческая процедура, распадающаяся на ряд стадий: подготовка законопроекта, законодательная инициатива, обсуждение законопроекта, принятие закона и его обнародование.

Наивысшей юридической силой среди всего массива законов обладает Конституция, а также законы, вносящие изменения и дополнения в Конституцию.

Будучи основным законом государства, Конституция определяет и закрепляет:

- организацию государственной власти;
- закрепляет основы конституционного строя;
- основные права и обязанности граждан;
- федеративное устройство;
- систему государственных органов, их полномочия и порядок формирования;
- основы правосудия;
- избирательную систему.

Конституция – государственно-политический документ учредительного характера, основополагающее начало всей правовой системы, юридическая база для текущей законодательной и всей правотворческой деятельности.

Конституционные законы (в некоторых зарубежных странах, например, во Франции, их называют органические законы) – это такие акты, необходимость принятия которых предусмотрена непосредственно конституцией. Они являются своеобразным «продолжением» Конституции, их нормы развивают и конкретизируют отдельные ее положения (законы о Правительстве РФ, о Конституционном Суде РФ, об Уполномоченном по правам человека и др.). Для конституционных законов установлена более сложная процедура их прохождения и принятия.

Среди актов, действующих только внутри страны, высшим нормативным актом государственной власти является закон. Он принимается органом государственной власти, осуществляющим законодательные функции. В демократических государствах таким органом является парламент. Среди законов в большинстве государств, и в России в том числе, выделяется Основной закон, или Конституция. Она обладает высшей юридической силой: ни один закон не может противоречить конституции. Но и сама конституция имеет прямое действие: суд или иные органы при решении тех или иных вопросов могут прямо

ссылаться на статью конституции. Это очень важное положение. Оно отсутствовало в советских конституциях, и поэтому, например, статья Конституции СССР 1977 года о праве граждан обжаловать решения чиновников администрации в суд оставалась мертвой буквой в течение 12 лет, пока в 1989 году не был принят соответствующий закон. И все же в полную силу конституция может действовать тогда, когда приняты все законы, регулирующие порядок и процедуру исполнения тех или иных статей конституции, в которых имеется ссылка на такой закон. Например, в Конституции России записано, что гражданин РФ имеет право обладать двойным гражданством, но в соответствии с федеральным законом или международным договором РФ. И пока нет этого закона или соответствующего договора, гражданин РФ не может получить второе гражданство по техническим и процедурным причинам. Те же законы, на которые есть ссылка в Конституции РФ, предусматривают различные ограничения и изъятия из правил, установленных конституцией. Это относится, например, к основаниям ограничения личной неприкосновенности граждан, которые могут быть установлены только федеральным законом. Конституция дает такому закону полномочие на установление таких ограничений.

Но те статьи, где нет ссылки на дополняющий статью закон, действуют прямо и непосредственно, и никакой закон не может установить ограничений и изъятий из правила, установленного статьей. Например, в Конституции РФ установлено, что каждый вправе самостоятельно определять и указывать свою национальность. Никаких ограничений и изъятий из этого правила статья не допускает, и их не может быть.

Как правило, конституционные акты принимаются в особом порядке: избирается Учредительное собрание или Конституционное собрание для разработки и принятия конституции -- так была принята Конституция Итальянской Республики в 1947 году; либо конституция принимается всенародным референдумом -- так было во Франции в 1958 году. В Японии новая конституция была принята парламентом квалифицированным большинством голосов, не менее двух третей.

Точно так же устанавливается и особый порядок изменения конституции. Это сделано с целью добиться стабильности Основного закона, потому что без такой стабильности не может быть стабильным и все остальное законодательство.

Вместе с тем конституция должна быть открыта для дополнений и изменений, отражающих новые явления в государственной и гражданской жизни общества. Не исключено появление новых прав и новых конституционных запретов, связанных, например, с развитием генной инженерии, вторгающейся в святая святых природы человека.

В разных странах стабильность конституций различна. Во Франции за 200 лет было принято 18 конституций, в США-- только одна. Это не значит, что эта конституция обладает особой стабильностью. К ней было принято 27 поправок, дополнений, таких как отмена рабства, порядок формирования сената -- верхней палаты парламента, ограничение пребывания на посту президента США двумя сроками, порядок приобретения гражданства. Фактически речь идет о глубоких изменениях конституции, хотя ее основа остается стабильной.

Вслед за Основным законом в иерархии нормативных актов идут **обыкновенные законы**. Они принимаются высшим законодательным органом простым большинством голосов. Во всех демократических государствах, и в России в том числе, установлен строгий регламент разработки, обсуждения, принятия и введения в действие закона.

Этот регламент называется законодательным процессом. Его отправной точкой является законодательная инициатива, то есть предложение парламенту проекта закона. Право законодательной инициативы принадлежит по российской конституции депутатам парламента, комиссиям и совместным комитетам палат парламента, Президенту РФ, Конституционному Суду, Верховному Суду, ряду других высших органов. Право

законодательной инициативы означает, что, если проект закона представлен лицом или органом, обладающим этим правом, парламент обязан рассмотреть этот законопроект.

Согласно российской конституции, законы принимает Государственная дума («нижняя», или «первая», палата парламента -- Федерального собрания) простым большинством голосов. Затем закон передается в Совет Федерации («верхнюю», или «вторую», палату парламента)

Однако обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат не все законы, принятые Государственной думой, а лишь некоторые (о бюджете, налогах и др.)- Остальные законы считаются принятыми, если в течение 14 дней со дня поступления они не были рассмотрены Советом Федерации.

После принятия закона он направляется в течение пяти дней президенту, который в течение двух недель подписывает закон и публикует его. Все законы должны быть опубликованы. Неопубликованные законы применению не подлежат. Россия покончила с секретным законодательством советского периода. Теперь власть имеет право требовать, чтобы никто не ссылался на незнание законов.

Обыкновенные законы, издающиеся в процессе текущей законодательной деятельности, составляют основную массу законов. Они, в свою очередь делятся, на кодификационные и текущие.

Кодификационный закон определяет нормативные основы отдельной отрасли (института) законодательства, регулирует значительную и достаточно обширную сферу отношений (имущественные, трудовые, борьба с преступностью и т.д.). Он является единым внутренне связанным документом, включающим как проверенные жизнью, общественной практикой действующие нормы, так и новые правила, обусловленные динамикой социальной жизни, назревшими потребностями развития общества.

Кодификационные законы могут выражаться в различных формах. Одна из них – это Основы законодательства – акт федерального законодательства, содержащий принципиальные, наиболее общие нормы по предмету совместного ведения Федерации и ее субъектов, которые должны развиваться и конкретизироваться в иных актах Федерации и ее субъектов. В настоящее время в Российской Федерации действуют основы законодательства об охране труда, об охране здоровья граждан, о нотариате и некоторые другие.

Чаще всего используемый вид кодификационного закона – это кодекс. Это крупный сводный акт, детально и конкретно регулирующий определенную сферу отношений и подлежащий непосредственному применению. Он либо полностью поглощает все нормы соответствующей отрасли (Уголовный кодекс), либо содержит основную по объему, самую важную часть таких норм (Гражданский кодекс, Трудовой кодекс). В настоящее время во главе большинства отраслей российского федерального законодательства стоят кодексы, основная масса которых ныне подвергается существенной переработке. Кроме того, в современных условиях право принятия кодексов принадлежит также и субъектам Российской Федерации.

Для того чтобы легче было ориентироваться в законодательстве, его систематизируют. Имеются два основных способа систематизации законодательства: инкорпорация и кодификация. Инкорпорация состоит в том, что законы без изменений располагаются в сборнике в хронологическом порядке.

Кодификация -- это создание единого законодательного акта в той или иной отрасли права -- кодекса. В кодексе законы систематизируются по определенной логике, устраняются устаревшие законы, а также противоречия и несогласованности между отдельными нормами. Кодексы составляют основу российского законодательства. К кодифицированным системам законов -- разновидностям кодексов -- относятся также Основы законодательства, уставы и правила.

Кодификация законов насчитывает тысячи лет. Самым древним опытом кодификации можно считать судебник вавилонского царя Хаммурапи (1792--1750 гг. до

н.э.), обнаруженный при раскопках акрополя в городе Сус. Он выгравирован на стелле из диорита высотой 8 метров, которая в настоящее время хранится в Лувре.

Судебник юридически закреплял неравенство между людьми, разделяя их на три класса, последний составляли рабы. В нем уже можно различить признаки кодификации, деление на такие разделы, как положение личности, брак и семья, собственность, договор и обязательства.

Один из параграфов кодекса требует, к примеру, заключения договора при всех актах купли-продажи: если покупка совершена без свидетелей или контраста, покупатель рассматривается как вор, достойный смерти.

В кодексе уже просматриваются учет мотивов поведения лица, виновного в правонарушении, оценка его субъективных намерений. Кодекс охраняет также честь человека от ложных, бездоказательных обвинений. Он завершается напоминанием, что царь есть царь права, приравненный к солнцу, богу справедливости, которое освещает страну.

Важное место в развитии кодификации и ее культуры занял кодекс императора Восточной Римской империи (Византии) Юстиниана.

Появившись в VI веке нашей эры, он закрепил такие понятия права, как «лицо», «вещь», «сделка», которые и сегодня составляют основу частного права.

Но самое глубокое влияние на правовые системы стран Европейского континента оказали кодексы, принятые во Франции в период правления императора Наполеона I. Это были пять основных кодексов: гражданский, уголовный, гражданско-процессуальный, уголовно-процессуальный и торговый.

Среди них особенно значителен гражданский кодекс, ставший классическим юридическим регулятором рыночных отношений.

Уже будучи в ссылке на острове Св. Елены, Наполеон говорил: «Моя действительная слава заключается не в том, что я выиграл сорок сражений. Ватерлоо стерло в памяти все воспоминания об этих победах. Но что, несмотря ни на что, не сотрется в памяти, что будет жить вечно, так это мой кодекс».

Гражданский кодекс Франции отличается не только совершенством изложения юридических норм, но и изяществом языка. Французский писатель Стендаль читал этот кодекс для совершенствования своего литературного стиля.

В России до революции 1917 года действовал Свод законов Российской империи, вступавший в силу частями в 30--40-х годах XIX в.

За годы советской власти были осуществлены две кодификации гражданского и гражданско-процессуального законодательства и три -- уголовного и уголовно-процессуального, и те и другие -- в 20-х и 60-х годах.

В правовой системе могут существовать и иные виды кодификационных актов: уставы, положения, правила и т.д.

В последние годы в Российской Федерации развернулась интенсивная деятельность по подготовке и принятию новых законов. За период с начала 90-х годов и до настоящего времени было издано около полутора тысяч законов. Были приняты такие важнейшие законы, непосредственно отражающие проведение экономической реформы и демократизацию всех сфер жизни России, как Гражданский кодекс, Семейный кодекс, Налоговый кодекс, законы о референдуме, о выборах и др. Роль закона в российском государстве неизмеримо возрастает. Он все более становится основным и решающим документом, определяющим основные направления регулирования общественных отношений, их охрану и защиту; неуклонно увеличивается удельный вес законов в общей системе нормативных актов.

В федеративном государстве законы могут издаваться как федеральными органами законодательной власти, так и органами законодательной власти субъектов Федерации.

2. Подзаконные нормативно-правовые акты и их виды.

Подзаконные нормативные акты – это принятые компетентным органом и устанавливающие нормы права юридические акты, которые основаны на законе и не противоречат ему. Вся система таких актов строится на строгой их соподчиненности между собой. Их юридическая сила зависит от положения соответствующего органа, издающего подзаконный нормативный акт, в общей иерархической системе органов государства.

В зависимости от органа, принявшего подзаконный нормативный акт, их можно разделить на общие, ведомственные, местные и локальные (внутриорганизационные).

1. Общие подзаконные акты издаются правотворческими органами общей компетенции. С их помощью осуществляется оперативное государственное руководство и координация экономической, политической и социально-культурной жизни страны.

Главное место в системе общих подзаконных актов принадлежит:

- указам президента как главы государства, которые обладают наибольшей юридической силой после закона и регламентируют основные направления внутренней и внешней политики государства;

- акты правительства (следующая ступень), принимаемые на основе и во исполнение законов и указов Президента и решающие оперативные вопросы управления экономикой, социально-культурным строительством, обороной страны и т.д.

2. Ведомственные нормативные акты принимаются в пределах своей компетенции министерствами, госкомитетами и иными ведомствами, регулируют отношения, складывающиеся внутри соответствующего ведомства (таможенные, транспортные, банковские отношения, вопросы организации образования, охраны здоровья и т.д.). Обычно такие акты издаются в форме приказов, инструкций, постановлений, распоряжений, положений, писем, указаний, уставов и др.

В ряде случаев министерствам и ведомствам предоставляется право издавать нормативные акты, действие которых распространяется и на неподчиненные непосредственно им объекты управления, а также на граждан. Такие акты принимаются в частности Министерством финансов РФ, Центральным Банком, Санэпиднадзором и т.д. Ныне установлен порядок регистрации нормативных актов министерств и ведомств, затрагивающих права и законные интересы граждан или носящих межведомственный характер. Такая регистрация осуществляется Министерством юстиции РФ.

3. Местные нормативные акты принимаются представительными и исполнительными органами на местах (в районах, городах, поселках и т.д.). В Российской Федерации это органы местного самоуправления.

4. Локальные (внутриорганизационные) нормативные акты принимаются в пределах своей компетенции администрацией предприятий, учреждений, организаций для регулирования их внутренней деятельности (организация труда, служебная дисциплина) и распространяют свое действие на работников (членов) соответствующих предприятий, учреждений, организаций. Таковы, например, Правила внутреннего трудового распорядка на конкретном предприятии.

3. Действие нормативного акта во времени, в пространстве и по кругу лиц

По общему правилу нормативный акт применяется к отношениям, имевшим место после его вступления в силу и до утраты им силы.

В Российской Федерации существуют следующие способы вступления нормативного акта в силу:

- указание в самом акте либо в акте о вступлении его в силу календарной даты начала его действия (так, ныне действующий Уголовный кодекс РФ вступил в силу с 1 января 1997 г.);
- указание определенного факта, события, с которыми связывается вступление акта в силу ("с момента принятия", "с момента опубликования" и т.д.).

Если в принятом нормативном акте не определены такие дата, факт, событие, то применяются установленные законодательством общие правила вступления акта в силу. Так, законы РФ вступают в силу на всей территории Российской Федерации одновременно по истечении десяти дней со дня их официального опубликования.

Имеющие нормативный характер акты Президента РФ вступают в силу на всей территории России по истечении семи дней после их опубликования в официальном источнике .

Постановления Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, вступают в силу не ранее их официального опубликования. Иные постановления - со дня их подписания, если самими постановлениями не предусмотрен иной порядок их вступления в силу. Официальными изданиями, в которых публикуются указанные акты Российской Федерации, являются "Российская газета" и "Собрание законодательства Российской Федерации". Законы РФ официально публикуются также в Парламентской газете.

Нормативные акты перестают действовать в силу различных обстоятельств. Акт временного действия теряет юридическую силу по истечении того срока, на который он был рассчитан (конкретная дата или наступление определенного события):

- отмена чрезвычайного положения,
- прекращение военных действий и т.д.).

В иных случаях нормативный акт утрачивает силу в результате его официальной отмены.

Кроме того, нормативный акт фактически утрачивает силу вследствие издания нового акта той же или вышестоящей юридической силы, содержание которого противоречит старому акту. Отсутствие официальной отмены в случае противоречия старого и нового акта в принципе ненормально, так как зачастую создает путаницу в правовом регулировании, споры и ошибки в юридической практике. Нормативный акт также фактически теряет свою силу, если он противоречит международному договору, заключенному Российской Федерацией, а также если он специальным решением Конституционного Суда признается неконституционным.

По общему правилу закон не имеет обратной силы, т.е. не действует на те факты, события, отношения, которые имели место до вступления его в силу. Он действует только в отношении тех обстоятельств и случаев, которые возникли после введения его в действие. Правило запрета обратного действия закона, установленное еще в римском праве, обеспечивает правовую стабильность в обществе, уверенность граждан и юридических лиц в том, что они находятся под строгой опекой закона.

Юридическая практика выработала два типичных исключения из принципа "закон обратной силы не имеет":

Во-первых, он имеет обратную силу, если специально предусматривает применение своих норм к отношениям, возникшим до вступления этого закона в силу.

Во-вторых, имеют обратную силу законы, устраняющие или смягчающие уголовную либо административную ответственность или иным способом улучшающие положение правонарушителя. В этом проявляется гуманная природа российского законодательства, его забота о личности.

Законы действуют во времени и в пространстве. Во времени они действуют только в настоящем и в будущем с момента вступления в силу. Закон не распространяется на события, происшедшие до этого момента, в прошлом. Это положение выражается формулой закон обратной силы не имеет. Из этого правила есть два исключения. Первое: обратная сила придается уголовному закону, смягчающему наказание за то или иное преступление или вовсе отменяющему его. Второе: если об этом сказано в самом законе. Примером обратной силы закона является отмена статьи УК, каравшей за антисоветскую

пропаганду и агитацию: после отмены статьи были прекращены все уголовные дела по этой статье, заведенные до ее отмены. Закон действует во времени до тех пор, пока не будет отменен или заменен другим законом либо не истечет срок действия закона, указанный в самом законе. Указание срока содержится обычно в законах временного действия, например в законе о введении чрезвычайного положения.

Действие закона в пространстве определяется двумя принципами: территориальности и гражданства. Российские законы действуют на всей территории России либо на части ее, указанной в самом законе. Республики, входящие в Российскую Федерацию, не могут отменять или приостанавливать на своей территории действие федеральных законов. Лица, совершившие преступление на территории России, отвечают по уголовному закону места совершения преступления. Экстерриториальностью, то есть неподсудностью, пользуются только дипломатические и консульские представители иностранных государств, и список этих представителей ограничен. Территорией России считаются и суда, плавающие под российским флагом, капитан выполняет консульские и нотариальные функции.

Принцип гражданства означает, что граждане России, где бы они ни находились, обязаны соблюдать законы России. Если гражданин России совершил преступление на территории другого государства, он несет уголовную ответственность по законам России, если это деяние является преступлением в той стране, где он его совершил.

По общему правилу нормативный акт действует на всей территории, на которую распространяет свои властные полномочия соответствующий правотворческий орган. Федеральные законы и иные нормативные акты действуют на всей территории Российской Федерации, нормативные акты ее субъектов распространяются на соответствующие республики, края, области, автономные округа, города федерального подчинения; акты местного самоуправления - на территорию соответствующих административных единиц (города, районы и т.д.).

В отдельных случаях нормативные акты могут иметь ограниченную сферу действия, то есть распространять свое действие только на определенную часть территории (районы Крайнего Севера, Дальний Восток, зона Чернобыльской аварии и т.д.).

На территории Российской Федерации законодательство действует на всех субъектов права, находящихся на ее территории - на граждан, иностранных граждан, лиц без гражданства (апатридов), на государственные органы, общественные организации, юридические лица. На граждан России ее законодательство распространяется и тогда, когда они находятся за рубежом. В ст.5 Закона о гражданстве от 23 ноября 1991 г. установлено, что российские граждане за пределами России пользуются ее защитой и покровительством. Российские граждане, совершившие преступления за рубежом, несут ответственность по уголовным законам России.

Многие законы распространяют свое действие не на всех граждан, а на их конкретную категорию, определяемую каким-либо общим признаком (студенты, пенсионеры, работники железнодорожного транспорта и т.д.). Из общего принципа равноправного правового положения граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства есть определенные исключения, связанные с отсутствием российского гражданства у последних категорий лиц. Так, они не могут служить в Вооруженных силах страны, пользоваться избирательными правами, занимать ряд должностей в государственном аппарате. На иностранцев, обладающих дипломатическим иммунитетом (право экстерриториальности), в соответствии с действующим законом и международными договорами в случае совершения ими правонарушений не распространяется Уголовный кодекс и Кодекс об административных правонарушениях

Модуль 4.

6. ПРАВОТВОРЧЕСТВО.

Основные вопросы темы

1. Правотворчество: понятие, принципы, виды
2. Законодательный процесс и его основные стадии.
3. Особенности законодательного процесса в Российской Федерации и законотворчества субъектов Российской Федерации,
4. Понятие, виды, средства и приемы юридической техники.

Правотворчество - деятельность уполномоченных государственных органов, общественных организаций, а также всего народа по установлению, изменению или отмене правовых норм.. Оно выступает в качестве одной из форм государственной деятельности, в частности, правовой.

Функции правотворчества:

- Обновление законодательства.
- Отмена устаревших норм.
- Восполнение пробелов в праве.

Субъекты правотворчества:

- Государственные органы
- Должностные лица
- Органы местного самоуправления
- Народ

Субъекты законодательной инициативы:

Президент

Совет Федерации

Члены Совета Федерации

Депутаты Государственной Думы

Правительство РФ (до 90% всех законопроектов)

✓ **Законодательные органы субъектов**

Конституционный суд РФ

Верховный суд РФ

✓ **Высший Арбитражный суд РФ**

Можно выделить следующие виды правотворчества:

- 1) принятие нормативных правовых актов уполномоченными органами государства;
- 2) непосредственное правотворчество народа путем всенародного волеизъявления на референдуме;
- 3) санкционирование государственными органами обычаев;
- 4) создание судебного прецедента.

Принятие нормативных актов является наиболее распространенным видом правотворчества. Круг государственных органов, имеющих право на такой вид деятельности, исчерпывающим образом закреплен в законодательстве. В частности, это глава государства, представительные (законодательные) органы государственной власти всех уровней, некоторые исполнительные органы государственной власти (правительство, министерства и т.д.).

Референдум - это всенародное голосование по вопросам, имеющим наиболее важное государственное значение. Принятые на референдуме решения обладают высшей юридической силой и не нуждаются в последующем утверждении каким бы то ни было государственным органом. Так, на референдуме в 1993 году была принята ныне действующая Конституция Российской Федерации.

Одним из способов правотворчества является санкционирование государством обычаев. Это могут быть нормы, признанные населением данной местности (местные

обычай) или сложившиеся в практике деятельности некоторых организаций (например, обычаи морского порта).

В ряде стран, принадлежащих к англо-саксонской правовой семье, правотворчеством могут заниматься судебные органы, создающие судебные прецеденты в процессе рассмотрения конкретного дела. В российской практике правотворчества судебные прецеденты не признаются.

Принципы правотворчества - руководящие начала, требования к деятельности компетентных органов, осуществляющих принятие, отмену или замену нормативно-правовых актов.

Принципы правотворчества:

1. Законность.
2. Профессионализм.
3. Системность.
4. Научность связь с практикой
5. Гласность.
6. Демократизм.
7. Гуманизм, справедливость, ответственность закона нормам общественной морали.
8. Соответствие закона общей направленности развития правовой системы.
9. Оперативность

1. Принцип законности - нормативный правовой акт может приниматься только субъектами, наделенными соответствующими полномочиями и в их пределах, при этом должна быть соблюдена процедура подготовки, обсуждения, принятия, опубликования, предусмотренная законодательством, а также принимаемый акт не должен противоречить конституции, законам, нормам международного права, действующим законодательным актам.

Только соблюдение предписаний закона, относящихся ко всем его параметрам, означает реализацию принципа законности в целом.

2. Принцип профессионализма предполагает компетентность работников - авторов проекта (юристов, экономистов, политологов и др.), знающих достаточно глубоко социально-экономическую, политическую основу содержания документа, а также владеющих правилами юридической техники. Принцип демократизма - означает, что основополагающие нормативные правовые акты должны приниматься путем референдума или через представителей, избранных народом, а также обсуждаться в средствах массовой информации. Данное начало предполагает возможность обращения граждан в правотворческие органы с предложениями, замечаниями и пожеланиями по совершенствованию права.

3. Принцип системности предусматривает согласование готовящихся к принятию актов с действующим законодательством, во избежание коллизий, пробелов, дублирования, а также принимаемые акты не должны противоречить действующему законодательству.

4. Принцип научности требует использования научных данных (юридических, социологических, экономических и т.д.) при подготовке принимаемых актов и включает:

- разработку научно обоснованной стратегии правотворчества в стране;
- планирование приоритетности принимаемых актов;
- прогнозирование социальных последствий действия новых актов и норм;
- учет достижений юридической науки как отечественной, так и мировой;
- учет научных рекомендаций

Связь правотворчества и практики. Согласно данному принципу, для эффективности права необходимо знать его реализацию на практике, ибо только практика может дать оценку тому, как правовые нормы "работают". Принцип связи с практикой показывает, насколько эффективно право, помогает восполнять пробелы в законодательстве, разрешать юридические коллизии.

5. Принцип гласности состоит в том, что все принимаемые правотворческими органами акты подлежат обязательному опубликованию. Данный принцип закреплен в [ст. 15](#) Конституции РФ: "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".

6. Принцип гласности тесно связан с принципом демократизма.

Он должен отвечать интересам большинства населения, а не какой-то отдельной социальной группы. Провозглашение России в ее Конституции (ст. 1 и 7) демократическим и социальным государством ко многому в этом плане обязывает. Между тем, очевидно, что у нас далеко не все законы отвечают интересам, и прежде всего социально-экономическим интересам, основной массы населения. Значительная его часть живет за чертой бедности. Но закон должен максимально учитывать и интересы меньшинства, служить средством примирения социальных, классовых и национальных противоречий, что является необходимым признаком демократического государства.

7. Принцип гуманизма, справедливости, соответствия закона общественной морали связан с тем, что в большинстве случаев при противоречии норм права и морали люди отдают предпочтение последним. Это естественно, ведь нормы морали - это внутренние регуляторы, их исполнение обеспечивается совестью, честью человека. Правовые же нормы, так или иначе, «навязаны сверху». Например, в нашей стране многие годы действовали две статьи УК, которые предусматривали ответственность за отказ свидетеля от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Никаких исключений эти статьи не предусматривали. В этот период было немало уголовных дел, когда близкие родственники давали ложные показания с целью освободить от ответственности сына, мужа, жену, мать и т.п. Такие попытки устанавливались на следствии и в суде, но фактов привлечения этих лиц к уголовной ответственности практически не было. Даже «законники» - судьи и прокуроры понимали, что это было бы аморально: нельзя требовать, чтобы человек предавал своих близких.

Требованиям гуманизма, соответствия интересам человека, идеям добра, справедливости также должен отвечать каждый нормативный акт. Именно обеспечение блага человека, идеалов равенства граждан и социальной справедливости должно стать главной целью правового регулирования. Без этого невозможно не только сформировать правовое и социальное государство, но и обеспечить стабильность общества, его прогрессивное развитие.

Вместе с тем, необходимо, чтобы правовые нормы максимально соответствовали нормам общественной морали. Без этого нормативный акт будет мертворожденным, установленные им правила поведения будут постоянно нарушаться.

Но, чтобы все это обеспечить, тот же принцип должен быть положен в основу самой правотворческой деятельности. Без гуманистического настроя, без высокой морали самого законодателя невозможно принятие действительно правовых законов

8. Нормативный акт должен соответствовать общей направленности развития правовой системы. Только это может обеспечить системность законодательства, его согласованность. Системность отдельного закона означает, во-первых, внутреннюю согласованность предписаний, входящих в его содержание. Во-вторых, - его взаимодействие с другими законами и нормативными актами, отсутствие пробелов и других погрешностей в законодательстве.

9. Принцип оперативности означает своевременное принятие и издание нормативных правовых актов, что повышает эффективность их использования. Данный принцип предполагает быструю ликвидацию пробелов в законодательстве, своевременную отмену или изменение устаревших нормативных правовых актов, приостановление действия актов в силу несоответствия [конституции](#) или законодательству и т.п.

Виды правотворчества. В зависимости от субъекта правотворчества выделяют:

- Законотворчество.
- Референдум.
- Нормотворчество органов местного самоуправления,
- Делегированное нормотворчество.
- Подзаконное нормотворчество
- Договорное нормотворчество.
- Локальное нормотворчество.

Законотворчество - это основная форма правотворчества высших представительных (законодательных) органов государства, избираемых гражданами, обладающими правом принимать законы - акты высшей юридической силы. Другие нормативные правовые акты обязаны не противоречить законам, должны осуществляться на их основе и во исполнение законов.

Подзаконное нормотворчество - принятие нормативных правовых актов в развитие федеральных законов Президентом РФ, Правительством РФ, министерствами, ведомствами, местными органами государственного управления, губернаторами, главами администраций и др., т.е. органами исполнительной государственной власти. Предназначено для детализации законов и их конкретизации.

Референдум (непосредственное правотворчество), осуществляется путем всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни, отраженным в будущих нормативных правовых актах. Референдум является высшей формой прямого (непосредственного) выражения воли народа, где последний выступает самостоятельным субъектом правотворчества. Решения референдума обладают высшей юридической силой и могут быть отменены только путем другого референдума. Итоги непосредственного правотворчества не подлежат утверждению и вступают в законную силу в день опубликования.

О видах референдумов. Они могут быть федеральными, субъектов Федерации и муниципальными. Каждый из них регламентируется соответствующим федеральным законом.

Делегированное нормотворчество - деятельность государственных органов, должностных лиц, определенных негосударственных организаций и должностных лиц, связанная с принятием нормативных правовых актов на основании передачи (делегировании) им права уполномоченных на это органов и лиц.

Нормотворчество органов местного самоуправления - есть право представительных органов местного самоуправления и должностных лиц муниципальных образований принимать нормативные правовые акты по вопросам местного значения.

Договорное нормотворчество - это процесс заключения нормативных соглашений, устанавливающих соответствующие правовые правила для сторон. Договоры нормативного содержания, заключающиеся на добровольной основе между различными государственными организациями (коллективные договоры, трудовые соглашения и т.п.). Такие договоры являются основой для совершения юридических действий.

Локальное нормотворчество - издание отдельными предприятиями, учреждениями или организациями нормативных правовых актов, регулирующих производственные задачи, трудовую дисциплину, премирование и др. (уставы, положения, приказы и т.п.).

Таким образом, правотворчество представляет собой особую форму государственной деятельности по созданию, изменению и отмене правовых норм, основанную на познании объективных социальных потребностей и интересов общества.

Правотворчество и правообразование. Управление обществом и правотворчество

Правотворчество - деятельность компетентных органов (государственных, муниципальных и др.) по разработке и принятию нормативных правовых актов.

Правообразование (в ряде учебных и научных источников используется термин "формирование права") - естественноисторический процесс формирования права, происходящий в результате анализа и оценки сложившейся правовой действительности, выработка взглядов и концепций о будущем правового регулирования, а также разработка и принятие нормативных предписаний. Правотворчество выступает как завершающий этап правообразования.

Таким образом, правотворчество и правообразование соотносятся как часть и целое. Правообразование - широкое понятие, в ходе которого формируются взгляды и идеи о необходимости правового регулирования тех или иных общественных отношений, результатом и итогом этого процесса его и выступает правотворчество. Это не только принятие и введение в юридическую силу новых нормативных правовых актов, но и их отмена, приостановление, внесение изменений в юридические нормы, а также восполнение пробелов в законодательстве, разрешение конфликтов норм.

Правотворчество выступает основным средством управления общества, поскольку посредством установленных и санкционированных государством нормативных правовых актов закрепляются общеобязательные правила поведения в нем. Именно с помощью права создаются благоприятные условия для стабильного развития и функционирования общества, устраняются социально вредные факторы.

Этап формирования права - выявление гражданами, учреждениями, организациями и иными членами гражданского общества несовершенных, малоэффективных юридических норм, выступающих источником правовых конфликтов, либо отсутствие юридических норм, которые должны регулировать те или иные отношения в силу их юридической природы. Другими словами, этот процесс связан с осознанием той или иной частью общества необходимости в правовом регулировании каких-либо фактических отношений либо наличие малоэффективных норм права как социально-правовой проблемы, требующей решения. С помощью средств массовой информации, деятельности политических партий и др. формируется общественное мнение о необходимости правового регулирования тех или иных фактических отношений либо необходимости корректировки отдельных юридических норм. Формирование общественного мнения завершается внесением нормотворческих предложений в соответствующий правотворческий орган.

Внесение в компетентный правотворческий орган предложений по совершенствованию его нормативных правовых актов - завершающий этап формирования права.

2. Законодательный процесс и его основные стадии.

4. Стадии правотворческого процесса.

Правотворчество - процесс, протяженный во времени, поэтому в нем можно выделить определенные стадии (этапы) его развития. Возможно выделить пять стадий правотворческого процесса:

- определение потребности в правовом регулировании;
- разработка проекта нормативного акта;
- его обсуждение, согласование, доработка;
- принятие нормативного акта;
- опубликование нормативного правового акта.

Рассмотрим эти стадии.

Определение потребности в правовом регулировании. В обиходе существует мнение, что государство может принять любой закон (нормативный акт). На самом же деле существуют две границы, определяющие возможности государства на принятие того или иного нормативного акта.

Верхняя граница - это граница возможного. Все, что находится за ней, объективно препятствует государственному регулированию общественных отношений, делает его

невозможным. Эту границу образуют следующие компоненты. Во-первых, это - *законы природы*. Юридические законы не могут каким-либо образом изменить объективные законы природы. Тем не менее, попытки принятия таких законов имели место, хотя ничего хорошего они, естественно не приносили.. Можно вспомнить, например, попытки поворота Северных рек, имевшие место в Советский период. Затраты на это в течение ряда лет включались в законы о бюджете и привели к значительным материальным потерям.

Во-вторых, возможности государственного регулирования ограничиваются *законами общественного развития*. в том числе экономическими законами. Игнорирование этих законов, издание противоречащих им нормативных актов также не давало положительных социальных результатов. Так, немало стран, освободившихся от колониальной зависимости и находящихся на крайне низкой ступени экономического развития, тем не менее ставили задачу строительства социализма и принимали соответствующие законы. Естественно, что это не давало заявленных результатов.

В-третьих, это - *духовная культура населения*, его менталитет. Попытки игнорировать эти условия также успеха не имели. Достаточно вспомнить неудачные попытки борьбы с пьянством и алкоголизмом в нашей стране.

И, наконец, необходимо учитывать существование *естественных, неотъемлемых прав и свобод человека и гражданина*. Принятие законов, ущемляющих эти права и свободы, в современных условиях влечет осуждение международного сообщества, а иногда и применение международно-правовых санкций.

Нижняя граница определяется целесообразностью принятия нормативных правовых актов. То есть их принятие, в принципе возможно, но не имеет смысла. Составляющими этой границы являются два обстоятельства в их сочетании.

С одной стороны, это *социальная значимость соответствующих общественных отношений*. Существует немало общественных отношений, не требующих правового регулирования в силу их малозначительности. Как говорится. «из пушки не стреляют по воробьям».

С другой стороны, это *возможность саморегуляции*. Общество во многих случаях само, без государственного вмешательства способно урегулировать вновь возникающие общественные отношения посредством создания новых социальных норм (норм морали, обычаев и др.).

Своеобразным индикатором целесообразности принятия нормативного акта может служить наличие в рамках этих отношений существенных нарушений прав и свобод граждан, интересов общества и государства..

Богатый материал для выводов о потребностях правового регулирования, в том числе о бездействии каких-то норм, об их «устаревании», о появлении новых общественных отношений, требующих урегулирования и проч. дает **обобщение юридической практики** (судебной, прокурорской, следственной и иной).

В целом, при решении вопроса и необходимости принятия того или иного нормативного акта можно использовать золотое правило медицины: «Не навреди». При этом жизнь сама «подсказывает» законодателю, когда возникает потребность в правотворчестве. Это, с одной стороны, массовидность определенных общественных отношений, а с другой, существование по поводу их конфликтов, нарушений интересов участников этих общественных отношений. При этом, как указывалось выше, обычно само общество вырабатывает до закона определенные правила, которые и служат основой принимаемых норм права.

Подготовка проекта нормативного акта. В большинстве случаев тот орган или организация, которые вносят предложение об изменении законодательства, разрабатывают проекты соответствующих нормативных актов. Одновременно готовится пояснительная записка (обоснование) - документ, в котором приводятся доводы о

необходимости принятия такого акта. Вопросы, связанные с подготовкой текста нормативного акта (требования к его содержанию, оформлению и др. будут рассмотрены особо).

Обсуждение, согласование, доработка проекта нормативного акта. Закон или иной нормативный акт обычно затрагивает интересы большого числа граждан, организаций, учреждений или их подразделений. Поэтому в зависимости от содержания проекта каждого нормативного акта инициаторы его разработки или орган, принимающий этот акт, должны принять меры к тому, чтобы было учтено мнения и пожелания как можно большего числа заинтересованных субъектов. Для достижения этой цели используются такие средства как обсуждение проекта с приглашением представителей этих субъектов (государственных и научных учреждений, политических, профсоюзных и других общественных объединений, коммерческих структур и проч.). Практикуется рассылка проекта в указанные организации с предложением (просьбой) высказать свое мнение и дать замечания.

Проекты наиболее важных нормативных актов (например, Конституции) выносятся на всенародное обсуждение. Используются различные способы выявления общественного мнения (опросы, анкетирование и др.). Собранная информация используется для доработки проекта.

Принятие нормативного акта. После доработки и окончательного редактирования проект принимается и, в результате становится законом или иным нормативным актом, нормы которого обязательны для исполнения. Эта стадия является ключевой, центральной в правотворческом процессе: все предшествующие стадии служат необходимой подготовкой к тому, чтобы нормативный акт был принят

Принятие осуществляется по-разному. В коллегиальных органах (например, законодательных) соответствующий акт принимается голосованием (простым или квалифицированным большинством голосов). В органах, основанных на единоначалии (например, в аппарате Президента и министерствах), это происходит путем подписания подготовленного проекта.

Опубликование и регистрация нормативного правового акта. В соответствии с Конституцией РФ (ст.15 п.3) «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». То есть большинство нормативных актов подлежат обязательному опубликованию. Поэтому обычно в названии данной стадии используется терминология, включающая слово «опубликование». Однако не все нормативные акты публикуются. В частности речь идет о внутриведомственных актах, относящихся только к работникам соответствующих ведомств, учреждений, предприятий. Поэтому, вообще-то, более точно говорить о доведении нормативного акта до его адресатов.

Некоторые ведомственные подзаконные нормативные акты, в том числе затрагивающие права и свободы граждан, устанавливающие правовой статус организаций и носящие межведомственный характер, подлежат регистрации в органах Министерства юстиции.

Особенности законотворческого процесса. Среди нормативных актов особое место занимают законы. Именно они обладают высшей юридической силой и содержат нормы права, регулирующие наиболее важные общественные отношения.

В этой связи установлен особый, более сложный порядок их разработки, рассмотрения и принятия. Основные особенности законотворческого процесса в Российской Федерации заключаются в следующем.

Прежде всего, определен круг субъектов, обладающих правом законодательной инициативы. Для законов Российской Федерации таким правом обладают: Президент, Совет Федерации, члены этого Совета и депутаты Государственной Думы, Правительство, законодательные органы субъектов Федерации, а по вопросам их ведения

Конституционный суд, Верховный суд и Высший арбитражный суд Российской Федерации. Это право состоит в том, что внесение ими в Государственную Думу соответствующих предложений порождает в обязательном порядке начало законотворческой процедуры, в то время как предложения других субъектов могут быть отвергнуты.

Во-вторых, законопроекты подлежат обязательному рассмотрению в профильных комитетах Государственной Думы.

В-третьих, ни один закон не может быть принят сразу. Они должны пройти три (в некоторых случаях даже четыре) чтения, т.е. каждый законопроект проходит, по крайней мере, три голосования. Сначала принимается концепция закона. При втором чтении рассматриваются замечания и предложения, и только при третьем чтении закон принимается в окончательной редакции. В-четвертых, к работе над законопроектом широко привлекаются эксперты - в основном ученые-юристы. В пятых, принятый Государственной Думой закон должен быть одобрен Советом Федерации. Одобрением считается и тот случай, если в течение 14 дней закон не был рассмотрен Советом Федерации. Законы о федеральном бюджете, о федеральных налогах и сборах и по ряду других вопросов подлежат обязательному рассмотрению Советом Федерации. В случае отклонения закона Конституция предусматривает согласительные процедуры.

И наконец, принятый таким образом закон направляется на подпись Президенту Российской Федерации, которому предоставлено право отлагательного вето, которое может быть преодолено при повторном голосовании в Государственной Думе и Совете Федерации квалифицированным большинством голосов.

Качество закона (нормативного правового акта).

Каким требованиям должен удовлетворять нормативный правовой акт, чтобы его нормы реально воздействовали на общественные отношения, закрепляя необходимые для общества, пресекая вредные и, в то же время, обеспечивая прогрессивное развитие общества, чтобы этот акт не нарушал неотъемлемые права и свободы человека и гражданина, соответствовал идеям и принципам права?

Отраслевые юридические науки дают рекомендации по содержанию нормативно-правовых актов соответствующих отраслей права - конституционного, гражданского, уголовного и проч. Теория права и государства должна дать общие рекомендации пригодные для любого нормативного акта независимо от того, к какой правовой отрасли он относится.

Обычно в данном аспекте принято говорить о **качестве закона** (нормативного акта),

Под качеством закона понимается совокупность существенных свойств, определяющих способность и пригодность закона реально удовлетворять общественные потребности и частные интересы в соответствии с целями развития общества. При этом, на практике «качественным» считают тот закон, который применяется, иначе он останется «на бумаге», не будет оказывать реального воздействия на жизнь общества. Если закон принят, то он должен «работать», воплощаться в правовом поведении граждан и правоприменительной практике. Если он даже в полной мере соответствует идеям права, но не реализуется, то качественным его считать нельзя.

Можно выделить две стороны качества законодательства: социальную, которая связана с его содержанием, и юридическую, связанную с его формой.

Социальный аспект качества закона предполагает наличие свойств, обеспечивающих его прогрессивное воздействие на общественные отношения, адекватное отражение в нем происходящих в обществе процессов и их развития. Рассмотрим, что составляет эту сторону качества закона. Каким же требованиям в этом плане должен отвечать каждый нормативный акт? Каким должно быть его содержание?

1. Содержание нормативно-правовых актов должно **соответствовать основным направлениям развития общества**. Для нашего общества - это цели, закрепленные в Конституции России: формирование демократического, правового и социального государства, достижение полной гарантированности, реальности прав, свобод и законных интересов личности и др. Все нормативные акты должны исходить **из конституционных принципов**, таких как народовластие, суверенность, федерализм, разделение властей и проч.

2. Не менее важно **соответствие содержания реальным условиям жизни**, реальным общественным отношениям. Если закон «придумывается», если он не вписывается в существующую действительность, он обществом отторгается, не действует, остается на бумаге. Именно поэтому, как уже отмечалось, правотворческому процессу предшествует в большинстве случаев правообразование, и законодатель берет за основу закона уже сложившиеся в обществе правила, которые апробированы жизнью. В этой плоскости лежит и проблема правильного определения потребности в правовом регулировании.

Попытки насильственно «навязать» обществу такие нормы, которые противоречат сложившимся общественным отношениям, обычно кончаются ничем. Так, в 60-х годах по инициативе тогдашнего лидера страны Н.С. Хрущева было принято дополнение в УК РСФСР, устанавливающее ответственность за небрежное хранение сельскохозяйственной техники. Но новая статья УК оказалась лишней, бездействующей. Дело в том, что виновные в этом должностные лица несли ответственность по статьям, предусматривающим ответственность за должностные преступления, а к рядовым колхозникам или работникам совхозов предъявить подобные требования было просто невозможно. Другой пример. Практически не действовала и статья УК, предусматривающая ответственность за самовольную, без надобности остановку поезда стоп-краном. В поездах метрополитена никто этого не делал, а на железной дороге невозможно было установить и задержать виновных. В обоих случаях нормы были приняты без учета реальных условий жизни.

В понятие соответствия закона условиям жизни входит и его **ресурсообеспеченность**. Он должен быть обеспечен материальными, организационными, информационными, идеологическими, людскими и иными ресурсами. Принятие нормативных актов, не имеющих соответствующего обеспечения, приводит к тому, что он становится бездействующим, а его нормы превращаются в декларации и призывы. Можно, например, принять законы, резко повышающие заработную плату и пенсии, но, если не будут найдены соответствующие финансовые источники, это приведет только к инфляции.

3. Очень важным является **законность нормативного акта**, т.е. его соответствие Конституции, вышестоящим нормативным актам. Принятие «незаконного закона» неизбежно приводит к тому, что его исполнение влечет массовое нарушение норм права, обладающих большей юридической силой. Так, в середине 90-х годов был принят Указ Президента России об усилении борьбы с бандитизмом и другими проявлениями организованной преступности. Им устанавливался срок задержания до месяца, хотя это противоречило принятой незадолго до этого Конституции РФ и действующему УПК, которые допускали задержание не более трех суток. За период действия этого Указа по нему подверглось незаконному задержанию несколько тысяч человек.

4. Большое значение имеет **гуманизм закона**. Содержание каждого нормативно-правового акта должно быть направлено, прежде всего, на благо человека, должно соответствовать интересам и потребностям населения страны, во всяком случае, основной массы этого населения.

5. Закон должен **отвечать принципу демократизма, требованиям равенства и социальной справедливости**. Он должен отвечать интересам большинства населения, а не какой-то отдельной социальной группы. Провозглашение России в ее Конституции (ст.

1 и 7) демократическим и социальным государством ко многому в этом плане обязывает. Между тем, очевидно, что у нас далеко не все законы отвечают интересам, и прежде всего социально-экономическим интересам, основной массы населения. Значительная его часть живет за чертой бедности. Но закон должен максимально учитывать и интересы меньшинства, служить средством примирения социальных, классовых и национальных противоречий, что является необходимым признаком демократического государства...

6. С этим связано и **соответствие закона нормам общественной морали**. Дело в том, что в большинстве случаев при противоречии норм права и морали люди отдают предпочтение последним. Это естественно, ведь нормы морали - это внутренние регуляторы, их исполнение обеспечивается совестью, честью человека. Правовые же нормы, так или иначе, «навязаны сверху». Например, в нашей стране многие годы действовали две статьи УК, которые предусматривали ответственность за отказ свидетеля от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний. Никаких исключений эти статьи не предусматривали. В этот период было немало уголовных дел, когда близкие родственники давали ложные показания с целью освободить от ответственности сына, мужа, жену, мать и т.п. Такие попытки устанавливались на следствии и в суде, но фактов привлечения этих лиц к уголовной ответственности практически не было. Даже «законники» - судьи и прокуроры понимали, что это было бы аморально: нельзя требовать, чтобы человек предавал своих близких.

7. Нормативный акт должен **соответствовать общей направленности развития правовой системы**. Только это может обеспечить **системность законодательства**, его согласованность. Системность отдельного закона означает, во-первых, внутреннюю согласованность предписаний, входящих в его содержание. Во-вторых, - его взаимодействие с другими законами и нормативными актами, отсутствие пробелов и других погрешностей в законодательстве.

Нарушение этого требования приводит к противоречиям (коллизиям) в законодательстве. Можно указать, например, на противоречие между УК РСФСР 1960 г. и ГК РСФСР 1964 г. Гражданский кодекс предусматривал (ст.396) такой вид договора как поручение, в том числе и уплату вознаграждения, если это предусмотрено законом или договором. Между тем, Уголовный кодекс (ст. 153 ч.2) устанавливал ответственность за коммерческое посредничество «в виде промысла или в целях наживы». В постановлении Пленума Верховного суда СССР от 25 июня 1976 г. разъяснялось, что под коммерческим посредничеством следует понимать оказание услуг или принятие обязанности по приобретению или реализации товарно-материальных ценностей или совершению иных сделок коммерческого характера, подысканию продавцу - покупателю, а покупателю - продавца, оказание содействия в приобретении товаров и т.п. Указывалось только на необходимость установить, что эти действия совершались «в виде промысла, в крупных размерах или в целях наживы». Таким образом, УК лишал по существу смысла ст. 396 ГК.

Несо согласованность может иметь место даже в одном и том же нормативном акте. Так, в УПК РСФСР 1960 г. ст. 116 обязывала прокурора при обнаружении необоснованного отказа в возбуждении уголовного дела отменить соответствующее постановление и возбудить уголовное дело. Но ст. 108 того же Кодекса определяла, что уголовное дело может быть возбуждено только при наличии «достаточных данных, указывающих на признаки преступления». Таким образом, при установлении необоснованного отказа в возбуждении дела в случае, если не проведена необходимая проверка, прокурор, с одной стороны, должен был возбудить дело, а с другой - не имел права это сделать.

8. В законах и других нормативно-правовых актах **должен быть минимум общих положений** (деклараций, описаний, пожеланий и т.п.). Все нормативные акты призваны воздействовать на общественные отношения, непосредственно регулировать поведение людей. Даже нормы Конституция нашей страны имеют прямое действие (ст. 15 п. 1). Одной из причин бездействия законов, как справедливо отмечается в литературе, является

перенасыщенность некоторых из них подобными общими положениями, среди которых иногда трудно отыскать нормы права.

Юридический аспект качества закона. При несомненной значимости содержания закона его качество в немалой степени зависит и от его формы, т.е. от его юридических свойств. Даже при самом лучшем содержании нормативный акт может стать неэффективным, если не соблюдены необходимые требования к его оформлению.

Чем же определяется совершенство формы, способное обеспечить реализацию содержания нормативного акта? Из каких элементов она складывается?

1. Прежде всего, должны быть **правильно выбраны тип и уровень правового регулирования**. Здесь, как и во многих других случаях форма нормативного акта во многом определяется его содержанием. Именно от содержания зависит, какой тип регулирования (общедозволительный или разрешительный) должен быть использован, какой вид норм наиболее адекватно отразит регулируемые отношения,

В литературе, например, указывалось на то, что использование в нашей Конституции при закреплении прав и свобод личности в основном управомочивающих норм (формулировки типа «каждый вправе...») приводит к тому, что государственные чиновники не воспринимают этих положений в качестве своих встречных обязанностей. Более эффективным, видимо, было бы использование, как это сделано в Билле о правах и других поправках к Конституции США, запрещающих норм, адресованных органам государства. Так, в поправках II, V, VIII, XIX и др. использованы такие формулировки как: «Право народа не должно нарушаться»; «Никто не должен»; «Не должно требоваться» и т.п.

Правильно должен быть выбран и уровень регулирования: закон или подзаконный акт следует принимать по данному вопросу, что зависит от важности соответствующих общественных отношений. В этом плане Конституция РФ (ст. 55) указывает, что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только федеральным законом (и только в определенных случаях).

Разработка объективно обоснованных критериев разграничения предмета закона и подзаконного акта, определение отношений, регулируемых только законом, является одной из актуальных задач правовой науки.

2. Должны быть определены

>юридические средства (гарантии), обеспечивающие реализацию закона, в том числе меры юридической ответственности за нарушение его предписаний, другие меры государственного принуждения. В частности, если такие средства действующим законодательством не предусмотрены, то должны быть приняты новые охранительные нормы, предусматривающие ответственность за нарушение вновь принимаемой регулятивной нормы. Закон, не подкрепленный мерами государственного принуждения, не охраняемый государством легко может быть нарушен.

В необходимых случаях следует предусмотреть и закрепить **процедуры**, посредством которых будут реализоваться закрепленные в законе положения. Речь идет, в частности, о процессуальных нормах, обеспечивающих реализацию норм гражданского, уголовного и ряда других материальных отраслей права.

3. Несомненно, важную роль играет **динамичность законодательства, своевременность** принятия нормативных правовых актов. Особое значение требование своевременности имеет в условиях быстрого изменения экономической и социально-политической обстановки, когда требуется принимать немедленные меры по многим существенным для всего общества вопросам. Опоздание с их правовым регулированием может привести к серьезным последствиям. Можно сослаться на проведение в нашей стране приватизации государственной собственности, которая вызывает много нареканий. Основная часть этого важного для общества процесса прошла на основе единственного закона, определившего основы приватизации. Но в этот же период было принято около сотни президентских указов по этому вопросу, на базе которых и была осуществлена

приватизация, обогатившая небольшую группу людей в ущерб интересам остального населения. Основные же законы о приватизации были приняты с большим опозданием, когда «поезд уже ушел».

Вместе с тем, динамичность законодательства предполагает необходимость отражения динамики развития: закон должен не только отражать существующую действительность, но и предусматривать реальности дальнейшего развития.

4. Необходимым условием качества законодательства, его эффективности является **стабильность закона**. Отсутствие стабильности действующего законодательства отрицательно воздействует на развитие экономической, политической и других сфер социальной жизни.

5. Большое значение имеет **систематизированность законодательства**. Отсутствие систематизации приводит к большим трудностям в поисках нужных норм права, что нередко влечет нарушения законности. Такие же трудности возникают и в правотворческом процессе, поскольку необходима согласованность принимаемых и действующих норм права. В современных условиях отсутствует необходимый уровень систематизации законодательства, регулирующего хозяйственную (предпринимательскую) деятельность, сферу экологии, профилактику правонарушений и др.

6. Многое зависит от **соответствия нормативных актов правилам юридической техники**, от четкости, ясности, доступности изложения. Этим вопросам будет посвящен отдельный параграф.

Принципы правотворчества.

Правотворчество - сложное и многогранное социальное явление. Для лучшего его познания можно выделить его принципы как наиболее важные теоретические положения, которыми следует руководствоваться при организации и осуществлении правотворческого процесса.

Принципы правотворчества - это основополагающие идеи, отражающие сущность и цели создания нормативных правовых актов.

Чаще всего выделяют те принципы, которые характеризуют главным образом организацию самого процесса создания нормативно-правовых актов. Но принципы правотворчества должны отражать не только это, но и основные требования, относящиеся к содержанию и форме таких актов, поскольку законодатель в ходе правотворчества обязан стремиться к отражению этих положений в каждом нормативном акте. При этом, как будет показано ниже, многие из этих требований относятся, как к качеству (содержанию и форме) нормативных актов, так и к организации правотворческого процесса.

Требования, рассмотренные выше, входят в содержание принципов, но принципы более масштабны, каждый из них объединяет, синтезирует определенную группу близких по содержанию требований. Рассмотрим эти принципы.

1. Адекватность закона условиям жизни общества. Нормативный акт должен соответствовать направлениям развития общества, реальным общественным отношениям, закрепленным в Конституции принципам. При этом он должен быть, с одной стороны, стабильным, закреплять и охранять существующие общественные отношения, а с другой, - быть динамичным, своевременно реагировать на их изменение и развитие.

2. Гуманизм и нравственность. Требованиям гуманизма, соответствия интересам человека, идеям добра, справедливости также должен отвечать каждый нормативный акт. Именно обеспечение блага человека, идеалов равенства граждан и социальной справедливости должно стать главной целью правового регулирования. Без этого невозможно не только сформировать правовое и социальное государство, но и обеспечить стабильность общества, его прогрессивное развитие.

Вместе с тем, необходимо, чтобы правовые нормы максимально соответствовали нормам общественной морали. Без этого нормативный акт будет мертворожденным, установленные им правила поведения будут постоянно нарушаться.

Но, чтобы все это обеспечить, тот же принцип должен быть положен в основу самой правотворческой деятельности. Без гуманистического настроя, без высокой морали самого законодателя невозможно принятие действительно правовых законов.

3. Законность. Принцип законности также имеет многостороннюю направленность. Требованиям законности должны отвечать:

- во-первых, содержание принимаемых нормативных актов, оно, безусловно, не может противоречить вышестоящим нормативным актам и, прежде всего Конституции;
- во-вторых, соответствовать закону должна форма нормативного акта: каждый из них должен иметь, например, установленные реквизиты и другую атрибутику;
- в-третьих, должны быть выдержаны все требования закона, относящиеся к процедуре разработки, обсуждения и принятия нормативного акта.

Только соблюдение предписаний закона, относящихся ко всем трем его параметрам, означает реализацию принципа законности в целом.

4. Юридическое совершенство. Этот принцип также относится и к содержанию, и к форме нормативного акта, и к процедуре его принятия.

В этом плане должны быть правильно выбраны тип и уровень правового регулирования, установлены и закреплены юридические средства, обеспечивающие правильную реализацию нормативного акта, в том числе и соответствующие процедуры. Принятые акты должны быть систематизированы, содержать конкретные предписания, содержать четкие, ясные формулировки, соответствовать правилам юридической техники.

Эти требования относятся и к правотворческому процессу, который также должен быть совершенным с точки зрения юридических оценок.

Речь идет не только о соответствии правовой форме, но и о соответствии духу законодательства как правовому по своей сути.

5. Демократизм. Это требование также включает несколько составляющих. Во-первых, демократизм правотворчества проявляется в необходимости отражения в каждом нормативном акте воли и интересов народа как носителя государственного суверенитета.

Во-вторых, сам процесс правотворчества необходимо организовать так, чтобы выявить эту волю, эти интересы, установить насущные потребности, а также - долговременные интересы большинства населения с учетом реальных перспектив социального развития.

6. Научность. Соответствовать выводам и положениям научных исследований должны с одной стороны, содержание и форма нормативных актов, а с другой, - организация правотворческого процесса. При этом необходимо, чтобы наука опиралась на реальную практику, учитывала не только должное, но и сущее.

7. Системность. Право и отражающее его законодательство образуют две взаимодействующие системы (система права и система законодательства). Правотворчество должно обеспечить эту системность, обеспечить внутреннюю согласованность каждого нормативного акта и его согласованность с другими нормативными правовыми актами.

8. Материально-техническая обеспеченность. Имеется в виду, с одной стороны, реальная ресурсообеспеченность принимаемых нормативных актов, а с другой - материальная обеспеченность правотворческого процесса (включая планирование и другие организационные меры), без чего не может быть достигнуто совершенство законодательства.

Законодательный, правотворческий процесс - это процедура, установленная соответствующими законами и включающая в себя ряд стадий.

В юридической литературе называют разное число стадий - от трех до шести - девяти. Так, В.В. Лазарев и С.В. Липень выделяют следующие три стадии правотворчества:

подготовка проекта нормативного правового акта; принятие акта (прохождение его в правотворческом органе); введение его в действие. В.М. Сырых называет шесть стадий.

1. Принятие решения о внесении изменений в действующую систему норм права.
2. Подготовка проекта нормативного правового акта.
3. Рассмотрение его правотворческим органом.
4. Обсуждение и согласование проекта с заинтересованными субъектами.
5. Принятие нормативного правового акта.
6. Опубликование нормативного правового акта.

Как видно, большинство вышеуказанных стадий правотворческого процесса имеют подготовительный характер и не порождают правовых последствий. Однако для правотворческого процесса они необходимы. Официальному закреплению государственной воли в нормах права и их опубликованию отводится две (три) стадии, превращающие проект нормативного правового акта в правовой документ, имеющий общеобязательный характер.

3. Рассматривая особенности законотворческого процесса в Российской Федерации и законотворчества субъектов Российской Федерации, большинство исследователей придерживаются того, что законодательный процесс, выступая составной частью процесса правотворчества, включает в себя четыре основные стадии:

1. Законодательная инициатива - право компетентных органов, общественных организаций, партий или отдельных лиц на внесение предложений об издании, изменении или отмене закона или иного нормативного правового акта для их рассмотрения законодательным органом. Законодательная инициатива материализуется в форме предложений или готового законопроекта, которые высший законодательный орган обязан принять к рассмотрению.

В соответствии со [ст. 104](#) Конституции РФ правом официальной законодательной инициативы обладают: Президент РФ, Совет Федерации, члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы субъектов РФ, а также Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ по вопросам их ведения.

Законопроекты вносятся в Государственную Думу РФ.

2. Стадия обсуждения законопроекта. Обсуждение законопроекта происходит на заседании Государственной Думы. Будущий закон проходит несколько чтений в представительном (законодательном) органе, именно на этой стадии допускаются поправки, изменения, дополнения или исключения из законопроекта. Закон, как правило, принимается в трех чтениях.

В первом чтении заслушивается доклад инициатора законопроекта, рассматривается его концепция, вносятся необходимые поправки и дополнения. Далее законопроект направляется на доработку в комитеты представительного (законодательного) органа. Во втором чтении обсуждается доработанный законопроект; если он отклонен, прекращается работа над ним, если одобрен - депутатами обсуждаются заранее внесенные поправки. Если законопроект принят во втором чтении, он передается в головной комитет для редакционной доработки. Затем, в третьем чтении, законопроект обсуждается в депутатском комитете представительного (законодательного) органа со всеми поправками, но не исключено, что он может быть отклонен, если не набрал необходимое количество голосов.

3. Принятие закона - происходит путем голосования депутатов законодательного органа.

Федеральные законы принимаются Государственной Думой большинством голосов от общего числа депутатов и в течение 5 дней передаются на рассмотрение Совета Федерации. Федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него

проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты, либо если в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федерации. В случае отклонения Федерального закона Советом Федерации палаты могут создать согласительную комиссию для преодоления возникших разногласий, после чего Федеральный закон подлежит повторному рассмотрению Государственной Думой. В случае же несогласия Государственной Думы с решением Совета Федерации Федеральный закон считается принятым, если при повторном голосовании за него проголосовало не менее двух третей от общего числа депутатов Государственной Думы ([ст. 105](#) Конституции РФ).

В соответствии со [ст. 106](#) Конституции РФ "обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат принятые Государственной Думой федеральные законы по вопросам:

- а) федерального бюджета;
- б) федеральных налогов и сборов;
- в) финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования, денежной эмиссии;
- г) ратификации и денонсации международных договоров Российской Федерации;
- д) статуса и защиты государственной границы Российской Федерации;
- е) войны и мира".

Принятие федеральных конституционных законов регламентируется [ст. 108](#) Конституции РФ. Федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной Думы. Принятый Федеральный конституционный закон в течение четырнадцати дней подлежит подписанию Президентом РФ и обнародованию.

Согласно [ст. 2](#) Федерального закона "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания" от 25 мая 1994 г., датой принятия Федерального конституционного закона считается день, когда он одобрен палатами Федерального Собрания, а датой принятия текущих федеральных законов считается день их принятия Государственной Думой в окончательной редакции.

4. Стадия обнародования законов. Принятый Федеральный закон в течение 5 дней направляется Президенту РФ для подписания и обнародования. Президент в течение 14 дней подписывает Федеральный закон и обнародует его. Если Президент РФ в течение указанного срока с момента поступления Федерального закона отклонит его, то Государственная Дума и Совет Федерации в установленном Конституцией РФ порядке вновь рассматривают данный закон. Если при повторном рассмотрении Федеральный закон будет одобрен в ранее принятой редакции большинством не менее двух третей от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, он подлежит рассмотрению в течение семи дней и обнародованию ([ст. 107](#) Конституции РФ).

Все федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение 7 дней после их подписания Президентом РФ.

Акты палат Федерального Собрания публикуются не позднее 10 дней после их принятия.

Федеральные законы и акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу.

Источниками официального опубликования федеральных законов и актов палат Федерального Собрания считается первая публикация их полного текста в "Российской газете", "Собрании законодательства Российской Федерации", "Парламентской газете".

Законотворчество субъектов Российской Федерации. В соответствии с [п. 4 ст. 76](#) Конституции РФ республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа, т.е. субъекты Российской Федерации, имеют

право осуществлять собственное правовое регулирование, включая принятие законов и иных нормативных правовых актов вне пределов ведения Российской Федерации и совместного ведения РФ и ее субъектов.

Законы и иные нормативные правовые акты субъектов Федерации не могут противоречить федеральным конституционным законам, федеральным законам ведения Российской Федерации, а также федеральным законам, принятым по вопросам совместного ведения РФ и субъектов РФ. В случае такого противоречия действует Федеральный закон, а закон субъекта Федерации не применяется ([п. 5 ст. 76 Конституции РФ](#)).

Если же закон или иной нормативный правовой акт субъекта Федерации принят по вопросам, отнесенным к его ведению, и противоречит федеральным законам, то действует акт субъекта Федерации. В данном случае не действует принцип верховенства Федерального закона, поскольку эта сфера общественных отношений по вопросам правового регулирования закреплена за субъектами Федерации.

Но законы и иные акты субъектов Федерации не должны противоречить [Конституции](#) РФ, основным правам и свободе человека и гражданина, общепризнанным принципам международного права и ратифицированным Российской Федерацией международным договорам.

[Статья 73](#) Конституции РФ закрепляет, что субъекты Российской Федерации обладают всей полнотой государственной власти вне пределов ведения Российской Федерации и полномочий РФ по предметам совместного ведения Федерации и субъектов Федерации. Исключительные полномочия субъектов Федерации определены их конституциями или уставами на основе Конституции РФ и Федеративного договора. Они осуществляются органами законодательной и исполнительной власти субъектов Федерации.

Субъекты РФ самостоятельно распоряжаются своей государственной собственностью, землей, недрами, лесами, водами, ведают охраной окружающей среды, устанавливают бюджет, местные налоги, осуществляют правовое регулирование политического, экономического и социально-культурного развития, а также формируют государственные органы субъектов РФ и органы местного самоуправления, вопросы гражданства (в республиках) и др.

Закрепленный в конституциях республик и уставах других субъектов Федерации перечень их исключительных полномочий не является исчерпывающим. К ним могут быть отнесены и другие полномочия, если это не противоречит [Конституции](#) Российской Федерации.

4. Понятие, виды, средства и приемы юридической техники.

Понятие юридической техники связано необходимостью установления таких способов изложения нормативного материала, которые обеспечили бы его соответствие воле законодателя, а равно точность, четкость, понятность правовых требований и предписаний.

Юридическая техника - это совокупность методов, правил, средств, способов, приемов, используемых при выработке и систематизации нормативных правовых актов в целях достижения их должного качества.

Иногда этот термин используется в более широком смысле: в понятие юридической техники включаются и техника индивидуальных (правоприменительных) актов, но эта ее сторона выходит за рамки настоящей темы.

Среди основных средств и способов, используемых при разработке нормативных актов можно выделить:

- юридическую терминологию;
- способы конструирования нормативного материала;
- средства технического оформления;
- способы изложения нормативного материала.

Рассмотрим эти средства.

1. Юридическая терминология. В целом, по общему правилу большинство слов и терминов в законодательстве используются в их обычном, общеупотребительном значении. Существует два исключения.

Прежде всего, это - **специальные юридические термины**, их значение излагается в самих нормативных актах. Так, в Уголовном кодексе РФ разъясняется значение таких терминов, как преступление, соучастие, наказание и др. (ст. 14, 32, 43 и др. УК). В Гражданском кодексе РФ даны определения таких понятий, как правоспособность и дееспособность, юридическое лицо, сделка и др. (ст. 17, 21, 48, 153 и др. ГК). Аналогичные разъяснение используемых терминов дают и другие кодексы. При толковании норм соответствующих законов следует исходить именно из законодательно закрепленного смысла этих терминов.

К терминологии предъявляется ряд требований:

- **адекватность** - термины должны точно отражать содержание соответствующих понятий;

- **единство** - не должно быть расхождений в использовании терминов: нельзя чтобы один термин обозначал разные понятия и чтобы одно понятие обозначалось разными терминами;

- **стабильность** - каждый термин должен использоваться постоянно, недопустимо частое изменение, в том числе и «улучшение» терминологии.

2. Способы конструирования нормативного материала. Способы конструирования нормативных актов зависят от того уровня системы права, совершенство которого они должны обеспечить: норма, институт, отрасль права. Для уровня норм характерно нормативное построение. Большинство норм строится по двучленной схеме (гипотеза и диспозиция или гипотеза и санкция), т.е. в виде либо регулятивных, либо охранительных норм. При этом, однако, необходимо учесть, что для реального действия норм, для успешной практической деятельности по их реализации необходимо согласование этих видов норм с тем, чтобы каждая регулятивная норма была защищена соответствующей ей охранительной нормой. Это, в конечном итоге, обеспечивает возможность построения в каждом случае логической, т.е. трехчленной нормы.

Уровню правовой отрасли соответствуют отраслевые конструкции и отраслевая типизация.

Отраслевые конструкции характерны для определенной отрасли в целом, например: сделка в гражданском праве или состав преступления в уголовном праве. В соответствии с этими конструкциями строятся правовые институты и оформляются нормы конкретной отрасли права

Отраслевую принадлежность нормативного акта в целом определяет отраслевая типизация. На ее основе обеспечивается соответствие нормативного акта предмету и методу правового регулирования определенной отрасли права, отражение в нем отраслевых принципов права, свойственной этой отрасли терминологии и т.п.

Уровню института соответствуют институциональные конструкции и институциональная типизация, обеспечивающие соответствие содержания норм права определенным правовым институтам.

Институциональные конструкции являются своеобразными моделями, на базе которых идет согласование между собой норм права, входящих в данный институт, с точки зрения их единства в отражении соответствующего вида правоотношений. Такими моделями являются, например, конкретные виды договоров в гражданском праве (институты купли-продажи, аренды, мены и др.).

Институциональная типизация определяет, к какому институту относится данный текущий нормативный акт или построение разделов и глав кодифицированных актов. С этим видом типизации связано, например, определение метода правового регулирования

конкретного правового института, поскольку во многих отраслях права императивный и диспозитивный методы регулирования сочетаются.

3. Средства технического оформления. Для того, чтобы каждый нормативный правовой акт соответствовал принципам права, другим предъявляемым к нему требованиям, необходимо его техническое совершенство. Оно связано с соблюдением определенных стандартов его оформления. Речь идет, прежде всего, о выделении в нормативном акте соответствующих разделов, глав и т.п. При этом для кодифицированных актов их структура должна возможно в большей степени соответствовать структуре права (кодекс - отрасли, глава - институту). Правовые нормы излагаются в статьях нормативного акта, но должен осуществляться принцип экономии юридических средств, при изложении нормативного материала не должно быть дублирования.

Каждый акт должен иметь установленные реквизиты (наименование, заголовок, дата принятия, номер, подписи и проч.), подтверждающие его официальный характер, предмет регулирования, юридическую силу, время действия и т.п.

4. Способы изложения нормативного материала. Существует три основных способа изложения норм права: прямой, отсылочный и бланкетный.

При прямом способе все элементы двучленной нормы формулируются в данной статье (части, пункте статьи) нормативного акта. Примером могут служить в своем большинстве статьи ГК РФ. Практически, в каждой из них есть либо гипотеза и диспозиция (ст. 162 п. 1, 2, 3), либо гипотеза и санкция (ст. 393 п. 1).

При отсылочном способе в статье (ее части, пункте) делается ссылка на другую статью данного нормативного акта. Без учета содержания этой статьи какой-то элемент нормы не будет полным. Так, в ст. 235 п. 2 ГК РФ при перечислении случаев, когда возможно принудительное изъятие имущества у собственника содержатся отсылки более чем к десяти другим статьям ГК (237, 238 и др.), предусматривающих такие случаи.

Бланкетный способ заключается в отсылке к статьям других нормативных актов, в которых содержатся необходимые дополнения к элементам нормы, содержащейся в данной статье. Этот прием широко используется, например, в УК РФ. Так, ст. 264 предусматривает ответственность за нарушение «правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств», сами же правила содержатся в других актах. Аналогичное положение и с ответственностью за нарушение других правил (техники безопасности, горных работ и т.п.). Естественно, что невозможно переписать все эти правила в Уголовный кодекс или указывать санкцию при изложении каждого отдельного правила движения, техники безопасности и проч. Наряду с этим применяются абстрактный и казуистический способы (приемы) изложения. При абстрактном - элемент нормы формулируется в общем виде. Так, в п. 1 ст. 393 ГК РФ указывается на то, что «должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства». В данном случае последствия, предусмотренные в норме, наступают всегда, если обязательство не исполнено или исполнено ненадлежащим образом. При казуистическом способе имеет место перечисление соответствующих конкретных обстоятельств. Например, в ст. 105 п. 2 УК РФ дано перечисление всех случаев квалифицированного убийства, т.е. убийства, за которое установлены повышенные меры наказания.

5. Особенности языка закона. Хотя, в принципе, законы и другие нормативные акты излагаются (в нашей стране) русским и притом литературным языком, но все же к нему предъявляются особые требования. Их общий смысл заключается в том, что должно быть обеспечено сочетание двух свойств изложения. С одной стороны, необходима точность, определенность в изложении каждой нормы с тем, чтобы обеспечить единообразное понимание закона и единство в его реализации. С другой же стороны, в тех же целях нужна **понятность и доступность** закона. В целом можно сформулировать следующие требования к языку (и стилю) нормативных актов.

Логичность. Положения закона должны излагаться последовательно (с учетом того, в какой последовательности будут реализоваться на практике его нормы), Каждое

положение должно логически вытекать из предыдущих. Все формулировки должны быть законченными, не должно оставаться неясных, требующих пояснения вопросов.

Однозначность формулировок. Все термины должны применяться только в одном значении, все положения закона не должны допускать двойного толкования, важно, чтобы каждый человек понимал их однозначно.

Официальный характер. Закон издается от имени государства, в нем формулируется государственная воля. Поэтому неважно, кто конкретно был автором нормативного акта в целом или отдельных его положений. Это должно отражаться и в языке, в стиле изложения нормативного материала: они не могут отражать индивидуальную манеру изложения их авторов.

С этим связано и отсутствие эмоциональной окрашенности. В отличие от литературного языка закон должен излагаться в основном «сухим», рациональным, официальным языком.

Ясность и краткость. Целесообразно, чтобы все положения закона были максимально четкими, ясными и понятными. В этих целях они должны излагаться, возможно, более кратко, но не в ущерб точности и ясности изложения.

Заключение

Процесс правотворчества - это сложный социальный процесс, сочетающий в себе действие законов, объективной действительности и субъективную волю законодателя. Только принятие объективно обусловленных выражающих общественные потребности законов может служить основой эффективного законотворчества, основным показателем которого является реальное действие закона.

Закон, если даже он воплощает насущные интересы, не будет работать автоматически. Для его реализации требуется особый механизм, который начинает действовать на организационном этапе. Только так государство может воздействовать на государственный механизм и общество в целом с целью установления отношений, предписанных законом.

7. РЕАЛИЗАЦИЯ НОРМ ПРАВА

Основные вопросы темы

1. Понятие и формы реализации норм права
2. Применение норм права как особая форма реализации права
3. Основные принципы правоприменительной деятельности
4. Акты применения норм права, их виды и предъявляемые к ним требования
5. Соотношение нормативно-правового акта и акта применения норм права
6. Пробелы в законодательстве и способы их устранения

Проблема реализации права имеет два аспекта: философский и специально-юридический.

В философском смысле реализация права выводится за рамки традиционных представлений и не сводится к заключительному этапу действия права. Реализация права в этом (философском) аспекте представляет все какие-либо возможные формы выражения права.

Основываясь на различии права и закона, признании первичности права по отношению к государству (его правотворческой деятельности), понимании права как меры свободы равных субъектов, **философский подход указывает на следующие формы реализации права:**

1) воплощение права в законе (законодательстве, т.е. в нормах позитивного права). Реализующим право субъектом в этой форме выступает законодатель, реализующий право в принимаемых им правовых законах;

2) воплощение права в правоприменительной деятельности органов (должностных лиц) государства, в особенности в судебной практике. Эта форма права выражена (реализована) правоприменением в форме индивидуально-правовых актов;

3) воплощение права в деятельности, связанной с толкованием правовых норм. Реализация права здесь выражена в форме интерпретационных актов, в особенности в актах судебного толкования;

4) воплощение права в фактической правомерной деятельности различных субъектов права. Право в данной форме представлено различными правовыми действиями.

Каждая из этих форм отражает определенный этап (стадию) движения (реализации) права, начиная от его воплощения в законе и заканчивая правомерной деятельностью граждан, их организаций, в которой реализуются законодательные предписания, достигаются цели правового регулирования и на этой основе складывается правовой порядок, объективно отвечающий природе права.

Реализация права в указанном смысле охватывает все виды правовой деятельности — правотворческую, правоприменительную, деятельность, связанную с осуществлением правовых предписаний.

Понятие и формы реализации норм права

В специально-юридическом смысле реализация права представляет собой воплощение предписаний права в правомерной деятельности участников регулируемых правом отношений (т.е. только последнюю из отмеченных выше форм). Реализацией права охватываются не все формы выражения права (как это рассматривает философский подход), а лишь одна из них, а именно процесс перевода требований закона в правомерное поведение.

С точки зрения специально-юридического подхода реализация права начинается там, где уже есть правовое установление - норма права. При этом норма права может быть выражена как в законодательном акте, так и содержаться в ином источнике права - нормативном договоре, обычном праве или представлена принципом права. Осуществление тех требований и возможностей, которые составляют содержание данной нормы, и есть реализация права в его специально-юридическом понимании.

Близким по содержанию, однако, более широким по сравнению с понятием реализации права является понятие "осуществление права", которым охватываются все правомерные акты поведения, как непосредственных адресатов права, так и правоприменительных органов. Иначе говоря, осуществлением права охватываются и реализация права и правоприменение.

Применение права, таким образом, не является частью (формой, способом) реализации права. Применение и реализация права различаются по многим основаниям. Так, целью реализации права является воплощение правовых предписаний в фактической правомерной деятельности. Цель правоприменения - обеспечить нормальный ход правореализации, т.е. оказать юридическое содействие гражданам в реализации их прав и обязанностей. Субъектами реализации права являются граждане, их объединения, работники государственных предприятий, организации, осуществляющие предоставленные им законом права и обязанности для достижения определенных целей (личных, производственных и т.п.). Субъект правоприменения — лицо (государственный орган), наделенное властными полномочиями. Есть и другие отличия, о которых речь пойдет в следующей главе.

Правоприменение можно рассматривать в качестве формы (способа) реализации права, если подходить к этому с позиций философского подхода. С позиции же специально-юридического подхода правоприменение не укладывается в содержание реализации права.

Природа, содержание, особенности реализации права проявляются в следующем:

1) Реализация права по своему содержанию есть правомерное поведение адресатов права. Неправомерное поведение не реализует право и не связано с достижением его целей, которые заключены в его нормах. Правомерное поведение есть содержание, объективная сторона реализации права. Реализация права в этом смысле есть претворение правовых норм в правомерном поведении субъектов права.

2) Реализация права всегда связана с достижением определенного результата, предусмотренного нормой права. Акт поведения правореализующего субъекта, независимо от того, использует он субъективные права или осуществляет юридические обязанности, сопряжен с наступлением определенных юридических последствий. Результат права всегда свидетельствует о результативном действии права, указывает на то, что фактические и юридические цели права достигнуты.

Реализация права с этой точки зрения есть фактическая правомерная деятельность или правомерные действия, связанные с достижением фактических результатов. Конечный результат реализации права, следовательно, не ограничивается юридической стороной (исполнить, соблюсти требование нормы права либо только получить регистрационное удостоверение), но и предполагает достижение той полезной цели, к которой стремится законодатель (скажем, не только получить регистрационное удостоверение на право осуществления определенного вида предпринимательской деятельности, но и осуществление такой деятельности).

Таким образом, содержанием реализации права охватываются как юридически значимое поведение, так и конечный результат — фактически правомерные действия, связанные с достижением социально полезного результата.

3) Реализация права — это не только объективированные действия (и их результат), но и их субъективная сторона — отношение правореализующего субъекта к этим действиям. Реализация права с этой (субъективной) стороны представляет собой акт подчинения воли адресатов нормы ее требованиям. С этой точки зрения, верно, то, что для юридической квалификации поведения в качестве правомерного его поведения мотивы не имеют решающего значения. Однако же для законодателя далеко не безразлично то, как реализуются требования закона — добровольно или под воздействием угрозы государственного принуждения. Не имея таких представлений, вообще невозможно создать закон, который оказался бы работающим и достигающим своих целей. Так, законом можно определить любые размеры налоговой ставки по отношению к физическим и юридическим лицам. Однако если при этом не будут ущемлены интересы налогоплательщиков, то требования такого закона останутся, лишь благими пожеланиями и большой проблемой для налоговых служб. Данный закон налогоплательщику окажется выгоднее нарушать, чем исполнять.

Отечественная юридическая наука и практика долгое время не принимали в расчет субъективную сторону проблемы реализации права. Считалось, что достаточно принятый закон снабдить санкциями, чтобы он оказался работающим. Однако уже психологическая школа права убедительно доказала, что право — это не только то, что выражено в нормах права, но и то, что воспринято психически сознанием человека, что руководит и направляет его действия. Без "соприкосновения" (восприятия) с сознанием человека, его внутренним миром норма права не может воплотиться в реальных действиях.

Значит, реализация права предполагает наличие определенных условий (качественного законодательства, высокой правовой культуры населения) и механизмов (юридических процедур), которые бы побуждали адресатов норм действовать в согласии с их требованиями. Обещанием наград и угроз прибегнуть к принуждению государство, следовательно, не должно в современных условиях обходиться, И то, и другое чрезмерно обременительно для общества.

Многообразие норм права, способов их формулирования в законе, субъектов, к которым они обращены, сфер, в которых происходит их реализация определяет и многообразие форм реализации права. В зависимости от способов правового

регулирования-запрещения, позитивного связывания и дозволения и соответствующих им видов правовых норм - запрещающих, обязывающих и управомочивающих, принято выделять три формы реализации права: соблюдение, исполнение и использование.

Соблюдение права — такая форма реализации права, которая заключается в воздержании субъектов права от совершения запрещенных нормой права действий. Так, участники дорожного движения — пешеходы и водители автотранспортных средств — обязаны прекратить движение по красному сигналу светофора; лица, заключающие договор страхования, обязаны воздерживаться от страхования противоправных интересов, страхования убытков от участия в играх, лотереях и пари; страхования расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников (ст.928 ГК РФ).

Исполнение права — форма реализации, которая заключается в осуществлении субъектами права обязывающего юридического предписания. Если для соблюдения права достаточно не совершать каких-либо действий, то исполнение всегда предполагает совершение обязанной стороной правоотношения активных действий.

Так, продавец товара обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже (ст.495 ГК РФ); арендодатель обязан передать нанимателю имущество на оговоренных договором условиях (ст.606 ГК РФ); арендатор должен своевременно вносить арендную плату (ст.614 ГК РФ), в соответствии с федеральным Законом "Об основных гарантиях избирательных прав граждан Российской Федерации", участковые избирательные комиссии обязаны представить для всеобщего ознакомления списки избирателей не позднее чем за 30 дней до дня выборов.

Использование права — форма реализации, которая заключается в совершении субъектами дозволенных правовыми нормами действий. Это форма реализации права обусловлена наличием прав субъекта, которые он может в собственных интересах осуществить. Использование права чаще всего выражается в активной форме. Владелец права в этом случае совершает какие-либо действия (заключает сделки, собственник передает свое имущество в аренду, доверительное управление может его завещать, дарить, продать и совершать иные дозволенные ему действия). Однако использование возможно и в несовершении определенных действий - отказ обвиняемого, подозреваемого давать показания, отказ свидетеля давать показания в отношении близких родственников (ст. 51 Конституции РФ), отказ обладателя активного избирательного права от участия в голосовании и др.

В зависимости от характера реализации права можно выделять непосредственную и правоприменительную формы (способы) реализации права. Непосредственная реализация права — процесс реализации субъектами субъективных прав и юридических обязанностей без участия правоприменительных органов. Правоприменительная реализация права — процесс реализации субъективных прав и юридических обязанностей гражданами и организациями при участии правоприменительных органов.

Если непосредственная правореализация протекает по схеме: "закон — действия правореализующего субъекта", то правоприменительная реализация имеет иную схему: "закон — правоприменительный акт — действия адресата закона". Непосредственная реализация не требует каких-либо посредников, нормы закона реализуются непосредственно, напрямую в действиях его адресатов. В подобной форме реализуются те законы, которые обладают свойством прямого действия.

Субъектом реализации права могут выступать отдельные индивиды и коллективы людей, их общности. Так, гражданские или личные права (право на жизнь, имя, достоинство и др.) реализуются исключительно обладателями этих прав, т.е. лично. В коллективной форме реализуются многие политические права (проведение митингов, демонстраций, шествий, право на объединение и др.), социально-экономические (право на забастовку) и некоторые личные (к примеру, право на создание религиозных организаций).

Реализация норм права — это воплощение правовых предписаний в поведении участников правоотношений, фактическое осуществление субъектами права нормативных предписаний в форме соблюдения запретов, исполнения обязанностей, использования прав и применения юридических норм.

В соответствии с особенностями способов правового регулирования (дозволение (управомочие), обязывание и запрет) различаются формы реализации соответствующих норм права: соблюдение, исполнение и использование.

Соблюдение норм права — это воздержание от совершения запрещаемых нормами права действий.

Данная форма реализации норм права отличается пассивным характером. Достаточно лишь воздерживаться от тех или иных четко называемых вариантов поведения (поступков), в противном случае государство может принудить к подобному соблюдению, наказать нарушителя запретов.

Исполнение норм права предусматривает обязательное совершение предусмотренных нормами права действий. Поэтому оно связано с активными действиями по исполнению юридических обязанностей, требований обязывающих норм.

Использование (осуществление) норм права состоит в осуществлении субъектами своих прав. В данном случае реализуются дозволенные правом действия, управомочивающие нормы права.

Практическое воплощение содержания правовых предписаний в жизни путем соблюдения, исполнения и использования норм права находит свое выражение в актах реализации права — действиях субъектов права, участников правовой жизни в процессе реального осуществления выраженных в правах и обязанностях мер возможного или должного поведения. Посредством правовых актов осуществляется реализация индивидуальных прав и обязанностей (на основании договоров, добровольного волеизъявления, сделанного в предусмотренной законом форме), правовых актов, которые реализуют на основе закона права и обязанности субъектов права оформленных в соответствии с требованиями, предъявляемыми текущим законодательством.

Применение норм права в силу своей специфики выходит за рамки обычных форм реализации права, и поэтому рассматривается особо.

Применение норм права как особая форма реализации права

Правоприменение — это особая форма, способ осуществления права, принципиально отличающаяся от реализации права юридической природой, назначением, субъектным составом, местом и ролью в механизме действия права.

Особенности применения права проявляются в следующем:

1. Применение права — это властная деятельность органов государства, их должностных лиц и иных уполномоченных субъектов. Данный признак указывает на два обстоятельства: во-первых, субъектами применения права выступают преимущественно (или исключительно) государственные органы и их должностные лица, а в ряде случаев и общественные объединения граждан; во-вторых, применение права носит властный характер. Это означает, что правоприменительные органы наделяются государственно-властными полномочиями, их решения обязательны для всех, кому они адресованы, обеспечиваются принудительной силой. Властность — существенный отличительный признак применения права.

Властный характер правоприменительных органов следует отличать от так называемых властных действий гражданских объединений. Это — реализация права на выдвижение кандидатов в депутаты, участие в референдуме и др. Властный характер подобных акций граждан безусловен. Решение, принятое, скажем, гражданами по месту жительства о выдвижении конкретных лиц кандидатами в депутаты, подлежит (при отсутствии нарушений закона) безусловному осуществлению специальными органами, указанными в Законе о выборах. Решение о выдвижении кандидата, принятое населением,

подлежит последующему утверждению (скажем, окружной избирательной комиссией), но это не меняет дела. Подобное имеет место при совершении односторонних сделок, осуществлении права на забастовку и др.

Однако природа властных действий граждан в отличие от правоприменительной деятельности иная. Если граждане преследуют собственные интересы, то правоприменитель действует исключительно для того, чтобы обеспечить (удовлетворить) интересы граждан, их объединений. Иного (чем этот публичный) интереса у правоприменителя нет. Из этого вытекает, что властный характер применения права определяется тем, что правоприменение призвано обеспечить, гарантировать права и интересы граждан, властно подтверждая наличие у них субъективных прав, способствуя их реализации либо устраняя препятствия к их реализации и в этой связи защищая эти права либо восстанавливая их вследствие нарушения. Различны средства, механизмы осуществления такого рода действий. Государство наделяет правоприменителя такими юридическими средствами, которые позволяют ему довести принятое решение до логического завершения. Так, при невыполнении решения суда должностные лица, оказывающие этому препятствие, несут установленную законом ответственность, налагаемую этим же судом. Граждане же в случае невыполнения распоряжения такой возможностью не обладают.

2. Главная отличительная особенность применения права заключается в том, что оно носит организующий характер, совершается в интересах других лиц и направлено на обеспечение нормального хода правового регулирования поведения граждан и организаций.

Назначение правоприменения, как это вытекает из сказанного, сводится к тому, что оно выступает вслед за правом (общим правовым регулированием) средством индивидуальной правовой регуляции поведения. Властные правоприменительные действия, вклиниваясь в механизм правового регулирования, конкретизированно подкрепляют властность юридических норм, индивидуально регулируют общественные отношения и тем самым обеспечивают достижение целей правового регулирования" (Н. Н. Вопленко). Наверное, поэтому С. С. Алексеев утверждал, что применение права есть нечто большее, чем это вытекает из самого термина. Оно означает собой властную индивидуально — правовую деятельность, целью которой является организация нормального процесса действия права, принятие актов, необходимых для обеспечения общего нормативно-юридического регулирования общественных отношений, обеспечения поведения участников этих отношений сообразно правовым предписаниям.

Выступая в качестве средства индивидуально — правового регулирования, применение права служит тем основанием (юридическим фактом), с которым нормы права связывают возникновение (изменение, прекращение) правоотношений между гражданами, организациями, объединениями граждан и государством. Необходимость в правоприменении возникает всякий раз, когда без организующих действий государственных органов такие правоотношения не могут возникнуть.

Правоприменение таким образом выполняет функцию индивидуального или казуального (т.е. ненормативного) регулирования. Без такого индивидуального регулятора в целом ряде случаев не могут быть достигнуты цели и задачи общего нормативного регулирования, а значит, не могут быть реализованы вытекающие из закона права и обязанности граждан. Правоприменение обеспечивает, обслуживает реализацию права, и в этом видится его основное предназначение в механизме действия права.

3. Применение права носит индивидуально — правовой характер. Правоприменение есть конкретизация права применительно к конкретному случаю, есть подведение частного случая, факта под общую норму права. Правоприменение в этом смысле выступает своего рода проводником перевода общих нормативных требований закона в фактическое поведение субъектов в тех случаях, когда субъекты по каким — либо причинам не могут (или не хотят) осуществить предоставленные им законом субъективные права и

юридические обязанности. Правоприменение связывает общую абстрактную норму права с персонально определенным субъектом, конкретно определенными фактами и обстоятельствами, благодаря чему закон получает мощный импульс к реализации.

4. Применение права всегда связано с вынесением специального решения (акта применения) в специально установленной форме (выдача ордера на жилплощадь, удостоверение на право собственности на земельный участок и др.).

5. Применение права осуществляется в пределах, предусмотренных законом, и соответствующих ему процессуальных формах.

Применение права имеет четко очерченные законом сферы распространения. Как вид государственной деятельности правоприменение может иметь место только в тех случаях, которые прямо оговорены законом. Это исключает произвольное, по своему усмотрению, "вклинивание" применения права в процесс реализации права. На практике подобное имеет довольно широкое распространение и всегда связано с ущемлением прав и законных интересов граждан и их объединений.

Процедурный порядок правоприменения подчинен тому, чтобы исключить произвол правоприменителя, побудить его действовать исключительно в интересах обеспечения прав и свобод граждан. Придание правоприменительной деятельности специфической юридической формы имеет важное значение. Так, право-применительная деятельность судебных органов может осуществляться только в форме правосудия, а в зависимости от рассматриваемых дел — в форме гражданского, уголовного, административного и конституционного судопроизводства. Вообще юридическая деятельность невозможна без такого рода процессуальных форм. Сказанное распространяется на все иные виды применения права. Применение права — это властно-организующая деятельность компетентных органов и лиц, обеспечивающих в конкретных жизненных случаях реализацию юридических норм.

Далеко не во всех случаях процесс удовлетворения интересов граждан с использованием юридических средств происходит с участием правоприменителя. В целом ряде случаев проявление гражданами правовой активности достаточно для осуществления своего субъективного права, исполнения правового предписания. Потребности же в правоприменительной деятельности возникают в тех случаях, когда необходимо:

— конкретизировать, или удостоверить, субъективные права граждан, без чего не может возникнуть правоотношение по поводу реального обладания этими правами (решение органа социального обеспечения о назначении пенсии, решение миграционной службы о регистрации лица в качестве беженца или вынужденного переселенца и т.д.);

— удостоверить правомерный характер сделок, иных действий, совершаемых гражданами и их организациями (нотариальное удостоверение акта купли — продажи земельного участка, жилого дома, автомашины и др.);

— разрешить спор о праве и устранить препятствие к пользованию правами (такие ситуации возникают в авторском праве, имущественных отношениях, скажем, между супругами при разделе имущества, и т. д.);

— восстановить нарушенное право в результате правонарушения, привлечь правонарушителя к юридической ответственности.

Во всех этих случаях применение права связано с выполнением двух функций:

1) организации поведения граждан и их объединений по реализации предоставленных им законом прав и возможных обязанностей. Эту функцию можно было бы, как отмечалось выше, назвать функцией индивидуального, или казуального, регулирования;

2) обеспечения защиты (охраны) прав и свобод граждан. В этом случае применение права выполняет охранительную, юрисдикционную (чаще всего), функцию.

Стадии применения норм права

Применение права можно рассматривать как длящийся во времени процесс, представленный взаимосвязанными и логически сменяемыми друг друга юридическими действиями (операциями), объединяемыми понятием "стадии применения права".

Стадии применения права — это относительно обособленные группы правоприменительных действий (операций). Характер применения права, его место и роль в механизме обеспечения реализации права позволяют выделить четыре таких стадии:

- 1) установление фактических обстоятельств дела (фактическая квалификация);
- 2) юридическая квалификация (выбор правовой нормы);
- 3) принятие решения по делу (вынесение правоприменительного акта);
- 4) исполнение решения.

Таких стадий может быть больше или меньше, но именно перечисленные выше характеризуют природу всякой правоприменительной деятельности.

Установление фактических обстоятельств — действия правоприменителя, направленные на определение жизненных фактов, явлений действительности, образующих фактическую основу правоприменения. Значит, на этой стадии должны быть определены те факты и события, при наличии (или отсутствии) которых применяемая норма права действует. Так, окружная избирательная комиссия по выборам депутатов Государственной Думы для применения нормы избирательного закона о регистрации кандидата, выдвинутого избирателями одномандатного избирательного округа, обязана в соответствии со ст.42 федерального Закона "О выборах депутатов Государственной Думы" установить следующие обстоятельства:

а) представлены ли в комиссию оформленные надлежащим образом сведения о кандидате?

б) есть ли заявление кандидата о его согласии баллотироваться по данному избирательному округу?

в) представлены ли в установленный срок (за 55 дней до дня выборов) надлежаще оформленные подписные листы с подписями избирателей в поддержку выдвижения кандидата и нет ли в них подлога, фиктивных подписей?

Только при наличии всех этих данных окружная избирательная комиссия вправе (и обязана) применять данную норму.

Фактических обстоятельств, подлежащих установлению, может быть меньше или больше, однако правоприменителю надлежит установить те факты, т.е. обстоятельства, с которыми применяемая норма связывает наступление юридических последствий. Процедура установления такого рода фактов осуществляется в процессе доказывания.

Доказывание — действия правоприменителя, направленные на установление с помощью юридических доказательств истины по конкретному юридическому делу. Доказывание осуществляется с помощью доказательств — сведений, фактических данных, которые допускаются законом для установления истины по юридическому делу, т.е. тех, которые имеют юридическое значение для данного дела. Это — объяснение сторон, показания свидетелей, заключения экспертов, документы, иные письменные и вещественные доказательства. Виды доказательств перечислены в законе, в частности в ст.52 ГПК РФ, ч.2 ст.69 УПК РФ.

Доказательства можно подразделить на: прямые (закрепляют так называемый "главный факт") и косвенные ("вспомогательные").

Выбор и анализ юридических норм — стадия правоприменительного процесса, связанная с анализом подлежащего применению закона. Эта стадия включает "высшую" критику закона — изучение данного закона с точки зрения того, действует ли он на момент применения, и "низшую" критику закона — толкование юридических норм, подлежащих применению.

Юридическая квалификация — это следующая стадия применения права, которая заключается в правовой оценке всей совокупности фактических обстоятельств дела путем соотнесения данного случая с определенными юридическими нормами. С формально —

юридической точки зрения это означает подведение частного случая под общую норму. Юридическая квалификация завершается принятием правоприменительного решения.

Правоприменительное решение — индивидуальное, государственно — властное веление, предписание, облеченное в документальную форму акта — документа.

Исполнение решения — необходимая и заключительная стадия применения права, означающая фактическое достижение целей принятого решения.

Исполнение правоприменительного решения — меры органов государства, государственных и иных организаций, граждан, связанные с фактическим исполнением решения, вынесенного правоприменительным органом.

В юридической теории существует разброс мнений по вопросу о выделении данной стадии. Одни авторы относят исполнение решения к числу факультативных стадий, другие — включают ее в стадию принятия решения либо вообще не выделяют.

Признание за правоприменением правообеспечительной роли, т.е. значения специально — юридического гаранта обеспечения реализации прав и обязанностей субъектами права, требует переосмысления его конечных целей. Практика изобилует примерами того, как вынесенные судами или исполнительными органами решения оставались лишь на бумаге, что создавало почву для бюрократизма, ущемления прав и законных интересов граждан. Концепция усеченного правоприменения должна быть пересмотрена, приведена в соответствие с потребностями реализующих право граждан и их организаций. Конечно, правы авторы, усматривающие принципиальное различие в принятии (вынесении) решения и его исполнении. Оно заключается в том, что выносят и исполняют решения подчас не одни и те же субъекты; если для принятия решения требуются юридические средства и действия, то исполнение, прежде всего, связано с фактической деятельностью. Но эти различия имеют, так сказать, "внутреннее значение" для правоприменяющих и правоисполняющих субъектов и совершенно безразличны для того, чьи интересы обеспечиваются в ходе этого процесса. Напрашивается интересная аналогия с правопониманием, когда в его содержание включают лишь нормы права, которые, не будучи осуществленными на практике, так сказать, обесточивают реальную силу права.

Значит, правовым следует признать лишь то правоприменительное решение, которое вынесено на основе закона, целесообразно и достигло той фактической цели, ради которой оно принималось, т. е. воплощено в фактических действиях его адресатов. С этой точки зрения механизм правоприменения должен "работать" так, чтобы он отвечал потребностям действующего права, вписывался в предусмотренную правовой реформой задачу действительного обеспечения и охраны прав и свобод граждан. Отсюда принимающий решение (правоприменитель) должен иметь все полагающиеся для этой цели правовые возможности (средства) и нести за их использование персональную ответственность. В противном случае может сложиться ситуация, при которой государственный орган, администрация предприятия или учреждения не проявляют активности в исполнении, скажем, судебного решения и никаких неблагоприятных последствий для них не наступает.

В то же время правоприменитель, вынесший решение, должен обладать достаточными юридическими средствами для того, чтобы принятое им решение подлежало бы безусловному исполнению. Думается, что Закон "Об уважении к суду" таких гарантий судебным решениям не даёт. Вследствие этого их выгоднее оказывается в ряде случаев не исполнять, не проявляя требуемой позитивной правовой активности.

Не влекут отрицательных юридических последствий представления органов прокуратуры, по поводу устранения выявленных ими в процессе прокурорского надзора бездействий должностных лиц, ущемляющих права граждан. Правовая невооруженность правоприменителя, таким образом, является ограничивающим фактором действия права в обществе.

Применение норм права осуществляется в тех случаях, когда все иные формы реализации права оказываются недостаточными для обеспечения полной реализации

юридических норм и требуется вмешательство в этот процесс соответствующих органов, наделенных определенной компетенцией.

Применение права — это властная деятельность компетентных органов и лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм. Индивидуальное правовое регулирование — это деятельность компетентных субъектов, связанная с решением юридически значимых вопросов, протекающая в установленной законодательством процедурно-процессуальной форме, результатом которой является индивидуальный правовой акт, конкретизирующий права и обязанности участников правового отношения. Необходимость в правоприменительной деятельности возникает тогда, когда:

- субъекты общественных отношений не могут без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности (например, прием на работу);
- между субъектами общественных отношений имеется спор по поводу определенного юридического факта и сами субъекты без помощи властного органа не могут прийти к компромиссному решению либо существуют препятствия на пути осуществления субъективных прав и юридических обязанностей;
- для возникновения определенных правоотношений требуется официальное установление наличия или отсутствия конкретных фактов, проверка их истинности и законности;
- необходима защита какого-либо нарушенного субъективного права либо возникает необходимость в реализации мер государственного принуждения.

Характерными признаками применения норм права являются:

- деятельность только уполномоченных на то компетентных субъектов;
- государственно-властный характер деятельности, который проявляется в категоричности выносимых предписаний, презумпции компетентности правоприменительного органа, в обеспеченности вынесенного решения силой государственного принуждения;
- наличие ряда последовательно проходящих этапов (стадий);
- осуществление в специально установленной (процессуальной) форме;
- в определенной степени творческая деятельность, так как предусматривает значительную самостоятельность в принятии решений;
- организующая деятельность, проходящая в условиях правоприменительного риска, т.е. в условиях неопределенности, возможности альтернативного выбора в процессе принятия правоприменительного решения, создающего опасность причинения вреда правоохраняемым интересам, результаты реализации которого не могут быть однозначными, поскольку имеется вероятность наступления как желаемого результата, так и общественно опасных последствий. В этой связи различают наличный и мнимый, обоснованный и необоснованный правоприменительные риски;
- вынесение особого правоприменительного акта.

Правоприменение является достаточно сложным процессом и проходит ряд стадий — последовательных, взаимосвязанных этапов рассмотрения и разрешения компетентным государственным органом конкретного дела по установлению содержания и порядка реализации субъективных прав и обязанностей сторон правоотношения (установление фактических обстоятельств дела; выяснения юридической основы дела; решение дела по существу с вынесением правоприменительного акта).

На первой стадии происходит установление фактических обстоятельств дела. Оно заключается в выявлении и фиксации тех жизненных фактов, которые имеют отношение к делу и, тем самым, образуют его фактическую основу.

На второй стадии происходит юридическая квалификация конкретного жизненного случая, т.е. его оценка с позиции действующих норма права, направленная на выявление юридической значимости фактических обстоятельств, и выражающаяся в сопоставлении и фиксации соответствия (либо несоответствия) их признаков признакам юридических фактов, закрепляемых нормами права. В процессе юридической квалификации субъект выбирает подлежащую применению норму права, проверяет ее истинность (подлинность,

действие), уясняет смысл и содержание.

На заключительной стадии процесса правоприменения, стадии решения дела по существу и его документального оформления, выносится соответствующий акт применения права (индивидуально-правовой акт): оформляется протокол об административном правонарушении, выдача разрешения, выносится решение по делу.

При применении нормативных положений юридических предписаний к конкретным жизненным ситуациям субъект сталкивается с необходимостью решения определенных вопросов, связанных с типичностью норм права. Поэтому всякий раз правоприменитель конкретизирует норму применительно к фактическим обстоятельствам:

- альтернативная конкретизация индивидуального правового регулирования (выбор из определенных в законе альтернатив (например, одного из возможных наказаний за правонарушение);
- факультативная конкретизация индивидуального правового регулирования (выбор из определенных в законе альтернатив, одна из которых указана как основная, другая (или другие, если их несколько) — в порядке исключения);
- ситуационная конкретизация индивидуального правового регулирования (законодатель не связывает усмотрение субъекта какими-либо вариантами, указывая лишь, что решение должно соответствовать “обстоятельствам дела”, выноситься с учетом “конкретной ситуации”).

Таким образом, вся совокупность операций в рамках применения норм права в отношении конкретно определенных правовых ситуаций и субъектов протекает в условиях жестких требований правоприменительного процесса — содержательно и логически целостной системе последовательно осуществляемых во времени и в пространстве действий компетентных государственных и негосударственных органов и их должностных лиц по разрешению юридического дела, которое завершается вынесением правоприменительного акта.

Сущность правоприменительной практики состоит в юридически значимом поведении субъектов, для которых применение права является функциональной деятельностью, основанной на сложившемся истолковании правовых норм, на восполнении их пробелов и неясностей.

3. Основные принципы правоприменительной деятельности

В силу своей важности и наличия у субъектов правоприменения властных полномочий правоприменительная деятельность протекает в соответствии с рядом требований.

Принципы правоприменения в данном случае выступают как основополагающие идеи, выступающие обязательными ориентирами в сфере реализации права:

- законность (по отношению к юридической основе правоприменения);
- обоснованность (по отношению к фактической основе дела);
- целесообразность (в достижении целей наиболее эффективного воздействия на общественные отношения);
- социальная справедливость (направленность на стабилизацию общественных отношений, на обеспечение их гармонии) и др.

4. Акты применения норм права, их виды и предъявляемые к ним требования

Акт применения нормы права — это официальное предписание компетентного органа по юридическому делу, вынесенное на основе норм права в отношении конкретных обстоятельств и индивидуально определенных лиц.

Акты применения права в любом случае их вынесения влекут существенные правовые последствия. Они либо порождают, либо изменяют, либо прекращают конкретные правоотношения.

Видовое разнообразие актов применения права очень велико. Так, по критерию вида правоприменительной деятельности они различаются на акты регулятивные и правоохранительные. Первые из них направлены на упорядочивание полезных обществу и отдельной личности отношений, а вторые призваны пресечь, наказать неправомерное поведение субъектов права. По критерию внешнего выражения эти акты делятся на акты-документы (приказы, указы, предписания, приговоры, определения, решения, заключения) и акты-действия (вербальные — словесные, конклюдентные — жестовые, акты-символы — знаковые). По критерию способа создания бывают акты коллегиальные (решение комиссии) и единоличные (приказ начальника) и т.д.

По степени связанности субъекта правоприменения нормативными и фактическими условиями правоприменительные акты делятся на следующие виды:

- определенные индивидуальные правовые акты (издаются на основе исчерпывающе определенных в законе юридических фактов, наличие которых обуславливает возникновение обязанности государственного органа принять соответствующее решение);
- относительно-определенные индивидуальные правовые акты (акты, юридико-фактическая основа которых определена менее строго и допускает возможность определенной конкретизации юридических фактов компетентным органом (установление содержания оценочных понятий, разрешение дела с учетом “конкретных обстоятельств”, “индивидуальной обстановки” и т.п.);
- дискреционные индивидуальные правовые акты (акты, фактические предпосылки которых в законодательстве не определены либо закреплены в самом общем виде (например указанием на цели и задачи деятельности, предметы ведения) и установление фактических предпосылок для принятия данных актов находится целиком в компетенции соответствующего органа и осуществляется в процессе его оперативно-управленческой деятельности (расстановка кадров, определение конкретных заданий, планирование мероприятий и др.).

Правоприменительные акты должны отвечать предъявляемым к ним требованиям:

- соответствовать положениям нормативных актов, которые лежат в основе их вынесения;
- издаваться в пределах компетенции конкретного субъекта правоприменительной деятельности;
- иметь определенную структуру (вводная, описательная, мотивировочная, резолютивную части);
- быть строго обоснованы, то есть вынесены с учетом всех фактических и формальных обстоятельств и условий.

Все правовые акты, как нормативные, так и индивидуально-правовые должны иметь необходимые реквизиты — обязательные сведения, указывающие на его предназначение и служащие для признания его действительным. К некоторым таким атрибутам относятся:

- гриф (надпись на документе или издании, определяющая особый порядок пользования ими);
- подпись (собственноручно написанная фамилия, обязательный реквизит служебных документов (акта обследования, заключения) и правовых актов (закона, акта управления, судебного решения, договора), при наличии всех других требуемых реквизитов придающий юридическую силу документам и правовым актам);
- гриф утверждения документа (способ его удостоверения после подписания (в правом верхнем углу), санкционирующий распространение действия документа на определенный круг организаций, должностных лиц и граждан);
- штамп (печать, которая используется для проставления оттиска на исходящих или входящих документах обычно прямоугольной формы с указанием названия учреждения, его адреса, телефонов, иногда дополняется изображением национального герба);
- регистрационный номер (индекс) документа (условное обозначение документа, под которым он введен в информационно-поисковую систему);
- бланк (лист бумаги с оттиском углового или центрального штампа либо с напечатанным

любым способом штампом либо иным текстом (текстом и рисунком), используемый для составления документа, предназначенный для последующего заполнения текстом) и др.

Акты применения права — официальный акт — документ, закрепляющий решение компетентного органа по юридическому делу и содержащий государственно-властное, индивидуально-конкретное правовое предписание.

Основные требования, предъявляемые к правоприменительным актам, к числу которых относят: законность, обоснованность, целесообразность, справедливость.

5. Соотношение нормативно-правового акта и акта применения норм права

Следует подчеркнуть, что всегда необходимо строго различать правоприменительные акты, нормативные акты и акты толкования норм права. Особенно часто смешивают нормативные и индивидуально-правовые акты. Действительно, между ними много общего: оба они носят категоричный и властный характер, поддерживаемый силой государственного принуждения к исполнению имеющихся в них предписаний; их издает (принимает) строго определенный круг специально на то уполномоченных лиц; они имеют четкую структуру и атрибутику, нарушение требований которой делает их недействительными; они напрямую регулируют общественные отношения; имеют одинаковую направленность на упорядочение отношений, укрепление законности и обеспечения правопорядка и др.

Вместе с тем имеются и кардинальные различия.

Нормативно-правовой акт — это источник, из которого субъекты получают информацию о своих правах и обязанностях, об установленных правилах поведения в тех или иных конкретных ситуациях (Уголовный кодекс, Гражданский кодекс, Таможенный кодекс и др.). Всегда следует помнить, что нормативно-правовой акт содержит нормы права (общие, не персонифицированные, не ограниченные по времени своего действия положения), служащие основой для разрешения конкретно-индивидуальных дел.

Акт применения права — документ, созданный на основе нормативно-правового акта, но уже с указанием конкретных лиц, фактов, событий, времени (например, Уголовный или Трудовой кодексы и приговор суда или приказ о дисциплинарном взыскании; Положение о государственных наградах и приказ о поощрении; Положение о среднем и специальном образовании, на основании которого гражданин имеет право учиться (получить образование) и приказ о зачислении в конкретный вуз, на такой-то курс, в такую-то группу). Кроме того, правоприменительные акты являются актами разового действия, рассчитанными на строго определенную ситуацию. Эти акты могут носить не только обязательную для акта с нормативным содержанием письменную форму, но и выражаться в форме так называемых конклюдентных действий (сигналы регулировщика например). Они могут издаваться не только компетентными должностными лицами государственных органов (учреждений, организаций), но и иных — частных, коммерческих структур.

Акты применения права — официальный акт — документ, закрепляющий решение компетентного органа по юридическому делу и содержащий государственно-властное, индивидуально-конкретное правовое предписание.

Можно отметить следующие признаки актов применения: — содержат индивидуально — властное предписание, обязательность исполнения которого гарантируется также и принудительными возможностями государства;

— внешне выражены в форме акта — документа, т.е. имеют преимущественно письменную форму (хотя могут иметь устную форму или выражаться в форме конклюдентных действий);

— характеризуются специальными атрибутами, т.е. содержат указание о наименовании, дате и месте применения акта, кому адресовано содержащееся в акте предписание, подпись должностного лица (органа) и т.п., ссылки на применяемый закон.

Отсутствие этих атрибутов может повлечь признание принятого решения незаконным. Так, если приговор не подписан кем — то из судей, он подлежит отмене (п. 6 ч. 2 ст. 345 УПК РФ);

— отличаются свойственной им структурой. В акте применения права различают описательную, мотивировочную и резолютивную части. Применительно к некоторым правоприменительным решениям требования в этой части, предъявляемые к ним, закрепляются непосредственно в законе (ст. 197 ГПК РФ, ст.ст. 312-317 УПК РФ);

— распространяют свое действие в отношении строго определенных фактов и персонально определенных субъектов;

— не имеют обратного действия во времени;

— доводятся до сведения заинтересованных лиц в установленном законом порядке (так, приговор суда должен быть немедленно провозглашен в зале судебного заседания председательствующим или народным заседателем (ст. 318 УПК РФ).

Акты применения права следует отличать от нормативных актов. Главное отличие заключается в том, что нормативный акт есть источник права, содержит нормы права, распространяется на неопределенное количество фактов и лиц, действует более или менее продолжительное время. Акт применения права не содержит норм права, он содержит предписание, которое касается конкретного лица, и, как правило, исчерпывается однократным применением (сравним: Закон Российской Федерации "О гражданстве" и Указ Президента Российской Федерации о приеме в гражданство конкретного лица).

Предписание, содержащееся в акте применения права, не может выходить за пределы общей нормы, содержащейся в нормативном акте. Правоприменитель не волен выходить за пределы общей нормы.

По субъектам принятия различают: акты главы государства, правительства, органов государственного управления, юрисдикционных органов и т.д.

По юридической форме: указы, постановления, распоряжения, приказы, приговоры, определения, указания, разрешения, представления, протоколы и др.

По характеру индивидуального предписания: регулятивные и охранительные; императивные и диспозитивные; удостоверительные; обязывающие и др.

По способу выражения правоприменительного решения: акты-документы, акты-действия (выраженные вербально-удаление судом свидетеля из зала судебного заседания, в форме конклюдентных действий - сигналы регулировщика) и акты-символы (дорожные знаки, обозначения охраняемых объектов, запретных зон).

По процедуре принятия — акты коллегиальные и единоличные.

По своей цели — административно-исполнительные и юрисдикционные.

По времени действия — акты однократного и длящегося действия.

Основные требования, предъявляемые к правоприменительным актам.

Решение, принимаемое правоприменительным органом, должно отвечать ряду требований, к числу которых относят: законность, обоснованность, целесообразность, справедливость.

Требование законности означает, что решение дела должно основываться на правильной юридической квалификации, точном соответствии со смыслом и содержанием правовой нормы и в пределах предоставленных правоприменителю полномочий. Законным может быть только то решение, которое принято как с соблюдением норм материального, так и процессуального права. Требования законности могут быть нарушены и в том случае, когда правоприменительный орган (должностное лицо) по каким — либо причинам не применяет норму права в случаях, когда это законом ему прямо предписывается (перевод работника на другую работу по состоянию здоровья, при наличии ребенка в возрасте до полутора лет — ст. 155 ТК РФ).

Отмеченное объясняется тем, что полномочиями правоприменителя охватывается не только право, но и обязанность применять право.

Требование обоснованности означает, что правоприменитель обязан всесторонне и объективно оценить фактические обстоятельства дела, исключая тем самым ситуацию, когда сомнительные и непроверенные факты могли бы быть положены в основу принимаемого правоприменительного решения. Обоснованность — это такое решение, которое свободно от конъюнктурности и ошибок правоприменителя. Так, необоснованным будет приговор, осуждающий невинного, либо оправдательный приговор, вынесенный при недостаточных доказательствах, подтверждающих обвинение.

Целесообразность правоприменительного акта означает принятие в рамках закона оптимального решения, т.е. такого решения, осуществление которого приведет к результатам, предусмотренным законом. Это значит, что правоприменитель наилучшим образом учитывает обстановку рассматриваемого им события, время, место действия, особенности его совершения, если речь идет о правонарушителе — личности виновного, учитывает извинительные обстоятельства и т.д. Целесообразное решение — это всегда законное решение. Незаконное решение не может быть признано целесообразным.

Требование справедливости исходит из того, что правоприменительное решение имеет нравственное обоснование, оно справедливо, так сказать, и по совести, и по закону. Справедливость в приложении к правоприменительной деятельности означает объективный и беспристрастный подход правоприменителя к рассматриваемому делу, его служение истине, уважительное отношение к правам и законным интересам граждан. Справедливость решения основывается на его законности и обоснованности, хотя и не сводится к ним. Справедливость решения выступает нравственной оценкой в глазах общества, должна быть отражением социальной справедливости. Законное и обоснованное решение в этой связи может не быть справедливым, в частности, если применяемый закон в изменившихся условиях не отвечает потребностям общества, его нравственно — правовым воззрениям.

6. Пробелы в законодательстве и способы их устранения

Проблема пробелов в законодательстве подвергалась теоретическому осмыслению на ранних этапах правового развития.

В правоприменительной деятельности может иметь место ситуация, когда требующий юридического решения вопрос не урегулирован нормами позитивного права. В этом случае правоприменитель сталкивается с пробелом в законодательстве.

Теоретическому осмыслению проблема пробелов в законодательстве подвергалась на ранних этапах правового развития. Уже в работах древнегреческих мыслителей, в высказываниях римских юристов отмечалось, что "закон никогда не может с точностью и вполне обнять превосходнейшее и справедливейшее, чтобы предписать всем наилучшее". В понимании Платона "все, относящееся к законодательству, никоим образом и никогда еще не было так выработано правильно до конца". По Аристотелю, "недостатки писаного закона допускаются иногда сознательно, если нельзя дать какие — либо предписания относительно данного случая; в других случаях — против его (закона) воли, когда такие предписания ускользают от его внимания". Тогда же делались попытки восполнения пробелов. В частности, Аристотель их преодоление связывал с естественным правом.

Пробел в законодательстве есть полное или частичное отсутствие конкретного юридического предписания в отношении фактических обстоятельств, находящихся в сфере правового регулирования.

При пробеле в законодательстве отсутствует то, что должно там быть в силу объективных оснований, т.е. отсутствует правовое предписание, рассчитанное на юридически значимый случай. При этом далеко не всегда отсутствие нормативно-юридической урегулированности, а значит, не всякое "молчание" закона следует расценивать в качестве пробела. Те факты, обстоятельства, которые выходят за пределы правового регулирования, объективно не могут и не должны приобретать юридическое

значение, т.е. требовать юридического решения. От этого случая необходимо отличать так называемое квалифицированное молчание закона (законодателя) — ситуации, когда отношения, находящиеся в сфере правового регулирования, не находят закрепления (по прямому усмотрению законодателя) в законе по каким — то основаниям (не являются объектом законодательного регулирования, могут быть урегулированы средствами индивидуально — правового регулирования, т.е. разрешены с помощью института аналогии закона, и пр.).

Юридической теорией сформулированы определенные предпосылки, при наличии которых пробел в законодательстве считается действительным.

— неурегулированный законом жизненный случай должен находиться в сфере правового регулирования;

— в действующем законодательстве действительно отсутствует норма, подлежащая применению к данному случаю;

— восполнение пробела в данной сфере не должно быть запрещено законом.

Основных причин пробелов в законодательстве две: во-первых, отставание закона от реальной жизни, развивающихся отношений; во-вторых, издержки законотворческой деятельности. Соответственно этому можно различить несколько разновидностей пробелов. Это — абсолютный пробел (отсутствие необходимой нормы для урегулирования возникшего спора) и частичный (норма регулирует сходные отношения); пробелы первоначальные (возникают в момент принятия нормативного акта) и последующие (необходимость в правовом урегулировании возникает после принятия законодательного акта в результате появления новых отношений (явлений); "простительные" пробелы — законодатель не мог по каким-либо причинам увидеть или предвидеть потребность в правовом регулировании; "непростительные" пробелы — если существование такой потребности было проигнорировано законодателем либо же не были соблюдены правила юридической (законодательной) техники, в силу чего потребность в правовом урегулировании реализована неполностью.

Отсутствие в законодательстве конкретного предписания для урегулирования возникшего спора согласно действующему законодательству не является для правоприменителя основанием для отказа в разрешении дела. Для этой цели существуют специальные средства, использование которых позволяет правоприменителю преодолеть (восполнить) имеющийся пробел.

Восполнение пробелов — выработанные юридической практикой и закрепленные в законодательстве способы урегулирования юридического спора при наличии пробела в законодательстве. К числу таких средств относят аналогию закона и аналогию права.

Аналогия закона — решение конкретного дела (спора) при наличии пробела на основании сходной, наиболее близкой по содержанию нормы.

Данный вид аналогии означает, что конкретной нормы для ее применения к данному случаю в законодательстве нет, но есть сходные нормы, на основе которых этот случай может быть разрешен юридическими средствами. Так, гражданское законодательство регулирует порядок проведения лотерей, тотализаторов и других основанных на риске игр (ст.ст.1062, 1063 ГК РФ). Однако не все вопросы, связанные с проведением игр и пари, урегулированы нормами данного института (очевидно, что в этом и нет такой необходимости). Поэтому, если, к примеру, выигравшему участнику лотереи в качестве обусловленного выигрыша передана вещь с недостатками, то возникший спор может быть разрешен по правилам обмена товаров (вещей), приобретенных в предприятии розничной торговли, т.е. в соответствии с требованиями ст. 502 ГК РФ. В ряде случаев на необходимость применения аналогии закона содержится прямое указание в самом законе. Так, согласно ст. 778 ГК РФ к цене и срокам выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, а также к последствиям неявки заказчика за получением результатов работ применяются правила ст.ст. 708, 709 и 738 ГК

РФ, т.е. нормы, регулирующие отношения, возникающие по договору подряда и договору бытового подряда.

Аналогия права — решение конкретного неурегулированного правом случая на основании общих начал и смысла законодательства.

При аналогии права дело (спор) рассматривается правоприменителем не на основе сходных юридических предписаний, а соответственно выработанным юридической практикой общим началам и принципам права. Грубо говоря, при аналогии права правоприменитель следует не букве, а духу закона (принцип права также является нормой, хотя и отличается высоким уровнем нормативного обобщения). Решение дел по аналогии требует от судей высокой правовой квалификации, профессиональной смелости.

Аналогия, используемая в правоприменительной деятельности, не ликвидирует пробелы в законодательстве. Решение дела по аналогии является обязательным для данного дела (для правовых систем, признающих прецедент источником права, ситуация выглядит более благоприятной и не применима к таким случаям). Устранение пробела становится возможным лишь правотворческим путем. В то же время наивно полагать, что можно добиться беспробельного законодательства, к тому же, в условиях предоставления гражданам и их объединениям возможности действовать в соответствии с общедозволительным принципом правового регулирования это оказалось бы излишним.

8. ТОЛКОВАНИЕ НОРМ ПРАВА

Основные вопросы темы

1. Понятие толкования правовых норм и его значение
 2. Способы (приёмы) толкования норм права и их классификация
 3. Пробелы в праве и пути их устранения
 4. Способы (приемы) уяснения правовых норм и их классификация.
 5. Разъяснение норм права: понятие и виды.
 6. Толкование норм права при коллизии юридических норм. Правовое регулирование.
- Контрольные вопросы

1. Понятие толкования правовых норм и его значение.

Необходимость толкования норм права возникает в процессе правоприменения, поскольку невозможно применить норму права, не уяснив ее точный смысл. Но такая необходимость появляется в процессе не только правоприменения, но и правотворчества.

Как известно, разработка новых нормативных правовых актов предполагает толкование действующих нормативных предписаний, выяснение их смысла, последствий действия толкуемых актов и т. д. Толкование правовых норм и актов представляет интеллектуальную деятельность, в ходе которой познаются глубинные свойства права, устанавливаются воля законодателя или иного правотворческого органа (должностного лица), социальная направленность нормы и цели ее принятия и др. При этом основным объектом толкования выступает текст нормы или толкуемого акта.

Среди ученых-юристов иногда идет спор по поводу того, что является объектом толкования: воля законодателя или воля закона. Данный спор носит во многом формальный характер, так как воля законодателя выражается в законе или ином акте и именно этот текст и служит объектом толкования.

этом главная задача толкования — выяснить смысл того, что сформулировал законодатель, а не что он хотел выразить. В процессе реализации права нередко требуется не только выяснить смысл нормы или акта, но и разъяснить этот смысл другим лицам, организациям, общественным объединениям и т.д. За такого рода разъяснениями обычно

обращаются к специалистам, например в юридические консультации, к прокурору, судье, нотариусу.

Таким образом, толкование включает в себя как бы два процесса: уяснение смысла нормы права и разъяснение ее содержания. Толкование — сложный интеллектуально-волевой процесс, направленный на установление точного смысла правовой нормы, раскрытие выраженной в ней воли законодателя. Толкование в форме уяснения представляет собой внутренний мыслительный процесс, проходящий в сознании субъекта толкования (интерпретатора).

При этом используются различные приемы толкования — грамматический, логический и др. Толкование в форме разъяснения (интерпретации) является продолжением мыслительной деятельности на предыдущей стадии, но эта сторона деятельности адресована другим субъектам.

Разъяснения содержания правовой нормы дают государственные органы, должностные лица, другие специально уполномоченные на толкование норм права субъекты. Толкования-разъяснения бывают двух видов: официальное и неофициальное. Некоторые ученые называют и третий способ толкования — по объему. Оно применяется при несовершенстве закона, а точнее, при недостатках в юридическом оформлении воли законодателя. В результате налицо несоответствие между волей законодателя и словесным ее оформлением или выражением.

Толкование правовых норм — это деятельность государственных органов, общественных организаций, должностных лиц и граждан по уяснению и разъяснению смысла и содержания правовых норм; это деятельность, направленная на раскрытие смыслового содержания юридических норм.

Учение о приемах толкования различного рода предписаний известно еще с глубокой

древности. Так, в Древней Греции практиковалось толкование-разъяснение обычаев, законов, предсказаний оракулов, литературных и религиозных текстов (экзегеза).

Более развернуто оно было разработано позднее в практике римских юристов и средневековых глоссаторов. Однако впервые стройное и развернутое учение об этих приемах дал Ф.К. Савиньи.

Необходимость толкования (юридической герменевтики/экзегетики) обусловлена тем, что:

- нормы права имеют общий, обезличенный (неперсонифицированный) характер, в то время как реализация правовых предписаний осуществляется в конкретных жизненных ситуациях, зачастую не вписывающихся в рамки правовой нормы;
- правовые нормы представляют собой сложные юридические конструкции, построенные в соответствии со строгими правилами законодательной техники;
- случаются несовпадения буквального текста норм с подлинным смысловым содержанием правовых предписаний из-за несовершенства юридического языка.

Понятие и значение толкования норм права.

а. Понятие толкования права.

Термин “ толкование “ (interpretation) многозначен. Под толкованием понимается любой познавательный процесс, направленный на объяснение явлений природы или общественных явлений.

В более узком смысле слова под толкованием понимаются объяснения выражений, форму, символов т.е. знаков естественного или искусственного языка. Этим термином обозначается также совокупность значений, которые придаются знакам естественного или искусственного языка.

Таким образом, под толкованием понимается, с одной стороны, определённый мыслительный (познавательный) процесс, направленный на объяснение знаковой системы, а с другой — результат этого процесса, выраженный в совокупности высказываний естественного языка.

В юридической науке и практике аналогично употребляется термин “толкование права (или закона)”.

С одной стороны, он обозначает определенную интеллектуально-волевою деятельность по установлению подлинного содержания норм права в целях их реализации

С другой стороны, под толкованием понимается результат мыслительного процесса, который фиксируется в совокупности языковых высказываний, отражающих содержание норм права.

Некоторые ученые (например, А.С. Пиголкин, А.С. Шабуров) считают, что толкование права включает в себя два самостоятельных компонента: уяснение-процесс понимания, осознания содержания норм – и разъяснение – объяснение, доведение усвоенного содержания до других.

Другие исследователи рассматривают проблему толкования как единую и нераздельную. Они считают, что “разграничение уяснения содержания правовых норм и его разъяснения оправдано лишь в методических целях”.

Объектом толкования являются нормативные правовые акты и их совокупность. Предметом толкования выступает воля законодателя, выраженная в нормативном акте.

Толкование права – это специфическая деятельность. Её специфика обусловлена рядом факторов: во-первых, эта деятельность связана с интерпретацией правовых актов, т.е. объектом толкования является право; во-вторых, толкование права выступает необходимым условием правового регулирования; в-третьих, в установленных законом случаях эта деятельность осуществляется компетентными государственными органами; в-четвёртых, результаты толкования, имеющие обязательное значение, закрепляются в специальных правовых (интерпретационных) актах.

Сущность и значение толкования права.

Сущность толкования как специфической деятельности заключается в особенностях самого права как общественного явления. Данные свойства таковы, что вызывают необходимость толкования. Это нормативность, общеобязательность, системность, формальная определенность, государственная принудительность.

Существенным признаком норм права является их общий и абстрактный характер (нормативность), распространение их действия на широкий круг субъектов и ситуаций.

В то же время нормы права реализуются в конкретных действиях субъектов, применяются к конкретным ситуациям.

В ходе толкования общие и абстрактные нормы переводятся на язык конкретных высказываний, подлежащих юридическому разрешению.

Индивидуальность отношений, случаев, субъектов порождает в процессе применения к ним норм права вопросы, на которые можно получить ответы только путём толкования.

Необходимость толкования обусловлена также особенностями внешнего оформления норм права. Правовой акт представляет собой мысль законодателя, а любая мысль не может существовать без материальной оболочки. С помощью языка она обретает материальную, чувственно воспринимаемую форму, становится непосредственной действительностью.

Необходимость толкования нормативных актов вызывается также применением специальных юридических терминов или терминов других отраслей знания, не имеющих аналогов в обиходной речи. Особенности формулирования предложений, содержащих норму права, тоже обуславливают необходимость толкования.

Необходимость толкования права может быть вызвана и возможными противоречиями между его формой и содержанием. В таких случаях толкование является условием познания истинного содержания юридических предписаний.

Необходимость толкования норм права вытекает из такого их свойства, как системность. Правовые акты регулируют общественные отношения не изолированно друг от друга, а совместно, между ними существуют определённые связи. Действительное

содержание норм права в значительной мере зависит от других, логически связанных норм. Они могут сужать или расширять содержание толкуемой нормы.

Толкование права необходимо также в силу противоречия между формальным характером правовых норм и динамикой общественных отношений. В силу формальной определённости правовые предписания остаются неизменными, в то время как общественная жизнь изменяется постоянно. Поэтому довольно часто закон применяется в существенно изменившихся с момента его издания условиях.

По вопросу о необходимости толкования в литературе существует несколько различных точек зрения. Высказывалось мнение, что построенные на рациональных началах законы доступны пониманию всякого. Для их применения достаточно одного лишь здравого смысла. Эта точка зрения особо была распространена в эпоху господства естественного права и “просвещённого абсолютизма”. В соответствии с другим взглядом, толкованию должны подвергаться только неясные нормы, ясные ж, понятные толкования не требуют. Это мнение представляется спорным.

Ведь для определения, является ли этот нормативный акт понятным, нужно его уяснить, понять, истолковать. Наиболее распространённым является мнение, что должны толковаться все нормы права, так как слишком велико разнообразие жизненных явлений, чтобы самый ясный закон мог быть применен на практике без его истолкования.

в. Задачи толкования права.

Задача толкования норм права может быть определена следующим образом: “ толкование должно воспроизвести те представления и понятия, которые связывал с данной нормой её создатель “. Задача толкования – раскрыть содержание правового акт, то, что выразил в ней законодатель. Толкование должно обеспечить правильное и единообразное осуществление толкуемой нормы во всех случаях, на которые она рассчитана, устранить неясности и возможные ошибки, которые могут возникнуть при применении этой нормы. Сформулируем вывод, к которым мы пришли.

- 1) Толкование права – это специфическая интеллектуально-волевая деятельность по установлению подлинного содержания правовых актов в целях их реализации.
- 2) Необходимость толкования норм права обусловлена их признаками, особенностями форм выражения и функционирования.
- 3) Задачей толкования права является получение знаний, в которых отражается действительное содержание норм права.

2. Виды и способы толкования правовых норм

Как специфический вид юридической деятельности толкование включает в себя два этапа: уяснение и разъяснение.

Толкование-уяснение смысла правового предписания — это интеллектуально-волевая деятельность, направленная на выявление смысла и содержание правовой нормы самим интерпретатором (толкователем). Это толкование “для себя”.

Способы толкования-уяснения:

- грамматический (лексический, лингвистический) — уяснение текста нормативного акта с целью определения в нем точных формулировок (“компетенция”, “правомочие”, “исковая давность”, “вина” и др.). Иное слово или юридический термин имеет совершенно различный смысл в различных отраслях права. Например “представительство” в гражданском праве применяется к сделкам, а в международном относится к посольствам и консульствам. “Содержание” в семейном праве — это “материальное обеспечение”, в гражданском праве — конкретный характер обязательств, вытекающих из договоров или других источников;
- логический способ толкования норм права заключается в использовании правил формальной и диалектической логики для уяснения смысла нормы путем установления логических связей с другими нормами и соотношении ее частей (гипотеза, диспозиция и санкция).

Логический способ приводит к определению объема толкования — он может быть буквальным, расширительным либо ограничительным.

Буквальное толкование точно соответствует тексту нормы.

Ограничительное толкование уже текстуального содержания правовой нормы, так как по смыслу правового предписания видно, что законодатель стремился ограничить действие нормы.

Например в качестве основания освобождения от ответственности лица, занимающегося предпринимательской деятельностью, за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства Гражданским кодексом России указывается на “непреодолимую силу”. Это выражение должно пониматься в более узком смысле, то есть “непреодолимое” не в психологическом, нравственном или даже в социальном значении, а только в значении стихийно-природной неотвратимости наступления вредоносных последствий, которые в условиях нормальной жизнедеятельности современного общества невозможно предотвратить.

Или например в случае привлечения к ответственности за вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность субъектом преступления может быть только взрослое лицо, а не подросток или иной несовершеннолетний.

Конституция РФ устанавливает, что “забота о детях, их воспитание — равное право и обязанность родителей” (ч. 2 ст. 38). Очевидно, что в данном случае речь идет о несовершеннолетних детях, так как трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны сами заботиться о нетрудоспособных родителях.

Расширительное толкование шире текста правовой нормы, так как смысл правового предписания выходит за рамки буквальных выражений. Например, нормы гражданского права, которые предусматривают ответственность за утрату вещи, понимают эту утрату как все случаи прекращения ее существования или приравнивание сделки, заключаемой с помощью современных электронных средств связи к письменной сделке.

Систематический способ — это раскрытие смысла правовой нормы путем выявления ее места в системе соответствующего нормативно-правового акта, а также соотнесения ее с нормами иных отраслей, регулирующих это общественное отношение.

Исторический способ толкования правовых норм — это уяснение смысла и содержания норм права с помощью сопоставления ныне действующих норм с нормами, регулировавшими подобное правоотношение в прошлом; это выяснение смысла правовых предписаний на основе анализа конкретной исторической (политической, экономической, идеологической) обстановки и условий их принятия.

Специально-юридическое толкование норм права — это выявление смысла правовых норм с помощью раскрытия содержания специальных юридических терминов на основе профессиональных знаний юридической науки и правотворческой техники.

Телеологическое толкование правовых норм — это способ толкования правовых норм, заключающийся в уяснении смысла и содержания данной нормы с учетом целей ее принятия.

Толкование-разъяснение — это интеллектуально-волевая деятельность, направленная на доведение интерпретатором смысла и содержания правовых предписаний до заинтересованных субъектов правоотношений. Такое толкование (“для других”) может быть дано различными субъектами (высшими представительными органами власти, правоприменительными органами, частными лицами).

Следует учитывать, что возможность разъяснять смысл закона или иного нормативного акта имеет любое лицо, любой орган или учреждение (государственное, частное), но юридические последствия такого разъяснения всегда бывают различны.

В зависимости от последствий, к которым приводит разъяснение нормативных актов, можно выделить два основных вида толкования-разъяснения. По юридической силе

выделяют официальное и неофициальное толкование.

Официальное {легальное} толкование норм права — это деятельность уполномоченных на то субъектов (государственных органов, должностных лиц, общественных организаций) по установлению содержания норм права, раскрытию выраженной в них государственной воли, имеющая обязательное значение для других субъектов и реализующаяся в издании соответствующих (интерпретационных) актов.

В России официальным толкованием права занимаются: высшие представительные органы; Правительство РФ; отдельные министерства; Верховный Суд РФ (постановления пленума Верховного Суда РФ); Генеральный прокурор РФ; Высший Арбитражный Суд РФ; другие соответствующие органы субъектов Российской Федерации.

Официальное толкование бывает:

- аутентичное — толкование тем органом, который издал данную норму права (например разъяснение президентом смысла его указа);
- легальное — полномочия по толкованию нормы передаются другому органу (например законодательная власть передает такое полномочие исполнительной власти, в рамках которой соответствующая служба готовит конкретный интерпретационный акт.

Министерство финансов РФ может разъяснять решения правительства по вопросам распределения госбюджета, а Министерство здравоохранения и социального развития РФ — по вопросам использования трудовых ресурсов и т.п.);

- нормативное — для всех случаев, предусматриваемых правовой нормой;
- казуальное — разъяснение по конкретному делу (наиболее часто казуальное толкование выступает в виде мотивировочной части правоприменительного акта. Например, в судебных решениях, приговорах, правоприменительных актах министерств и т.п.).

Акты официального толкования норм права (интерпретационные акты) — это правовые акты, принятые компетентными государственными органами и должностными лицами, которые содержат разъяснения правовых норм.

Акты официального толкования норм права направлены на конкретизацию, объяснение содержащегося в определенном правовом предписании смысла. Они отличаются от всех иных правовых актов тем, что:

- не имеют самостоятельного значения;
- не устанавливают новых норм права, не отменяют и не изменяют действующих;
- имеют юридическую силу и практическое значение только в течение срока действия толкуемой нормы права;
- содержат указания на то, как следует понимать и применять действующие юридические нормы;
- обладают государственной обязательностью;
- адресуются правоприменителям, а не субъектам, действия которых регулируются толкуемой нормой.

Неофициальное толкование норм права — это деятельность субъектов по разъяснению смысла и содержания нормы права, не имеющая обязательного юридического значения и лишённая властной юридической силы. Соответственно этот вид толкования- разъяснения не носит императивного характера и не имеет юридической силы. Оно призвано только оказать помощь в правоприменительной деятельности.

Видами неофициального толкования выступают:

- доктринальное (научное) толкование — это разъяснения, даваемые учеными-теоретиками и юристами-практиками (научные статьи, комментарии законодательства, выступления, монографии и др.);
- эмпирическое (обыденное, бытовое) толкование выражается в уяснении и разъяснении права людьми, не имеющими специальных юридических знаний. Это

толкование основывается на жизненном опыте, данных повседневной жизни, массового сознания;

- профессиональное (компетентное) — мнение юристов-практиков, должностных лиц государственного аппарата и других аналогичных лиц.

Способы толкования норм права – специальные приемы, правила и средства познания правовых норм, используемые сознательно или интуитивно субъектом для получения ясности относительно правовых велений.

Способы толкования норм права:

1) Языковой (грамматический, филологический) – выявление смысла норм права на основе знаний языка, на котором сформированы нормы права, при использовании правил синтаксиса, морфологии, словоупотребления.

2) Систематический – уяснение смысла нормы права путем сравнения ее с другими нормами, выявления ее связей в общей системе правового регулирования и конкретного места в НПА, отрасли или системе права;

3) Логический – исследование не отдельных слов, а внутренних связей между частями нормативного акта, логической структуры правовых предписаний путем непосредственного использования законов и правил логики;

4) Историко-политический – выявление смысла нормы права путем обращения к истории ее принятия, целям, мотивам, обусловившим ее введение в систему правового регулирования;

5) Специально-юридический – уяснение смысла специальных юридических понятий, категорий, конструкций на основе профессиональных знаний юридической науки и законодательной техники.

Структура толкования норм права:

1) участники (субъекты): официальные, неофициальные субъекты;

2) объект: нормы права и регулируемые ими общественные отношения;

3) действие: правовые действия и операции (уяснение и разъяснение);

4) способы: языковой, систематический, логический, историко-политический, специально-юридический;

5) результат: юридические оценки о содержании нормы права;

6) форма: внутренняя и внешняя (письменная и устная).

Виды толкования норм права по объему и субъектам

Толкование норм права по субъектам:

1) Официальное толкование – дается органами, уполномоченными на то государством, закрепляется в специальном акте и имеет общеобязательное значение;

2) Неофициальное толкование – осуществляется субъектами, деятельность которых в этой области не является официальной.

Виды официального толкования:

1) Аутентическое – дается органом, издавшим толкуемый нормативный акт;

2) Легальное (делегированное) – закон наделяет тот или иной орган правом толковать акты, изданные другими органами;

3) Казуальное – дается применительно к отдельному случаю (казусу);

4) Нормативное – дается применительно к рассмотрению всех дел определенной категории, разрешаемых на основе соответствующих норм.

Виды неофициального толкования:

1) Доктринальное – осуществляется специалистами в области права и имеет научный характер;

2) Профессиональное – разъяснения исходят от компетентных в области права лиц;

3) Обыденное – уяснение и разъяснение права гражданами, не являющимися специалистами в юриспруденции.

Виды толкования норм права по объему:

- 1) Буквальное – понимание смысла толкуемой нормы права полностью совпадает с текстом источника права;
- 2) Расширенное – смысл, который вложил законодатель в норму права шире смысла, вытекающего из текста нормы права;
- 3) Ограничительное – смысл, который вложил законодатель в норму права уже смысла, вытекающего из текста нормы права

Акты толкования права: понятие, особенности, виды

Акты толкования права - вид правовых актов, призванные способствовать правовой, законной и эффективной реализации права, претворению воли законодателя в жизнь.

Особенности актов толкования права:

- 1) не содержат общих правил поведения, не относятся к нормативно-правовым актам;
- 2) не являются источником, формой права;
- 3) адресуются, как правило, должностным лицам;
- 4) носят общеобязательный характер;
- 5) по форме могут обличаться в те же акты, что и нормативно-правовые акты – указы, постановления, инструкции и т.д.;
- 6) цель - толковать, разъяснять, но не создавать право.

Виды актов толкования права:

- 1) по форме выражения – устные и письменные;
- 2) по отраслям права – уголовные, гражданские, административные и т.д.;
- 3) по юридической природе – нормативные и казуальные, аутентичные и делегированные;
- 4) по субъектам – судебные, прокурорские, арбитражные, контрольные, административные, законодательных, исполнительных органов и т.д.

3. Пробелы в праве и пути их устранения.

Пробел в праве — это случай неурегулированности данного отношения соответствующей правовой нормой, либо ее отсутствие, либо неполнота.

Причины пробелов бывают различными. Это ошибки законодателя, небрежное использование правил законодательной (правотворческой) техники, бурное развитие общественных отношений и многие др.

Пробел может восполнить только создание необходимой нормы, но это процесс довольно долгий. Практика выработала способы восполнения пробелов в праве в виде возможности применения юридической аналогии.

Юридическая аналогия — это разрешение неурегулированного правом случая посредством применения правовой нормы, регулирующей сходные по характеру отношения (аналогия закона) или на основе общих начал (принципов) права (аналогия права).

Аналогия строго запрещена в сфере действия уголовного и административного права,

но предусмотрена гражданским законодательством: “в случаях, когда... (гражданско-правовые) отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал (принципов) и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости” (ст. 6 ГК РФ). Аналогия разрешена также и в некоторых других отраслях частного права.

По общему правилу использование аналогии права и закона возможно при следовании определенным требованиям. В их числе:

- строгая обоснованность необходимости и разрешенность законом;
- отсутствие нормы, прямо регулирующей подобный случай;
- соответствие принципам права в целом, отрасли или института данной отрасли права;
- соответствие целям правовой политики государства и т.п.

Пробел в праве – такое положение, когда определенные общественные отношения, находящиеся в целом в сфере правового регулирования, остаются неурегулированными конкретными правовыми нормами.

Виды пробелов в праве:

1) По отраслевой принадлежности:

- а) пробелы в конституционном праве,
- б) пробелы в гражданском праве,
- в) пробелы в уголовном праве,
- г) пробелы в других отраслях;

2) По степени неурегулированности:

- а) полное отсутствие норм,
- б) частичное отсутствие норм;

3) По форме (источнику) права:

- а) пробелы в НПА,
- б) пробелы в правовом прецеденте,
- в) пробелы в других источниках права;

4) По причинам возникновения:

- а) объективные,
- б) субъективные.

Устранить пробел можно лишь с помощью правотворческого процесса, путем принятия нового НПА. Преодолеть пробел можно с помощью правоприменительного процесса.

Способы преодоления пробелов:

- 1) аналогия закона – решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходный случай;
- 2) аналогия права – решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права.

Правила применения аналогии закона:

- 1) если имеется отношение, требующее правового регулирования;
- 2) если отсутствует норма, его предусматривающая;
- 3) если имеется в наличии другая норма права, регулирующая сходные отношения, на основе которой данное дело решается;
- 4) применение аналогии закона допускается только в отраслях частного права;
- 5) привлечение к юридической ответственности на основе аналогии закона недопустимо.

Понятие и виды систематизации НПА.

Систематизация НПА – деятельность заинтересованных субъектов по упорядочиванию и совершенствованию НПА путем их внешней и внутренней обработки с целью совершенствования системы законодательства и обеспечения доступа к правовой информации.

4.Способы (приемы) уяснения правовых норм и их классификация.

При уяснении смысла нормы права исследуются не только ее содержание, но и ее правовые связи с другими предписаниями и элементами самой нормы, а также связи нормы

права с другими общественными явлениями. Уяснение нормы права осуществляется при помощи определенных приемов (способов), которые представляют собой совокупность средств, позволяющих установить содержание нормы и выраженной в ней воли законодателя. В литературе выделяют следующие способы толкования права: грамматический, логический, систематический, историко-политический, телеологический, специально-юридический и функциональный.

Грамматический способ толкования права (иначе его называют «филологический, текстовый») основан на анализе отдельных слов, лексической связи между словами, в том числе с помощью знаков препинания, союзов, вводных слов и др. Логический способ состоит в том, что он предполагает исследование логической связи между отдельными положениями нормы права или акта на основе правил логики, поскольку смысл предписания не всегда совпадает с его словесной формой. Анализу подвергаются не отдельные слова, а обозначаемые ими понятия, явления, соотношение между ними.

Систематический способ определяется тем, что каждая норма права есть часть системы права, следовательно, взаимодействует с множеством норм. Поэтому при систематическом способе смысл нормы уясняется путем определения места и значения данной нормы с другими нормами в данном институте, данной отрасли, подотрасли права. Кроме того, раскрываются юридические связи толкуемой нормы с другими нормами, близкими ей по содержанию.

Это помогает установить сферу действия данной нормы, круг субъектов, на которых она распространяется, позволяет также выявить противоречия и коллизии в законодательстве, нормы, которые фактически не действуют.

При толковании используется связь норм Общей части кодекса с Особенной частью. Это также дает возможность более полно раскрыть смысл и содержание толкуемой нормы права.

Историко-политический способ состоит в определении тех или иных условий и обстоятельств (экономических, политических, социальных и иных), которые вызвали к жизни данную правовую норму, в том числе цели и задачи, которые ставило перед собой государство, регулируя данную сферу общественных отношений. Без учета историко-политической обстановки, в которой принималась данная норма или данный акт, создается опасность принятия решений формально правильных, но по существу противоречащих тем задачам, которые ставились при регулировании общественных отношений.

Реализация нормы права — это юридически значимое действие, содержащее правильную государственную оценку фактических обстоятельств дела. Например, нормы периода военного времени невозможно правильно истолковать без учета данной обстановки.

Телеологическое (целевое) толкование позволяет обеспечить правильное, точное и единообразное понимание и применение закона. Оно направлено на выявление целей издания акта, как непосредственных, так и перспективных, конечных. Такой способ толкования необходим при существенных изменениях общественно-политической обстановки в стране и коренных изменениях правового регулирования общественных отношений. Специально-юридический способ толкования права представляет собой изучение технико-юридических приемов выражения воли законодателя. Иначе говоря, данный способ базируется на правилах юридической техники. При этом содержание норм права устанавливается посредством анализа юридических терминов, понятий, конструкций.

Считается, что специально-юридическое толкование предполагает следующие приемы:

- а) нормативное толкование, т.е. установление нормативности правила поведения;
- б) уяснение особенностей юридических конструкций;
- в) определение отраслевой принадлежности нормы;
- г) терминологическое толкование,

д) сопоставление содержания нормы с примечаниями к ней, оговорками и другими приемами.

Важно также изучение содержания конкретной нормы на основе постановлений пленумов Верховного суда и Высшего арбитражного суда Российской Федерации, а также решений Конституционного суда Российской Федерации. Функциональное толкование права сводится к учету условий и факторов, при которых реализуется норма права, в том числе особенностей места, времени и других обстоятельств.

Так, при определении размера алиментов, подлежащих выплате на несовершеннолетних детей, суд должен учитывать материальное, семейное положение сторон и другие «заслуживающие внимания» обстоятельства (ст. 68, 83 СК РФ). Для установления точного смысла нормы и воли законодателя используются одновременно не все приемы, а лишь один-два. А в сложных случаях может потребоваться применение всех способов толкования.

Толкования-разъяснения права различаются в зависимости от субъектов, которые дают толкования норм права или отдельных актов.

Выделяют два главных вида толкования по этому основанию: официальное и неофициальное.

Официальное толкование-разъяснение права: а) дается уполномоченными на это государственными органами или должностными лицами; данное полномочие закрепляется в специальных актах; б) имеет обязательное значение для других субъектов; в) является юридически значимым, так как вызывает юридические последствия и ориентирует на единообразное понимание юридической нормы. Неофициальное толкование права дается субъектами, не имеющими официального статуса, не обладающими полномочиями официально толковать нормы права. Оно дается в форме рекомендаций, советов и не вызывает юридических последствий, т.е. лишено властной силы. Официальное толкование норм права, в свою очередь, подразделяется на нормативное и казуальное.

Нормативное толкование — это разъяснение общего характера, имеющее силу для всех возможных в будущем случаев применения нормы права. Оно может вызываться как неясностью закона, неадекватным выражением воли законодателя, так и неправильным пониманием закона правоприменяющими органами и должностными лицами.

Следовательно, нормативное официальное толкование имеет целью дать общий ориентир для правоприменения и относится к неограниченному числу случаев (подобно нормативному правовому регулированию).

Нормативное толкование делится на аутентичное (авторское) и легальное (разрешенное, делегированное). Аутентичное официальное толкование исходит от органа, издавшего данный акт.

Иначе говоря, аутентичное толкование вправе давать все правотворческие органы, но в отношении только своих актов. Например, законодатель может давать толкование всех законодательных актов, Правительство — толковать лишь свои акты и т. д. Законодательный орган имеет право поручить соответствующим органам исполнительной власти разъяснять тот или иной закон, но это будет акт легального толкования. Легальное толкование носит подзаконный характер и осуществляется по поручению органа, издавшего конкретный акт, или когда этому органу дается соответствующее полномочие законодателем.

Например, Верховный суд Российской Федерации, обобщая судебную практику, дает судам разъяснения по вопросам применения закона к той или иной категории дел.

Эти разъяснения обязательны для всех судов. Примером официального нормативного легального толкования служат постановления Конституционного суда Российской Федерации, в частности толкования Конституции Российской Федерации. Казуальное толкование также относится к официальному виду. Оно дается компетентным органом по конкретному случаю, по поводу конкретного дела и обязательно лишь для него.

Необходимость данного вида толкования возникает в случаях неправильного применения действующего законодательства по конкретному юридическому делу. Хотя казуальное толкование обязательно только для конкретного случая, однако оно служит образцом для других органов, рассматривающих аналогичные дела или применяющих данную норму.

В юридической литературе иногда подразделяют нормативное и казуальное толкование права на два подвида: судебное и административное. Судебное толкование нормы права есть разъяснение смысла норм права, осуществляемое судами. Оно направлено на правильное и единообразное применение закона в деятельности судов и обязательно для них.

Административное толкование нормы права дается исполнительными органами власти и касается вопросов управления, социального обеспечения, финансов, налогов, труда. Неофициальное толкование может быть как устным, так и письменным. Различают три разновидности неофициального толкования: обыденное; профессиональное; доктринальное (научное). Обыденное толкование нормы права может даваться любым гражданином в повседневной жизни.

Это также толкование, даваемое при обсуждении законопроектов. Профессиональное (или компетентное) толкование исходит от лиц, имеющих специальное образование (адвокаты, прокуроры, нотариусы, юрисконсульты и др.). Доктринальное толкование осуществляется специальными научно-исследовательскими институтами, учеными или группами ученых в статьях, научной литературе, в комментариях, при юридической экспертизе законопроектов и т. д. Этот вид толкования не является обязательным, но его сила основывается на авторитете научного учреждения или отдельного ученого и оказывает большое влияние на процессы правотворчества и правоприменения.

В частности, комментарии кодексов и отдельных наиболее важных законов получили большое распространение в судебной и иной юридической практике. И хотя на них нельзя ссылаться в обосновании принимаемого решения, однако они служат незаменимым справочным материалом и способствуют укреплению законности.

Виды систематизации законодательства:

- 1) инкорпорация;
- 2) консолидация;
- 3) кодификация;
- 4) учет.

1. Инкорпорация - вид систематизации законодательства, при котором НПА подвергается внешней обработке без изменения содержания и смысла правовых предписаний и располагаются в хронологическом, предметном, алфавитном порядке.

Признаки инкорпорации:

а) субъектами могут быть любые заинтересованные государственные органы, физические и юридические лица;

б) она может быть официальной (осуществляемой специальными уполномоченными органами, издавшими акт), официозной (осуществляемой специально уполномоченными на то государственными органами), неофициальной (осуществляемой любыми заинтересованными лицами);

в) в результате инкорпорации не изменяется смысл нормативных предписаний и содержание НПА;

г) из текста НПА изымаются отмененные разделы, главы, статьи, пункты, слова – либо излагаются в новой редакции, либо текст дополняется вновь принятыми главами и т.д.;

д) НПА располагаются по алфавиту в зависимости от органа, их принявшего, в хронологическом, тематическом порядке и т.д.;

е) результатом инкорпорации являются сборники законов, собрание законодательства, тематическая картотека, алфавитная картотека и т.д.,

ж) инкорпорация проводится систематически с целью своевременного учета изменений в законодательстве и облегчения доступа к правовой информации.

Свод законов – результат официальной инкорпорации всех действующих на момент издания НПА высших органов законодательной и исполнительной власти, являющийся источником официального опубликования.

2. Консолидация – способ систематизации, при котором несколько НПА, регулирующих аналогичные общественные отношения, объединяются в один акт без изменения содержания правовых предписаний, с целью преодоления множественности НПА и обеспечения единства правового регулирования.

Признаки консолидации:

а) субъектами консолидации могут быть только уполномоченные на то государственные органы;

б) консолидация осуществляется указанными субъектами только в отношении принятых ими НПА;

в) содержание правовых предписаний объединяемых НПА не изменяется, исключается лишь дублирование норм;

г) объединенные в результате консолидации НПА утрачивают силу;

д) результатом консолидации является вновь принятый НПА, имеющий собственные реквизиты и относящийся к тому же виду НПА, что и объединенные в нем.

3. Кодификация – вид систематизации, при котором в результате переработки, изменения, дополнения ранее действовавших НПА уполномоченными государственными органами принимается новый НПА, регулирующий определенный вид общественных отношений.

Признаки кодификации:

а) субъектами кодификации могут быть только уполномоченные государственные органы;

б) кодификация – определенный вид правотворчества, осуществляется по правилам правотворческого процесса;

в) в результате кодификации изменяются правовые предписания, создаются новые нормы, регулирующие определенный вид общественных отношений;

г) результат кодификации – вновь принятый НПА, имеющий сводный характер, сложное строение, регулирующий общественные отношения в той или иной социальной сфере, занимающий главенствующее положение по отношению к НПА, регулирующим те же общественные отношения;

д) кодификация сопровождается правовые реформы. Принимаемые НПА рассчитаны на длительное применение.

4. Учет – сбор государственными органами, предприятиями, фирмами и другими учреждениями и организациями действующих НПА, их обработка, расположение по определенной системе, хранение, выдача справок для заинтересованных органов, учреждений и лиц по их запросам.

Признаки учета:

а) субъекты – любые заинтересованные лица;

б) содержатся в форме, удобной для пользования НПА;

в) правовая постановка учета предполагает наличие специальной методики поиска НПА;

г) результат учета – информационный фонд, электронная система;

д) информационный фонд содержит в себе тексты действующих и утративших силу НПА;

е) информационный фонд содержит карточки-описания НПА с реквизитами.

5.Разъяснение норм права: понятие и виды.

а) Разъяснение норм права.

Разъяснение норм права , выражающееся как в форме официального акта , так и в форме не имеющих формально обязательного характера рекомендации и советов ,составляет вторую сторону толкования .

Толкование –составная часть применения нормы .Поскольку в качестве правоприменителей выступают и граждане, и юридические лица , и государственные органы , все они являются толкователями норм.

Однако юридическое значение результатов толкования различны. Если гражданское или юридическое лицо в меру своего понимания и с учетом собственных интересов определенным образом толкует норму, такое толкование не выходит за пределы конкретного правоотношения .Если же толкование нормы дается специально уполномоченным на то государственным органом, то подобное толкование обретает особый авторитет , становится эталоном правоприменения.

В зависимости от субъектов, дающих толкование, и обязательности толкования различают официальное и неофициальное толкование .

б) Официальное толкование.

Официальное толкование дается уполномоченными на то государственными органами, его результаты обязательны для всех субъектов права, формулируется оно в специальном акте (разъяснении).

Это - официальная ,общеобязательная директива о том , как применять норму . Официальное толкование призвано обеспечить единство понимания законов и на этой основе единство их применения на всей территории государства.

Официальное толкование подразделяется на аутентическое и легальное.

Аутентическое толкование выполняет орган, издавший нормативный акт. Он делает это в силу своей компетенции, специального разрешения ему не требуется. Право аутентического толкования логически вытекает из права издания норм права: если тот или орган обладает нормотворческой компетенцией, то он обладает и компетенцией толкования своих нормативных актов.

Правотворческий орган дает аутентическое толкование как в тексте самого акта (дефинитивные нормы),так и актах специальных.

Легальное толкование (А. Ф.Черданцев называет его “делегированное”) осуществляется органом, специально уполномоченным на то законом. Субъектом легального толкования могут выступать все государственные органы, организующие процесс реализации права.

В соответствии с этим в зависимости от субъектов легальное толкование можно подразделить на толкование даваемое : органами власти, судебными органами ,органами управления , надзорными органами , арбитражными органами. Круг этих органов широк , и юридическая сила актов толкования неодинакова.

Наибольшей юридической силой обладает толкование , даваемое самим законодателем и высшими судебными инстанциями. В зависимости от сферы действия актов разъяснения делятся на нормативные и казуальные. Нормативное толкование имеет обязательное значение для всех дел определенной категории, а казуальное - только для конкретного дела. Наиболее типичным видом казуального толкования является то, которое дается при рассмотрении условных и гражданских дел в суде (судебное толкование).

Некоторые исследователи считают, что как нормативное, так казуальное толкование может быть официальным и неофициальным.

Особо следует выделить толкование, имеющее межгосударственное значение . Такими , в частности , международные правила по толкованию торговых терминов “Инкотермс”, изданные Международной торговой палатой .

Отношение к официальным разъяснениям двояко. С одной стороны, такие разъяснения облегчают применение нормы, снимают противоречия, устраняют неясности. С другой стороны, разъяснения подчас подменяют норму, размывают ее содержание. В идеале разъяснительная практика требует сокращения, причем преимущественной формой толкования должны стать толкования аутентические.

в) Неофициальное толкование.

Неофициальное толкование-это толкование норм индивидуальными применителями (гражданами, юридическими лицами, оно носит частный характер и не является юридически обязательным. Сила его только в глубине анализа, в убедительности и обоснованности.

Неофициальное толкование подразделяют на обыденное, профессиональное и доктринальное.

Обыденное толкование дается гражданами. Его точность зависит от уровня правосознания субъекта. Значение его для правоприменительной деятельности состоит в проявлении правового сознания широкого круга субъектов права. Причём от характера такого "житейского" толкования во многом зависит состояние законности, ибо оно является основанием юридической деятельности граждан, их правомерного поведения.

Профессиональное (или компетентное) толкование правовых норм даётся специалистами-юристами. Критерием выделения этого вида толкования служит не степень знания права, а профессиональная деятельность. Таковым является, например, толкование, осуществляемое прокурором или адвокатом в судебном процессе. Его результаты не обязательны для суда, однако необходимость деятельности этих участников процесса закреплена нормативно.

Доктринальное толкование производится учёными-юристами, специалистами в области права в монографиях, научных комментариях, статьях и др. Результаты доктринального толкования публикуются в особых сборниках, содержащих научно-практические комментарии действующего в той или иной области законодательства.

Таким образом, мы получили следующие выводы:

Виды разъяснений правовых актов различаются в зависимости от субъектов, осуществляющих толкование. Официальное толкование даётся или органом, издавшим данный акт (аутентическое), или органами, на которые возложена обязанность толковать законы (легальное). Акты официального толкования обязательны для правоприменителей.

Неофициальное толкование не является юридически обязательным. Выделяют обыденное толкование, даваемое гражданами; компетентное, которое даётся сведущими в праве людьми (специалистами); доктринальное, исходящее от учёных, ведущих исследовательскую работу в этом направлении. В зависимости от сферы действия актов различают толкование нормативное и казуальное. Нормативное толкование имеет абстрактный характер, распространяется на неопределённый круг лиц и случаев. Казуальное толкование рассчитано на решение конкретного дела.

Заклучени .

Реализация права невозможна без уяснения содержания правовых норм, выяснения воли законодателя, заключённой в них. Этот процесс выявления воли в юридической науке и практике определяется понятием "толкование права".

Толкование права есть установление смысла, который объективно выражен в словесной формуле нормативного акта.

Ряд учёных считают, что толкование включает в себя два самостоятельных компонента: уяснение и разъяснение права. Другие оправдывают такое разделение только в методических целях.

Уяснение правовых актов достигается различными приёмами толкования. Приёмы толкования – это относительно обособленная совокупность способов анализа норм права. Выделяют грамматическое, логическое, систематическое, историко-политическое, специально-юридическое, телеологическое и функциональное толкование.

Грамматическое толкование – это совокупность приёмов, направленных на уяснение морфологической и синтаксической структуры текста акта, выявление значения отдельных слов и терминов, грамматического смысла всего предложения.

Логическое толкование предполагает использование законов и правил логики для уяснения подлинного смысла правовой нормы, который иногда не совпадает с её буквальным изображением.

Систематическое толкование – это исследование правового акта с точки зрения его связи с другими нормами.

Историко-политическое толкование заключается в изучении исторической обстановки издания нормы, социально-экономических и политических факторов, обусловивших создание акта.

Специально-юридическое толкование связано с анализом специальных терминов, технико-юридических средств и приёмов выражения воли законодателя.

Телеологическое (целевое) толкование направлено на установление целей издания правовых актов.

Функциональное толкование исследует факторы и условия, в которых функционирует, реализуется толкуемая норма.

Приёмы толкования должны использоваться все вместе, а не каждый в отдельности.

Результатом использования различных приёмов уяснения смысла текста нормативных актов является вывод об объёме их применения к данному случаю. Толкование по объёму является логическим продолжением и завершением уяснения содержания правовых норм. По объёму толкование подразделяется на адекватное, ограничительное и распространительное.

Обычно нормы права толкуются адекватно (буквально). Ограничительное и распространительное толкование применяется при несовпадении содержания (смысла) толкуемой нормы и её текстуального выражения, что является исключением из общего правила.

Виды разъяснений правовых актов различаются в зависимости от субъектов, осуществляющих толкование. Официальное толкование даётся или органом, издавшим данный акт (аутентическое), или органом, уполномоченном на то законом (легальное). Акты официального толкования обязательны для правоприменителей.

Неофициальное толкование не является юридически обязательным. Выделяют обыденное толкование, даваемое гражданами; компетентное, которое даётся сведущими в праве людьми (специалистами); доктринальное, исходящее от учёных, ведущих исследовательскую работу в этом направлении.

В зависимости от сферы действия актов различают толкование нормативное и казуальное. Нормативное толкование имеет абстрактный характер, распространяется на неопределённый круг лиц и случаев. Казуальное толкование рассчитано на решение конкретного дела.

В конечном счёте толкование норм права как юридическая деятельность служит задачам обеспечения законности и повышения эффективности правового регулирования.

Как известно, результатом толкования применяемой нормы права служат полная её ясность и точность, отсутствие двойного смысла. Если говорить более точно, то между «духом» и «буквой» закона не должно быть расхождений, т.е. между смыслом нормы и словесным её выражением не должно быть различий. В зависимости от результатов толкования различают буквальное (адекватное), расширительное, или распространительное, ограничительное толкование нормы права. Чаще всего воля законодателя уясняется в точном смысле с текстом нормы. Иными словами, словесное выражение нормы и её действительный смысл должны совпадать.

Тогда говорят: «дух» и «буква» закона не расходятся, совпадают. Расширительное толкование нормы права, иногда его называют распространительным, имеет место тогда,

когда словесное выражение нормы уже ее действительного смысла, т.е. «дух» закона шире его «буквы».

Например, в Конституции Российской Федерации закреплено: «Судьи независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону» (ч. 1 ст. 120). В действительности имеются в виду не только законы, принятые представительными законодательными органами власти, но и подзаконные акты. Ограничительное толкование применяется в случаях, когда словесное (текстуальное) выражение нормы шире содержательного ее смысла. Например, перечисленные в Уголовном кодексе РФ обстоятельства, отягчающие наказание, всегда толкуются ограничительно или буквально, но никогда не могут толковаться расширительно (ст. 63). А обстоятельства, смягчающие наказание, подлежат расширительному толкованию, поскольку в ст. 61 УК РФ указывается, что при назначении наказания могут учитываться в качестве смягчающих обстоятельств и другие, не предусмотренные данной статьей.

Расширительное и ограничительное толкование относятся к исключительным видам; как правило, используется буквальное толкование. Обычно считается, что не могут расширительно толковаться нормы, устанавливающие какие-либо ограничения или более строгую ответственность, а также санкции норм права.

Если же в тексте нормы использованы такие обороты, как «и другие» условия или обстоятельства, «иные», «и так далее», то они предполагают расширительное толкование. Толкование нормы права и нормативных правовых актов тесно связано с их конкретизацией.

Конкретизация нормативных предписаний чаще всего осуществляется в процессе подзаконного правотворчества. Но нормы права могут конкретизироваться и при их толковании. Это характерно, например, для решений Конституционного суда Российской Федерации.

В своих решениях и при толковании конституционных норм он конкретизировал конституционные положения о трехкратном представлении Президентом Российской Федерации в Государственную Думу кандидатуры на пост Председателя Правительства Российской Федерации, о подсчете голосов при голосовании федеральных законов в Государственной Думе и Совете Федерации.

Конкретизация, безусловно, вносит нечто новое в содержание правового установления, поэтому конкретизацию норм могут осуществлять только субъекты толкования, обладающие соответствующими полномочиями.

Интерпретационные акты (акты толкования) представляют собой одну из разновидностей правовых актов. В юридической литературе высказаны различные точки зрения относительно природы этих актов. Одни ученые склонны считать данные акты источниками права, например акты толкования конституционных норм Конституционным судом Российской Федерации.

Другие исследователи полагают, что этими актами не устанавливаются, не изменяются и не отменяются какие-либо нормы права, поэтому они не являются правотворческими.

Действительно, акты толкования не устанавливают новых правил поведения, не имеют самостоятельного значения, а действуют в единстве с теми актами, в которых содержатся толкуемые нормы; они обслуживают эти акты и разделяют их судьбу при отмене нормативных правовых актов. Будучи правовыми актами, интерпретационные акты публикуются в официальных источниках.

Исследователи данной проблематики выделяют следующие особенности интерпретационных актов. Они:

- 1) закрепляют разъяснительное решение соответствующего компетентного органа;
- 2) представляют собой официальный акт-документ, который обладает специфической структурой, содержанием, формой, стилем изложения, реквизитами и т. д.;
- 3) имеют своим содержанием общие нормативные или персонально адресованные,

индивидуально-конкретные юридические разъяснения;
4) принимаются в определенной процедурно-процессуальной форме;
5) носят властный, обязательный характер. Например, согласно Федеральному конституционному закону от 28 апреля 1995 г. «Об арбитражных судах в Российской Федерации» установлено, что Пленум Высшего арбитражного суда Российской Федерации дает разъяснения по вопросам судебной практики и принимает постановления, обязательные для арбитражных судов страны;
6) обеспечены различными средствами юридической защиты, в том числе мерами государственного воздействия;
7) вызывают определенные юридические последствия, которые имел в виду интерпретатор;
8) являются подзаконными, вспомогательными правовыми актами;
9) по мнению некоторых ученых, обладают обратной силой, т.е. распространяют свое действие на факты, события, обстоятельства, которые имели место до принятия акта толкования (проф. А.С. Пиголкин, проф. В.Н. Карташов).

Акты толкования классифицируются по различным основаниям:

1. По внешней форме они подразделяются на письменные и устные. Письменные акты имеют определенные реквизиты: кто издал акт, по какому вопросу, к каким нормам права относится толкование, когда акт вступает в действие и др. Обычно акт толкования облекается в ту же форму, что и толкуемый акт — указ, постановление, инструкция и т. д.

2. По субъекту толкования акты толкования можно делить на: а) акты законодательных органов (например, постановления Федерального Собрания, где даются официальные разъяснения принятых законов; б) акты судебного толкования — Конституционного суда Российской Федерации, Верховного суда и Высшего арбитражного суда Российской Федерации, которые обобщают судебную и арбитражную практику и разъясняют применение действующего законодательства; в) акты толкования исполнительных органов власти, например Правительства, конкретного министерства, имеющего соответствующие поручения Правительства, и др.; г) акты органов прокуратуры. Так, Генеральный прокурор Российской Федерации может издавать указания, разъясняющие содержание толкуемых норм для практики их реализации в деятельности органов прокуратуры.

3. По юридической значимости акты толкования делятся на акты нормативного и казуального толкования.

4. По юридической силе акты толкования могут иметь разную степень обязательности, и это зависит от места интерпретационного органа в иерархии государственной системы.

5. Акты толкования можно выделять по отраслям толкуемых норм — уголовно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые и др.

6. Акты судебного и административного толкования.

Акты судебного толкования отличаются большими особенностями: а) они имеют характер официального документа; б) обязательны для нижестоящих судов; в) оказывают непосредственно регулирующее воздействие на общественные отношения, на систему законодательства и учитываются правотворческими органами при обновлении законодательства.

Можно сделать вывод, что акты официального толкования, в том числе судебные и административные, имеют правотворческий характер и служат источниками права.

6. Толкование норм права при коллизии юридических норм. Правовое регулирование.

Юридическая коллизия — это противоречие между существующими правовыми актами и регулируемые ими общественными отношениями; это также случай существования норм для разрешения конкретной ситуации, но с противоречивым содержанием.

Причины коллизий весьма разнообразны: ошибка законодателя, несвоевременное обновление законодательства, сохранение “старых” актов при принятии новых, конфликты норм международного и национального права и др.

В случае коллизии юридических норм должны действовать некоторые обязательные условия.

При этом необходимо помнить:

- о приоритете международного права над внутригосударственным; о приоритете специальных норм над общими нормами;

- о приоритете норм, исходящих от вышестоящего органа; о приоритете федеральных законов над нормами субъектов Федерации.

Развитие проблематики обусловило появление и укрепление двух направлений в рамках теории права:

- “юридического коллизионного права”,

- “юридической конфликтологии”.

Понятие правового регулирования. Предмет, стадии и механизм правового регулирования.

Правовое регулирование – осуществляемое всей системой юридических средств воздействие на общественные отношения с целью их упорядочения.

Механизм правового регулирования – система правовых средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование общественных отношений.

Стадии механизма правового регулирования:

1) издание нормы права и ее общее воздействие (регламентация общественных отношений);

2) возникновение субъективных прав и юридических обязанностей;

3) реализация субъективных прав и юридических обязанностей, воплощение их в конкретном физическом поведении участников общественных отношений;

4) применение права.

В зависимости от того, какие элементы механизма правового регулирования последовательно используются, можно выделять:

1) Простое регулирование – процесс, в котором используется один государственный властный акт (НПА), индивидуализацию же прав и обязанностей осуществляют сами субъекты, к которым этот акт обращен;

2) Сложное регулирование – процесс, в котором используются два акта государственно-властного характера, одним из которых является НПА, а другим – акт применения права.

Метод правового регулирования – совокупность способов правового воздействия на общественные отношения в зависимости от их характера.

Виды методов правового регулирования:

1) Авторитарный – централизованное регулирование «сверху до низу» на властно-императивных началах (административное право, УП, УПП и т.п.);

2) Автономный – децентрализованное регулирование, при котором участники общественных отношений выступают как равноправные участники (ГП, СП).

Способы правового регулирования – приемы регулирования общественных отношений:

1) запрещение – возложение обязанностей воздержаться от совершения действий;

2) дозволение – предоставление права на активные действия (управомочивающие нормы);

3) обязывание – возложение обязанности по активному поведению – что-то сделать, передать, уплатить (обязывающие нормы);

4) поощрение – награждение субъектов за определенные заслуги;

5) рекомендации – предложение избрать наиболее целесообразный (оптимальный) вариант поведения.

Тип правового регулирования – общая направленность воздействия на общественные отношения, которая зависит от того, что лежит в основе регулирования – дозволение или запрет:

- 1) разрешительный – выражается в принципе «запрещено все, что прямо не разрешено законом»;
- 2) общедозволительный – выражается в принципе: «разрешено все, что прямо не запрещено законом».

Элементы механизма правового регулирования:

- 1) нормы права;
- 2) юридические факты;
- 3) акты применения права;
- 4) правовые отношения;
- 5) акты реализации прав и обязанностей (соблюдение, исполнение, использование).

Эффективность механизма правового регулирования – соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью.

Пути повышения эффективности правового регулирования:

- 1) свершенствование правотворчества;
- 2) совершенствование правоприменения;

2.2. Вопросы для самостоятельного контроля

Модуль 1.

1. Понятие правовой системы.
2. Признаки правовой системы.
3. Критерии (основания) классификации правовых систем. Основные правовые системы современности.
4. Романо-германская система права.
5. Английская правовая система.
6. Правовая система США.
7. Мусульманская правовая система.
8. Правовая система Индии.
9. Правовая система Японии.
10. Правовые системы Африки.
11. Правовые системы восточно-европейских стран.
12. Советская правовая система, ее особенности и основные этапы развития.
13. Основные черты правовой семьи государств-участников СНГ.

Модуль 2.

1. Российская правовая система.
2. Понятие, основные черты и элементы системы права.
3. Предмет и метод правового регулирования как основание деления права на отрасли и институты.
4. Понятие и виды отраслей права.
5. Отраслевые и межотраслевые институты права.
6. Право материальное и процессуальное.
7. Право частное и публичное.
8. Соотношение внутригосударственного и международного права.
9. Соотношение системы права с системой законодательства.
10. Систематизация нормативно-правовых актов и ее виды.
11. Кодификация: понятие и виды.
12. Инкорпорация: понятие и виды.

13. Консолидация нормативно-правовых актов.
14. Характеристика современного состояния российского законодательства.

Модуль 3.

1. Понятие и характеристика основных форм права.
2. Правовой обычай, судебный и административный прецедент, нормативно-правовой акт, нормативный договор.
3. Основные виды форм российского права.
4. Понятие, структура и виды нормативно-правовых актов.
5. Понятие, признаки и виды законов.
6. Порядок принятия законов.
7. Подзаконные нормативно-правовые акты и их виды.
8. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространства и по кругу лиц.

Модуль 4.

1. Понятие, принципы и субъекты правотворчества.
1. Совместное правотворчество государственных органов и общественных организаций.
2. Законодательный процесс и его основные стадии.
3. Стадия подписания и обнародования закона.
4. Понятие, виды, средства и приемы юридической техники.
5. Понятие и основные формы реализации норм права.
6. Соблюдение, использование, исполнение и применение норм права. Применение правовых норм – важнейшая форма их реализации. Виды применения правовых норм..
7. Акты применения норм права: понятие, структура, виды.
8. Требования, предъявляемые к оформлению актов применения норм права. Пробелы в праве и пути их преодоления.
9. Аналогия права и аналогия закона.
10. Понятие толкования норм права и его значение для укрепления законности, повышения уровня правосознания.
11. Виды толкования правовых норм.
12. Способы (приемы) уяснения правовых норм и их классификация.
13. Разъяснение норм права: понятие и виды.
14. Толкование норм права по объему.
15. Разрешение юридических коллизий в процессе правореализации.

2.3. Терминологический словарь (глоссарий)

Абсолютная монархия — форма правления, при которой верховная государственная власть по закону всецело принадлежит одному лицу.

Абсолютные права – такие субъективные права, которые обеспечиваются пассивной обязанностью (воздержанием от нарушаемых действий) со стороны неопределённого круга лиц (например, право собственности).

Абсолютные правоотношения – урегулированное нормой права общественное отношение, в котором управомоченной стороне противостоит неопределенно большое

количество пассивно обязанных субъектов (например, отношения, вытекающие из права собственности, авторского права).

Автократия - от греч. "autokrateia" - самодержавие. Система управления, при которой одному лицу принадлежит неограниченная верховная власть.

Автоматизированная система правовой информации - система предназначенная для сбора, обработки, накопления и передачи нормативной правовой информации с помощью средств вычислительной техники и связи.

Авторитаризм – политический режим, установленный или навязанный такой формой власти, которая сконцентрирована в руках одного человека или в одном ее органе и снижает роль других. Прежде всего, представительных ее институтов.

Адекватное (буквальное) толкование норм права - результат толкования, когда содержание разъясняемого правового предписания совпадает с его текстуальным выражением. Буквальное толкование наиболее распространенный вид толкования. При буквальном толковании действительное содержание правовой нормы понимается в точном соответствии с его текстуальным выражением (словесной формулировкой).

Административная ответственность — один из видов юридической ответственности, которая применяется судьей, органом, уполномоченным должностным лицом в качестве административного наказания к лицу, совершившему административное правонарушение.

Административная юрисдикция — установленная административным законодательством деятельность судей, органов, должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, а также правовое рассмотрение и разрешение управленческих споров уполномоченными органами, должностными лицами, а в необходимых случаях восстановление нарушенных прав и применение в административно-процессуальном порядке юридических санкций к виновным.

Административное правонарушение — противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Административно-территориальное устройство - разделение территории унитарного государства или территории субъектов федеративного государства на определенные части: области, провинции, губернии, департаменты и т.п., в соответствии с которым строится и функционирует система местных органов государства. А.-т.у. обычно отражает естественно-исторические, национальные и социально-экономические особенности данного государства. А.-т.у. может быть двухзвенным (США, Дания, Болгария), трехзвенным (Великобритания, Франция, Италия, Канада, Индия), четырехзвенным (ФРГ, Колумбия, Камерун, Сенегал). В самых малых государствах (Науру, Тувалу, Мальта, Бахрейн) вообще нет административно-территориального устройства. В РФ админист

Административный арест — содержание нарушителя в условиях изоляции от общества на срок до 15 суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне проведения контртеррористической операции — до 30 суток.

Акт нормативный – правовой акт, принимаемый субъектами правотворчества, содержащий нормы права, имеющий особую официальную письменную форму и направленный на регулирование определённых общественных отношений.

Акт применения права (или индивидуально-правовой акт, правоприменительный акт, акт правоприменения, акт индивидуального действия) — это правовой акт компетентного органа или должностного лица, изданный на основании юридических фактов и норм права, определяющий права, обязанности или меру юридической ответственности конкретных лиц.

Акт толкования права (интерпретационный акт) – правовой акт который содержит разъяснение смысла юридической нормы и выносится специальными компетентными органами.

Акты официального толкования норм права (интерпретационные акты) - акты-документы, которые содержат конкретизирующие нормативные предписания, выражающие разъяснение юридических норм.

Анализ - (от греч. analysis - разложение) - метод научного исследования (познания) явлений и процессов, в основе которого лежит изучение составных частей, элементов изучаемой системы.

Аналогия закона - (от греч. analysis - разложение) - метод научного исследования (познания) явлений и процессов, в основе которого лежит изучение составных частей, элементов изучаемой системы. Применяется при рассмотрении ситуаций, когда отношения, по поводу которых возник спор, не регламентированы нормами гражданского права и даже договорами для внесения определенности во взаимоотношения участников конфликта. Применение закона по аналогии допускается при наличии следующих необходимых условий: отношение, по поводу которого возник спор, не урегулировано непосредственно нормами права или договором между сторонами; имеется законодательный акт, который регулирует сходные отношения и потому может быть применен к спорному случаю.

Аналогия закона – решение дела, имеющего юридическую значимость на основании нормы права, регулирующей сходные по содержанию общественные отношения.

Аналогия права - в праве применение к общественным отношениям, требующим правового регулирования, но не предусмотренным прямо законом или подзаконным актом, правовых норм, регулирующих сходные отношения (А. закона), а при отсутствии и таких норм - общих начал и принципов правового института (А. права). А. служит средством разрешения конкретных дел при наличии пробела в праве, т.е. когда определенный вопрос должен решаться юридическими средствами, но такое его решение не предусмотрено законодательством или предусмотрено не полностью.

Аналогия права – решение дела, имеющего юридическую значимость на основе общих начал и принципов права.

Анклав - территория или часть территории одного государства, окруженная со всех сторон территорией другого государства и не имеющая морского берега. Если она имеет выход к морю, то называется полуанклавом.

Антикумулятивизм - модель историографии науки, рамках которой история науки предстает как череда революционных смен систем знания.

Аутентичное (авторское) толкование – разъяснение смысла юридической нормы, которое даётся тем же органом, который принял данную норму.

Бланкетный способ изложения нормы права – способ изложения нормы права в статье нормативного правового акта, при котором для уяснения содержания нормы права следует обратиться к нормам, изложенным в другом нормативном правовом акте.

Буквальное (адекватное) толкование – заключается в том, что смысл, который вложил законодатель в норму права, полностью совпадает со смыслом, который вытекает из текста нормы права.

Буквальное толкование – разъяснение смысла правовой нормы, при котором этот смысл совпадает с её текстуальным выражением.

Бюрократизм – социально-политическое, социально-психологическое и нравственно-правовое явление, выражающее собой характер организации и осуществления государственного управления, а также стиль мышления, сознания и поведения государственных служащих, для которых свойственно предпочтение формальным аспектам организационно-управленческой деятельности в ущерб ее содержательным, ценностно-смысловым компонентам.

Бюрократия – политико-правовое понятие, отражающее: а) социальный организм, результат социальных антагонизмов, противоречий, конфликтов, привел

Вина – внутреннее психическое состояние и отношение лица к совершаемому им противоправному деянию – действию или бездействию, а также к возможным или реально наступившим социальным и юридическим последствиям своего деяния.

Власть (социальная власть) – объективно присущая обществу система волевых отношений между людьми (группами людей), выражающаяся в доминировании (господстве) воли отдельных индивидов или социальных групп над волей и сознанием других индивидов и групп при помощи авторитета, права, насилия, иных средств, с целью удовлетворения личных, групповых либо социально значимых потребностей и интересов.

Власть социальная – присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение.

Вменяемость – способность лица отдавать себе отчет в своих действиях и руководить ими в момент совершения правонарушения.

Восточный путь возникновения государства (азиатский способ производства) – это процесс возникновения государства, где устойчивыми, традиционными являлись земельная община и коллективная собственность (Древний Восток, Африка, Америка, Океания). Здесь родоплеменная знать, осуществлявшая управление общественной собственностью, плавно трансформировалась в государственные органы, а общественная собственность превращалась в государственную.

Вотум – решение, принятое большинством голосов избирательного корпуса или представительного учреждения по определённому вопросу (например, вотум недоверия правительству).

Гарантии законности – средства и условия, обеспечивающие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятственное осуществление прав граждан и интересов общества и государства.

Гипотеза правовой нормы – элемент нормы права, указывающий на условия её действия (место, время, субъектный состав и т.п.), которые определяются путём закрепления юридических фактов.

Глава государства - высшее должностное лицо, считающееся носителем исполнительной власти и верховным представителем государства в сфере внешних сношений. В монархиях (Великобритания, Дания, Швеция, Испания, Япония и др.) Г.г. - монарх (король, император, эмир), власть которого, как правило, передается по наследству от одного представителя царствующего дома к другому в установленном законом порядке. В республиках (Италия, Франция, ФРГ, США, страны Латинской Америки и др.) Г.г. - президент, который избирается либо непосредственно населением (Мексика, Панама, Колумбия), либо в порядке косвенных (США, Аргентина), или многостепенных (Италия, ФРГ, Индия) выборов. Почти во всех государствах существует индивидуальный Г.г. в т.наз. президентских республиках (США, Мексика, Аргентина, некоторые страны Африки) он одновременно является главой правительства.

Государственная власть – публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.

Государственная служба – вид трудовой деятельности, заключающейся в практическом осуществлении государственных функций работниками государственного аппарата, занимающими должность в государственных учреждениях и получающими от государства вознаграждение за свой труд.

Государственно – правовой режим (политический режим) – система методов. Приёмов и средств, с помощью которых осуществляется государственная власть.

Государственное принуждение – осуществляемое организованно, персонифицировано и в пределах юридических предписаний физическое, психологическое либо идеологическое воздействие государственной власти на членов общества, обеспечивающее при помощи государственного аппарата безусловное утверждение государственной воли в области охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина, безопасности общества, борьбы с правонарушениями и наказания виновных в их совершении.

Государственность – сложный комплекс элементов, структур, институтов публичной власти, а также компонентов неполитического характера, обусловленных самобытностью (спецификой) – экономических, политических, духовно-нравственных условий

жизнедеятельности народа или объединения народов на определенном этапе развития общества.

Государственный орган – относительно самостоятельная, структурно-обособленная часть государственного аппарата, наделенная соответствующей государственно-властной компетенцией и опирающаяся в процессе реализации своих функций на организационную, материальную и принудительную силу государства.

Государство – это политическая организация общества, обеспечивающая его единство и целостность, осуществляющая посредством государственного механизма управление делами общества, суверенную публичную власть, придающая праву общеобязательное значение, гарантирующая права, свободы граждан, законность и правопорядок.

Гражданская дееспособность — способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Гражданское общество – совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

Гражданское общество – общество с развитыми экономическими, культурными, правовыми и политическими отношениями между его членами, независимое от государства, но взаимодействующее с ним, общество граждан высокого социального, экономического, политического, культурного и морального статуса, создающее совместно с государством развитые правовые отношения.

Гражданство – устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимосвязанных прав, обязанностей и ответственности, основанная на признании и уважении достоинства, основных прав и свобод человека.

Грамматический способ толкования – это приём разъяснения правовых норм, осуществляемый с помощью языковых средств, правил грамматики, орфографии и т.п..

Давность – установленный в нормативном акте срок, истечение которого влечёт определённые юридические последствия.

Дееспособность - способность лица (физического, юридического) своими действиями приобретать права и создавать для себя юридические обязанности, а также нести ответственность за совершенные правонарушения (деликтоспособность).

Дееспособность – предусмотренная нормами права способность участника общественных отношений (индивида, организации) лично или через своего законного представителя приобретать и осуществлять субъективные права и юридические обязанности.

Деликтоспособность – предусмотренная нормами права способность участников общественных отношений нести лично юридическую ответственность за совершенное правонарушение.

Демократия – одна из основных форм политической и социальной организации общества, государства и власти. Развивающийся и прогрессирующий в истории политический режим, обычно связанный с республиканской формой правления, основанный на признании народа источником власти, его права участвовать в решении государственных дел в сочетании с широким кругом социально-экономических, политических и гражданских прав и свобод.

Дефинитивная норма права – норма права, которая формулирует определения тех или иных правовых понятий и категорий (понятие преступления в уголовном законодательстве, сделки – в гражданском и т.д.).

Диспозитивная норма права – норма права, которой присущ автономный характер, позволяющий сторонам (участникам) правоотношений самим договариваться по вопросам объема, процесса реализации субъективных прав и обязанностей или использовать в определенных случаях резервное правило.

Диспозитивный метод правового регулирования – способ правового воздействия, связанный с равноправием сторон, координацией, основанный на дозволениях.

Диспозиция правовой нормы – часть правовой нормы, содержащая описание требуемого, желательного, запрещаемого или допустимого поведения субъектов права в ситуациях, предусмотренных гипотезой правовой нормы.

Дисциплина – это определённые требования к поведению субъектов, отвечающие сложившимся в обществе социальным нормам.

Дисциплина – предъявляемое к индивидам, общественным объединениям, государственным органам и должностным лицам общеобязательное и обеспечиваемое мерами правового принуждения требование точного и неукоснительного соблюдения (исполнения) установлений и предписаний различных социальных норм, прежде всего правовых актов подзаконного и локального характера, определяющих порядок поведения (деятельности) в различных сферах жизнедеятельности людей и обеспечивающее согласованность и целенаправленность совместных действий внутри коллектива, организации (учреждения), в обществе в целом.

Догма права – (специально-юридическая теория) – наиболее стабильная, неизменяемая часть общей теории права, изучающая его с позиции специально-юридических свойств и проявлений.

Договор — соглашение двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей

Договор нормативного содержания - соглашение двух или более субъектов права, в котором содержатся нормы права, регулирующие их взаимоотношения. Является одним из источников права. Д.н.с. характеризуется тем, что его участники добровольно вступают в него и возлагают на себя обязанности, вытекающие из его содержания.

Договорная теория происхождения государства – суть теории в том, что, по мнению ее авторов, государство возникает в результате договора, в который вступают люди, находящиеся до этого в «естественном состоянии», которое понималось разными авторами по-разному (неограниченная личная свобода, война всех против всех, всеобщее благоденствие — «золотой век» и т.п.)

Договорная теория происхождения государства – суть теории в том, что, по мнению ее авторов, государство возникает в результате договора, в который вступают люди, находящиеся до этого в «естественном состоянии», которое понималось разными авторами по-разному (неограниченная личная свобода, война всех против всех, всеобщее благоденствие — «золотой век» и т.п.)

Естественное право - в теории конституционного права понятие, означающее совокупность принципов, правил, прав и ценностей, продиктованных самой природой человека и в силу этого не зависящих от законодательного признания или непризнания их в конкретном государстве.

Естественное право – совокупность неотъемлемых прав и свобод, обусловленных естественной природой человека и не зависящих тем самым от государства и воли конкретного законодателя.

Закон – нормативный правовой акт, принятый в особом процедурном порядке органом законодательной власти или референдумом, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Законность – комплексное политико-правовое явление, отражающее правовой характер организации общественно-политической жизни, органическую связь права и власти, права и государства. Это принцип, метод и режим строгого, неуклонного соблюдения, исполнения норм права всеми участниками общественных отношений (государством, его органами, должностными лицами, общественными организациями, гражданами).

Законность - означает, что при решении конкретного случая правоприменительный орган должен основываться на определенной норме права (их совокупности) прямо относящейся к рассматриваемому делу, строго и неукоснительно следовать ее точному смыслу, а также действовать в строгих рамках своей компетенции, не присваивая себе полномочий, которые не зафиксированы в законе.

Законодательный текст - это не обычное литературное произведение. В нем употребляется целый ряд специальных терминов. В законодательстве много так называемых общеупотребительных терминов, которые заимствуются из бытового языка и используются в своем общераспространенном значении. Часто применяются также общеупотребительные термины, имеющие в нормативном акте особый смысл (например, доказательство, подозреваемый, жалоба). Они более точно обозначают необходимое понятие. Как правило, такие термины во избежание чрезмерно широкого и, следовательно, неточного толкования определяются в нормативном акте.

Законодательство – система действующих в конкретно-исторический период развития государства законов и основанных на них подзаконных актов.

Злоупотребление правом – использование субъективного права в противоречии с его социальным назначением, влекущее за собой нарушение охраняемых законом личных, общественных либо государственных интересов.

зная о них и сознавая необходимость их закрепления в праве, упустил их регулирование

Идеология – система взглядов и идей, в которых выражаются отношения людей к окружающей действительности и к друг другу, а также содержатся цели (программы) социальной деятельности, направленной на закрепление или изменение (развитие) данных общественных отношений.

Императивная норма права — норма не предполагающая возможность отклонения от установленных требований.

Императивный метод правового регулирования – способ правового воздействия, связанный с властными предписаниями, субординацией, основанный на запретах, обязанностях, наказании.

Импичмент – процедура привлечения к ответственности высших должностных лиц.

Индивидуально-правовое регулирование – поднормативное персонифицированное правовое воздействие на участников общественных отношений в конкретных жизненных обстоятельствах с целью побудить их совершить предусмотренные нормами права социально ценные действия.

Инкорпорация – форма систематизации, совершаемая путём объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет своё самостоятельное юридическое значение.

Институт права – совокупность правовых норм составляющих обособленную часть отрасли права и регулирующих определенную сторону (участок) однородных общественных отношений.

Исковая давность — установленный законодательством срок в суде или ином юрисдикционном органе для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Исполнение права – форма реализации норм права, связанная с выполнением субъектом права строго определенных в законе активных действий во исполнение возложенной на него юридической обязанности в интересах управомоченной стороны.

Использование права – форма реализации права, при которой субъект использует возможности, предоставляемые ему юридической нормой, т.е. осуществляет свои права.

Историко-политическое толкование норм права. Исследование социального значения нормы, ее цели, намерений законодателя, общественно-политической обстановки, обусловившей ее издание, составляет содержание историко-политического толкования. Важно использовать документы и материалы, опубликованные в средствах массовой информации, литературу, отражающую политику государства по рассматриваемому вопросу. Кроме того, интерпретатор изучает преамбулы и введения к толкуемым актам, их официальное и неофициальное толкование, тексты старых, отмененных актов по тому же вопросу, материалы обсуждения и принятия толкуемой нормы, а также учитывает социально-политическую обстановку, складывающуюся в момент самого процесса толкования. Естественно, что это толкование должно проводиться лишь в рамках

основного содержания исследуемого акта, не должно быть предлогом для отхода от его точного смысла.

Источник (форма) права (в юридическом смысле) – способы внешнего выражения и закрепления содержания правовых предписаний, придания им общего и обязательного для исполнения (соблюдения) характера.

Источники права - акты компетентных государственных органов, устанавливающие нормы права, внешние формы правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной к исполнению. Данное определение примерно соответствует толкованию этого термина в странах континентального права в отличие от прецедентного права. Приведем основные виды источников права, характерные для обеих правовых систем: 1. Правовой обычай (см. обычай). 2. Прецедент (судебный или административный) сохранил свое значение в странах англосаксонской правовой системы (см. английское право, прецедент и судебный прецедент). 3. Нормативный акт - самое важное место среди нормативных актов занимает закон. 4. Нормативный договор - соглашение между различными субъектами права, в котором содержатся нормы права (например, коллективный договор между администрацией и служащими предприятия).

Казуальное толкование – это разъяснение смысла правовой нормы, обязательное только для данного случая.

Казус – случайное действие, которое (в отличие от умышленного или неосторожного) имеет внешние признаки правонарушения, но лишено элемента вины и, следовательно, не влечёт юридической ответственности.

Квалификация правовая – юридическая оценка деяния, основанная на соответствующих нормативных предписаниях.

Классификация - система соподчиненных понятий в какой-либо отрасли знаний; 2. распределение тех или иных объектов по классам (отделам, разрядам) в зависимости от их общих признаков.

Кодекс - систематизированный законодательный акт, в котором содержатся нормы какой-либо отрасли права (например, гражданский кодекс, уголовный кодекс, процессуальный кодекс).

Кодификация – форма систематизации нормативно-правовых актов, при которой происходит существенная внутренняя переработка нормативного материала, в результате чего создается принципиально новый, логически цельный законодательный акт.

Коллизии юридические – противоречия между правовыми нормами, регулирующими одни и те же общественные отношения.

Коллизия законов — это противоречие друг другу (столкновение) двух или более

Коллизия юридическая – имеющиеся различия или противоречия между правовыми нормами, регулирующими одни и те же общественные отношения.

Компетенция – совокупность законодательно закреплённых полномочий (прав и обязанностей), предоставленных конкретному органу или должностному лицу в целях надлежащего выполнения им определённого круга государственных или общественно значимых задач и осуществления соответствующих функций.

Конклюдентные действия — это действия лица, выражающие его волю установить правоотношение, но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении.

Конкретизация норм права – мыслительная операция, осуществляемая в процессе нормотворчества, состоящая в «привязке» правовой нормы к конкретным условиям нормативной регламентации общественных отношений, в результате чего создаётся новая норма права (меньше конкретизируемой по объёму, но шире – по содержанию). конкретная сфера общественных отношений находится вне пределов правового конкретного судебного дела, по которому этот закон применяется (выражено в конкретные общественные отношения, находящиеся в сфере правового регулирования).

Конкуренция норм права — это наличие двух и более правовых норм, сходно

Консолидация – форма систематизации, совершаемая путём объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый документ, где каждый из актов теряет своё самостоятельное юридическое значение.

Конституционная монархия — форма правления, при которой власть монарха значительно ограничена представительным органом. Обычно это ограничение определяется конституцией, утверждаемой парламентом. Монарх не вправе изменить конституцию.

Конституционный строй — определенная форма организации государства, закрепленная в его конституции и характеризует основные принципы, лежащие в основе

Конституция — Основной Закон государства, выражающий волю и интересы народа в целом или отдельных социальных слоев (групп) общества и закрепляющий в их интересах важнейшие начала общественного строя и организации государства.

Конфедерация – форма сложного государственного устройства представляющая собой временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей.

Легализация государственной власти – юридическое провозглашение правомерности ее возникновения (установления), организации и деятельности.

Легитимация государственной власти – процессы и явления, посредством которых она приобретает свойство легитимности, выражающее правильность, оправданность, справедливость, правовую и моральную законность и другие стороны соответствия данной власти, ее деятельности определенным, прежде всего психическим установкам, ожиданиям общества, народа.

Личность – социальная характеристика человека, представляющая совокупность (систему) социально значимых качеств, характеризующих индивида как члена того или иного общества или общности, как продукт общественного развития.

Личность – социальная характеристика человека, представляющая совокупность (систему) социально значимых качеств, характеризующих индивида как члена того или иного общества или общности, как продукт общественного развития.

Локальный нормативно-правовой акт - нормативно-правовой акт, издаваемый руководством (администрацией) организации (учреждения, предприятия) и направленный на урегулирование внутриколлективных отношений в пределах данной организации.

Льгота правовая – правомерно данная субъекту возможность более полно удовлетворять свои интересы, выражающаяся как в предоставлении особых дополнительных прав (преимуществ), так и в освобождении от обязанностей.

Материальное право – совокупность правовых норм, институтов, подотраслей и отраслей, с помощью которых государство прямо воздействует на общественные отношения, предоставляя субъектам возможность удовлетворять их материальные интересы.

Международные преступления — преступления против мира и безопасности человечества и представляющие повышенную опасность для всего человечества: агрессия, геноцид, апартеид, насильственное установление или сохранение колониального господства, применение ядерного оружия, расизм, терроризм и т.п.

Меры защиты – разновидность правового принуждения, обеспечивающая исполнение юридической обязанности и гарантирующая реализацию права.

Местное самоуправление - форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая в пределах, установленных Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, а в случаях, установленных федеральными законами, - законами субъектов Российской Федерации, самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы местного самоуправления вопросов местного значения исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций.

Местное самоуправление – самостоятельное решение населением какой-либо территориальной общности (сельская община, район, город и т.п.) вопросов местного

значения с финансированием за счет местных ресурсов и под ответственность населения указанной общности.

Метод правового регулирования – совокупность юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование качественно однородных общественных отношений.

Механизм (аппарат) государства – целостная иерархическая система государственных органов и учреждений, практически осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства.

Механизм правового регулирования - система правовых средств (нормы права, юридические факты, правоотношения, акты применения и др.), при помощи которых осуществляется результативное регулятивное воздействие на общественные отношения.

Мнимый правоприменительный риск — это ситуация, возникающая в процессе правоприменения, когда субъект ошибочно полагает, что действует в состоянии правоприменительного риска, хотя объективные признаки ситуации правоприменительного риска отсутствуют.

Надзор - разновидность контроля, в котором преобладают наблюдательные функции. Различают авторский, банковский, государственный, технический надзор.

Монархия – форма государственного 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.

Мораль – нравственность, совокупность норм и принципов поведения людей по отношению к другим людям и обществу; одна из форм общественного сознания, достижение гуманистической культуры человека.

Наличный правоприменительный риск — это реально возникающая в процессе правоприменения ситуация, которая, воспринимается и оценивается субъектом как объективно существующая.

Научный рационализм - основанное на опыте, рефлексивное, ориентированное на формирование освобожденных от конкретности обобщающих, опирающихся на доказательства построений, разумно-рассудочное мышление.

Наследственные правоотношения — общественные отношения, возникающие при переходе материальных и нематериальных благ умершего лица другим лицам в порядке наследования независимо от основания наследования.

Наследство — совокупность материальных и нематериальных прав, переходящих в порядке наследования от умершего лица к другим лицам на основании завещания или закона.

Национальная безопасность Российской Федерации – безопасность многонационального народа России как носителя суверенитета и единственного источника власти в Российской Федерации.

Необоснованный правоприменительный риск — это риск, уровень которого не обоснован с точки зрения экономических, социально- психологических и иных, обязательных для учета факторов.

Обратная сила закона – распространение действия закона на случаи, имевшие место до вступления его в силу.

Неофициальное толкование – заключается в актах, которыми разъясняется содержание норм права в форме советов, рекомендаций, не имеющих общеобязательного значения.

Норма права – содержащееся в нормативном правовом акте общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование общественных отношений конкретного вида.

Нормативность – признак права, выражающий собой в концентрированном виде общеобязательность, территориальную всеобщность и непрерывность во времени правовых предписаний.

Нормативный правовой акт – правовой акт, принимаемый субъектами правотворчества, содержащий нормы права, имеющий особую официальную письменную форму и направленный на урегулирование определенных общественных отношений.

Обратная сила закона (ретроактивность) – распространение норм данного закона на юридические факты, имевшие место до вступления его в юридическую силу.

Общественное объединение – добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения.

Общественный порядок – состояние упорядоченности общественных отношений, основанное на соблюдении индивидами и организациями всех действующих социальных норм (моральных, религиозных, юридических, корпоративных и др.).

Общество – открытое системное образование, относительно обособившегося элемента материально мира, состоящего из людей, находящихся в многочисленных и разнообразных осознанных волевых связях (отношениях) между собой.

Общность (социальная) – реально существующая совокупность людей, характеризующаяся едиными признаками (принадлежность к одной нации или народности, к одной профессиональной группе и т.д.).

Объект правоотношения – материальное или духовное благо, в целях обладания которым граждане или иные лица вступают в конкретные правоотношения.

Обычай правовой – санкционированное государством исторически сложившееся правило поведения.

Обязательство — гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие либо воздержаться от определенного действия, а кредитор вправе требовать от должника исполнения его обязанности.

Органическая теория происхождения государства – суть теории в том, что, по мнению ее авторов, государство возникает и развивается подобно биологическому организму.

Отклоняющееся (девиантное) поведение – деяние индивидов или групп лиц, несоответствующее сложившимся в обществе социальным ожиданиям, моральным или иным правилам поведения.

Относительное правоотношение – разновидность правоотношения, в котором индивидуализированы (поименно определены) все участники (например, продавец и покупатель, подрядчик и заказчик).

Отрасль права – элемент системы права, представляющий собой упорядоченную совокупность правовых норм, регулирующих качественно однородные общественные отношения своим особым методом.

Официальное толкование норм права - разъяснение содержания норм права данное компетентными государственными органами

Парадигма - совокупность устойчивых и общезначимых норм, теорий, методов научной деятельности, предполагающая единство в толковании теории, в организации эмпирических исследований.

Патриархальная теория происхождения государства — суть теории в том, что, по мнению ее авторов, государство возникает по модели семьи (то есть, государство — своеобразная «большая семья», состоящая из множества обычных семей). Государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи.

Патриархальная теория происхождения государства — суть теории в том, что, по мнению ее авторов, государство возникает по модели семьи (то есть, государство — своеобразная «большая семья», состоящая из множества обычных семей). Государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи.

Первоначальные пробелы в праве — это пробелы, которые появляются уже в момент издания нормативного акта вследствие того, что законодатель или не знал вообще о наличии обстоятельств, требующих нормативного урегулирования, или не осознавал

Подзаконный акт – нормативно-правовой акт принятый компетентным органом или должностным лицом государства на основании и во исполнение закона.

Позитивная ответственность – разновидность социальной ответственности, представляющая собой требование к будущей активной, инициативной, сознательной правомерной деятельности субъектов права.

Политическая партия – добровольное объединение людей, которое выражает волю данной социальной группы и стремится «завоевать» или удержать государственную власть, осуществлять влияние на политику в соответствии со своей программой.

Политическая система общества – упорядоченная на основе права и иных социальных норм совокупность институтов, в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть.

Последующие пробелы в праве — это пробелы, которые появляются уже после издания (потребующих) правового регулирования.

Права человека – мера свободы человека, неотъемлемые свойства личности, зафиксированные в нормах международного и внутригосударственного права, обеспечивающие наиболее существенные возможности развития человека, защиту его интересов.

Правительство – высший орган исполнительной власти государства, осуществляющий на основе и в рамках действующего в стране законодательства всю полноту исполнительно-распорядительных полномочий на всей территории данного государства.

Право - система общеобязательных социальных норм, охраняемых силой государства, обеспечивающего юридическую регламентацию общественных отношений в масштабе всего общества.

Право позитивное – понятие, отражающее собой тесную взаимосвязь права и государства в плане обеспечения внешней формы бытия права в виде системы исходящих от государства и им гарантируемых общеобязательных, формально-определенных властных велений, выражающих, подтверждающих и поддерживающих положительную роль и мощь государства как социально-политического института. (Формы позитивного права: обычное право, право судей, право законодателя).

Право – обусловленная природой человека и общества и выражающая свободу личности система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения.

Право – обусловленная природой человека и общества и выражающая свободу личности система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения.

Правовая аксиома – положение правовой теории, которое берётся в исследованиях в качестве исходного, не требующего доказательств.

Правовая идеология – система взглядов, учений, теорий, идей, представлений, убеждений, концепций, в которых отражается отношение людей к действующему и желаемому праву.

Правовая идеология – а) систематизированное, научное выражение правовых взглядов, принципов, учений, теорий, идей, представлений, убеждений, концепций, в которых отражается отношение социальной группы, общности, в целом всего общества к действующему и желаемому праву; б) составная часть содержания правосознания охватывающая его рационально-идеологические компоненты – правовые знания, убеждение, правовые теории и идеи, в целом юридическое мировоззрение.

Правовая культура – обусловленная всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся

в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания и в целом в уровне правового развития субъекта (человека, различных групп, всего населения), а также степени гарантированности государством и гражданским обществом свобод и прав человека.

Правовая льгота – правомерное облегчение положения субъекта, позволяющее ему полнее удовлетворять свои интересы и выражающееся как в предоставлении дополнительных, особых прав (преимуществ), так и в освобождении от обязанностей.

Правовая политика – деятельность государства по созданию эффективного механизма правового регулирования, по цивилизованному использованию юридических средств в достижении таких целей, как наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина, укрепление законности и правопорядка, формирование правовой государственности и высокой правовой культуры общества и личности.

Правовая презумпция – закрепленное в правовых нормах предположение о наличии или отсутствии определенных юридических фактов, основанное на связи между предполагаемыми фактами и фактами наличными и подтвержденное предшествующим опытом.

Правовая психология – совокупность переживаний, чувств, настроений, эмоций, в которых отражается отношение людей к действующему и желаемому праву.

Правовая семья – совокупность правовых систем, выделенная на основе общности источников, структуры права и исторического пути его формирования.

Правовая система общества – целостный комплекс правовых явлений, обусловленный объективными закономерностями развития общества, осознанный и постоянно воспроизводимый людьми и их организациями (государством) и используемый ими для достижения своих целей.

Правовая фикция – несуществующее положение, признанное, законодательством существующим и ставшее в силу этого общеобязательным.

Правоведение — это общественная наука, изучающая право как особую систему социальных норм, а также различные аспекты правоприменительной деятельности.

Правовое воздействие – комплексное (организационно-правовое, идеологическое, социально-психологическое, информационно- ценностное) влияние права на все сферы общественной жизни, на сознание и волю участников общественных отношений в целях обеспечения их правомерного поведения, формирования соответствующего правосознания и правовой культуры.

Правовое воспитание – целенаправленный, организованный, управляемый и преднамеренный педагогический процесс воздействия на правосознание индивидов, социальных групп, осуществляемый с помощью системы специально созданных правовоспитательных средств и форм.

Правовое государство – особая форма организации политической власти в гражданском обществе, при которой признаются и гарантируются естественные права человека, реально проводится разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную, обеспечивается верховенство правового закона и взаимная ответственность граждан перед государством и государства перед гражданами.

Правовое ограничение – правовое сдерживание противозаконного деяния, создающее условия для удовлетворения интересов контрсубъекта и общественных интересов в охране и защите.

Правовое поведение – социально значимое поведение индивидуально или коллективно действующих субъектов, подконтрольное их сознанию и воле, опосредованное нормами права, влекущее юридические последствия.

Правовое поощрение – форма и мера юридического одобрения добровольного заслуженного поведения, в результате чего субъект вознаграждается, для него наступают благоприятные последствия.

Правовое регулирование – основная форма реализации функций позитивного права, осуществляемая при помощи системы правовых средств.

Правовое сознание – сфера или область сознания, отражающая правовую действительность в форме юридических знаний и оценочных отношений к праву и практике его реализации, социально-правовых установок и ценностных ориентаций, регулирующих поведение (деятельность) людей в юридически значимых ситуациях.

Правовой вакуум – специфическое правовое явление, характеризующееся как временное наличие новых общественных отношений, не урегулированных ранее, но нуждающихся в правовой регламентации.

Правовой нигилизм – вид деформации правового сознания характеризующийся открыто отрицательным, скептическим или безразличным отношением к праву, неверие в его социальный потенциал.

Правовой режим – особый порядок правового регулирования, выражающийся в определенном сочетании юридических средств и создающий желаемое социальное состояние и конкретную степень благоприятности либо неблагоприятности для удовлетворения интересов субъектов права.

Правовой статус личности – юридически закрепленное положение лица в обществе, выражающееся в определенной системе его прав и обязанностей.

Правовой стимул – правовое побуждение к законопослушному поведению, создающее для удовлетворения собственных интересов субъекта режим благоприятствования.

Правовые понятия – понятия, которыми оперирует юридическая наука, законодательство и правоприменительная практика.

Правовые средства – правовые явления, выражающиеся в инструментах (установлениях) и деяниях (технологии), с помощью которых удовлетворяются интересы субъектов права, обеспечивается достижение социально полезных целей.

Правомерное поведение – массовое по масштабам социально полезное поведение людей и организаций, соответствующее предписаниям норм права и гарантируемое государством.

Правомерность - соответствие явлений социальной жизни (деятельности или результатов деятельности субъектов права) требованиям и дозволениям содержащейся в нормах права государственной воли. Воплощается не только непосредственно в поведении субъектов права, но и в таких юридических документах, как нормативные акты, акты применения права (напр., приказ о зачислении на работу, судебное решение или приговор). П. исключает какое бы то ни было отклонение от предписаний права, антипод ее - противоправность.

Правомочие - предусмотренная законом возможность участника правоотношения осуществлять определенные действия или требовать их от другого участника.

Правонарушение - в широком смысле слова антиобщественное деяние, причиняющее вред обществу и караемое по закону. П. подразделяются на гражданские П. (причинение вреда личности, имуществу гражданина или юридического лица, 27

Правоотношение - урегулированное нормами права общественное отношение, участники которого являются носителями субъективных прав и обязанностей. П. - индивидуализированное отношение, т.е. отношение между отдельными лицами (гражданами, организациями, государственными органами и гражданами и т.д.), связанными между собой правами и обязанностями, определяющими обеспеченную законом меру возможного и должного поведения. Мера поведения означает установление его границ (рамок). Возможность и долженствование реализуются в конкретных действиях, в реальном поведении.

Правоположение – сформулированные в ходе разрешения юридических дел определенного рода правила (образцы, примеры) наиболее правильного, целесообразного и эффективного применения норм права, которые могут и должны использовать компетентные органы и лица при разрешении юридических дел данного рода.

Правопонимание – научная категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающий в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как целостному социальному явлению.

Правопорядок - одна из основных составных частей общественного порядка, складывающегося в результате осуществления различных видов социальных норм, регулирующих разнообразные сферы общественной жизни и различающихся между собой характером и несовпадающим способом воздействия на поведение людей (обычаи, нормы морали, правила общественных организаций и др.). П. регламентируется правовыми нормами, принятыми в установленном в данном государстве порядке. Как определенное состояние регулируемых правом общественных отношений П. характеризуется реальным уровнем соблюдения законности, обеспечения и реализации субъективных прав, соблюдения юридических обязанностей всеми гражданами, органами и организациями.

Правоспособность - способность физического лица быть носителем гражданских прав и обязанностей, допускаемых правом данной страны.

Правотворчество – специфическая интеллектуальная деятельность, завершающая процесс правообразования, в результате которой создаются или изменяются существующие в государстве правовые нормы.

Преамбула – вводная или вступительная часть нормативного акта, содержащая указания на обстоятельства, послужившие поводом к его принятию, излагающая цели и задачи, стоящие перед данным документом.

Предмет научного познания (предметное поле научного познания) - конкретный аспект (аспекты) исследуемого объекта, на который направлено внимание исследователя.

Предмет правового регулирования – обособленная часть качественно однородных общественных отношений, регулируемых нормами права.

Преемственность в праве – заимствование правом того или иного государства положений прошлых либо современных ему правовых систем.

Презумпция - 1) предположение, основанное на вероятности; 2) признание факта юридически достоверным, пока не будет доказано обратное.

Презумпция невиновности – положение, согласно которому обвиняемый (подсудимый) считается невиновным, пока его вина не будет доказана в установленном законом порядке.

Преступление - виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным Кодексом под угрозой наказания.

Прецедент правовой — (судебный или административный) – судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которое становится нормой для всех аналогичных дел, возникающих в будущем.

Преюдициальность – обязательность для всех судов, рассматривающих дело, принять без проверки и доказательств факты, ранее установленные вступившим в законную силу судебным решением или приговором суда по какому-либо другому делу.

Преюдиция правовая – свойство вступившего в силу юрисдикционного решения (приговора суда, решения суда по гражданскому делу), состоящее в обязательности выводов данного решения относительно каких-либо фактов или правоотношений по этому делу для суда, разрешающего другое дело, связанного с первым содержательно и логически.

Применение правовых норм – властная деятельность компетентных органов и лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм.

Применение правовых норм — это организационно-властная деятельность компетентных органов государства по реализации правовых норм относительно конкретных жизненных обстоятельств и персонифицированных субъектов (решение суда).

Принципы права – основополагающие идеи, руководящие начала, лежащие в основе права, выражающие его сущность и определяющие его функционирование.

Притязание – обеспеченная государством возможность управомоченного субъекта обратиться в компетентные органы за защитой своих субъективных прав в установленных законодательством порядке и форме.

Причины правонарушений – совокупность обстоятельств объективно-субъективного свойства, обуславливающих непосредственно совершение правонарушений.

Пробел в праве – полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

Пробелы в праве (пробелы в законодательстве) — это полное или частичное отсутствие правовых норм, которыми, исходя из принципов права, должны быть урегулированы определенные общественные отношения. Пробелы в праве могут устраняться в процессе правотворчества или преодолеваются при правоприменении.

Психологическая теория происхождения государства — согласно этой теории, государство образовалось в результате деления общества по психологическим признакам: одни способны только подчиняться и подражать, другие могут управлять.

Публичная власть – система властных отношений, осуществляемая в социально дифференцированном обществе правящей (политической) элитой, способной в силу экономических, военно-политических, социальных, социально-психологических и иных причин осуществлять принуждение в отношении большинства членов общества.

Публичное право - совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий, совокупный (публичный) общегосударственный интерес, в отличие от отраслей права, направленных на защиту частного интереса индивидуального собственника или объединения.

Разъяснение содержания нормы права - это деятельность определенных органов и лиц, имеющая самостоятельное и специальное значение. Ее цель - обеспечить правильное и единообразное осуществление толкуемой нормы во всех случаях, на которые она рассчитана, устранить неясности и возможные ошибки при ее применении. Разъяснение должно быть зафиксировано либо в форме официального акта государственного органа или иного органа, наделенного властными полномочиями, либо в форме даваемых общественными организациями или отдельными лицами рекомендаций и советов, не имеющих формально обязательного характера. Уяснение и разъяснение правовых норм представляют собой две взаимосвязанные стороны процесса толкования.

Расширительное (распространительное) толкование норм права - результат толкования, когда действительное содержание нормы права уже ее текстуального выражения. При расширительном толковании действительное содержание правовой нормы шире ее текстуального выражения (словесной формулировки). При расширительном толковании буквальный смысл правовой нормы путем его расширения доводится до действительного содержания нормы. Распространительно толкуются незаконченные перечни обстоятельств. В нормах права такие перечни выражены оборотами "и т.д.", "и другие", "в аналогичных случаях". Таким образом, происходит распространение нормы права на более широкий круг общественных отношений, чем это вытекает из ее текстуального выражения.

Реализация норм права — это осуществление предписаний правовых норм в практической деятельности субъектов права.

Реализация права – претворение (воплощение) правовых предписаний в поведении участников правоотношений в форме соблюдения ими запретов, исполнения обязанностей, использования субъективных прав и применения компетентными органами и лицами правовых норм.

Регламент – нормативный правовой акт, регулирующий внутреннюю организацию и порядок деятельности какого-либо гос. органа и его подразделения (парламента, его палаты, правительства, суда и т.д.).

Реквизиция – принудительное изъятие имущества у собственника в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости.

Республика – форма правления, при которой высшие органы государственной власти избираются либо формируются особыми представительными учреждениями.

Референдум (всенародное голосование) – принятие непосредственно гражданами управленческого решения по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни, обладающее высшей юридической силой.

Рецепция права – возрождение и использование в организации и осуществлении правового регулирования отечественного и мирового положительного опыта юриспруденции, правовых ценностей и принципов, достижений политико-правовой науки прошлого в научных теоретических, отраслевых и прикладных исследованиях, в законодательстве и юридической практике.

Санкция – элемент юридической нормы, который указывает на правовые последствия несоблюдения установленных требований, как правило, неблагоприятные для правонарушителя (меры государственного принуждения, меры юридической ответственности, наказания).

Санкция правовой нормы – элемент нормы права, предусматривающий неблагоприятные (негативные) либо благоприятные (позитивные) последствия для субъекта, реализующего диспозицию.

Сделка – действия физических и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей

Система права - строение национального права, заключающееся в разделении единых по своей направленности и назначению в общественной жизни внутренне согласованных норм на определенные части, называемые отраслями и институтами права. Отрасль - наиболее крупное и относительно самостоятельное подразделение, включающее правовые нормы, регулирующие определенную, качественно обособленную сферу общественных отношений, обычно требующих специфических средств правового воздействия.

Систематизация права (законодательства) – деятельность по упорядочению и совершенствованию нормативных актов в целях удобства пользования ими.

Системное толкование норм права. Любая норма представляет собой составную часть системы права и взаимодействует с множеством других правовых норм, поэтому после анализа содержания нормы необходимо проследить и раскрыть все ее юридические связи.

Уяснить суть конкретной нормы можно, лишь проанализировав другие нормы, близкие ей по содержанию, развивающие, детализирующие ее, выяснив, в каком по значимости акте (законе, постановлении и т.д.) она сформулирована, какое место в этом акте занимает. Это и составляет содержание систематического толкования. Установление систематических связей толкуемой нормы с другими, близкими ей по содержанию, в одних случаях позволяет всесторонне рассмотреть первую норму без изменения ее содержания. в других случаях близкая норма может дополнять предписание исследуемой нормы, уточнять ее, ликвидировать возможность возникновения пробелов и недоразумений при ее применении.

Сложный порядок применения норм права, как правило, состоит из трех стадий правоприменительной деятельности: установление фактических обстоятельств дела; установление юридической основы дела — выбор и анализ юридических норм (иначе: юридическая квалификация фактических обстоятельств); решение дела и документальное оформление принятого решения.

Соблюдение права – форма реализации норм права, при которой субъект, строго следует установленным запретам: не совершает тех действий, которые ему не дозволены.

Состав правонарушения – система признаков правонарушения в единстве его объективной и субъективной стороны, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности.

Социальные нормы – связанные с волей и сознанием людей общие правила регламентации формы их социального взаимодействия, возникающие в процессе исторического развития и функционирования общества, соответствующие типу культуры и характеру его организации.

Специально-юридическое толкование норм права — выявление смысла правовых норм с помощью раскрытия содержания специальных юридических терминов на основе

Специальные юридические термины (например, истец, неустойка, дознание) вырабатываются правоправедением и создаются законодателем. Широко используются в нормативных актах и так называемые технические термины, заимствованные из разных отраслей техники, науки, искусства. Без таких терминов обойтись весьма трудно, поскольку право касается множества различных сторон общественной жизни. Эти термины обычно не определяются в нормативных актах. Если возникают неясности при их толковании, то нужно использовать соответствующие справочники, словари, обратиться к помощи специалистов.

Способ толкования норм права - это осуществляемая субъектами права деятельность, направленная на установление с помощью обособленной совокупности приемов анализа и синтеза параметров закона, позволяющих раскрыть смысл конкретных нормативных предписаний.

Способы толкования – совокупность приемов и средств, основанных на данных определенной отрасли знаний и используемых для раскрытия содержания юридических

Справедливость - это требование к актам применения права, отражает идею о социальной справедливости общества, означает осознание правильности решения дела с точки зрения интересов народа и государства, убежденность лица применяющего права, а также окружающих в том, что принятое решение служит интересам трудящихся, а также наиболее полно и последовательно отвечает потребностям и интересам отдельных граждан, их коллективов, предприятий, учреждений.

Статистический детерминизм - неклассическое понимание причинности как статистической закономерности и вероятностной зависимости.

Структурный функционализм - методология юридический исследований, рассматривающая право сквозь призму базовых потребностей человека, выдвигающая задачу системного исследования правовых явлений и процессов как структурно-расчлененной целостности, в которой каждый элемент структуры имеет определенное функциональное значение.

Субъект научного познания - личность или социальная группа, осуществляющая научное исследование.

Субъективное право – предусмотренная нормами права мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять его собственные интересы.

Субъекты права – индивиды или организации, которые на основании юридических норм могут быть участниками правоотношений, т.е. носителями субъективных прав и юридических обязанностей.

Суверенитет государства - существенное свойство государственной власти, выражающее собой ее независимость от какой-либо иной власти внутри и за пределами страны, а также самостоятельностью государственной власти в осуществлении всех своих внутренних и внешних функций.

Судебное толкование норм права — толкование закона, данное судом при разрешении существовавших ранее, общественных отношений, новых обстоятельств, требующих

Сущность права – главная внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая отражает его истинную природу и назначение в обществе.

Сциентизм – квалификация научного знания как ведущей формы культуры и главной производительной силы общества.

Телеологическое (целевое) толкование норм права направлено на установление целей нормы права, как материальных (касающихся отдельных отношений вне правовой области, т.е. экономических, политических, идеологических) и раскрывающих социальную направленность нормы, так и юридических (где ближайшим объектом будет само право, особенно его неуклонное исполнение и соблюдение).

Теологическая теория происхождения государства — суть теории в том, что, по мнению ее авторов, государство возникло по воле Бога.

Теологическая теория происхождения государства — суть теории в том, что, по мнению ее авторов, государство возникло по воле Бога.

Теории происхождения государства — теории, объясняющие смысл и характер изменений, условия и причины возникновения государства

Территория государства — одна из частей земного шара, находящаяся под юрисдикцией какого-либо государства, один из признаков государства на относительно поздней стадии социального развития

Тип права – совокупность наиболее существенных черт права, выделяемых на основе определенных, имеющих важное научное или практическое значение критериев, выражающих специфику подходов к познанию генезиса, сущности и социальной роли права.

Тип правового регулирования – общая направленность регулирования общественных отношений, зависящая от того, что лежит в его основе – дозволение или запрет. Выделяют два основных типа правового регулирования: общедозволительный и разрешительный.

Толкование норм права – интеллектуально-волевая деятельность субъектов права по уяснению и разъяснению смысла норм права в целях их наиболее правильной, быстрой и экономной реализации.

Толкование норм права - процесс, который имеет место, когда необходимо установить смысл нормативных установлений. Под толкованием норм права понимается деятельность органов государства, должностных лиц, общественных организаций, отдельных граждан, направленная на установление содержания норм права. В процессе толкования устанавливаются: смысл нормы права, ее основная цель и социальная направленность, возможные последствия действия толкуемого акта, выясняются общественно - историческая обстановка его принятия, условия, в которых происходит толкование, и т.д. Главным объектом толкования при строгом режиме законности должен быть текст нормативного акта, поскольку в нем находит свое выражение воля законодателя.

Тоталитарный режим - (от лат. Totalitas - цельность, полнота) - государственный строй, характеризующийся полным контролем государственных органов над всеми сферами жизнедеятельности, экономики.

урегулировании. Пробела фактически нет, т.к. имеются нормы более общего характера,

Уяснение норм права - процесс мышления лица, изучающего правовую норму, уяснение смысла нормы и ею объяснение. Это необходимый подготовительный этап, предпосылка для правильного решения конкретного дела, проведения кодификационной работы, составления собраний и картотек законодательства, учета нормативных актов, издания акта - разъяснения нормы права и т.д.

Фактический (юридический) состав – совокупность юридических фактов, необходимых для возникновения предусмотренных правовой нормой юридических последствий.

Федеративное устройство государства — характеристика территориальной организации государства, под которым понимается: объединение двух или нескольких государственно-территориальных (или национальных) образований (штатов, земель, краев, областей, республик и т.п.) в единое государство при сохранении за ними политической самостоятельности.

Федеративные государства — это союзные государства, складывающиеся из ряда государственных образований (штатов, кантонов, земель, республик).

Федерация - от лат. foederatio - союз, объединение. 1. В многонациональных государствах форма государственного устройства, при которой входящие в состав государства члены Федерации (земли, штаты, кантоны, провинции, республики и др.) имеют законодательную компетенцию, собственное конституционное законодательство, законодательные, исполнительные и судебные органы, а также собственное административно-территориальное устройство; наряду с ними существуют и действуют федеральная конституция и законы, а также общифедеральные подзаконные акты, федеральные органы государственной власти, федеральные суды; 2. государство, основанное на началах Федерации.

Физическое лицо – индивид, выступающий в правоотношениях носителем субъективных прав и юридических обязанностей.

Физическое лицо — человек как субъект права (носитель прав и обязанностей).

Фикция правовая – положение, которое в действительности не существует, но которому право придало значение юридического факта. Например, днём смерти гражданина, объявленного судом умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении умершим.

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

Формы реализации правовых норм: использование — это такая форма реализации правовых норм, при которой субъекты по своему усмотрению, по собственному желанию используют предоставленные им права (реализация права на высшее образование); **выполнение** - форма реализации обязательственных правовых норм, заключающаяся в активном поведении субъектов, которую надо осуществлять независимо от их собственного желания (например, реализация положений УК РФ о предоставлении помощи лицу, находящемуся в опасном для жизни состоянии); **соблюдение** — это такая форма реализации норм права, которая заключается в пассивном поведении субъектов, для нее характерным является воздержание от активных действий, запрещенных юридическими нормами (например, не нарушение водителями транспортных средств ограничений скорости движения).

Функции права – основные направления воздействия права на общественные отношения, определяемые сущностью и социальным назначением права как регулятора общественных отношений.

Функциональное толкование норм права - это толкование в особых условиях, например, толкование оценочных терминов.

Целесообразность применения права — это реализация права компетентными органами и лицами при разрешении ими юридических дел, при которой цели права достигаются наилучшим образом и с максимальной эффективностью в рамках и на основе правовых принципов и норм. Проблема целесообразности в праве имеет два самостоятельных аспекта. С одной стороны закон, выражая волю народа, сам по себе целесообразен. Он содержит требования, которые с точки зрения законодателя являются наиболее целесообразными решением вопроса. Поэтому наиболее точное и последовательное осуществление закона, есть в то же время наиболее целесообразное решение вопроса, наилучшее достижение той цели, которую ставил перед собой законодатель при его издании. Недопустимо прикрывать нарушение законности ссылками на целесообразность. Второй аспект целесообразности в праве - это соответствие деятельности и лиц в рамках закона конкретным условиям места и времени, наиболее целесообразное осуществление нормы в конкретной жизненной ситуации.

Частное право – упорядоченная совокупность юридических норм, охраняющих и регулирующих отношения частных лиц.

Экономическая теория происхождения государства — смысл теории в том, что государство возникает как результат естественного развития первобытного общества, развития, прежде всего экономического, которое не только обеспечивает материальные условия возникновения государства и права, но и определяет социальные изменения общества, которые также представляют собой важные причины и условия возникновения государства и права.

Экстернализм - модель историографии науки, в рамках которой развитие науки понимается как процесс, обусловленный внешними – социальными, культурными, экономическими и т.д. факторами.

Экстерриториальность – юридический статус физических или юридических лиц, учреждений либо объектов, изъятых из-под действия местного законодательства и подпадающих (частично или в полном объеме) под действие законодательства государства, национальность которого таковые имеют.

Эпистемология – (греч episteme - знание, logos – учение) теория научного познания.

Юридическая аксиология - методология юридических исследований, позиционирующая предмет исследования как ценности, лежащие в основании правовой реальности, выдвигающая задачу реконструкции ценностей, посредством отнесения исследуемого объекта правовой реальности к некоторому априорно существующему идеалу.

Юридическая герменевтика - методология познания права, позиционирующая предмет исследования как правовой текст, выдвигающая задачу его осмысления, посредством объективированной и субъективированной интерпретации и понимания.

Юридическая квалификация – стадия применения норм права, заключающаяся в оценке конкретного жизненного случая с позиций права, направленная на выявление юридической значимости фактических обстоятельств, выражающаяся в сопоставлении и фиксации соответствия (либо несоответствия) их признаков признакам юридических фактов, закрепленных в нормах права.

Юридическая коллизия — расхождение или противоречие между нормативно-правовыми актами, регулирующими одни и те же или смежные правоотношения, а также между компетенцией органов власти. В правоведении вопрос о юридических коллизии традиционно связывают с проблемой несогласованности правовой системы. В теории государства и права это понятие рассматривается значительно шире.

Юридическая обязанность – предусмотренная нормами права мера необходимого, должного поведения субъектов в правоотношении.

Юридическая ответственность – негативная реакция государства на совершение правонарушения в виде применения к правонарушителю мер государственного воздействия.

Юридическая практика – деятельность компетентных субъектов и накопленный при этом социально-правовой опыт по созданию, реализации (применению), толкованию и систематизации нормативно-правовых и иных правовых актов.

Юридическая сила - в теории государства и права под юридической силой понимают как обязательность нормативного правового акта вообще, так и его приоритет перед другими актами или подчиненность им. При этом акты меньшей юридической силы столь же обязательны для исполнения, сколь и акты высшей юридической силы (законы), если они изданы в соответствии с актами вышестоящих органов и компетенцией органа, издавшего акт.

Юридическая синергетика - методология юридических исследований, рассматривающая правовую сферу жизни общества и ее элементы как большие, сложные открытые, неравновесные, нелинейные динамические системы, обладающие обратной связью и существующие лишь в условиях постоянного обмена энергией - информацией с внешней средой.

Юридическая феноменология - методология познания правовых явлений, позиционирующая предмет исследования как являющуюся в сознании сущность этих явлений, выдвигающая задачу ее выявления посредством методологической процедуры эпохе.

Юридические акты — действия (осознанные) субъектов правоотношений, явно направленные на возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Юридические акты являются выражением чьей-либо воли и делятся на сделки и административные акты.

Юридический дискурс - система юридического знания, выраженная в языке.

Юридический позитивизм - методология исследования права, опирающаяся на формально-логический анализ юридических текстов на предмет выявления и устранения противоречий в законе.

Юридический постмодернизм - методология юридических исследований, позиционирующие право как некую сумму текстов, выдвигающие задачу выявления базовых структур текстов, понимаемых как «следы» дискурса власти.

Юридический прагматизм - методология юридических исследований, позиционирующая предмет исследования как реально действующее право, выдвигающая задачу реконструкции опыта, с целью формирования «практически непогрешимого» решения той или иной регулируемой правом проблемной ситуации.

Юридический прецедент – судебное или административное решение по конкретному делу, становящееся образцом для рассмотрения аналогичных дел в дальнейшем.

Юридический процесс – урегулированный процессуальными нормами порядок деятельности компетентных государственных органов, состоящий в подготовке, принятии и документальном закреплении юридических решений общего и индивидуального характера.

Юридический факт – такое жизненное обстоятельство, с которым нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Юридическое лицо – организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам; может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридическое лицо — созданная и зарегистрированная в установленном законом порядке организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести ответственность, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юрисдикция - лат. jurisdictio - судопроизводство, от jus - право и dictio - говорю. Установленная законом (или иным нормативным актом) совокупность правомочий соответствующих государственных органов разрешать правовые споры и решать дела о правонарушениях,

Юрисдикция — это деятельность компетентных органов, уполномоченных на рассмотрение юридических дел и на вынесение по ним юридически обязательных решений..

Юриспруденция - общественная наука, изучающая право как особую систему социальных норм. Юридическая наука в ее современном виде структурно дифференцирована на ряд отраслей: наука, изучающая государственное право, наука гражданского права, наука уголовного права, наука международного права и др.

2.4. Аннотированный список дополнительных ресурсов. Список используемых и рекомендуемых источников

Основная литература

1. Смоленский, М.Б. Теория государства и права. - М.: ИНФРА-М, 2013. - 272 с.
2. Радько, Т.Н. Теория государства и права. - М.: Проспект, 2012. - 496 с.
3. Венгеров А. Б. Теория государства и права. - М.: Омега-Л, 2011. – 608 с. эл. адрес: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=79748>
4. Братановский, С.Н. Конституционное право России. - М.: РИОР: ИНФРА-М, 2012. - 375 с.
5. Нарутто, С.В. Конституционное право России. - М.: РИОР: ИНФРА-М, 2013. - 432 с.
6. Гришко Н. Д. Конституционное право РФ. - М.: Лаборатория книги, 2012. – 115 с. эл. адрес: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=141276>
7. Арбузкин, А.М. Конституционное право зарубежных стран. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2013. - 704 с.
8. Лейбо, Ю.И. Конституционное право зарубежных стран. - М.: Статут, 2012. - 261 с.

Дополнительная литература:

1. Авакьян С.А. Конституционное право России: Практикум. 2-е изд. М.: ОАО «Издательский дом «Городец»», 2013.
2. Арутюнян Г.Г., Баглай М.В. Конституционное право: Энциклопедический словарь. – М., 2013.
3. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. Учебник. 6-е изд. – М.: НОРМА, 2014.
4. Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России. Учебник. 3-е изд. – М.: Юристъ, 2014.
5. Теория государства и права: Учебник для вузов/ Отв. Ред. Д.ю.н., проф. В.Д. Перевалов –М.: Норма, 2010. Раздел 1. Введение в теорию государства и права (гл. 1-5)
6. Любашиц В.Я., Мордовцев А.Ю. и др. Теория государства и права: Учебник. – Москва: ИКЦ «МарТ», Ростов н/Д: «МарТ», 2010. Разделы 1, 2.
7. Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. Проф. М.М. Рассолова. М., ЮНИТИ-Дана, Закон и право, 2010. Раздел 1, Раздел 2 (Гл. 2, 3)

8. Комаров С.А. Общая теория государства и права: Учеб. М., 2010.
9. Малько А.В. Экзамен по теории государства и права: 100 ответов на 100 возможных вопросов. М., 2010.
10. Марченко М.Н. Теория государства и права. М., 2009.
11. Малько А.В. Теория государства и права: Учеб. М., 2011.
12. Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства: Учеб. для вузов. М., 2001.
13. Общая теория государства и права: Учеб. / Под ред. В.В. Лазарева. М, 2008.
14. Сырых В.М. Теория государства и права. М., 2008.
15. Теория государства и права: Курс лекций. 3-е изд. / Под ред. М.Н. Марченко. М., 2008.
16. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. М., 2009.
17. Черданцев А.Ф. Теория государства и права: Курс лекций. Екатеринбург, 2006.

Интернет-ресурсы:

1. <https://online.muiiv.ru> – электронная библиотека МУ им. С.Ю. Витте
2. http://mirrossii.ru/ons/volumes.html?year=2003&j_num=2 – федеральный образовательный портал «Общественные науки и современность»
3. <http://www.garant.ru/> – информационно-правовой портал ГАРАНТ
4. <http://www.consultant.ru/> — правовая информационная база данных Консультант Плюс
5. <http://www.edulib.ru/> – центральная библиотека образовательных ресурсов
6. <http://www.lib.msu.ru/journal/Unilib/main.htm> – сводный каталог электронных библиотек на сервере МГУ
7. <http://www.inion.ru/product/db.htm> – базы данных научной информации по общественным наукам
8. <http://www.auditorium.ru/> – библиотека образовательного портала «AUDITORIUM»
9. <http://www.edu.ru/> – библиотека федерального портала «РОССИЙСКОЕ ОБРАЗОВАНИЕ»
10. <http://www.public.ru/> – публичная интернет-библиотека
11. <http://www.i-u.ru/biblio/default.aspx> – библиотека учебной и научной литературы Русского гуманитарного интернет-университета
12. <http://www.teoria-prava.ru>
13. <http://www.allpravo.ru/library>
14. <http://www.lawbook.by>
15. <http://www.kodeks.ru>

2.5. Персоналии

(В отдельном файле).

3. КОНРОЛЬНЫЙ БЛОК.

3.1.Вебинар 1 (Модуль 1)

Тема: Правовая система: понятие и виды

План проведения:

5. Понятие, признаки правовой системы.
6. Критерии (основания) классификации правовых систем. Основные правовые системы современности.
7. Советская правовая система, ее особенности и основные этапы развития.
8. Российская правовая система: состояние и перспективы развития

1. Вступительное слово преподавателя:

тема вебинара, актуальность темы. (2 мин.).

2. Тезисы преподавателя - цели вебинара (5 мин.):

Раскрыть сущность понятий, признаков правовой системы как категории общего, как категорий особенного - основных правовых систем современности, как категории единичного – Советской правовой системы, основные этапы ее развития, сформировать способность понимать проблемы состояния и перспективы развития Российской правовой системы.

3. Вопрос преподавателя:

В чём заключаются особенности развития правовой системы, понимающейся как совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых публичная власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей и их объединений (закрепление, регулирование, дозволение, обязывание, запрещение, убеждение и принуждение, стимулирование и ограничение, превенция, санкции, ответственность и т.д.)?

4. Ответы студентов (3 мин.).

5. Тезисы преподавателя (5 мин.):

В правовой системе воедино слились естественные потребности людей с их мыслями, волей и чувствами, с правовыми традициями и арсеналом технико-юридических средств, с поступками, деятельностью их объединений. Именно этим объясняются возможность соединения в правовой системе разнообразных правовых явлений, многозначность состояний, а также трудность их познания и классификации.

6. Вопрос преподавателя:

При изучении правовой системы общества обычно применяется методологический подход, который позволяет различать пять уровней правовой системы: субъектно-сущностный; интеллектуально-психологический; нормативно-регулятивный; организационно-деятельностный; социально-результативный. Каково его название?

7. Ответы студентов (3 мин).

8. Тезисы преподавателя(5 мин):

Правовую систему можно определить как целостный комплекс правовых явлений, обусловленный объективными закономерностями развития общества, осознанный и постоянно воспроизводимый людьми и их организациями (государством) и используемый ими для достижения своих целей правовой системы государства.

9. Вопрос преподавателя:

Какова сущность этого утверждения, каковы аргументы его содержания?

10. Ответы студентов(3мин.).

11. Тезисы преподавателя(5 мин):

Говоря о критериях (основаниях) классификации основных правовых систем современности, особенностях и этапах развития Советская правовой системы, отмечаем, что каждая правовая система представляет собой уникальную индивидуальность, в значительной мере обусловленную соответствующим уровнем развития культуры, и варьируется в зависимости от особенностей культуры. Структуру правовой системы общества составляют три базовых звена: право, правовая идеология и юридическая практика. Правовая семья - это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования. В настоящее время выделяют следующие правовые семьи: общего права, романо-германскую, обычно-традиционную, мусульманскую, индусскую (индусское право), славянскую. Российская правовая система как наиболее мощная и влиятельная из всех прежних социалистических правовых систем находится сейчас в открытом для обмена идеями, опытом и взаимодействия с любой правовой системой переходном состоянии.

12. Вопрос преподавателя:

Какими основными направлениями ее развития является построение правового государства на базе развитого гражданского общества, где центральным звеном, высшей ценностью выступали бы права человека, реально обеспеченные, гарантированные и защищенные Конституцией РФ?

13. Ответы студентов(3 мин.).

14. Подведение итогов вебинара, выводы(3 мин).

Вебинар 2 (Модуль 2)

Тема: «Основы конституционного строя Российской Федерации».

План:

1. Конституция Российской Федерации
2. Понятие и структурные элементы конституционного строя России
3. Политические основы конституционного строя РФ
4. Экономические основы конституционного строя РФ
5. Социальные и духовные основы конституционного строя РФ

Цель:

Расширение усвоение и присвоение новых знаний и осмыслений преимуществ конституционного строя современной России для формирования готовности и потребности у будущих специалистов высокой квалификации эффективно реализовывать основные положения Конституции РФ в утверждении идеала демократического государства, гражданского общества.

План проведения:

1. Вступительное слово преподавателя:

тема вебинара, актуальность темы, цели вебинара (2 мин.).

2. Тезисы преподавателя (5 мин.):

Каждое государство характеризуется определенными чертами, в которых выражается его специфика. Оно может быть демократическим или тоталитарным, республикой или монархией и т.д. Совокупность таких черт позволяет говорить об определенной форме, определенном способе организации государства, или о государственном строе. Этот строй, закрепленный конституцией государства, становится его конституционным строем. Конституционный строй – это определенная форма, определенный способ организации государства, закрепленный в его конституции, обеспечивающий подчинение его праву и характеризующий его как конституционное государство. Под конституционным строем можно понимать сложившийся в государстве порядок (систему) взаимоотношений между гражданами, органами власти, государственными и общественными организациями, при котором их права и обязанности закреплены в конституции (основном законе) государства и непременно соблюдаются.

3. Вопрос преподавателя:

В чем состоят отличия Конституция как основного закона государства и общества, обладающего особыми юридическими свойствами, от других правовых актов России?

4. Ответы студентов (3 мин.).

5. Тезисы преподавателя(5 мин):

Роль конституции в обществе реализуется в ее функциях: политическая, правовая, учредительная, гуманистическая, мировоззренческая.

6. Вопрос преподавателя:

Каково содержание каждой из них?

7. Ответы студентов(3 мин.).

8. Тезисы преподавателя(5 мин.):

Понятие "основы конституционного строя" является новым для конституционного права не только нашего государства, но и конституционного права зарубежных стран. Впервые это понятие формализовано в Конституции Российской Федерации 1993 года, глава 1 которой называется "Основы конституционного строя". В завершающей первую главу Конституции РФ ст. 16 записано, что никакие другие положения Конституции не могут противоречить основам конституционного строя РФ. Конституционный строй – это устройство общества и государства, закреплённое нормами конституционного права. *Признаками конституционного строя являются:* верховенство права;

широкие права и свободы человека, их гарантированность; участие народа в осуществлении государственной власти и широкое народное представительство; разделение властей.

9. Вопрос преподавателя:

Какие общечеловеческие ценности и цели провозглашены в преамбуле Конституции РФ?

10. Ответы студентов (3 мин.).

11. Тезисы преподавателя(5 мин):

Принципы конституционного строя, включённые в Конституцию: **человек, его права и свободы являются высшей ценностью** (ст.2), что обязывает государство признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина; **суверенитет её многонационального народа** (ст.3), что означает – верховенство народной власти, право народа быть носителем суверенитета и единственным источником власти в РФ; **государственный суверенитет РФ** (ст.4), означающий, что государственная власть в РФ едина, верховна и независима; **федерализм** (ст.5), обеспечивающий государственную целостность России и разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ; **разделение властей** на законодательную, исполнительную, судебную (ст.10), означающий, что органы законодательной, исполнительной, судебной власти “сдерживают” друг друга, не допуская сосредоточения власти в руках одного органа; **Россия – социальное государство** (ст.7).

12. Вопрос преподавателя:

Какой принцип закрепляет социальную ответственность государства за удовлетворение потребностей членов общества и создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека?

13. Ответы студентов(3 мин.).

14. Подведение итогов вебинара, выводы.

Вебинар 3 (Модуль 3)

Вопросы:

1. Понятие и виды источника права.
2. Юридический прецедент как источник права: применение судебного прецедента в российской правовой системе.
3. Понятие, структура и виды нормативно-правовых актов.
4. Нормативно-правовой договор как источник права.

5. Подзаконные нормативно-правовые акты и их виды.
6. Судебная практика как источник современного российского права.

Цель:

Расширить знания и углубить понимание источника права - действующего в государстве официального документа, устанавливающего и санкционирующего нормы права, внешних форм выражения правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной для исполнения.

План проведения:

1. Вступительное слово преподавателя:

тема вебинара, актуальность темы, цели вебинара (2 мин.).

2. Тезисы преподавателя (5 мин.):

Юридическим термином «источники права» обозначается вся совокупность нормативных актов во всем их разнообразии. По своей юридической силе эти акты выстроены по иерархической лестнице сверху вниз. В настоящее время в России высшую юридическую силу имеют общепризнанные принципы и нормы международного права и ратифицированные, то есть утвержденные парламентом, международные договоры. Если таким договором установлены иные правила, чем российским законом, то действует норма договора. Признание более высокой силы за международными нормами в сравнении с внутренними российскими законами не означает принижения или ущемления российского суверенитета, потому что эти нормы составляют часть права Российской Федерации и приняты ею добровольно.

3. Вопрос преподавателя:

Какие виды источников права различают и истории развития права?

4. Ответы студентов (3 мин.).

5. Тезисы преподавателя(5 мин):

Правовой обычай — представляет собой неписаное правило поведения, сложившееся вследствие его фактического и многократного применения в течение длительного времени и признаваемое государством в качестве общеобязательного правила. Этому юридическому источнику присущ ряд следующих специфических черт: продолжительность существования, устный характер, формальная определенность, локальный характер, санкционированность государством.

6. Вопрос преподавателя:

В каких странах в настоящее время обычай находит достаточно широкое применение?

7. Ответы студентов(3 мин.).

8. Тезисы преподавателя(5 мин.):

Нормативный правовой акт как источник права - это официальный письменный акт, изданный компетентным органом или принятый всеми гражданами государства в форме референдума, устанавливающий, изменяющий либо отменяющий нормы права. Это наиболее совершенный источник права, создающий основу для четкости, точности и стабильности правового регулирования, укрепления законности, письменная, строго документированная форма и особый, четко регламентированный процессуальный порядок принятия и опубликования.

9. Вопрос преподавателя:

В чем отличие этого источника права от юридического прецедента?

10. Ответы студентов (3 мин.).

11. Тезисы преподавателя(5 мин):

Подзаконные нормативные акты – это принятые компетентным органом и устанавливающие нормы права юридические акты, которые основаны на законе и не противоречат ему. Вся система таких актов строится на строгой их соподчиненности между собой. Их юридическая сила зависит от положения соответствующего органа, издающего подзаконный нормативный акт, в общей иерархической системе органов государства.

12. Вопрос преподавателя:

Какими правотворческими органами издаются общие, ведомственные, местные и локальные (внутриорганизационные) подзаконные акты?

13. Ответы студентов(3 мин.).

14. Подведение итогов вебинара, выводы.

Вебинар 4 (Модуль 4)

Тема: «Правотворчество».

План:

1. Правотворчество: понятие, принципы, виды

2. Законодательный процесс и его основные стадии.

3. Особенности законотворческого процесса в Российской Федерации и законотворчества субъектов Российской Федерации,

4. Понятие, виды, средства и приемы юридической техники.

Цель:

Уяснение студентами содержания, значимости и перспективы для совершенствования правоприменительной практики в России правовой категории «правотворчество», раскрывающей суть правовой деятельности уполномоченных государственных органов, общественных организаций, а также всего народа по установлению, изменению или отмене правовых норм.

План проведения:

1. Вступительное слово преподавателя:

тема вебинара, актуальность темы, цели вебинара (2 мин.).

2. Тезисы преподавателя (5 мин.):

Процесс правотворчества - это сложный социальный процесс, сочетающий в себе действие законов, объективной действительности и субъективную волю законодателя. Только принятие объективно обусловленных выражающих общественные потребности законов может служить основой эффективного законотворчества, основным показателем которого является реальное действие закона. Закон, если даже он воплощает насущные интересы, не будет работать автоматически. Для его реализации требуется особый механизм, который начинает действовать на организационном этапе. Только так государство может воздействовать на государственный механизм и общество в целом с целью установления отношений, предписанных законом.

3. Вопрос преподавателя:

Каковы функции правотворчества?

4. Ответы студентов (3 мин.).

5. Тезисы преподавателя(5 мин):

Можно выделить следующие виды правотворчества: принятие нормативных правовых актов уполномоченными органами государства; непосредственное правотворчество народа путем всенародного волеизъявления на референдуме; санкционирование государственными органами обычаев; создание судебного прецедента. Принятие нормативных актов является наиболее распространенным видом правотворчества.

6. Вопрос преподавателя:

Какие государственные органы, что закреплено в законодательстве, имеют право на такой вид деятельности как правотворчество?

7. Ответы студентов(3 мин.).

8. Тезисы преподавателя(5 мин.):

Обсуждение, согласование, доработка проекта нормативного акта: закон или иной нормативный акт обычно затрагивает интересы большого числа граждан, организаций, учреждений или их подразделений. Поэтому в зависимости от содержания проекта каждого нормативного акта инициаторы его разработки или орган, принимающий этот акт, должны принять меры к тому, чтобы были учтены мнения и пожелания как можно большего числа заинтересованных субъектов. Для достижения этой цели используются

такие средства как обсуждение проекта с приглашением представителей этих субъектов (государственных и научных учреждений, политических, профсоюзных и других общественных объединений, коммерческих структур и проч.). Практикуется рассылка проекта в указанные организации с предложением (просьбой) высказать свое мнение и дать замечания. Проекты наиболее важных нормативных актов (например, Конституции) выносятся на всенародное обсуждение. Используются различные способы выявления общественного мнения (опросы, анкетирование и др.). информация используется для доработки проекта. После доработки и окончательного редактирования проект принимается и, в результате становится законом или иным нормативным актом, нормы которого обязательны для исполнения.

9. Вопрос преподавателя:

Все предшествующие стадии принятия нормативного акта служат необходимой подготовкой к тому, чтобы нормативный акт был принят. Какова же суть ключевой, центральной, завершающей в правотворческом процессе стадии?

10. Ответы студентов (3 мин.).

11. Тезисы преподавателя(5 мин):

В зависимости от субъекта правотворчества выделяют виды правотворчества: законотворчество, референдум, нормотворчество органов местного самоуправления, делегированное нормотворчество, подзаконное нормотворчество, договорное нормотворчество, локальное нормотворчество. Таким образом, правотворчество представляет собой особую форму государственной деятельности по созданию, изменению и отмене правовых норм, основанную на познании объективных социальных потребностей и интересов общества.

12. Вопрос преподавателя:

Какова взаимозависимость правотворчества и правообразования? Управления обществом и правотворчества?

13. Ответы студентов(3 мин.).

14. Подведение итогов вебинара, выводы.

3.2. Тестовые оценочные задания

Модуль 1.

Правовая система: понятие и виды.

3.2. Тестовые оценочные задания

Задания типа А - Тесты с выбором правильного ответа (тесты закрытого типа)

V1: Правовая система: понятие и виды.

V2: Задания типа А

V3: Однозначный выбор. Из предложенных вариантов ответов на вопросы, выберите один, соответствующий правильному ответу:

S: Признаки права:

- +: системность, неотвратимость, общеобязательность
- : системность, исходит от государства, формальная определенность;
- : системность, общеобязательность, состязательность;
- : системность, общеобязательность, подотчетность;

S: Отрасли, которые призваны обеспечивать интересы частных лиц, относятся к:

- +частному праву;
- публичному праву;
- уголовному праву;
- административному праву.

S: Укажите, какие элементы входят в состав правоотношения:

- + права, объект и содержание правоотношений;
- субъект права, субъект обязанности, объект правоотношений, норма морали;
- субъект права, обязанность, система права;
- дееспособность, правосубъектность, правоспособность.

S: Норма права, правоотношения, акт реализации прав и обязанностей — это элементы:

- механизма правового регулирования;
- политической системы общества;
- правовой системы общества;
- + системы права.

S: Совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых средств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих уровень правового развития той или иной страны — это:

- правовая семья;
- правовая доктрина;
- правовая норма;
- + правовая система.

V3: Задания с выбором одного, наиболее полного и правильного ответа, из числа ответов, правильных в разной степени.

S: Какие из перечисленных наук можно отнести к межотраслевым юридическим наукам:

- +: [50] римское право, международное публичное право
- +: [5] уголовно-процессуальное право
- +: [50] прокурорский надзор
- +: [100] история государства и права, история правовых учений

S: Совокупность определенных фундаментальных правовых понятий образует:

- +: [50] правовую категорию
- +: [50] отрасль права
- +: [5] суждение;
- +: [100] концепцию

S: Античная философия права раннего периода характеризуется творчеством:

- +: [100] Гомера, Гесиода
- +: [50] Платона и Аристотеля

+: [5] М. Аврелия

+: 50] Цицерона

S: Когда возникли элементы юридического образования?

- +: [100] когда осуществляла деятельность школа стоиков в Древней Греции
- +: [50] когда римские юристы в присутствии учеников стали публично разбирать правовые ситуации
- +: [50] когда римские юристы в своих суждениях стали различать право и справедливость
- +: [5] когда были созданы первые европейские университеты

S: Выберите дефиницию, которая, на Ваш взгляд, верно объясняет, что такое юридическая наука :

- +: [100] Юридическая наука – это систематическое воспроизводство знаний о праве
- +: [5] Юридическая наука – это социальный институт, аккумулирующий потребности общества в знаниях о праве, систему учреждений, научное юридическое сообщество
- +: [50] Юридическая наука – это совокупность представлений о закономерностях возникновения, развития и функционирования государства и права

+ : [50] Юридическая наука – это совокупность представлений о тенденциях правового развития общества

V3: Множественный выбор. Из предложенных вариантов ответов выберите все возможные, отражающие полный правильный ответ (множественный выбор):

S: Какие из перечисленных понятий можно отнести к государственно-правовым?

- общество;
- + публичная власть;
- организация;
- + договор.

S: Правовые нормы бывают:

- + договорные;
- + принятые на референдуме;
- неопубликованные;
- санкционированные.

S: Укажите принципы гражданского права:

- + судебная защита нарушенных прав;
- + обеспечение восстановления нарушенных прав;
- ограничение имущественных прав по решению органов исполнительной власти для государственных нужд.

S: Укажите принципы семейного права:

- + равенство супругов в семье;
- + свобода расторжения брака под контролем государства;
- участие общественности в разрешении семейных конфликтов;
- приоритетное регулирование имущественных отношений супругов.

S: Укажите источники трудового права:

- + Порядок регистрации безработных граждан;
- Федеральный закон "Об обществах с ограниченной ответственностью";
- + Положение "О порядке расследования и учета несчастных случаев на производстве";
- Уголовно-исполнительный кодекс РФ;
- + Федеральный закон "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности".

Б – тесты без готового ответа (тесты открытого типа): вписать правильный ответ, сформулировать неполное утверждение, в котором отсутствует один или несколько смысловых элементов

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом: Учение, по которому сознание, мышление первичны, а материя, природа вторичны это.....

: возможное написание неправильного ответа агностицизм

: возможное написание неправильного ответа материализм

: правильный ответ идеализм

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом: элемент системы права – это...

: возможное написание неправильного ответа доклад уполномоченного по правам человека.

: возможное написание неправильного ответа нормативный акт;

: возможное написание неправильного ответа глава кодекса.

: правильный ответ субинститут права.

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом: что может быть объектом правоотношения?

: правильный ответ оказание образовательных услуг;

: возможное написание неправильного ответа счастье;

: возможное написание неправильного ответа посещение театра.

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом что такое субъективное право?

: возможное написание неправильного ответа общепризнанные принципы и нормы международного права;

- : *возможное написание неправильного ответа* права человека;
- : *правильный ответ* вид и мера возможного или дозволенного поведения;
- : *возможное написание неправильного ответа* система нормативных актов.

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом в каком определении правильно раскрыт смысл понятия "право"?

- : *возможное написание неправильного ответа* право - механизм обеспечения отношений власти и подчинения в государстве;
- : *возможное написание неправильного ответа* право - воплощение представлений о добре и справедливости;
- : *правильный ответ* право - мера возможного или дозволенного поведения;
- : *возможное написание неправильного ответа* право - возможность получения материальной выгоды.

V3: Установить соответствие. Сформулировать соответствие между элементами двух множеств. Элементы для сопоставления записываются в столбец: сначала приводятся элементы задающего множества, содержащие постановку проблемы (L_n), а затем элементы, подлежащие выбору (R_n).

V3: Выберите правильный ответ, соответствующий выбранной категории

Q: Укажите соответствия

- L1: Право
- L2: Правовая идеология
- L3: Юридическая практика
- L4: Политический режим

R1 *это некое целостное явление, состоящее из частей (элементов), взаимосвязанных и взаимодействующих между собой, характеризующихся следующими признаками: это органически целое правовое явление, а не случайный набор правовых норм; объективностью; многообразием правовых явлений, включающих неодинаковые по своему содержанию и объему структурные элементы*

R2 *представляет собой совокупность идей, творений, взглядов, представлений, принципов, которые в концентрированном виде отражают и оценивают правовую действительность; теоретико-философское, а также обыденно-бытовое осмысление права как целостного инструмента регулирования важнейших сфер общественных отношений, его необходимости и социальной роли, путей дальнейшего развития*

R3 *это полиструктурное образование, которое включает пространственную, логическую, временную и стохастическую структуры. То есть это своеобразное строение, которое позволяет обеспечить ей целостность и сохранение необходимых свойств или функций во время воздействия на нее различных факторов реальности*

R4: *это совокупность способов, средств и методов осуществления государственной власти*

Q: Укажите соответствия

- L1 Правовая семья
- L2 Национальная правовая систем
- L3 Классификация правовых семей, данная известным французским ученым Р. Давидом
- L4 Англосаксонская правовая семья

R1. *это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования*

R2 *это конкретно-историческая совокупность права (законодательства), юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельной страны (государства), которая отражает его социально-экономические, политические, культурные особенности*

R3 *основана на сочетании двух критериев: идеологии, включающей, с одной стороны, религию, философию, экономические и социальные структуры, и с другой - юридической*

техники, выступающей в качестве основной составляющей источник права. В соответствии с данной классификацией выделяются: романо-германская правовая семья; англосаксонская правовая семья; религиозная правовая семья (мусульманская, иудейская и др.); социалистическая правовая семья; некоторые другие правовые семьи

R4 это система (семья) общего права, как ее зачастую называют, является одной из самых распространенных, самых старейших и самых влиятельных правовых систем современного мира (Великобритания, Канада, Австрия, США, Новая Зеландия и другие страны).

Q: Укажите соответствия

L1 Семья романо-германских правовых систем

L2 Основные отличительные черты и особенности романо-германской правовой системы

L3 Источники мусульманского права

L4 Индусское право

R1 возникла в Европе, сложилась в результате усилий европейских университетов, которые выработали и развили, начиная с XII века на базе кодификации императора Юстиниана общую для всех юридическую науку, приспособленную к условиям современного мира. Этот термин был выбран для того, чтобы отдать должное совместным усилиям, прилагавшимся одновременно университетами латинских и германских стран

R2 во-первых, органическая связь с римским правом, ее становление и развитие на основе римского права. Во-вторых, ярко выраженная по сравнению с другими правовыми семьями доктринальность и концептуальность. В-третьих, среди отличительных черт романо-германского права следует указать на особую значимость закона в системе источников права. В-четвертых, одной из отличительных черт романо-германского права является ярко выраженный характер деления его на публичное и частное право. В-пятых, важной отличительной особенностью романо-германского права является его ярко выраженный кодифицированный характер.

R3 Коран, сунна и иджма. Коран - священная книга ислама и всех мусульман, состоящая из высказываний пророка Магомета, произнесенных им в Мекке и Медине. Наряду с общими духовными положениями, проповедями, обрядами там есть и установления вполне нормативно-юридического характера. Сунна - мусульманское священное предание, рассказывающее о жизни пророка, представляет собой сборник норм-традиций, связанных с поведением и высказываниями пророка, которые должны служить образцами для мусульман. Иджма – третий источник мусульманского права - комментарии ислама, составленные его толкователями: докторами мусульманской религии

R4 охватывает практически всех выходцев из Индии и так же, как мусульманское право, тесно связано с религией - индуизмом. В содержание этой системы входят обряды, верования, идеологические ценности: мораль, философия, которые нормативно закрепляют определенный образ жизни и общественное устройство.

V3: Установить последовательность. Сформулировать задание на упорядочение элементов определенного множества в соответствии с заданной закономерностью или заданным правилом, критерием, признаком.

1. Установите последовательность исторических типов мировоззрения (поставьте номера: 1,2,3,4):

1. мифология

2. религия

3. философия

4. наука

4. 2. Установите правильность последовательности этапов в истории развития юридической науки (поставьте номера: 1,2,3,4):

1. античность

2. Древний Рим

3. средневековье

4. новое время

3. Установите правильность последовательности этапов в истории развития юридической науки (поставьте номера: 1,2,3,4):

1. классическая немецкая философия

4. советский этап

2. марксизм

3. период становления юридической науки в России

ДОТ-2. Модуль 1.

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 1 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. *Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.*

*Благодаря своим системным и государственно-властным качествам, **правовая система современности** обеспечивает организованность и стабильность внутрисистемных общественных связей, охраняет целостность социального организма, нейтрализует, вытесняет негативные явления из общественной жизни. Причем, если при административно-командных, авторитарных режимах государство, используя право как орудие принуждения и идеологическое прикрытие, пытается проникнуть во все поры общественной жизни и подчинить ее своему влиянию, обеспечивая таким образом целостность общества, то развитая демократическая правовая система способна связать само государство, установить пределы государственной власти и создать правовые условия для единения общественного организма на добровольных, гуманистических началах.*

S: Виды правовых систем.

-: Современную правовую действительность стало трудно отражать с помощью старых, подчас слишком узких конструкций. Требуется более широкие построения (комплексы), позволяющие производить соответственно и более гибкие и адекватные научные операции, достигать более высоких уровней обобщения, абстракции. Одна из таких категорий - правовая система, которая дает возможность анализировать и оценивать всю правовую реальность в целостном виде, а не отдельные ее компоненты.

-: Правовая система есть сложноструктурное, многоуровневое образование, состоящее из совокупности элементов и подсистем, имеющее свою историю, социально-экономические, политические, национальные и культурные основания и предпосылки развития.

-: Правовая система - это не застывшая, статичная сфера общества. Она постоянно изменяется, что приводит к сложным сочетаниям различных её элементов, обусловленных объективными закономерностями развития социума.

-: Методологическую базу исследования составляют общенаучные (анализ, синтез, интерпретация) и конкретно-исторические методы исследования (сравнительно-исторический).- По мнению А.Х. Саидова, правовая система - это совокупность общих принципов права, правовой доктрины, правовой культуры, правовых традиций, несанкционированных и санкционированных обычаев и других компонентов в определенном государстве

+: Романо-германская правовая система, англосаксонская правовая система, африканская правовая семья (система), мусульманская правовая система, правовой системы в Российской Федерации.

S: Функции правовых систем.

-: Правовая система выполняет определенные функции, определяющимися основными характеристиками разграничения функций правовой системы. Функции правовой системы определяются разными целями.

-: Каждая из функций правовой системы предполагает собственный объект воздействия.

-: Каждая из функций характеризуется индивидуальным, специальным механизмом реализации.

-: Все основные функции правовой системы имеют собственное содержание.

+: Правовая система выполняет следующие функции: интегративную, регулятивную, коммуникативную и охранную. Реализация этих функций правовой системы осуществляется через аналогичные механизмы общества в целом.

S: Романо-германская правовая система.

+: В состав романо-германской правовой системы входят национальные системы, возникшие в континентальной Европе на основе соединения римских, канонических и местных традиций (Франция, Германия, Испания, Швеция и др.). Все эти страны в той или иной мере реципировали, т. е. взяли за основу, римское право, но не конкретные нормы, а его принципы. По своему содержанию национальные системы этой группы логичны и доктринальны. Ученые, наряду с представителями государственных органов, привлекаются не только для разрешения сложных дел или дел, по которым отсутствуют законоположения, но и к работе над законопроектами. Зачастую они становятся инициаторами издания того или иного нормативного акта. О том, что ученые создают понятийный аппарат для законодательства, и говорить не приходится. В романо-германской правовой системе основным источником права (формой права) является нормативный акт, который занимает не менее 70% общего числа других форм права. Используется также юридический прецедент (когда закон неясен, противоречив), но не более чем на 15%. Не сбрасываются со счетов и обычаи, хотя они считаются устаревшим источником права. По сравнению с другими семьями здесь широко используется юридическая доктрина, поэтому эту семью права еще называют профессорским правом. Ученые активно помогают юрисдикционным органам в процессе разрешения сложных дел.

-: По структуре континентальное право делится на отрасли, а те, в свою очередь, на подотрасли и институты. Рассматривая конкретный случай, правоприменитель должен прежде всего решить, к какой отрасли права относится дело, а потом в ее составе искать соответствующую норму права. Право стран данной правовой семьи хорошо систематизировано. Старые, сложившиеся отрасли права подвергаются кодификации, т. е. глубокой переработке, в результате которой создается органичный акт, обычно называемый кодексом.

-: Между нормативными актами существует иерархическая зависимость, смысл которой сводится к следующему: нормативный акт, принятый вышестоящим органом, имеет преимущество перед нормативным актом, принятым органом, нижестоящим в государственной иерархии, и в случае противоречия между ними отменяет положения акта нижестоящего. Существует иерархия и между источниками права: законодательные акты имеют преимущество перед всеми другими формами права (прецедентом, обычаем). Все дело в том, что в этих странах в правовом регулировании велика роль государства.

-: Материальное право важнее процессуального, призванного обслуживать его применение. Это означает, что, если отсутствуют доказательства по делу, нельзя отказать в принятии его к рассмотрению. Однако если в процессе рассмотрения дела доказательства не будут в наличии, дело будет проиграно. Такое правило отчасти существует потому, что в странах этой системы используется инквизиционный процесс, когда суд является активным субъектом в процессе и сам принимает меры по сбору доказательств.

-: В гражданском процессе, конечно, велика роль состязательности, но и здесь суд может быть очень активным.

S: Англосаксонская правовая система

+ : В состав англосаксонской семьи права входят Великобритания и страны, которые исторически входили в британскую колониальную систему (США, Австралия, Канада и др.). В настоящее время в британское Содружество входят 36 государств, треть мира. Англосаксонское право развивалось не учеными-юристами, а юристами-практиками на основе рассмотрения ими конкретных правовых казусов. Особенности общего права следующие. Основным источником права является прецедент. На сегодня он составляет около 50% общего числа других форм права, но ранее этот процент был гораздо выше. Законы (статуты) все больше используются в правовом регулировании. Их доля уже составляет около 40%. Если в Европе право рассматривают как совокупность предусмотренных законом правил, то для англичанина право - в основном то, к чему приведет судебное рассмотрение. Более того, закон не считается таковым до тех пор, пока судебная практика его не апробирует и пока не накопится опыт его применения.

- : Используются и обычаи, но они имеют второстепенное значение. Юридическую доктрину в Великобритании недооценивают, так как английское право обязано больше судьям, чем ученым.

- : Прецедентной семье права свойственна прагматичность. Это означает, что любое дело должно быть доведено до конца, даже если нет нормы закона. Казуистичность английского права связана с тем, что прецеденты создаются применительно к конкретному случаю. Принцип разрешения дела формулируется после описания всех признаков дела и исследования всех доказательств. Другой судья, прежде чем применить этот принцип, должен сравнить рассматриваемую ситуацию с той, которая описывается в прецедентном решении.

- : Представление о том, что прецедент сковывает судью, во многом обманчиво именно потому, что судья сам решает, совпадает данная ситуация с той, на основе которой вынесен прецедент, или нет. Поскольку полного совпадения никогда не бывает, судья может прецедент отбросить. Отсутствие выраженной системы правовых норм - отличительная черта. Это относится не только к прецедентам, которые создавались по мере необходимости, но и к статутам, поскольку законы формировались под воздействием судебной практики, не отличающейся системностью. Здесь нет деления права на отрасли. Правда, имеет место такое понятие, как «институты права». Вопрос о том, к какой отрасли права относится тот или иной казус, поставит в тупик любого английского юриста. Однако не стоит отрицать систематизацию в виде сборников и обзоров судебной практики.

- : Прецедентное право не приемлет деления права на частное и публичное. Между прецедентами нет иерархии. Они фактически главенствуют над законами в том смысле, что закон, не получивший судебного толкования, т. е. «не обросший» или не опосредованный прецедентами, еще не считается настоящим законом. Таковым он станет, когда будет представлен на фоне конкретного случая. Все это означает, что государство выполняет минимальную роль в правотворчестве.

- : Для результатов рассмотрения дела вина особого значения не имеет. Внимание судьи, прежде всего, приковано к выяснению того, имел ли место в действительности сам факт (преступления, причинения ущерба). Может быть, поэтому в англосаксонской семье права распространены сделки о вине (мы не можем доказать факт убийства, но накажем подсудимого за неуплату налогов).

S: Африканская правовая семья (система)

+ : В настоящее время африканское право представляет собой «двухслойный пирог», в котором первый слой - обычное право, второй - европейское, при этом второй слой по толщине явно уступает первому. Образование в Африке межгосударственных объединений (например, ОАЕ - Организация африканского единства) способствовало начавшемуся процессу формирования общетерриториального (континентального) права, но его источники пока не сложились. Обычное право охватывает в основном государства

Африканского континента. Традиционное право Африки - это совокупность неписаных правил поведения, устно передающихся из поколения в поколение и защищаемых государством. Основным источником права является обычай.

-: Умер глава юридической фирмы, находящейся в столице Уганды г. Кампале. Встал вопрос о наследовании. Суд, использующий нормы обычного права, присудил имущество общине, из которой вышел умерший, а жену умершего (европейку по происхождению) - его старшему брату. Первоначально обычай охватывал всю общественную жизнь и действовал в экономической, политической, имущественной, семейной и уголовной сферах. Однако завоевание стран Африки европейцами и расширение связей с другими государствами сделали обычай недостаточным.

-: Европейцы стали помогать народам Африки создавать право на свой манер (создавать законы и суды). Вмешательство коснулось: финансовых служб; полицейских служб; здравоохранения; просвещения публичных работ; уголовных деяний.

-: В результате обычное право оказалось сведенным к области частной жизни (семейные, земельные, имущественные, наследственные и другие отношения). Кое-где обычное право сохранилось и в уголовных правоотношениях. Новое право отражало правовую традицию страны-метрополии: там, где присутствовали англичане, большее развитие получила судебная практика (прецеденты), а там, где побывали французы, упор делался на законодательство.

-: Главное в обычном праве - соблюдение обязанностей. Субъективные права африканцам практически неизвестны. Нормы обычного права в основном находятся в памяти вождей. Они являются их хранителями. К тому же при отсутствии специальных правоохранительных органов, в частности судов, вожди рассматривают и правовые казусы. В странах, о которых идет речь, не развиты не только юридические учреждения, юридические профессии, но и юридическая наука.

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 2 (с 5 подзадачами однозначного выбора). Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении

Сформировавшаяся в X - первой половине XIX века российская система законодательства имела следующие признаки: приоритет общих интересов, общего дела, дух соборности в ущерб личным правам и интересам индивида; слабость личностного, а значит и правового начала в российской культуре; широкое распространение наряду с законодательными средствами таких регуляторов поведения, как моральные, религиозные, корпоративные и другие нормы; отрицательное отношение православной церкви к фундаментальным устоям правового общества, к праву и правовой культуре; высокая степень огосударствления всех сторон жизни и, как следствие, слабое развитие структур гражданского общества; начало формирования правовой системы в результате отмены крепостного права и осуществления правовой реформы во второй половине XIX - начале XX веков. В процессе правовой реформы в России была ликвидирована сословность суда, провозглашено равенство всех перед законом и судом, осуществлено отделение суда от административной власти, установлены выборность и несменяемость судей, коллегиальность рассмотрения дел, состязательность процесса, введён институт присяжных заседателей и т. д.. Всё это заложило в конце XIX - начале XX вв. в России фундамент современной правовой системы.

S: Исторические и социально-культурные корни российской системы законодательства?

-: в отечественной литературе по теории и истории государства и права, возникшую в X веке в Киевской Руси, юридическую систему традиционно называют правом. Такой подход основывается на позитивистских представлениях о праве, на отождествлении

права и закона. В тоже время, сравнивая древнерусскую мифологию с мифологией этносов, известных своей правовой культурой (например, древнегреческой и древнеримской), авторы обращают внимание на отсутствие в отечественной мифологии образов, идей, сюжетов и представлений правового характера. У древних греков, например, это мифы о Фемиде - богине правосудия и правопорядка, а также её дочерях Эвномии («благозаконии»), Дине («справедливости») и Ирене («мире»). В древнерусской мифологии отсутствуют и весы - важный предправовой символ, свидетельствующий об осознании людьми таких понятий, как соразмерность деяния и воздаяния за него, мера. Древние славяне не выделяли и не осознавали социальности своего бытия, его нормативности и упорядоченности, возможностей своей деятельности

-: большинство ученых сегодня признают, что право, правовая система и правовая культура неразрывно взаимосвязаны с частной собственностью, с осознанием человеком своей индивидуальности, самостоятельности

-: Присущая русскому обществу коллективная форма общежития подавляющего большинства населения - община - являлась препятствием на пути выделения частной собственности, индивидуальности, а также формирования права, правовой системы, являющихся средством защиты индивида, личности от произвола общества и публичной политической власти

-: сохранение общины, а также необходимость консолидации перед лицом постоянной внешней угрозы привели к тому, что публичная политическая власть на Руси складывалась в форме деспотии, жестоко подавлявшей практически весь народ. В движении России по деспотическому, а значит неправовому пути, колоссальную роль сыграло и монголо-татарское иго, и гибель именно господствующего при Иване Грозном класса

+: уничтожение родовой знати, замена её опричным (случайным) сословием, вызвали рост холопского самосознания даже в сфере правящей верхушки. В результате в России неизвестен был институт рыцарства как самозащиты своего субъективного права и чести. Деспотическая власть подчинила себе все слои общества и все институты, включая церковь. Отсутствие в стране какой-либо оппозиции власти исключало возможность возникновения правовой системы. Поэтому не случайно многие русские философы и правоведы связывали поступательное развитие России, ее народа с необходимостью преодоления деспотизма и несправедливости, обретения веры в силу права

S: Особенности советской системы законодательства

-: 25 октября (7 ноября) 1917 года в России была провозглашена Советская Республика, в которой в конце 20-х годов утвердилась тоталитарная разновидность политического режима. Возникшая в условиях тоталитаризма советская законодательная система, которую сторонники позитивизма называют правовой, отличалась рядом особенностей. Идеологизированность проявилась в том, что она строилась на официальной идеологии марксизма-ленинизма и была привержена политической компанейщине, театрализованным «судебным процессам» над «врагами народа» и диссидентами. С организационной точки зрения идеологизированность проявлялась в прямом вмешательстве правящей коммунистической партии в юридическую практику.

-: отрицательное отношение правящей верхушки, а со временем и воспитанного в духе марксизма-ленинизма населения к праву, представление о нем как о пережитке капиталистического общества

-: абсолютное преимущество интересов государства над интересами личности.

Гражданские и политические права человека рассматривались как второстепенные по сравнению с социальными. Не признавались международные стандарты в области прав человека

-: зависимость судебной системы от партийно-государственного аппарата; карательный характер её деятельности, направленный, прежде всего против инакомыслящих..

Роль закона сводилась практически на нет, так как все принципиальные общие положения устанавливались партийными органами. Важную роль играли различные секретные, нигде не публиковавшиеся инструкции и указания партийных органов и различных ведомств

+: с конца 20-х и до середины 50-х годов в стране устанавливается сталинская диктатура, тоталитарный режим и практически полное уничтожение каких-либо правовых начал в жизни общества, хотя принимались активные действия по маскировке тоталитаризма, в частности, в 1936 году была принята достаточно демократическая по своей форме Конституция СССР. Середина 50-х - конец 80-х годов - это либерализация тоталитарного режима, которая привела к смене общественно-политического строя и распаду СССР. В эти годы были кодифицированы все остальные отрасли законодательства, приняты Конституция СССР 1977 года и конституции союзных республик, ряд законов декларативно-демократического характера

S: Становление и развитие правовой системы в Российской Федерации?

+: Зарождение правовой системы в Российской Федерации начинается в конце 80-х - начале 90-х годов. Оно происходило в очень сложных условиях, связанных с острыми противоречиями между органами законодательной и исполнительной власти, «войной законов», «парадом суверенитетов» в бывшем СССР, а потом и в Российской Федерации, невиданным ростом преступности, коррумпированности государственного аппарата, нарушения прав и свобод огромного числа людей и т.п. Модернизация в России сопровождается обновлением юридической теории и практики. Это выражается прежде всего в признании личности субъектом права, правовой системы. В дореволюционной России и СССР личность занимала подчинённое положение и в качестве субъекта права не выделялась

-: в современной западной и отечественной юриспруденции субъект права рассматривается как носитель прав и обязанностей и участник правовых отношений. При этом сторонники позитивистского правопонимания подчёркивают, что такие свойства субъект приобретает в силу правовых норм, т. е. тогда, когда они закреплены в позитивном, писаном праве (законодательстве). Если же закон (государство) не предоставляет субъекту соответствующие правовые свойства, то он не становится субъектом права

-: при социологическом подходе субъектом права является тот, кто реально или через своих представителей участвует в правовой деятельности, тот, кого участники правовых отношений признают в качестве их субъекта, независимо от того, как к этому отнесётся государство

-: согласно естественно-правовой и либеральной концепции юридические свойства субъекта права принадлежат человеку от рождения и, следовательно, никто их ему не даёт и никто не может отнять.

-: именно естественно-правовой подход использован в Конституции РФ, в которой признано, что «основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения» (ст. 17). Таким образом, в Конституции получило юридическое закрепление положение о том, что человек есть основание и центр российской правовой системы, а все остальные её субъекты - производные от активной деятельности человека образования. Отсюда и основная функция государства - защита прав и свобод человека и гражданина. В результате из основания правовой системы вырастает государственность, что логично для правового государства, где право выступает первичным, фундаментальным фактором во взаимоотношении «право-государственность»

S: Цели развития правовой системы Российской Федерации?

-: создание такого государственно-правового механизма, который был бы действительно направлен на обеспечение прав человека как важной ценности;

- : разработка системы реального воздействия человека на государство, в том числе через институты гражданского общества, находящиеся в России в стадии становления.
- : формирование правового сознания, включающего в себя правовую идеологию и правовую психологию. Особенностью России был и остаётся правовой нигилизм на обоих уровнях. Только в последние годы внимание общества стало сосредоточиваться на идеях прав и свобод личности, на идее общественного договора и необходимости формирования правового государства.
- : развитие правовой деятельности, составляющими которой являются законотворческая деятельность органов государственной власти, правоприменительная деятельность правоохранительных и других органов государства, а также деятельность по реализации права всеми этими органами и другими субъектами российской правовой системы.
- +: принципиально новым признаком правовой системы РФ является право всех субъектов Федерации издавать законы. Это приведёт к формированию, наряду с федеральной нормативно-законодательной системой, самостоятельных региональных систем, а в рамках федеративного права - к появлению новой подсистемы - коллизионного права. Всё это, по мнению ученых-правоведов, свидетельствует о том, что основным направлением развития российской правовой системы является построение правового государства на базе формирования гражданского общества.

S: Этапы становления и существенные признаки правовой системы в России?

- : осуществление в дореволюционной России судебной реформы: 1864 г.; 1874 г. 1884 г.
- : зарождение в РФ правовой системы: середина 50-х – конец 80-х г.г.; конец 80-х – начало 90-х г.г.; начало – середина 90-х г.г.
- : центральный элемент правовой системы РФ: человек; правовое сознание; правовая деятельность
- +: основная составляющая правовой деятельности, в области которой перед РФ предстоит решать задачу формирования новой системы законодательства – основы правовой системы : законотворчество; правоприменение; реализация права
- : статья Конституции РФ, согласно которой общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы

Задания тип С.

Логико-аналитическое задание 3 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

В законодательстве каждого государства отражаются как специфические, национально-государственные особенности, так и общие черты, характерные для группы государств или типичные для всех или многих государств. В таком же положении находится национальное законодательство государств — участников СНГ. Вырастая из массива правовой системы бывшего Союза ССР, "питаясь" ее концепциями и отраслями, институтами и нормами, законодательство бывших республик Союза, а ныне суверенных государств несет в себе следы прошлого и ростки нового. Нелегко решаются вопросы сочетания правовой преемственности и правовых новаций при проведении масштабных политических, экономических и социальных преобразований, актуален сравнительно-правовой аспект национальных законодательств государств Содружества.

S: Причины и пути ликвидации правовых "вакуумов" в суверенных государствах в рамках Содружества?

+: в условиях обострения хозяйственных, трудовых, транспортных, военных и иных вопросов, разрыва традиционных связей встала задача определения объема и пределов правопреемственности, т. е. возможного использования актов и норм бывшего Союза ССР странами СНГ

-: решение использования актов и норм бывшего Союза ССР странами СНГ осуществлялось двояким путем. Первый путь: сферы применения актов бывшего Союза ССР внутри каждого государства определяются им самостоятельно.

-: второй путь: было признано важным определить сферы и общие критерии применения правовых актов бывшего Союза ССР

-: потребовалось определить общие критерии применения подобных актов в случаях, когда: нет актов Содружества; отсутствуют схожие акты государств-участников, их акты исключительно частично охватывают те или иные общие вопросы; акты бывшего Союза не противоречат соглашениям в рамках СНГ и конституциям государств — участников СНГ.

-: Потребовалось определить общие критерии применения не только законов, но и подзаконных актов.

S: Решение проблемы, связанной с формированием, обновлением и развитием законодательства каждого государства СНГ?

+: проведение реформ потребовало быстрого создания их законодательной базы.

-: за прошедшие годы удалось существенно обновить законодательство суверенных государств, не отходя в принципе от сложившейся структуры отраслей законодательства.

-: В первую очередь, принимались законодательные акты по вопросам, которые ранее вообще не были урегулированы

-: во-вторых, издавались законы по вопросам, которые ранее регулировались подзаконными актами

-: в-третьих, законы вводили новые правовые принципы, их содержанием стали новые правовые решения по вопросам власти, собственности, труда, предпринимательства

S: Особенности развития законодательства стран СНГ?

-: развитие законодательства в публичной сфере протекает примерно в общем русле с учетом концепций правового государства и разделения властей, местного самоуправления

+: для развития законодательства отраслей "частного права" характерны общие принципы и институты правового регулирования. Причем не только корни прошлой правовой системы, но и острая потребность экономического взаимодействия государств — участников СНГ и укрепления прочных хозяйственных связей предприятий в рамках

-: новые законы, гражданские кодексы в государствах СНГ готовятся и принимаются на единой научно-методологической основе

-: немало особенностей в развитии отраслей права можно обнаружить не столько в содержании правовых актов и норм, сколько в способах построения отраслей законодательства, в опосредовании предметов законодательного регулирования.

-: в социальной сфере внесение большего или меньшего объема поправок и изменений в трудовые кодексы сочетается с курсом на принятие законов о занятости населения, Закона Республики Казахстан об иммиграции, Закона Республики Таджикистан об охране труда.

S: Показатели общности конституционного статуса граждан в государствах СНГ?

+: сказывается влияние общих концепций прав человека и международных пактов. Но при всем этом в регулировании избирательных, имущественных и иных прав граждан, института двойного гражданства есть различия.

-: неодинаковыми оказались темпы законодательного развития государств ввиду разных целей и масштабов экономических и иных реформ, этапов их проведения, а также конкретной общественной ситуации

-: наблюдается неравномерность развития отдельных отраслей законодательства в государствах СНГ. Сначала быстрее развивалось законодательство в государственной сфере, в связи с изменением статуса республик и приобретением ими свойств суверенных государств. Затем законодательство интенсивно и масштабно менялось в России, на Украине и в значительно меньшей степени в Республике Таджикистан, в Республике Армения, Республике Азербайджан. Ввиду остроконфликтных ситуаций в данных республиках в меньшей степени обновилось экономическое и социальное законодательство в отличие от ускоренного развития данных областей законодательства, например, в Республике Казахстан и Республике Беларусь

-: заметны диспропорции в развитии отдельных институтов внутри отраслей законодательства. По вполне очевидным причинам быстрее менялось, к примеру, законодательство о выборах, о местных органах, принимались законы об институте президента

-: законодательное развитие государств — участников СНГ испытывает сильное воздействие конституционных преобразований. Более или менее обновленное законодательство России, Узбекистана, Казахстана, Кыргызской Республики, Беларуси, Туркменистана, Молдовы явилось благоприятной правовой почвой для принятия в 1992—1994 гг. новых конституций. Новые конституции государств СНГ послужили импульсом и прочным юридическим фундаментом развития их законодательства

S: Каков нормативный массив стран Содружества в общем виде?

-: акты глав государств и правительств, иных органов СНГ; модельные (рекомендательные) законодательные акты Межпарламентской Ассамблеи.

-: многосторонние соглашения Содружества

-: двусторонние договоры государств-участников

-: акты бывшего Союза ССР; согласованное применение актов национальных законодательств

+: на передний план выдвигается задача согласованного развития национальных законодательств, решение которой возможно разными средствами. Это — выработка общих научных концепций, координация программ законодательной деятельности, принятие модельных актов и их эффективное влияние на законодательство государств — участников СНГ. Уже приняты и действуют модельные законодательные акты об экологической безопасности, информационных отношениях, гражданстве, таможенном деле, о регулировании иностранных инвестиций и др. В марте 1994 г. на четвертом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи одобрен перечень рекомендательных законодательных актов, регулирующих хозяйственные отношения в рамках Экономического союза, в феврале 1996 г. — программа модельного законотворчества

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 4 (с 5 подзадачами однозначного выбора). Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Создание советской юридической науки проходило в сложной внутренней и внешней обстановке. В революционный период развития науки сопровождается значительным усложнением теоретической и практической юриспруденции. К. Маркс и Ф. Энгельс, не оставили специального труда по вопросам теории права, что значительно осложнило процесс формирования марксистско-ленинской теории права российскими и зарубежными правоведом. В отсутствие системных знаний о правовых воззрениях К. Маркса и Ф. Энгельса советские правоведы (П. И. Стучка, Е.

Б. Пашуканис, И. П. Разумовский, М. А. Рейснер, Н. В. Крыленко и др.) не всегда точно интерпретировали определенные положения классиков марксизма о праве и потому пришли к различному пониманию сущности права и его роли в построении социалистического общества. Первые 57 лет советской правовой науки (1917—1964) составляют наименее плодотворный и наиболее трагичный период российского правоведения. Российским правоведам было отказано не только в праве свободно мыслить и раскрывать закономерности и пути формирования первого в мире пролетарского государства, но и в естественном праве на жизнь. Новая плеяда советских «марксистско-ленинских», а в действительности сталинских правоведов сумела лишь «причесать» позитивизм под марксизм, дополнив позитивистскую теорию права применением таких категорий, как «классы», «диктатура пролетариата», «социализм», «экономические отношения», «базис», «надстройка».

S: Каковы отличительные черты советского этапа в развитии юридической науки?

+ : даже собственным ученым-правоведам партия не очень доверяла

- : у правоведов-марксистов не было устойчивого мнения о скором отмирании права, а потому и его незначительной ценности в условиях диктатуры пролетариата

- : незначительным и по настоящее время не полностью систематизированным, является вклад В. И. Ленина в понимание сущности пролетарского права, его роли в упрочении диктатуры пролетариата и проведении его политики в жизнь, в деле охраны и защиты прав трудящихся

- : с ноября 1917 г. по ноябрь 1964 г. советская правовая наука прошла четыре стадии, обусловленные особенностями условий ее существования: становления Советского государства и гражданской войны; нэпа; построения социалистического общества и Великой Отечественной войны; восстановления народного хозяйства

- : стадия нэпа (1922—1929) не характеризовалась существенным ограничением возможности российских правоведов издавать работы, содержащие критические оценки Советского государства и права

S: Отражение в юридической науке деформации законности, нарушений прав человека

+ российские правоведы, не воспринявшие марксизм, равно как и советскую власть, опубликовали ряд работ, содержащих основательный критический анализ деятельности (диктатуры) российского пролетариата. В 1921 г. профессор И. А. Ильин резко критиковал большевизм в лекциях и публичных выступлениях, а также в ряде брошюр, опубликованных в 1918—1921 гг.: основной задачей российских ученых-юристов он признавал осмысление трагического опыта исторических событий, познание дефектов и недугов своего и общенационального правосознания, помощь в государственном обновлении

- : более 200 ученых, наиболее активных критиков Советского государства и права, были награждены Всероссийской чрезвычайной комиссией

- : начиная с 1930-х гг. советская правовая наука вступает в стадию построения социалистического общества и Великой Отечественной войны. Характерная особенность этого периода состоит в том, что право излагать проблемы правовой науки и практики от ученых не перешло к партийным и государственным деятелям, которые, как правило, не имели специального юридического образования и знали о праве лишь понаслышке, с позиции сталинско-партийных установок: стадия восстановления народного хозяйства ознаменовалась тем, что изменилась методология научных исследований, равно как и прекратились преследования советских правоведов

- : после смерти И. В. Сталина в марте 1953 г. советские правоведы не сохранили верность прежнему стилю и методологии научной работы. Цитаты из работ «великого вождя советского народа и всего человечества» не составляли значительный удельный вес в их изданиях, не сохранялись неизменными и лестные оценки его деятельности

S: Советская юридическая наука периода «развитого социализма»: масштабность задач и консерватизм решений?

+ : завершающий этап развития советской юридической науки был наиболее плодотворным по сравнению с предшествующими этапами. Наиболее ярко это проявилось: 1) в усиленном внимании к проблемам методологии правовой науки и в расширении системы методов познания ее предмета; 2) в развитии социальных правовых исследований и формировании криминологии как новой отрасли юридической науки; 3) в развитии прикладных исследований, ориентированных на изучение эффективности норм права, юридическое прогнозирование, проектирование и создание автоматизированных средств ведения дискуссий по проблемам развития отраслевых юридических наук : советские правоведа почти приостановили исследования методологических проблем познания предмета правовой наук

- : на повестку дня не был поставлен основной вопрос методологии правоведа: каким образом советские правоведа должны осваивать пути творческого применения материалистической диалектики в познании государства и права

- : начиная со второй половины 1970-х гг. творческое применение диалектики в правовой науке не стало пониматься как разработка путей реализации принципов диалектической логики (требований объективности и полноты познания, системного и конкретно-исторического подхода и др.) в системе общих, специальных и частных методов познания государства и права

- : основной акцент не был сделан на разработку проблем применения специальных и частных методов правовой науки: социальных правовых, сравнительного правоведа и кибернетических методов

S: Какое место в юридической науке занимал метод социологических исследований?

+ : благодаря осуществлению социальных правовых исследований — анкетирования, экспертного опроса, изучения материалов правоприменительной практики начиная с 1970-х гг. были разработаны и успешно проведены исследования эффективности норм права

- : не представлялось возможным сформулировать научно-обоснованные выводы о результативности действия норм права, а также выявить присущие им недостатки и подготовить конкретные предложения о путях совершенствования недостаточно эффективных норм права

- : данные исследования почти не проводились в уголовном, трудовом и других отраслях права

- : на базе социологических исследований в 1980-х гг. не была образована новая отрасль правовой науки — криминология

- : социологические с не содействовали разработке методики прогнозирования эффективности норм права

S: Какова роль овладения советскими правоведами методом сравнительного правоведа, применения вычислительной, электронной техники?

+ : овладение советскими правоведами методом сравнительного правоведа, применения вычислительной, электронной техники для решения прикладных задач правовой науки способствовало обогащению правовой науки знаниями действующих норм зарубежного законодательства, как позитивного, так и негативного опыта правотворчества

- : с применением тех или иных математических моделей не расширялись возможности проведения криминалистической экспертизы

- : советским правоведам не удавалось спроектировать и внедрить в практику автоматизированные системы поиска правовой информации

- : не был удачным опыт создания автоматизированной информационно-поисковой системы «Законодательство», информационная база которой состояла из 26 тыс. нормативных правовых актов высших органов государственной власти и управления Союза ССР, а автоматизированный поиск не велся с применением специально составленного словаря юридических терминов (тезауруса)

-: совершенствование методологии научных исследований самым позитивным образом не сказалось на состоянии теоретических проблем правовой науки.

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 5 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Современный период российской правовой науки берет начало с 1991 г., с того момента, как Советское государство официально перестало существовать. в конце второго тысячелетия XX, начале XXI века, можно сделать вывод, ни одна страна так называемого цивилизованного мира, и все они вместе не обладают научной организацией власти: юридическая наука переживает жесточайший и вполне закономерный кризис. Несомненно и то, что юридическая наука должна развиваться во взаимодействии со всеми странами, на мировом уровне

S: В чем проявлялся методологический и мировоззренческий кризис в российской юридической науке на рубеже 90-х годов XX века?

+: на практике *методологический плюрализм* правовых исследований породил три позитивных последствия: переход определенной части российских правоведов на методологию научного познания, основанную на применении, на наш взгляд, релятивистских методов (герменевтики, феноменологии, синергетики и др.), не способных обеспечить получение углубленных теоретических знаний; огульную критику диалектико-материалистического метода, практики его применения советскими правоведом; снижение качества научных правовых исследований.

-: юридическая литература изобилует позитивными оценками материалистической теории государства и права и диалектико-материалистического метода научного познания, которые являются повторением теоретических и методологических утверждений, допущенных советскими правоведом в критикуемый период

-: немалая часть современных российских правоведов красноречиво, доказывают значимость марксизма, его теории и методологии правовой науки

-: они утверждают перспективность и эффективность опыта и результаты советского правоведения

-: они обосновывают приоритетность диалектико-материалистического метода в способности быть действительным и действенным орудием научного познания

S: Какие задачи российской юридической науки ставились в условиях рыночных реформ?

+: в эпоху рыночных реформ перед российскими правоведом стала общетеоретическая задача обрести подлинное, научно обоснованное понимание права, закономерностей его функционирования и развития. Определились три направления.

-: одна часть теоретиков права, не верящая в способность современных релятивистских методов вывести правовую науку из кризисного состояния, призывает российских правоведов не осваивать эти методы

-: значительная часть российских правоведов не считала возможным продолжить дальнейшее развитие правовой науки с позиций теории и методологии юридического позитивизма, утверждала явно устаревшие методы, не согласовывая их с положениями теории правового государства

-: определенная часть правоведов отрицает необходимость более основательно исследовать теорию и методологию материалистической теории права, основы которой были заложены еще полтора столетия назад К. Марксом и Ф. Энгельсом и существенным образом искажены советскими правоведом

-: анализ современных проблем организации и функционирования государства и права, по мнению представителей вышеназванного направления, не усматривал никаких оптимальных путей вывода юридической науки из ее сегодняшнего кризиса

S: Какие тенденции свойственны юридической науке в эпоху глобализации?

+: в конце XX в. темп жизни России и направление ее развития, в том числе и развития правовой науки, как, впрочем, и других стран стали определяться "глобальным миром": пропуск в западное "Будущее" был найден в точном воспроизведении в стране государственно-правовых порядков западного мира. Одним из основных следствий глобализации стал кризис наций-государств: государственные границы стали проницаемыми. Когда в начале 90-х гг. XX в. прекратил существовать биполярный мир, разделенный на капиталистический и социалистический лагерь, Россия оказалась перед выбором: адаптироваться в глобальный мир или превратиться в режим-изгой, обреченный на замкнутость в собственных границах. Глобализация в качестве принципа развития разных стран утверждает унификацию, причем и в правовом отношении мира

-: относительной однородностью права не обладают лишь развитые страны, которые устремились к полной унификации своего права, обеспечивающей свободу передвижения рабочей силы и капитала, культурных достижений и товаров и т.п.

-: наименьшие изменения под влиянием Запада в России претерпевает, прежде всего: а) конституционное право; б) гарантии для права собственности; в) обязательственное право; г) регулирование приватизации; д) правила имущественной ответственности; е) права и свободы человека и гражданина; и) пенитенциарное законодательство; и некоторые другие сферы правового регулирования

-: для стран, не принятых западным сообществом в число развитых, в том числе и для России, унификация государственно-правовых институтов в соответствии с западными стандартами уготовливала радужные масштабы

-: глобализация не является вызовом для традиционных атрибутов суверенитета России и ее государственно-правовой системы

S: Возможен ли собственный путь государственно-правового развития России?

+: в современных условиях положено начало революции в правовой науке и юридической практике: совершенствование методологии научного познания, углубленное изучение политико-правовых процессов в их непосредственном бытии, реальной жизни, в том числе с применением методов социальных правовых исследований, привело к выделению из общей теории права проблематики, связанной с деятельностью государства, и обособлению ее в самостоятельную науку — политологию, ориентированную на изучение политических систем, соотношения государственной власти и общественных властных институтов, политического поведения граждан и иных лиц

-: никаких изменений не произошло в составе отраслевых юридических наук в связи с появлением таких новых отраслей науки, как наука информационного права, юридическая техника, криминалистика, экология, наука муниципального права, наука корпоративного права

-: в настоящее время даже не обсуждается вопрос о создании науки образовательного права, медицинского права и др.

-: в современных условиях не меняются акценты в правовой политике государства. С юридической арены окончательно уходит либеральное представление о государстве как «ночном стороже». Как международными, так и национальными актами на государство возлагается обязанность не только защищать права и свободы граждан, но и создавать необходимые материальные и иные условия для их реализации.

-: правовое государство должно быть только правовым, не демократическим, и не социальным.

S: Каковы пути совершенствования правовых основ правового государства в России?

+ : в Конституции РФ нашли свое признание и нормативное закрепление все три основных аспекта правовой государственности - гуманитарно-правовой (права и свободы человека и гражданина), нормативно-правовой (конституционно-правовая природа и требования ко всем источникам действующего права) и институционально-правовой (система разделения и взаимодействия властей)

- : принцип « правового государства » не получил общее признание, не были отменены репрессивные, иные реакционные институты и положения, не стали развиваться демократическое законодательство, система правосудия

- : формирования правового государства не предполагает создание системы политических, юридических и иных гарантий, которые обеспечивали бы реальность этих конституционных положений, равенство всех перед законом и судом, взаимную ответственность государства и личности

- : конституционная модель российской правовой государственности не остается еще не сформированной до конца: первоочередной не является задача доведения до конца процесса формирования всех конституционных институтов

- : в качестве одной из важнейших задач, связанной с формированием правового государства не следует рассматривать развитие и совершенствование законодательства, формирование новой по существу правовой системы

Модуль 2.

Особенности правовой системы Российской Федерации.

3.2. Тестовые оценочные задания

Задания типа А - Тесты с выбором правильного ответа (тесты закрытого типа)

V1: Особенности правовой системы Российской Федерации

V2: Задания типа А

V3: Однозначный выбор. Из предложенных вариантов ответов на вопросы, выберите один, соответствующий правильному ответу:

S: По Конституции органы государства (законодательный, исполнительный, судебный):

- : объединены;

+ : *самостоятельны;*

- : взаимозависимы

- : не взаимозависимы

S: Чем является по государственному устройству Россия?

+ : *федерацией*

- : конфедерацией

- : унитарным государством

- : монархией

S: Какому понятию соответствует определение: «форма государственного устройства, при котором государство полностью сохраняет свою независимость, имеют собственные органы государственной власти и управления, при этом они создают специальные объединенные органы для координации действий в определенных целях (военных, внешнеполитических и др.)»?

+ : *конфедерация*

- : федерация

- : унитарное государство

- : монархия

S: Конституция РФ имеет верховенство:

- : только на территориях с преобладанием русского населения

- : только в республиках

+ : *на всей территории России*

-: в субъектах Федерации

S: При демократии основные органы власти:

-: состоят из самоназначенцев

+: *избираются путем свободных демократических выборов*

-: формируются Президентом

-: формируются Правительством

V3: Задания с выбором одного, наиболее полного и правильного ответа, из числа ответов, правильных в разной степени.

S: Какова цель учебного курса « Правовая система»?

+: [50] Формирование у магистрантов теоретических знаний о методах проведения исследований в области права, истории их становления и развития

+: [50] Формирование у магистрантов теоретических представлений о праве в разные исторические периоды его развития

в) Формирование у магистрантов первичных навыков правотворческой деятельности

+: [100] Формирование у магистрантов теоретических знаний о системе права и навыков правотворческой и правоприменительной деятельности.

S: Выберите дефиницию, которая, на Ваш взгляд, верно объясняет, что

такое юридическая наука :

+: [100] Юридическая наука – это систематическое воспроизводство знаний о праве

+: [5] Юридическая наука – это социальный институт, аккумулирующий потребности общества в знаниях о праве, систему учреждений, научное юридическое сообщество

+: [50] Юридическая наука – это совокупность представлений о закономерностях возникновения, развития и функционирования государства и права

+: [50] Юридическая наука – это совокупность представлений о тенденциях правового развития общества

S: Совокупность определенных фундаментальных правовых

понятий образует:

+: [50] правовую категорию

+: [50] отрасль права

+: [5] суждение;

+: [100] концепцию

S: Античная философия права раннего периода характеризуется творчеством:

+: [100] Гомера, Гесиода

+: [50] Платона и Аристотеля

+: [5] М. Аврелия

+: 50] Цицерона

S: Когда возникли элементы юридического образования?

+: [100] когда осуществляла деятельность школа стоиков в Древней Греции

+: [50] когда римские юристы в присутствии учеников стали публично разбирать правовые ситуации

+: [50] когда римские юристы в своих суждениях стали различать право и справедливость

+: [5] когда были созданы первые европейские университеты

V3: Множественный выбор. Из предложенных вариантов ответов выберите все возможные, отражающие полный правильный ответ (множественный выбор):

S: Какие понятия относятся к отраслям права?

-: закон;

+: финансовое право;

-: конституция;

+: административное право.

S: Какие из перечисленных понятий можно отнести к государственно-правовым?

- общество;
- + публичная власть;
- организация;
- + договор.

S: Верны ли следующие суждения?

- + конституционное право считается ведущей отраслью права.
- + государственную власть в РФ осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ, суды РФ.
- + конституции, уставы субъектов РФ Российской Федерации являются источником права.
- : декларации, договора не являются источниками права.

S: Найдите в предлагаемом перечне признаки, характеризующие конституцию:

- + обладает высшей юридической силой;
- : носит учредительный характер;
- + является основным законом государства;
- + имеет прямое действие;

S: Найдите в предлагаемом перечне признаки, свойственные нашему государству:

- + основывается на принципе федерализма
- + является светским государством
- : является монархией
- + признается социальным государством

Б – тесты без готового ответа (тесты открытого типа): вписать правильный ответ, сформулировать неполное утверждение, в котором отсутствует один или несколько смысловых элементов

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом:

Систематизация нормативно-правовых актов – это:

- : *возможное написание неправильного ответа* приведение субъектов Федерации в определенную систему
- : *возможное написание неправильного ответа* объединение с новыми устаревших и неэффективных норм права
- + *правильный ответ* деятельность, направленная на упорядочение и совершенствование нормативных актов путем их внутренней и внешней обработки для системного воздействия на общественные отношения

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом: Существуют три основные формы систематизации нормативных актов:

- + *правильный ответ* инкорпорация
- + *правильный ответ* консолидация
- + *правильный ответ* кодификация
- : *возможное написание неправильного ответа* идентификация

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом: Кодификация – это деятельность:

- + *правильный ответ* правотворческих органов по созданию нового, сводного, внутренне согласованного и юридически цельного нормативного акта, которая осуществляется путем глубокой и всесторонней переработки действующего законодательства в определенной сфере
- : *возможное написание неправильного ответа* которая обеспечивает согласование норм общеправового регулирования с нормами федеральных законов и законов субъектов Федерации
- : *возможное написание неправильного ответа* которая определяет нормы-цели, нормы-дефиниции, нормы-принципы и т. д.

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом: Кодификационные акты делятся на три вида:

+: *правильный ответ* основы законодательства, устанавливающие важнейшие модельные нормативные положения определенной отрасли или сферы государственного управления в федеративном государстве

+: *правильный ответ* кодекс - комплекс правовых норм, объединенных в одном акте и регулирующих определенную сферу общественной жизни (гражданскую, уголовную и др.)

+: *правильный ответ* устав, положение - комплексные акты специального действия, которые издаются не только законодательными, но и другими правотворческими органами (президентом, правительством);

-: *возможное написание неправильного ответа* аналогия права и аналогия закона.

V3: Установить соответствие. Сформулировать соответствие между элементами двух множеств. Элементы для сопоставления записываются в столбец: сначала приводятся элементы задающего множества, содержащие постановку проблемы (L_n), а затем элементы, подлежащие выбору (R_n).

V3: Выберите правильный ответ, соответствующий выбранной категории

Q: Установите соответствие между признаком, характеризующим государство, и его определением.

L1: Федерализм

L2: Правовое государство

L3: Светское государство

L4: Республика

L5: Монархия

R1: Государство состоит из ряда полноправных субъектов

R2 : Верховенство права

R3: Церковь и государство отделены друг от друга

R4: Выборность главы государства

R5: Абсолютная, ограниченная: сословно-представительная; конституционная: халифат.

Q: Установите соответствие между понятиями и определениями

L1. Правовой обычай

L2. Договор

L3. Обычай делового оборота

L4. Закон

L5. Прецедент.

R1. Сложившаяся система исписанных правил при передаче имущества, денег, информации, оказании услуг

R2. Соглашение двух или более лиц, которое приводит к возникновению, изменению или прекращению правоотношений

R 3. Исторически сложившееся правило поведения, передающееся из поколения в поколение

R 4. Правовой акт, принимаемый в особом порядке представительным органом власти

R 5. Решение должностного лица по конкретному делу, применяемое по аналогии

Q: Проанализируйте приведенные ниже отрывки законов и укажите, нормы каких отраслей права они представляют:

L1. Никто не может присваивать власть в Российской Федерации.

L2. Действия, направленные на насильственный захват власти или насильственное удержание власти в нарушение Конституции Российской Федерации, а равно направленные на насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации, - наказываются лишением свободы на срок от двенадцати до двадцати лет.

L3. Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Соглашение об изменении или о расторжении брачного договора совершается в той же форме, что и сам брачный договор.

L4. Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит возмещению. Вред возмещается за счет средств соответственно казны РФ, казны субъекта РФ или казны муниципального образования.

L5. Законодательство об административных правонарушениях состоит из настоящего Кодекса и принимаемых в соответствии с ним законов субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

R1. Конституция РФ. Статья 3 (ч. 4).

R2. Уголовный кодекс РФ. Статья 278.

R3. Семейный кодекс РФ. Статья 43.

R4. Гражданский кодекс РФ. Статья 1069.

R5. КоАП РФ. Статья 1.1.

V3: Установить последовательность. Сформулировать задание на упорядочение элементов определенного множества в соответствии с заданной закономерностью или заданным правилом, критерием, признаком.

Q: Расположите по степени приоритетности в применении (поставьте номера: 1,2,3,4, 5):

1. Конституция РФ
2. законы
3. кодексы
4. указы Президента РФ
5. постановления Правительства РФ

Q: Расположите по степени приоритетности в применении решения (поставьте номера: 1,2,3,4, 5):

1. Верховного суда
2. Президиума областного суда
3. областного суда
4. городского суда
5. районного суда

Q: Расположите по степени приоритетности в применении законы и другие источники права в случае имеющих в них противоречий (поставьте номера: 1,2,3,4, 5):

1. международные законы
2. конституционные федеральные законы
3. федеральные законы
4. законы субъектов Федерации
5. указы Президента РФ

Q: По вопросу о возможных мерах наказания юридического лица в юридической литературе высказано следующее суждение - в виде перечня таких мер ((поставьте номера: 1,2,3,4, 5):

1. Штраф, размер которого зависит от тяжести совершенного преступления, характера и размера причиненного вреда, имущественного положения юридического лица. Мог устанавливаться штраф, например, в размере некоторой части или полной величины годового дохода лица.
2. Запрещение заниматься определённой деятельностью, которое может включать в себя запрет на совершение сделок определённых категорий, эмиссию акций или других ценных

бумаг, запрет на получение от государства денежных субсидий, дотаций или каких-либо льгот.

3. Ликвидация юридического лица, заключающаяся в полном принудительном прекращении его деятельности, имеющем соответствующие гражданско-правовые последствия. Данный вид наказания может применяться, если тяжесть содеянного свидетельствует о невозможности продолжения функционирования данного юридического лица.

4. Конфискация имущества — принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества юридического лица. Конфискация может применяться как дополнительное наказание к ликвидации юридического лица.

5. Высказываются также суждения по поводу виновности юридического лица, которая обосновывается наличием у него самостоятельной (хотя и коллективной) воли, отличающейся от воли отдельных участников лица, и подкрепляется возможностью юридического лица виновно совершать гражданские правонарушения.

Q: Преступления, совершаемые в сфере незаконного оборота наркотиков, включают следующие противоправные действия (поставьте номера: 1,2,3,4, 5):

1. незаконное приобретение, хранение, перевозку, изготовление, переработку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов
2. незаконное производство, сбыт или пересылку указанных предметов
3. нарушение правил оборота наркотических средств или психотропных веществ
4. хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ
5. контрабанду наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов, инструментов и оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для производства и изготовления наркотических средств и психотропных веществ и др.

Модуль 2.

Особенности российской правовой системы

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 1 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. *Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.*

В современной практике демократических государств действует принцип связанности законодателя с основными права человека. В Конституции РФ закрепляется надпозитивная естественно - правовая концепция прав человека, выраженная в п. 2 ст. 17: «Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат ему от рождения». Это означает признание и законодательное закрепление естественных прав человека, принадлежащих ему как представителю человеческого рода. В п.1 ст. 17 отмечается, что в РФ признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепринятым нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией.

S: Свидетельствуют ли приведенные формулировки о разрыве с позитивистской трактовкой первичности государства по отношению к основным правам человека, о необходимости выведения прав человека из властных полномочий государства, определяющего правовой статус индивида, объем и содержание его прав и свобод?

+: все советские конституции опирались на позитивистскую традицию, по сути, закрепляющую патримониальную позицию государства по отношению к правам и свободам гражданина

-: изменение подходов к взаимоотношению государства и гражданина может сведено лишь к чисто концептуальным трактовкам этих вопросов; за ними следуют новые подходы к пределам властных полномочий различных государственных структур, к содержанию законодательных актов.

-: главным ценностным ориентиром при принятии законов становятся интересы государства, его органов, должностных лиц, а не естественные неотчуждаемые права человека

-: ценностный ориентир, который вытекает из Конституции РФ, не должен трактоваться применительно к деятельности законодательного органа - Федерального Собрания - как его связанность основными правами и свободами человека

-: исходя из естественно - правовой концепции прав человека, основными правами не будут являться - право на жизнь, личное достоинство, свободу и т.д. - неотъемлемы, неотчуждаемы, независимы от воли государства

S: Предполагает ли развитие России как федеративного государства формирование регионального законодательства?

+: наличие регионального законодательства в настоящее время является неоспоримым

-: говоря о текущем состоянии регионального законодательства в России, не следует констатировать существование двух противоположных тенденций в его развитии: существенные различия в качестве нормативных правовых актов, принимаемых в субъектах РФ, и одновременно идентичность правового регулирования в различных субъектах Федерации

-: в данном случае мы не можем говорить о сохранении одного из последних, трудноустраняемых, рудиментарных проявлений автономизации правовых систем субъектов РФ, наблюдавшихся в конце 90-х гг. XX в., - различия в качестве нормативных правовых актов субъектов РФ

-: говоря о правовых системах субъектов федерации, не следует признавать условность данной терминологической конструкции

-: для субъектов РФ не характерно использование национальной юридической практики, полное совпадение основных элементов правовой культуры с общегосударственной правовой культурой

S: При характеристике норм права, принимаемых в субъектах РФ, правомерно ли использовать понятие «система правовых норм, закрепленных в нормативных правовых актах и иных формах (источниках) права субъектов Российской Федерации»?

-: правомерно: в таком случае мы сможем избежать использования теоретически спорных терминов «региональная правовая система» или «правовая система субъекта Российской Федерации»

-: в Конституции РФ термин «правовая система субъекта Российской Федерации» употребляется

-: не актуальной является проблема придания законности сложившейся правовой реальности взаимодействия правовой системы РФ и ее автономизированного элемента в конкретном субъекте РФ через механизм подписания договоров о разграничении полномочий между Российской Федерацией и ее субъектами

-: отсутствует механизм легализации норм, закрепленных в нормативных правовых актах, принятых органами государственной власти субъектов Российской Федерации по основным вопросам жизнеобеспечения субъектов Федерации

-: допустимо, чтобы какие-либо нормативные правовые акты производили фактически перераспределение конституционных предметов ведения вне изменения основного учредительного документа или, по крайней мере, без рассмотрения парламентом

S: Обусловлено ли состояние и перспективы развития правовая система РФ тем, что она является ведущий элемент славянской правовой семьи?

+: историческими, региональными и юридическими источниками правовой системы РФ выступают два таких различных, на первый взгляд, законодательных массива, как право Российской империи и советское право

-: Российская правовая система не отличается особенностью, что она может рассматриваться в качестве целостной правовой семьи или группового подразделения славянской правовой семьи

-: законодательство национальных правовых систем республик в составе Российской Федерации не инкорпорировано в систему законодательства РФ

-: правовая система России не является совокупностью национальной системы права и международно-правовых обязательств Российской Федерации, правовой культуры российского общества и правовой практики в России

-: во второй половине 1980-х - первой половине 1990-х годов в Российской Советской Федеративной Социалистической Республике началось построение новой правовой системы. Особенностью российской правовой системы переходного периода не явилось то, что на начальном этапе ее возникновения действовало большинство нормативных актов бывшего РСФСР.

S: Каковы исторические и социально-культурные корни российской системы законодательства?

-: большинство ученых сегодня не признают, что право, правовая система и правовая культура неразрывно взаимосвязаны с частной собственностью, с осознанием человеком своей индивидуальности, самостоятельности

-: сохранение общины, а также необходимость консолидации перед лицом постоянной внешней угрозы не привело к тому, что публичная политическая власть на Руси складывалась в форме деспотии, жестоко подавлявшей практически весь народ.

-: уничтожение родовой знати, замена её опричным (случайным) сословием, не вызвали рост холопского самосознания даже в сфере правящей верхушки

-: многие русские философы и правоведы не связывали поступательное развитие России, ее народа с необходимостью преодоления деспотизма и бесправия, обретения веры в силу права

+: сформировавшаяся в X - первой половине XIX века российская система законодательства имела следующие признаки:

1) приоритет общих интересов, общего дела, дух соборности в ущерб личным правам и интересам индивида;

2) слабость личностного, а значит и правового начала в российской культуре;

3) широкое распространение наряду с законодательными средствами таких регуляторов поведения, как моральные, религи-озные, корпоративные и другие нормы;

4) отрицательное отношение православной церкви к фундаментальным устоям правового общества, к праву и правовой культуре;

5) высокая степень огосударствления всех сторон жизни и, как следствие, слабое развитие структур гражданского общества;

6) начало формирования правовой системы в результате отмены крепостного права и осуществления правовой реформы во второй половине XIX - начале XX веков.

В процессе правовой реформы в России была ликвидирована сословность суда, провозглашено равенство всех перед законом и судом, осуществлено отделение суда от административной власти, установлены выборность и несменяемость судей, коллегиальность рассмотрения дел, состязательность процесса, введён институт присяжных заседателей и т. д.. Всё это заложило в конце XIX - начале XX вв. в России фундамент современной правовой системы.

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 2 (с 5 подзадачами однозначного выбора). Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Конституция Российской Федерации — это основной Закон России, закрепляющий основы конституционного строя, организации государственной власти и взаимоотношений между гражданином, обществом и государством.

S: Является ли Конституция РФ единым, обладающим особыми юридическими свойствами нормативно-правовым актом, посредством которого народ учреждает основные принципы устройства общества и государства, закрепляет правовой статус человека и гражданина?

+: Конституция как основной закон государства и общества имеет ряд отличий от других правовых актов:

— Имеет *учредительный, основополагающий характер*. Регулирует широкую сферу общественных отношений, наиболее важные из которых затрагивают коренные интересы всех членов общества, всех граждан.

— Обладает *высшей юридической силой*. Действие конституции распространяется на всю территорию государства.

— Характеризуется *стабильностью*. Это определяется тем, что конституция закрепляет основы общественного и государственного строя, и рассчитана на длительный срок действия, а также особым порядком ее принятия и изменения.

— Содержит *нормы, имеющие прямое действие*. Конституционные нормы действуют без утверждения какими-либо органами государственной власти или должностными лицами

-: роль конституции в обществе не реализуется в ее функциях: **правовой, гуманистической, учредительной, мировоззренческой**

-: не признаны этапы конституционного развития России:

1906 г. - Основные законы Российской Империи (фактически первая российская конституция), 1918 г.- Первая конституция Российской Советской Федеративной Социалистической Республики (РСФСР), 1925 г. - Конституция РСФСР, 1937 г. - Конституция РСФСР, 1978 г. - Конституция РСФСР, 1989—1993 гг. - Дополнения и изменения, вносимые в Конституцию РСФСР 1978 г., 1993 г. - Конституция Российской Федерации (РФ)

-: Конституция РФ не занимает центральное место в правовой системе общества

-: особенности Конституции РФ не являются обуславливающими центральное место Конституции РФ в правовой системе: **Принимается народом (или от его имени), Имеет учредительный характер, Обладает высшей юридической властью, имеет всеохватывающий характер, Является основой для всех иных источников права**

S: Каково понятие «основы конституционного строя Российской Федерации»?

+: понятие "основы конституционного строя" является новым для конституционного права не только нашего государства, но и конституционного права зарубежных стран. Впервые это понятие формализовано в Конституции Российской Федерации 1993 года, глава 1 которой называется "Основы конституционного строя". В завершающей первую главу Конституции РФ ст. 16 записано, что никакие другие положения Конституции не могут противоречить основам конституционного строя РФ

-: конституционный строй – это устройство общества и государства, не закреплённое нормами конституционного права

-: конституционный строй – это определенная форма, определенный способ организации государства, не закрепленный в его конституции, обеспечивающий подчинение его праву и характеризующий его как конституционное государство

-: признаками конституционного строя не являются: верховенство права; широкие права и свободы человека, их гарантированность; участие народа в осуществлении государственной власти и широкое народное представительство; разделение властей

-: защита конституционного строя не обеспечивается: особым порядком предложения и внесения поправок к главе 1 Конституции, неотвратимостью наказания лиц, осуществляющих действий, направленные на свержение конституционного строя.

S: Каковы структурные элементы конституционного строя России?

+: принципы конституционного строя, которые включены в Конституцию:

- **человек, его права и свободы являются высшей ценностью** (ст.2), что обязывает государство признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина;
- **суверенитет её многонационального народа** (ст.3), что означает – верховенство народной власти, право народа быть носителем суверенитета и единственным источником власти в РФ;
- **государственный суверенитет РФ** (ст.4), означающий, что государственная власть в РФ едина, верховна и независима;
- **федерализм** (ст.5), обеспечивающий государственную целостность России и разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ;
- **разделение властей** на законодательную, исполнительную, судебную (ст.10), означающий, что органы законодательной, исполнительной, судебной власти “сдерживают” друг друга, не допуская сосредоточения власти в руках одного органа;
- **Россия – социальное государство** (ст.7). Этот принцип закрепляет социальную ответственность государства за удовлетворение потребностей членов общества и создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека;
- **установление рыночной экономики**. Это проявляется в признании и защите различных форм собственности, частной, государственной, муниципальной и иных (ст.8,9);
- **идеологическое и политическое многообразие** (ст.13). Их суть состоит в том, что никакая идеология в России не может быть провозглашена в качестве государственной или обязательной и признании многопартийности;
- **Россия – советское государство**. Это означает, что в России не допускается установление никакой религии в качестве государственной или обязательной, религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом (ст.14).

-: Рассматривая человека, его права и свободы в качестве высшей ценности, Конституция тем самым не определяет порядок взаимоотношений государства и личности.

-: носителем суверенитета и единственным **источником власти** в России не является ее многонациональный народ.

-: сущность принципа народовластия не заключается в том, что народ осуществляет власть непосредственно, путем референдума и свободных выборов, а также через избираемые представительные органы государственной власти и органы местного самоуправления

-: Российская Федерация не формируется как конституционное государство, ограничивающее себя рамками Основного закона.

S: Каковы политические основы конституционного строя российской федерации?

+: в ст.1 Конституции РФ провозглашается: Российская Федерация - Россия, есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления. Демократический характер Российского государства проявляется в том, что

согласно ст.3 Конституции РФ, «носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ».

-: Конституция не закрепляет основные формы реализации народом своего суверенного полномочия

-: в содержание основ конституционного строя, закрепленных Конституцией РФ 1993 года, не входят и нормы, регулирующие общественные отношения, связанные с осуществлением государственной власти. В своей совокупности они не регулируют политические основы общественного устройства или политическую систему Российской Федерации

-: народ управляет государством, но свободно не выражает свою волю и не придает ей общеобязательный характер путем закрепления в законодательных актах.

-: реализация народовластия не осуществляется в различных формах: через систему государственных органов, общественные организации и партии, через институты непосредственной демократии

S: Каковы экономические основы конституционного строя российской федерации?

+: экономической основой конституционного строя России является находящееся в стадии становления социальное рыночное хозяйство, в рамках которого производство и распределение товаров и благ осуществляется в основном посредством рыночных отношений. Их участниками выступают частные субъекты хозяйствования, конкурирующие между собой. Российская Федерация поддерживает эту конкуренцию, а также принимает меры к предотвращению монопольных привилегий и осуществляет соответствующий контроль

-: в Конституции не закреплены многообразие форм собственности, их равная защита

-: государственная собственность не на федеральную и собственность субъектов Российской Федерации

-: право частной собственности не дополняется также правом граждан на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной закрепленной законом экономической деятельности

-: развитие частной собственности в России не связано с приватизацией государственных и муниципальных предприятий, участков земли, а также жилья.

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 3 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. *Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.*

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.

S: Каково соотношение системы права и системы законодательства?

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

-: право может работать вне законодательства, а законодательство в его широком понимании и является правом

-: проводить анализ структуры системы права не следует вместе с внешней формой права, которой является система законодательства

-: законодательство не является местом закрепления правовых норм и средством придания им определенности и объективности, их организации и объединения в правовые акты

-: строение законодательства не воспринимается правоведами как система.

S: Какие различия можно выделить между системой права и системой законодательства?

+: 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. А система законодательства создается под большим влиянием субъективного взгляда законодателя. Разграничение между системой законодательства и права вызвано главным образом потребностями классификации, систематизации законодательства, деятельностью органов государственной власти, направленной на упорядочение законодательства, а также создание стройной, логичной системы.

-: соотношение системы права и системы законодательства – характеристики, которые не позволяют различить два термина правовой теории, выражающиеся в доступности и сокращении ненужной множественности актов, реализации их работы по их согласованию и правильному применению

-: система права и система законодательства не взаимосвязанные, но самостоятельные категории, представляющие два аспекта одной и той же сущности – права

-: структура права не носит объективного характера и не обусловлена экономическим базисом общества.

-: структура права может строиться по произволу законодателя

-: элементами структуры права, как известно, не являются: норма права, отрасль, подотрасль, институт и субинститут, которые в своей совокупности призваны максимально учитывать многообразие регулируемых общественных отношений, их специфику и динамизм.

S: Каков процесс обновления системы права?

+: обновление системы права связано прежде всего с развитием и совершенствованием общественных процессов, актуальность которых способствует появлению новых правовых институтов и отраслей.

-: структура системы права может быть раскрыта с достаточной полнотой и точностью, если не видеть ее органического единства с внешней формой права – системой законодательства.

-: законодательство не является формой существования правовых норм, средство придания им определенности и объективности, их организации и объединения в конкретные правовые акты

-: система законодательства – это простая совокупность правовых актов без скоординированности ее структурных компонентов

-: взаимосвязь между правовыми актами не обеспечивается за счет различных факторов, главным из которых является предмет регулирования и интерес законодателя в рациональном, комплексном построении источников права.

S: Тождественны ли система права и система законодательства?

+: система права и система законодательства не тождественны: между ними имеются существенные различия и несовпадения, которые позволяют говорить об их относительной самостоятельности

-: первичным элементом системы права не является норма, а первичным элементом системы законодательства не выступает нормативно-правовой акт

- : юридические нормы отраслей права не являются строительным материалом, из которого складывается та или иная конкретная отрасль законодательства
- : при построении каждой законодательной отрасли этот строительный материал может употребляться в разном наборе и в различном сочетании определенного нормативного акта
- : отрасли законодательства всегда совпадают с отраслями права
- : исключена ситуация, при которой отрасль законодательства существует без отрасли права

S: Чем обусловлена необходимость проведения различия между системой права и системой законодательства?

- + : это вызывается, помимо прочего, потребностями систематизации законодательства, т.е. деятельностью государственных органов, направленной на упорядочение законодательства, приведение его в стройную, логичную систему
- : установление правильного соотношения между системой права и системой законодательства – это весьма второстепенная теоретическая и практическая задача
- : надлежащее ее решение никак не связано с обеспечением доступности правовых актов
- : надлежащее ее решение не обеспечивает сокращение ненужной множественности актов
- : итогом надлежащего ее решения не приводит к согласованности и правильному применению правовых актов на практике.

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 4 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. *Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.*

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

S: Какие существуют виды и формы систематизации нормативных актов?

- + : существуют три основные формы систематизации нормативных актов: инкорпорация, консолидация, кодификация и одна вспомогательная — учет
- : учет не является необходимым условием приведения актов в систему
- : **инкорпорация** представляет собой внешнюю обработку или объединение в сборники и собрания действующих нормативных актов в определенном порядке с изменением их содержания по существу
- : при этом юридический статус инкорпорированных актов изменяется
- : различают официальную и неофициальную инкорпорацию. Официальная инкорпорация - это упорядочение правовых норм их автором либо иным уполномоченным органом путем издания сборников действующих нормативных актов. Она не может осуществляться на основе хронологического и тематического принципов. Неофициальная инкорпорация - это внешняя обработка законодательства, которая проводится организациями или отдельными гражданами по своей инициативе без специального поручения и контроля правотворческих органов. На них можно ссылаться при

применении права (сборники нормативных актов по гражданскому, трудовому и другим отраслям права).

S: Каковы особенности консолидации?

+ : консолидация - такая форма систематизации, при которой происходит объединение нескольких близких по содержанию нормативных актов в единый сводный нормативно-правовой акт. Это происходит с целью преодоления множественности нормативных актов и обеспечения единства правового воздействия.

- : в связи с этим консолидация не может рассматриваться и как особый прием, используемый правотворческим органом при совершенствовании действующего законодательства

- : для консолидации не характерны следующие черты: она представляет собой своеобразный правотворческий прием (инкорпорация, даже официальная, отношения к правотворчеству не имеет); проводится только правотворческими органами, и лишь в отношении принятых ими актов

- : при консолидации объединенные акты не утрачивают силу, а вместо них действует вновь созданный нормативный акт, который имеет собственные официальные реквизиты (наименование, дату принятия, номер и подпись должностного лица).

- : консолидация по своей природе не занимает промежуточное положение между инкорпорацией и кодификацией

S: Что характерно для кодификации?

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

- : кодификация не обеспечивает согласование норм общеправового регулирования (норм-целей, норм-дефиниций, норм- принципов и т. д.) с нормами конкретного, специального правового регулирования

- : кодификация не становится своеобразной нормативной основой комплексного подразделения системы права и законодательства (института, отрасли или комплексного массива законодательства) организованного по предметному, функциональному или целевому критериям

- : вид кодификационных актов - основы законодательства не устанавливают важнейшие модельные нормативные положения определенной отрасли или сферы государственного управления в федеративном государстве

- : вид кодификационных актов кодекс - комплекс правовых норм, объединенных в одном акте, не регулирует определенную сферу общественной жизни (гражданскую, уголовную и др.)

S: Каковы результаты кодификации?

+ : результаты кодификации: Конституция, Кодекс, Основы законодательства, Устав, Положение, Правила

- : конституции не бывают кодифицированными или некодифицированными

- : кодекс не является единым, сводным, юридически и логически цельным, внутренне согласованным нормативным актом

- : кодекс не имеет сложную структуру и большой объем, не делится на части: общую и особенную, разделы и главы

- : устав — кодификационный акт, который не регулирует деятельность определенных ведомств, министерств, организаций, ту или иную сферу управления (Устав автомобильного транспорта, Устав железных дорог, Устав предприятия).

S: Какова практическая значимость осуществления систематизации нормативно-правовых актов?

+ : прежде всего: устранение противоречий между нормативными актами», а также: появление, использование правовых понятий, расширяющими возможности

правоприменительной практики. Например, Основы законодательства, Положение, Правила

-: основы законодательства — кодифицированный акт, не содержащий концептуальные понятия, цели и задачи правового регулирования, принципы, устанавливающие основные направления регулирования определенной сферы общественных отношений. Как правило, такой акт не включает нетипичные нормы — нормы-цели, нормы-принципы, нормы-дефиниции и не обеспечивает связь и согласованность норм тех или иных отраслей либо институтов права

-: не повышение качества и эффективности законодательства

-: не обеспечение доступности его использования гражданами, государственными органами, общественными организациями, коммерческими корпорациями

-: не использование технического фактора - способа (формы) систематизации: учёт нормативных актов, т.е. письменно фиксирование изданных нормативно-правовых актов (в специальных журналах, на карточках, в компьютере).

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 5 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. *Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.*

Основные направления развития и совершенствования системы права связаны с социально-экономическими и политическими реформами, происходящими в стране. Одновременно идут глубинные процессы изменения самого содержания права, обновления законодательства и осознания новой роли правовых явлений в жизни человека и общества.

S: Какие основные тенденции можно выделить в развития российского права?

+: к общим тенденциям развития российского права относятся следующие:

постепенное изменение соотношения "человек и право";

изменение методов правового регулирования: переход от императивных к диспозитивным методам регулирования, преобладание общедозволительного типа регулирования в отношениях между людьми; все больше расширяется сфера действия частного права

-: наблюдается определенное неограничение публично-правового регулирования, которое в прежние времена было доведено до абсурда (свидетельство тому - установление предельных размеров садовых домиков, бань, погребов и т.п.)

-: не происходит выравнивание отношений между государством и отдельным человеком с точки зрения объема прав и обязанностей между ними, гарантий их реализации

-: не развиваются тенденции децентрализация правового регулирования

-: не осуществляется интеграция в российское законодательство в определенных случаях общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации

S: Какие тенденции можно назвать в области развития структуры (системы) права?

+: процесс постепенного накопления нормативного материала и распределение его по структурным блокам - институтам, отраслям. Все более заметна тенденция к определенной унификации подобных блоков как равнозначных по объему, структуре и другим характеристикам, что позволяет расширять плоскости их взаимодействия, повышать эффективность регулирования. Данный процесс включает в себя образование новых институтов и отраслей (банковское, налоговое право), а также вычленение их из уже существующих структурных подразделений (семейное право).

-: рост значения правового регулирования не влечет за собой образование комплексных структурных объединений юридических норм, возникновение комплексных образований

не зависит и от степени развитости правовой системы, от взаимодействия ее с другими нормативно-регулятивными системами общества

-: отсутствует возможность развития системы права в направлении от современной структуры с ее довольно прочными связями между институтами и отраслями к "плазменному" строению, где первичные структурные элементы будут находиться в состоянии относительной автономности

-: не сказываются и на его структурных частях системы права структурные изменения в экономических отношениях большинства государств современного мира, демократизация политических систем на постсоветском пространстве

-: не обуславливают важные изменения в праве мощные сдвиги в идеологической сфере, признание абсолютной ценности человеческой личности, ее прав и свобод

S: Какие основные тенденции просматриваются в развитии российского процессуального права?

+: влияние процессов глобализации, гармонизация процессуального регулирования, диспропорционального развития, демократизация и гуманизация процесса

-: процессуальное право в силу своей специфики (опосредованной связи с материальными условиями жизни) менее всего подвержено влиянию процессов глобализации, поэтому они не ощутимы

-: не сказывается воздействие глобализации на развитии уголовно-процессуального права

-: в системе российского процессуального права сегодня явно просматривается тенденция рассогласованного, диспропорционального развития

-: прошедшие годы показали, что в сложившихся условиях российской действительности материальное право не обновляется, а что же касается процессуального права, то на этом направлении нерешенные проблемы просто отсутствуют

S: Является ли реформирование условием преодоления имеющихся еще отрицательных тенденций в развитии системы права России?

+: реформирование обеспечение развития в системе российского права позитивных тенденций и процессов, на сегодняшний день вышло на качественно новый уровень повышения эффективности всех составляющих ее элементов, стало условием преодоления имеющихся еще отрицательных тенденций в развитии системы права России

-: задачей реформирования системы российского права не являются отрицательные тенденции, которые достались ей в наследство от советского прошлого

-: наиболее опасными среди отрицательных тенденций не являются различного рода деформации в сторону полной зависимости системы права от государства и политической конъюнктуры, наблюдающейся в современной России

-: в этой связи нельзя согласиться с утверждением С.С. Алексеева о том, что "общенаучные исторические данные свидетельствуют о том, что определяющая закономерность развития правовых систем на нашей планете заключается в том, что в ходе исторического прогресса право из инструмента государственной власти все более превращается в самостоятельную высокозначимую силу, в самостоятельный мощный регулятивно-охранительный фактор"

-: нельзя согласиться с мнением, что "переходный период в правовой сфере - это больше процесс, чем результат. Он не предполагает стабильности, завершенности и сбалансированности системы права". "В России растянутость хронологических границ существования переходной системы права во времени объясняется грандиозной социальной задачей, многоэтапностью и универсальностью переходных процессов"

S: Выходит ли на первый план совершенствования всех сфер жизнедеятельности проблема повышения правовой культуры российского общества?

-: правовая культура общества никак не связана с идеологической составляющей Конституции России

- : правовая культура общества не находится в прямой зависимости от уровня убежденности членов общества в том, что нет необходимости формировать нетерпимое отношение к проявлениям коррупции
- : тенденции демократизации и гуманизации правоприменительной деятельности не должны активно реализовываться в решении задачи повышения уровня правовой культуры
- : правовая культура общества не имеет существенного значения в реформировании российского права
- +: существенное обновление ключевых нормативно-правовых актов всех уровней, все еще происходящее на данном этапе развития российской правовой системы, должно строиться на принципе учета как можно большего количества разнообразных мнений, достижения согласованности интересов различных социальных групп, должна быть обеспечена максимальная гибкость принимаемых норм к тем жизненным ситуациям, которые они призваны регулировать, повышать уровень правовой культуры российского общества

Модуль 3. Тесты.

Задания типа А - Тесты с выбором правильного ответа (тесты закрытого типа)

V2: Задания типа А

V3: Однозначный выбор. Из предложенных вариантов ответов на вопросы, выберите один, соответствующий правильному ответу:

S: Что является источником права?

- : мораль
- : традиции
- +: подзаконные акты
- : кодификация

S: Форма права, не являющаяся источником права в Российской Федерации:

- +: правовой прецедент;
- : договор нормативного содержания;
- : правовой обычай.

S: Из перечисленных правовых актов выберите нормативные:

- +: Закон РФ «О милиции» от 18 апреля 1991 г.;
- +: Указ Президента РФ о награждении;
- +: Конституция РФ;
- : постановление следователя о возбуждении уголовного дела.

S: Источником права является

- : газетная статья о военной службе
- : мемуары известного военачальника
- : обращение в Комитет солдатских матерей
- +: приказ министра обороны

S: Нормативно-правовой акт, правовой обычай, правовой прецедент относятся к:

- : видам юридической ответственности
- : видам правоотношений
- +: источникам права
- : принципам права

V3: Задания с выбором одного, наиболее полного и правильного ответа, из числа ответов, правильных в разной степени.

S: Совокупность определенных фундаментальных правовых понятий образует:

- +: [50] правовую категорию
- +: [50] отрасль права
- +: [5] суждение;

+: [100] концепцию

S: Верны ли следующие суждения о системе права России?

+: [100] под правовой системой понимается совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых публичная власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей и их объединений (закрепление, регулирование, дозволение, обязывание, запрещение, убеждение и принуждение, стимулирование и ограничение, превенция, санкции, ответственность и т.д.).

+: [100] элементами системы права являются нормы права, институты права и отрасли права

+: [50] право есть комплекс;

+: [50] составляющие правовую систему элементы соединены между собой не случайным образом, а необходимыми связями и отношениями.

S: Определите, какие положения текста носят фактический характер, какие - характер оценочных суждений:

+: [100] Теория прав человека должна сформулировать те основные принципы, которые являются ценностными ориентирами в современном мире

+: [50] Такие принципы формировались исторически, совершенствовались, и сегодня они являются неотъемлемой частью человеческой культуры

+: [50] Эти принципы закреплены в Основном Законе Российской Федерации

+: [100] Статья 2 Конституции РФ провозгласила: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью».

+: [50] Юридическим термином «источники права» обозначается некоторая совокупность нормативных актов во всем их разнообразии.

S: Воздействие правовых норм на личность предполагает:

+: [50] знание правовых норм и их осознание

+: [50] развитие желания реализовывать эти нормы в жизни

+: [50] формирование потребности следовать этим нормам

+: [50] поведение в соответствии с этими нормами

+: [100] все перечисленное выше

S: Виды основных источников (форм) российского права:

+: [100] нормативно-правовой акт;

+: [100] указы Президента

+: [100] нормативно-правовой договор;

+: [50] правовой обычай;

+: [50] правовой прецедент

V3: Множественный выбор. Из предложенных вариантов ответов выберите все возможные, отражающие полный правильный ответ (множественный выбор):

S: Высшая юридическая сила Конституции проявляется в том, что Конституция

-: является единственным правовым актом государства

+: принимается высшим органом власти в государстве, не допускает законы и иные правовые акты, противоречащие ей

-: содержит в себе исчерпывающие ответы на все вопросы

+: основной Закон Российской Федерации

+: закон прямого действия

S: Судебный прецедент

+: это решение суда (обычно это высшая судебная инстанция в стране) по конкретному делу, которое затем становится образцом, обязательным правилом для решения аналогичных дел в будущем

+: это реализация прецедентного права

+ : как источник права в настоящее время широко применяется в Англии, США, Канаде, Австралии и т. д. Во всех этих странах публикуются судебные отчеты, из которых извлекаются судебные прецеденты

- : прецедентное право чрезвычайно громоздко, запутано и противоречиво, не позволяет суду осуществлять правотворческие функции как в случае отсутствия соответствующего закона, так и при его наличии

- : абсолютно во всех странах широкое применение находит этот источник права

S: Юридический прецедент

+ : широко использовался в государствах Древнего мира, в Средние века. Так, в Древнем Риме решения преторов и других магистратов признавались обязательными при рассмотрении аналогичных дел

+ : в последние годы официально становится общим правилом, эталоном разрешения аналогичных дел другими судами либо служит примерным образцом толкования закона (прецедент толкования)

+ : вообще многие институты римского права сложились на базе судебных прецедентов

+ : юридический прецедент в современном виде возник именно в Англии после того, как Вильгельм Завоеватель захватил эту страну в 1066 г. Начиная с реформ Генриха II Плантагенета (XII в.), стали появляться выездные королевские судьи, которые выносили решения от имени короны. Первоначально группа дел, относимых к ведению этих судей, была ограничена, однако со временем сфера их компетенции значительно расширилась.

- : но вырабатываемые судьями решения брались за основу другими судебными инстанциями при рассмотрении аналогичных дел.

S: Какие черты характерны для юридического прецедента как источника права, как решения по конкретному делу, которое обязательно для применения для судов той же или низшей инстанции при рассмотрении аналогичных дел?

+ : казуистичность: прецедент всегда максимально конкретен и приближен к фактической ситуации, поскольку он вырабатывается на основе решения конкретных, единичных случаев — казусов.

+ : множественность: существует достаточно большое количество инстанций, которые могут создавать прецеденты. Данное обстоятельство вместе со значительной продолжительностью действия последних (десятки, а иногда и сотни лет) обуславливает огромный объем прецедентного права.

+ : противоречивость и гибкость: даже среди нормативных актов, издаваемых одним государственным органом, встречаются несогласованности и противоречия. Тем более неудивительно, что решения разных судебных инстанций по сходным делам могут значительно отличаться друг от друга. Это определяет гибкость юридического прецедента как источника права.

- : во многих случаях отсутствует возможность выбора одного варианта решения дела, одного прецедента из нескольких

- : писаное право предоставляет такой широкий простор выбора.

S: Условиями функционирования прецедента в качестве обязательного источника права являются:

+ : наличие механизма опубликования судебных отчетов, что предполагает общеизвестность прецедентов;

+ : существование оптимальной системы профессиональной юридической подготовки;

+ : эффективно действующая иерархическая судебная власть;

+ : нормативность его содержания;

- : не признание со стороны государства.

Б – тесты без готового ответа (тесты открытого типа): вписать правильный ответ, сформулировать неполное утверждение, в котором отсутствует один или несколько смысловых элементов

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом: **Учение, по которому сознание, мышление первичны, а материя, природа вторичны это.....**

: возможное написание неправильного ответа агностицизм

: возможное написание неправильного ответа материализм

: правильный ответ идеализм

J: Запишите слово, пропущенное в таблице.

Основные источники права	Характеристика
•••	Вошедшее в привычку народу правило, которому государство придает общеобязательное значение
Судебный прецедент	Судебное решение по конкретному юридическому делу, служит образцом при рассмотрении аналогичных дел
Нормативный правовой акт	Созданный государственными органами официальный документ, содержащий нормы права

Ответ: правовой обычай

J: Запишите слово, пропущенное в таблице.

Основные источники права	Характеристика
Правовой обычай	Вошедшее в привычку народа правило, которому государство предаёт общеобязательное значение
...	Судебное решение по конкретному юридическому делу, служит образцом при рассмотрении аналогичных дел
Нормативный правовой акт	Созданный государственными органами официальный документ, содержащий нормы права

Ответ: судебный прецедент ..

J: Прочитайте приведенный ниже текст, в котором пропущен ряд слов. Выберите из предлагаемого списка слова, которые необходимо вставить на место пропусков.

«Нормативный правовой акт — правовой документ, изданный в особом процедурном порядке компетентным **органом** государственной власти, устанавливающий, изменяющий или отменяющий правила регулирования **общественных отношений** Б). Нормативные правовые акты принято разделять на два вида: законы и **подзаконные акты** . Основанием такой классификации служит **юридическая сила** нормативного правового акта. Установлена строгая система соподчинения **иерархия** нормативных правовых актов. Ни один нормативный правовой акт, принимаемый в Российской Федерации, не может противоречить **Конституция РФ**

Слова в списке даны в именительном падеже, единственном числе. Каждое слово (словосочетание) может быть использовано только один раз.

Выбирайте последовательно одно слово за другим, мысленно заполняя словами каждый пропуск. Обратите внимание на то, что в списке слов больше, чем вам потребуется для заполнения пропусков.

Список терминов:

иерархия	орган	Федеральное Собрание РФ
общество	Конституция РФ	юридическая сила
общественные отношения	подзаконные акты	указы

В данной ниже таблице приведены буквы, указывающие на пропуск слова. Запишите в таблицу под каждой буквой номер выбранного вами слова. Получившуюся последовательность цифр перенесите в бланк ответов.

Ответ:

А	Б	В	Г	Д	Е
<u>орган</u>	<u>общественные</u>	<u>подзаконные</u>	<u>юридическая</u>	<u>иерархия</u>	<u>Конституция</u>
	<u>отношения</u>	<u>акты</u>	<u>сила</u>		<u>РФ</u>

V3: Установить соответствие. Сформулировать соответствие между элементами двух множеств. Элементы для сопоставления записываются в столбец: сначала приводятся элементы задающего множества, содержащие постановку проблемы (L_n), а затем элементы, подлежащие выбору (R_n).

V3: Выберите правильный ответ, соответствующий выбранной категории

Q: Установите соответствие между полномочиями и органом государственной власти соответствия

L1: ратификация международных договоров;

L2: надзор за соблюдением законов;

L3: общее руководство

политикой государства;

L4: осуществление правосудия;

L5: разработка и исполнение федерального бюджета

R1: Федеральное Собрание

Российской Федерации;

R2: Прокуратура;

R3: Президент

R4: суд;

R5: Правительство РФ.

Q: Установите соответствие между определениями и понятиями: к каждой позиции, данной в первом столбце, подберите соответствующую позицию из второго столбца

L1: принятое в обществе правило, определяющее рамки поведения человека

L2: действия человека, соответствующие его социальному статусу

L3: перемещение человека из одной социальной группы в другую

L4: разделение общества на группы, занимающие разное социальное положение

L5: неодинаковый доступ представителей различных групп общества к социальным благам

R1: социальная норма

R2: социальная роль

R3: социальная мобильность

R4: социальная стратификация

R5: социальное неравенство

Q: Установите соответствие между понятием и определением.

L1: правовой обычай

L2: договор

L3: деловой оборот

L4: закон

L5: сфера деятельности

R1: исторически сложившееся правило поведения, передающееся из поколения в поколение

R2: соглашение двух или более лиц, которое приводит к возникновению, изменению или прекращению правоотношений

R3: решение должностного лица по конкретному делу, применяемое по аналогии

R4: правовой акт, принимаемый в особом порядке представительным органом власти

R5: оказание услуг

V3: Установить последовательность. Сформулировать задание на упорядочение элементов определенного множества в соответствии с заданной закономерностью или заданным правилом, критерием, признаком.

Q: Установите правильную последовательность источников права в РФ по их юридической силе от большей к меньшей в: (поставьте номера: 1,2,3,4,5):

1. Конституция РФ
2. КоАП РФ
3. Уголовный кодекс РФ
4. указ Президента РФ
5. постановление Правительства РФ

Q: Установите иерархию в системе органов прокуратуры РФ (поставьте номера: 1,2,3,4,5):

1. Генеральная прокуратура РФ;
2. прокуратуры субъектов РФ, приравненные к ним военные и другие специализированные прокуратуры;
3. прокуратуры городов
4. прокуратуры районов
5. другие территориальные, военные и иные специализированные прокуратуры.

Q: Установите иерархию в составе РФ Верховного Суда РФ (поставьте номера: 1,2,3,4,5):

1. Пленум
2. Президиум
3. Апелляционная коллегия (с 01.01.2012 г.)
4. Судебная коллегия по административным делам
5. Судебная коллегия по гражданским делам

МОДУЛЬ-3.Задание С. Источники права.

Задания типа С.

Логико-аналитическое задание 1 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. **Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.**

Многообразие подходов к выявлению сущности права объясняется особенностями его познания, сложностью, многогранностью, многоуровневостью такого явления. В мире существует множество научных идей, течений и точек зрения по поводу того, что есть право, но лишь в последнее время ученые стали задаваться вопросом, что значит понимать право. Правопонимание - это научная категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающий в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению.

S: Какие имеются подходы в понимании права?

+ : современный уровень развития методологии исследования социальных явлений позволяет систематизировать различные взгляды о праве на основе определённых критериев. Каждая из существующих теорий имеет свои преимущества и недостатки, их появление и развитие обусловлены естественным развитием человеческого общества и свидетельствует о необходимости и социальной ценности права в жизни людей: правопонимание — это цельная, взаимосвязанная концепция правовых идей, обладающих особым набором свойств, многие видные юристы и философы обращались к этому вопросу с древнейших времен

- : для предмета теория государства и права вопрос о типе правопонимания не имеет решающего значения, ибо определяется именно им

- : типологию правопонимания, т.е. определенную классификацию различных видов трактовки права и их разбивку на однотипные (однородные) группы, невозможно проводить по разным основаниям (критериям)

- : чтобы ответить на вопрос типологии правопонимания, не следует исходить из того, что современное развитие правопонимания находится в конкретно-историческом контексте, которые многие представители и юридических, и гуманитарных наук называют «постмодерн»

- : отсутствие общепринятых типов правопонимания – это не проблема, не свидетельство его кризиса, а не необходимое условие существования права

S: Что существенно для современного толкования проблемы правопонимания?

+ : для современной теоретической юриспруденции основополагающим в рассмотрении проблемы правопонимания является то, что современное правопонимание не может существовать вне современного культурно-исторического контекста: еще в 1975 г. профессор Е.А. Лукашева говорила о применимости разных подходов к праву, об условности и ограниченности любого определения.

- : профессор О.Э. Лейст, рассматривает проблемы правопонимания в следующем ключе: каждое из правопониманий не имеет своих оснований, поэтому они существуют одновременно и не имеют сторонников, каждая из концепций выражает реальную сторону права и служит его осуществлению

- : все понимания права столь же верны, сколь и неоспоримы

- : не зависимости от того, в чем усматривалась основа (базовый элемент) права - норма права, правосознание, правоотношение - сформировались нормативистская и социологическая теории

- : нормативный подход говорит, что право есть не что иное, как антисистема норм, правил поведения, которые устанавливаются государством, т.е. не все зависит от государства: такой подход господствовал в нашей стране в период с 1930-х по 90-е года.

S: Какова суть нормативистской теории правопонимания?

+ : автором концепции нормативистской теории считают Г. Кельзена, по мнению которого право основано на представлении о том, что это совокупность норм, внешне выраженных в законах и иных нормативных актах, право представляет собой стройную, с логически взаимосвязанными элементами иерархическую пирамиду во главе с «основной нормой». Юридическая сила и законность каждой нормы зависит от «вышестоящей» в пирамиде нормы, обладающей более высокой степенью юридической силы

- : современное понимание права в рамках этой теории не возможно выразить следующей схемой: а) право - эта система взаимосвязанных и взаимодействующих норм, изложенных в нормативных актах (текстах); б) нормы права издаются государством, в них выражается государственная воля, возведенная в закон; в) нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения; г) само право и его реализация обеспечиваются в необходимых случаях принудительной силой государства; д) от норм зависит формирование правосознания

-: позитивное значение нормативизма не заключается в том, что такой подход, во-первых, позволяет создавать и совершенствовать систему законодательства; во-вторых, обеспечивать определенный режим законности, единообразное понимание норм и индивидуально-властных велений; в третьих, содействует формированию «нормативного» представления о праве как формально-логической основе правосознания граждан; в-четвертых, право позволяет четко обозначать права и обязанности субъектов, фиксировать меры и средства государственного принуждения; в-пятых, позволяет абстрагироваться от классово-политических характеристик

-: ущербность нормативного подхода не усматривается в его отрицании обусловленности права потребностями общественного развития

-: игнорирование естественных и нравственных начал в праве и роли правосознания в реализации юридических норм, абсолютизации государственного влияния на правовую систему – одно из главных достоинств нормативного подхода

S: Легистский тип правопонимания

+: для легизма и в целом "юридического позитивизма" не характерны пренебрежение правами человека и гражданина, апология власти и гипертрофия ее нормотворческих возможностей, в этом смысле легизм не представляет собой нормативное выражение авторитаризма, повсюду не господствует взгляд на человека как на подчиненный объект власти, а не свободное существо

-: для легистского типа правопонимания характерно отождествление права (как определенной объективной сущности, независимой от воли и произвола официальной власти) и закона (как принудительно-обязательного установления власти). Право, согласно легизму, - это произвольный продукт государства, его приказ (принудительное установление, правило, акт, норма)

-: в новое время легистский подход не обосновывал Т. Гоббс, апологет абсолютистского государства-Левиафана, под "законом" при этом он не имеется в виду все действующее (позитивное) право

-: сторонниками легистского правопонимания принудительность права не трактуется не как следствие каких-либо объективных свойств и требований права, а как исходный правообразующий и правоопределяющий фактор, как силовой (и насильственный) первоисточник права

-: в легистской литературе не получило *широкого распространения* определение понятия права как системы норм, установленных или санкционированных государством и обеспеченных его принудительной силой

S: Суть юридическое правопонимания?

+: для юридического типа правопонимания характерна та или иная версия различия права и закона. При этом под правом имеется в виду нечто объективное, не зависящее от воли, усмотрения или произвола законоустанавливающей власти, то есть определенное, отличное от других социальное явление. В рамках юридического правопонимания среди прочих существуют:

- Естественно-правовой подход. С точки зрения естественно-правового подхода, право — это право, извне преданное человеку и приоритетное к человеческим установлениям.

- Либертарно-юридический подход, разработанный Нерсесянцем В. С. Согласно данному подходу под правом понимается нормативное выражение принципа формального равенства, под которым, в свою очередь, подразумевается единство трех компонентов: равной для всех нормы и меры, свободы, справедливости

-: определяющее значение для различных концепций естественноправового (юснатуралистского) типа правопонимания не имеет различие естественного права и позитивного права

-: для сторонников юснатуралистского подхода естественное право (в его религиозной версии или светской трактовке с позиций философии права, юриспруденции, этики, социальной философии и т.д.) как единственно подлинное, разумное, нравственное и

справедливое право не дано самой природой и коренится в объективной природе - в природе бога или человека, в физической, духовной или социальной природе, в "природе вещей" и т.д.

-: естественноправовому подходу не присущи как достоинства теоретического и практического порядка (поиски объективной сущности права, провозглашение естественной свободы и равенства всех людей, неотчуждаемых прав и свобод человека, идей правового государства и т.д.), так и недостатки (смешение права с неправовыми явлениями - моралью, нравственностью, религией и т.д., формально-правового - с фактически-содержательным, отсутствие четкого формализованного критерия отличия права от всего неправового, невнимание к позитивному праву и отсутствие необходимой взаимосвязи между естественным и позитивным правом и т.д.).

-: формальное равенство, с точки зрения представителей либертарно-юридического типа правопонимания, как сущность и принцип права не включает в себя три взаимосвязанных, взаимодополняющих и взаимно предполагающих (подразумевающих друг друга) составных компонента, три сущностных свойства права:

- 1) всеобщую равную меру (норму),
- 2) формальную свободу всех адресатов этой равной регулятивной меры (нормы),
- 3) всеобщую справедливость этой одинаково равной для всех формы регуляции

Логико-аналитическое задание 2 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Источники конституционного права

Конституционное право имеет свою систему источников. Под системой источников конституционного права понимается их совокупность, характеризуемая такими качествами, как взаимосвязь (предусмотренность существования одних источников другими; конкретизация положений, содержащихся в одних источниках, другими источниками) и иерархия (подчинение одних источников другим, их непротиворечие, преимущественное действие одних источников в случае их коллизии с другими источниками). Система источников российского конституционного права обычно рассматривается как иерархия в зависимости от юридической силы того или иного источника права. Особенностью системы источников российского конституционного права является ее обусловленность федеративным устройством Российской Федерации.

S: Какой правовой акт является основным источником конституционного права России, в чем выражается специфика его как основного источника конституционного права ?

+: Конституция РФ является основным источником любой отрасли национального права, и в первую очередь конституционного

-: Конституция не принимается народом или от имени народа, она не является высшей формой воплощения государственной воли народа

-: конституционные нормы не имеют учредительного характера, устанавливая основные принципы существования государства (основы конституционного строя)

-: Конституция не определяет некоторые виды иных источников права

-: Конституция РФ не обладает высшей юридической силой и непосредственным действием на всей территории Российской Федерации. Законы и иные нормативно-правовые акты не должны противоречить Конституции РФ, Конституция РФ не имеет правового, общественно-политического и идеологического значения

S: Являются ли источниками конституционного права РФ законы?

+ : законы как источники конституционного права России принимаются законодательными (представительными) органами государственной власти на федеральном и региональном уровне. Конституция РФ предусматривает следующие виды законов, принимаемых федеральным Собранием - федеральным представительным органом государственной власти: федеральные конституционные законы, федеральные законы Российской Федерации, Конституционные законы, законы представительных органов субъектов Федерации

- : федеральные конституционные законы принимаются не только по вопросам, предусмотренным Конституцией РФ

- : источниками конституционного права не являются, например, Федеральный закон «О гражданстве Российской Федерации», Федеральный закон «О выборах Президента Российской Федерации» и др.

- : Закон о поправке к Конституции РФ не принимается по процедуре принятия федерального конституционного закона. Предмет регулирования такого закона ограничен только внесением поправки к Конституции

- : другим уровнем законов не являются законы, принимаемые законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

S: Являются ли источниками конституционного права

Акты палат Федерального Собрания Российской Федерации?

+ : Государственная Дума и Совет Федерации по вопросам, отнесенным Конституцией РФ к их ведению, вправе принимать постановления, большинство из которых носит правоприменительный характер, но некоторые могут иметь и нормативный характер

- : принятие Актов палат Федерального Собрания Российской Федерации не регламентируется ст. 102 и 103 Конституции РФ

- : наиболее значительным из них не являются Регламент Государственной Думы от 22 января 1998 г.

- : существенное место среди этих Актов не занимает Регламент Совета Федерации от 6 февраля 1996 г.

- : в Акты палат Федерального Собрания Российской Федерации не входят регламенты, устанавливающие внутреннюю организацию и процедуру работы парламента.

S: Являются ли источниками конституционного права Акты исполнительной власти Российской Федерации и Акты органов местного самоуправления?

+ : Постановления Правительства РФ и Акты органов местного самоуправления, имеющие нормативный характер, также являются источниками конституционного права

- : особенностью данных актов является то, что они не издаются на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ

- : Правительство РФ может принимать постановления не только по вопросам, отнесенным к его компетенции в соответствии с Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом «О Правительстве Российской Федерации», указами Президента РФ.

- : согласно Конституции РФ, система местного самоуправления входит в систему государственной власти

- : органы местного самоуправления не решают самостоятельно вопросы местного значения.

S: Являются ли источниками конституционного права Решения Конституционного Суда Российской Федерации и такой феномен, как естественное право?

+ : Решения Конституционного Суда Российской Федерации, признающие неконституционными федеральные законы, нормативные акты Президента РФ, палат Федерального Собрания, Правительства РФ, конституции, уставы, иные нормативные правовые акты субъектов Федерации, являются источниками конституционного права. К этим источникам также относится и естественное право

-: решения Конституционного Суда Российской Федерации не содержат специализированные «нормы о нормах», в данном случае - нормы, отменяющие действие других норм

-: что касается актов Конституционного Суда, содержащих толкование Конституции РФ, то их признание в качестве источника права не является спорным

-: естественное право некоторых зарубежных ученых не относят к источникам конституционного права -: под естественным правом не понимается присущее человеку состояние свободы и определенные неотъемлемые права. Конституция РФ далека от естественно-правовой теории, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а обязанностью государства является признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина.

Логико-аналитическое задание 3 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Правовой обычай — представляет собой неписаное правило поведения, сложившееся вследствие его фактического и многократного применения в течение длительного времени и признаваемое государством в качестве общеобязательного правила. Это исторически первая форма права.

S: Специфические черты обычая как источника права?

+: данному юридическому источнику присущ ряд следующих специфических черт, отличающих его от других источников: продолжительность существования; устный характер; формальная определенность; локальный характер; санкционированность государством: для того чтобы обычай реально применялся в обществе, необходимо признание его юридической силы государством

S: Виды и подвиды правовых обычаев?

+: можно выделить обычаи:

- **secundum legem (в дополнение к закону)**, который действует наряду с законом, дополняя его в случае пробела или невозможности истолковать ситуацию с помощью законодательства;
- **praeter legem (кроме закона)**, который также существует параллельно с законодательством страны, однако очень ограничен процессом кодификации и первенством закона в современном романо-германском обществе;
- **adversus legem (против закона)**, который в настоящее время играет весьма незначительную роль в связи с верховенством закона или судебной практики (в зависимости от правовой семьи) в иерархии источников права.

-: по юридической значимости обычаи не

делятся на **основные** и **субсидиарные** (дополнительные)

-: в зависимости от времени возникновения все правовые обычаи не делятся на две основные группы

-: первую группу не составляют санкционированные компетентными органами обычаи, сложившиеся еще в доклассовых или раннеклассовых обществах

-: во вторую группу не входят относительно новые правовые обычаи, которые возникают в современных условиях

S: Преимущества и недостатки правового обычая как источника права ?

+: обычай проявляется как способ постоянного формирования права. Он сохраняется лишь в той мере, в какой факты выражают его реальность

- : каждый новый случай применения правового обычая не является новым прецедентом обычая, каждая новая форма по-своему не моделирует содержание обычая.
- : обычай по сравнению с другими источниками (формами выражения) права не обладает большей гибкостью, пластичностью
- : в изменчивой форме существования права не проявляется недостаток: норма обычая не так формально определена, как, скажем, норма, содержащаяся в законе
- : в современном мире обычное право не уступило место письменным источникам

S: Правовой обычай в современном обществе?

- + : каждое государство по-своему решает, какое место отвести обычаю в иерархии источников права. Например, отсылки к обычаю традиционно применяются в международном морском и торговом праве. Так, срок, в течение которого груз должен быть погружен на судно, определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения — сроками, обычно принятыми в порту погрузки. Lex mercatoria (торговое право) не что иное, как обычай, предписывающий разрешать споры в стране продавца.
- : в настоящее время обычай не достаточно широкого применения в **малоразвитых** государствах Азии, Африки, Океании.
- : в развитых государствах обычай не понимается прежде всего как норма, дополняющая **закон**
- : в современных Франции и Германии в сфере гражданского и торгового права исключается применение обычая не только в дополнение, но и против закона

S: Правовой обычай в России?

- + : в России также не исключается применение обычая как источника (формы выражения) права, но в первую очередь в сфере **частного права**, где у участников **правоотношений** присутствует определенная свобода выбора. Статья 5 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) дает определение обычаю делового оборота: «Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе»
- : специфика этого источника (формы выражения) права в современных условиях не состоит в том, что в законе дается только отсылка к действующим обычаям
- : сам же обычай приводится в нормативном акте
- : отсылки к обычаю в гражданском законодательстве не содержатся
- : обычай — это не правило поведения, сложившееся в ходе его действительного (фактического) применения в течение длительного времени в определенной местности либо определенной группой людей, не записанное в официальных документах, о санкционированное государством.

Логико-аналитическое задание 4 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Судебный (юридический) прецедент - это судебное решение по конкретному делу, имеющее значение общеобязательного правила для такого же решения всех аналогичных дел. Право принимать решения, имеющие значение прецедента, имеют лишь высшие судебные инстанции (в соответствии с установленными правилами прецедента). Судебный прецедент является основным источником права в национальных системах права, относящихся к правовой системе общего (прецедентного) права.

S: ЮРИДИЧЕСКИЙ ПРЕЦЕДЕНТ КАК ИСТОЧНИК ПРАВА?

+ : в некоторых странах широкое применение находит такой источник права , как юридический прецедент. Его суть состоит в том, что решение судебного органа по конкретному делу официально становится общим правилом, эталоном разрешения аналогичных дел другими судами либо служит примерным образцом толкования закона (прецедент толкования)

- : юридический прецедент – не древний источник права , его значение одинаково в различные периоды истории человечества в разных странах

- : юридический прецедент не использовался в государствах Древнего мира, в Средние века

- : многие институты римского права сложились без судебных прецедентов, юридический прецедент в современном виде не является правом, которое сформировалось в ходе возникновения и упорядочения целостной системы судебных прецедентов, единых для всей Англии, а также других источников права , стало называться общим (common law)

- : для юридического прецедента как источника права не характерны казуистичность, множественность, противоречивость, гибкость.

S: Особенности применения юридического прецедента?

+ : судебный (юридический) прецедент - это судебное решение по конкретному делу, имеющее значение общеобязательного правила для такого же решения всех аналогичных дел. Право принимать решения, имеющие значение прецедента, имеют лишь высшие судебные инстанции (в соответствии с установленными правилами прецедента). Судебный прецедент является основным источником права в национальных системах права , относящихся к правовой системе общего (прецедентного) права .

судьи при выявлении и применении правовых норм из конкретных дел обязаны следовать определенным правилам, совокупность которых получила название – доктрина прецедента
- : правило прецедента в Англии не раскрывается следующими тремя достаточно простыми положениями:

1) решения, вынесенные палатой лордов, составляют обязательные прецеденты для всех судов;

2) решения, принятые Апелляционным судом, обязательны для всех нижестоящих судов и (кроме уголовного права) для самого этого суда;

3) решения, принятые Высоким судом, обязательны для низших судов и, не будучи строго обязательными, имеют важное значение и обычно используются как руководство различными отделениями Высокого суда и Судом Короны

- : обязательные прецеденты не создают решения, исходящие от высоких судов, то есть Верховного суда и палаты лордов

внимание к прецеденту как к источнику права , можно объяснить, во-первых, его практической значимостью в

- : фактический статус прецедента в правовой системе Франции не отличается неопределенностью и противоречивостью

- : судьи во Франции, принимая решение и стремясь достичь необходимой определенности права, не опираются прежде всего на нормы римского права и кодифицированные обычаи

S: Является ли судебный прецедент средством преодоления пробелов в законодательстве?

+ : судебный прецедент представляет собой более гибкий механизм преодоления пробелов в законодательстве

- : при наличии пробелов в праве , высшие судебные органы фактически не издают нормы, вносящие изменения и дополнения в действующую систему нормативного регулирования общественных отношений

- : судебный прецедент не следует рассматривать в двух плоскостях: 1) судебный прецедент создает правоположение, которое отсутствует в нормативном акте, и

тем самым преодолевает пробелы в законодательстве; 2) судебный прецедент дает разъяснения и толкование нормативно-правового акта

-: судебный прецедент не способствует заполнению правового вакуума

-: неповоротливый законодательный процесс может оперативно отреагировать на постоянно изменяющиеся условия социальной жизни. Судам "с лету" не приходится их урегулировать, не создавая в ходе осуществления этой деятельности судебные прецеденты

S: В чем заключается производная юридическая сила судебного прецедента?

+: она заключается в том, что напрямую он не является обязательным для суда. Однако, например, система российского судопроизводства приводит к тому, что судья "добровольно" руководствуется требованиями судебного прецедента. Дело в том, что, поступив, например, не по прецеденту Верховного Суда РФ, судья понимает, что его решение не останется в силе, если будет обжаловано в порядке апелляции, кассации или надзора

-: к странам, официально не признающим и законодательно не

закрепляющим прецедент как источник права, относится, например, Швейцария

-: в Германии, например, положение прецедента, при котором он, являясь результатом правотворческой деятельности судов, закрепляется законодательно и формально признается

-: судебный прецедент фактически существует и применяется, характерно для многих стран романо-германского права

-: выполняя реальные регулятивные функции в пределах романо-германского права, прецедент не находится в постоянной связи и взаимодействии с другими источниками права

S: Становится ли образцом для рассмотрения аналогичных дел в будущем юридический прецедент (судебный или административный)?

+: юридический прецедент (судебный или административный) — это решение по конкретному делу (судебному или административному), ставшее образцом для рассмотрения аналогичных дел в будущем

-: прецедент не появляется тогда, когда дело требует юридического решения, а необходимой нормы в законодательстве нет

-: если решение суда окажется эталоном для решения подобных дел, то оно не становится прецедентом

-: прецедентное право (его еще называют судейским правом) не имеет достаточно достоинств и сегодня оно не используется довольно широко

-: причины, обуславливающие недостаточно частое применение возможностей прецедента в судебных решениях: прецедент — это результат логики и здравого смысла, использование которых, как правило, приводит к адекватному и точному урегулированию конкретного случая; прецедент обладает большой убедительностью, поскольку аргументы в пользу принятого решения сопровождаются большим количеством доказательств; прецедент характеризуется значительно большим динамизмом, нежели нормативный акт: ведь судья в своем решении способен отразить изменения, происходящие в жизни

Логико-аналитическое задание 5 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. *Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.*

Нормативно-правовой договор представляет собой весьма значимую разновидность (тип, род, относительно самостоятельную группу и т.п.) договорных

актов, существующих в рамках международного и национального права *(843). В терминологическом и содержательном планах "нормативно-правовой договор" традиционно рассматривается как синоним "нормативного", "правового", и иногда - "публичного" договора. В источниковедческом отношении, с точки зрения его способности выступать в качестве источника российского или иного права, его, как правило, противопоставляют "частному", "индивидуальному" договору. Наподобие общей теории договора теория нормативно-правового договора в силу ряда объективных и субъективных причин занимает в настоящее время лишь периферийное положение среди многочисленных научных изысканий, проводящихся в рамках общей теории государства и права. Констатируя очевидное, некоторые авторы, занимающиеся договорной проблематикой, в связи с этим верно подмечают, что "отечественная юридическая наука до сих пор не выработала адекватного определения нормативного договора" и что "учебная литература ограничивается только упоминанием о вхождении в российскую практику данного источника".

S: Договор нормативного содержания как юридический источник?

+ : в некоторых случаях источником права могут быть договор нормативного содержания, основное отличие которого от всех остальных договоров состоит в том, что он содержит норму права — правило общего характера, обязательное для исполнения неопределенным кругом лиц, и наука

- : отличаясь от других видов договоров, нормативный правовой договор не отвечает и условиям действительности договоров

- : для реализации договор нормативного содержания не требуется:

согласная воля двух или нескольких лиц;

взаимное познание этой воли;

возможность содержания воли

- : в различные периоды развития общества роль договора нормативного содержания как юридическую источника не менялась, то диктуя законодателю тексты законов, то практически полностью исчезая из правового пространства

- : в настоящее время значение нормативных правовых договоров не определено достаточно четко, не приветствуются задачи выработать способы установления и реализации права, давать систематические, глубокие знания обо всей юридической действительности.

S: В настоящее время нормативно-правовые договоры, как и все иные виды договоров, рассматриваются ли в основном в пределах отдельных отраслей права?

+ : Да. За редким исключением - в рамках общей теории права .

- : на отраслевом уровне не рассматриваются и не решаются вопросы, касающиеся как "отраслевого", так и общего понятия нормативно-правового договора

- : в отечественной правовой теории и юридической практике нормативно-правовые договоры не ассоциируются прежде всего с такими отраслями права , как конституционное, административное и трудовое право

- : одна из особенностей трудового договора как источника определенной отрасли права в том, она не называет его правовым актом, т.е. не придает ему непосредственно правовой характер, а делает это опосредованно, через "соглашение"

- : выработывая определение понятия нормативно-правового договора на отраслевом уровне, некоторые исследователи "договорной" материи не пытаются даже сформулировать аналогичное определение и на общетеоретическом уровне

S: Является ли нормативно-правовой договор соглашением, содержащим в себе нормы права общего характера, направленные на достижение желаемого сторонами (как правило, правотворческими субъектами) результата?

+ : да, является: это шаг вперед на пути более глубокого познания понятия и содержания нормативно-правового договора

- : при условии, что при этом не учитываются общие черты всех типов подобного рода договорных актов

- : в предлагаемом определении понятия нормативно-правового договора , где говорится о его сторонах - "как правило, правотворческих субъектах", в частности, учитывается тот факт, что в трудовых и коллективных договорах , равно как и в соглашениях по вопросам труда и заработной платы, стороны далеко не всегда обладают правотворческими полномочиями

- : кроме того, учитывается то обстоятельство, когда говорится о "равенстве сторон" в правовом договоре , что применительно к административному договору , как справедливо подмечается в специальной литературе, равенство сторон - контрагентов, а вместе с тем и свобода вступления их в договорные отношения "подвергаются настолько существенной корректировке", что "не могут считаться определяющими для него"

- : говоря об основных чертах и особенностях нормативно-правового договора , не следует обращать внимание, прежде всего, на то, что, будучи одной из разновидностей договорных актов, он обладает теми же общими признаками и чертами, которые присущи всем иным типам договорных актов

S: Какими "универсальными" признаками и чертами, будучи общепризнанным источником международного и национального права, обладает нормативно-правовой договор?

+ : Это - так называемые "универсальные" признаки, свойственные любому договору , возникающему в сфере международного или национального права , выступающему в качестве источника той или иной отрасли права или не являющемуся таковым, обладающему публично-правовым характером или имеющему частно-правовой характер как согласительный характер (договор - это в первую очередь соглашение сторон)

- : ему не присуща такая черта: добровольный характер

- : он не означает свободное волеизъявление сторон

- : отсутствует эквивалентный, в большинстве своем возмездный характер

- : не проявляется обеспеченность в законодательном порядке и взаимно обязательный характер

S: Имеет ли нормативно-правовой договор свои собственные, присущие только ему и выделяющие его среди других договорных актов особые признаки и черты?

+ : в их числе следует указать, во-первых, на то, что, в отличие от всех иных разновидностей договорных актов, нормативно-правовой договор содержит в себе правовые нормы - правила общего и обязательного характера

- : общий (и вместе с тем абстрактный) характер нормы, содержащейся в правовом договоре или ином правовом акте, не заключается в многократности ее применения и повторения (действии) и в распространении ее действия на неопределенный круг лиц

- : что же касается обязательного характера правовой нормы, то согласно сложившемуся и многократно подтвержденному юридической практикой "позитивистскому" представлению он не ассоциируется с государством, а точнее - с государственным принуждением

- : обязательность правовой нормы не означает ее защищенность государством, возможность применения мер государственного принуждения в случае противоправных деяний

- : в тех случаях, когда хотя бы одной из сторон нормативно-правового договора является негосударственный институт - орган или организация, то обязательный характер "договорной" нормы обеспечивается только государственными средствами

Модуль 4..

Правотворчество.

3.2. Тестовые оценочные задания

Задания типа А - Тесты с выбором правильного ответа (тесты закрытого типа)

V2: Задания типа А

V3: Однозначный выбор. Из предложенных вариантов ответов на вопросы, выберите один, соответствующий правильному ответу:

S: Признаки права:

-: системность, неотвратимость, общеобязательность

+: системность, исходит от государства, формальная определенность;

-: системность, общеобязательность, состязательность

-: системность, общеобязательность, подотчетность

S: Акты официального толкования – это разновидность:

-: юридических фактов-событий

-: юридических поступков

-: правовых актов

+: нормативно-правовых актов

S: Акт официального толкования применительно к толкуемым им нормативно-правовым актам вправе:

+: разъяснять их смысл и содержание

-: изменять их содержание

-: дополнять новыми нормами

-: отменять действие отдельных норм

S: Документ – разъяснение правовых норм всегда является актом:

-: официального толкования

-: нормативно-правовым

+: правоприменительным

-: правоустанавливающим

S: Императивные правовые нормы:

-: содержатся в законах империй

-: содержат запреты совершения каких-либо действий

+: не допускают никаких отступлений от их требований

-: имеют охранительный характер

S: Правотворчество включает в себя:

+: законотворчество, законодательный процесс

-: нормотворчество, нормотворческий процесс

-: правообразование

-: преобразование права

V3: Задания с выбором одного, наиболее полного и правильного ответа, из числа ответов, правильных в разной степени.

S: Фундаментальные правовые понятия характеризуются как :

+: [100] правовые категории

+: [50] отрасли права

+: [5] суждения

+: [30] концепции

S: Что является предпосылкой такого состояния общественной жизни, при котором участники правоотношений свободно реализуют принадлежащие им юридические права и обязанности?

+: [50] государственное принуждение

+: [50] свобода индивида

+: [20] правовая психология

+: [100] законность

S: Какие черты правового акта характерны для применения нормы права?

+: [50] акт применения нормы права имеет властный характер и охраняется принудительной силой государства

+: [50] правоприменительные акты должны быть законными, выноситься на основании закона, опираться на определенные нормы права.

+: [50] акты применения норм права издаются в установленной законом форме и име

ют точное наименование

+: [100] изложение содержания акта обычно распадается на три части-описательную, где излагаются фактические обстоятельства дела, мотивировочную, дающую обоснование принятого решения, и резолютивную, в которой излагается содержание решения

S: Определение института права:

+: [100] институт права – это совокупность сгруппированных правовых норм в единый блок, который находится в отрасли права и регулирует разновидность общественных отношений, входящих в предмет урегулирования этой отрасли права

+: [50] правовой институт – это первичная правовая общность.

+: [50] институт права – это блок, составная часть, звено отрасли.

+: [50] в любой отрасли множество институтов права. Они имеют относительную самостоятельность, так как касаются в известной мере самостоятельных вопросов

S: Каково значение принципа презумпции невиновности в доказывании?

+: [100] принцип презумпции невиновности - это основа доказывания как составной части уголовного процесса

+: [50] принцип презумпции невиновности укрепляет независимость суда - самого надежного гаранта прав человека, оказавшегося на скамье подсудимых

+: [50] принцип презумпции невиновности не позволяет увести суд в сторону от установления истины

+: [50] презумпция невиновности - это объективное правовое положение, из которого следует, что ни один невиновный не должен быть привлечен к уголовной и осужден

+: [50] принцип презумпции невиновности обеспечивает наличие процессуальных гарантий уголовного судопроизводства, ограждает граждан от необоснованного привлечения к уголовной ответственности и осуждения

V3: Множественный выбор. Из предложенных вариантов ответов выберите все возможные, отражающие полный правильный ответ (множественный выбор):

S: Какие формы реализации права различаются со стороны осуществления права в поступках граждан?

+ : осуществление (использование) прав

+ : исполнение обязанностей,

+ : соблюдение обязанностей

+ : применение норм права (особая форма их реализации)

S: Характерными признаками применения норм права являются:

+ : осуществление их компетентными государственными органами (должностными лицами) или органами общественности по усмотрению государства,

+ : деятельность по применению норм права имеет государственно-властный характер. Такова деятельность суда по осуществлению правосудия

+ : содержание правоприменительной деятельности выражается в издании на основе норм права индивидуальных правовых предписаний (актов) права

- : индивидуальные правовые предписания (актов) не относятся к определенным жизненным случаями

+ : индивидуальные правовые предписания (актов) адресуются конкретным лицам. Например, решение исполкома о выдаче конкретному гражданину ордера на квартиру и др.

S: Каковы основные стадии правоприменительной деятельности?

+ : установление фактических обстоятельств дела (вещественные доказательства, документы, показания свидетелей и др.)

+ : установление фактических обстоятельств дела должно быть обоснованным и законным. От этого зависит правильность применения норм права

+ : сбор, анализ и оценка фактов, необходимых для решения дела, обычно проводятся с помощью определенных юридических средств, в установленных законом формах и порядке

+ : правоприменительными органами исследуются не все абсолютно факты, характерные для данного случая, а только те, которые имеют непосредственное отношение к решению юридического дела. Так, при исследовании обстоятельств конкретного уголовного дела в первую очередь должны быть установлены следующие факты: кто совершил преступление, когда и где оно было совершено, каким способом, каковы мотивы совершения преступления

- : выбор и анализ нормы права, не подлежащей применению к исследуемым фактическим обстоятельствам

S: Какими действиями, при каких условиях заканчивается процесс применения нормы права и начинается реализация акта применения нормы права, конкретных прав и обязанностей, определённых этим актом?

+ : вынесение решения компетентным органом и доведение этого решения до заинтересованных лиц и организаций

+ : доведение содержания решения до сведения заинтересованных лиц и организаций осуществляется или сразу после вынесения решения (например, оглашение приговора либо решения суда), или позже. В каких бы формах

доведение решения до сведения не проводилось, оно обязательно должно иметь место. Государственные органы, организации и граждане должны знать о всех правовых решениях, прямо касающихся их

+: при осуществлении процесса применения нормы права устанавливаются пределы действия нормативно-правовых актов для правильной реализации норм права во времени. Нормативно-правовой акт вступает в силу со времени, указанного в самом акте или в специальном акте о введении его в действие. Установление точного срока вступления в силу нормативных актов важно потому, что именно с этого момента их предписания подлежат исполнению.. Исключения из указанного принципа допускаются только в двух случаях: если самим нормативно-правовым актом устанавливается его обратная сила; если уголовные законы или акты административного законодательства смягчают наказание или вообще устраняют наказуемость деяния

-: при осуществлении процесса применения нормы права не устанавливаются пределы действия пространстве

+: при осуществлении процесса применения нормы права устанавливаются пределы действия кругу лиц

S: Каковы свойства толкования права, вызывающие необходимость его толкования?

+: нормативность

+: общеобязательность

+: системность

-: нет формальной определенности

+: государственная принудительность

Б – тесты без готового ответа (тесты открытого типа): вписать правильный ответ, сформулировать неполное утверждение, в котором отсутствует один или несколько смысловых элементов

J: *Вопрос с пропущенным смысловым элементом:* **Одной из стадий правоприменительного процесса выступает: ...**

: *возможное написание неправильного ответа* кодификация законодательства:

: *возможное написание неправильного ответа* пролонгация договора

: *правильный ответ* уяснение содержания нормы права

: *возможное написание неправильного ответа* вынесение индивидуально-правового акта

J: *Вопрос с пропущенным смысловым*

элементом: **Деятельность компетентных государственных органов и отдельных лиц по выяснению ими подлинного смысла правовой нормы называется: ...**

: *возможное написание неправильного ответа* правотворчеством

: *возможное написание неправильного ответа* систематизацией права

: *правильный ответ* толкованием правовых норм

: *возможное написание неправильного ответа* правоприменением

J: *Вопрос с пропущенным смысловым*

элементом: **Формами реализации права является: ...**

: *возможное написание неправильного ответа* соблюдение

- : *возможное написание неправильного ответа* правонарушение
- : *правильный ответ* исполнение
- : *возможное написание неправильного ответа* правотворчество

J: Вопрос с пропущенным смысловым элементом: Применение права является разновидностью:

- : *возможное написание неправильного ответа* правотворчества
- : *возможное написание неправильного ответа* законотворчества
- : *правильный ответ* действия права
- : *возможное написание неправильного ответа* правотворчество

V3: Установить соответствие. Сформулировать соответствие между элементами двух множеств. Элементы для сопоставления записываются в столбец: сначала приводятся элементы задающего множества, содержащие постановку проблемы (L_n), а затем элементы, подлежащие выбору (R_n).

V3: Выберите правильный ответ, соответствующий выбранной категории

Q: Установите соответствие между правоохранительными органами и их функциями:

- L1: осуществление надзора за соблюдением законности
- L2: назначение наказания за совершение преступления
- L3: задержание и розыск преступника
- L4: представление государственного обвинения
- L: признание гражданина недееспособным
- R1: прокуратура

R2: суд

R3: полиция

R4: прокуратура

R5: суд

Q: Установите соответствие между государственными органами и их функциями:

L1: Федеральная служба расследований РФ

L2: Внутренние войска

L3: Федеральная служба безопасности

L4: органы внешней разведки

5: счетная палата

R1: предварительное следствие по уголовным делам

R2: поддержание правопорядка внутри страны

R 3: защита страны от внешней угрозы

R4: пресечение преступлений посягающих на суверенитет

R5: контроль за исполнением бюджета

Q: Установите соответствие между правовыми принципами и их характеристиками:

L1: принципы права

L2: принцип гуманизма

L3: принцип вины

L4: принцип справедливости

L5: принцип взаимности

R1: они представляют собой основные идеи, исходные положения или ведущие начала процесса формирования, развития и функционирования права

R2: право должно быть направлено на обеспечение безопасности человека

R3: человек может быть подвергнут уголовной ответственности лишь тогда, когда установлена его вина в порядке, определенном законом

R4: субъекты, находящиеся в неравных условиях, должны трактоваться налоговыми законами неодинаково

R5: позволяет предоставлять иностранцам права и льготы в государстве при условии, что его граждане, организации пользуются аналогичными правами, льготами

V3: Установить последовательность. Сформулировать задание на упорядочение элементов определенного множества в соответствии с заданной закономерностью или заданным правилом, критерием, признаком.

Q: Установите последовательность последовательность указанных ниже элементов в порядке их проявления (поставьте номера: 1,2,3,4,5):

1. совершение противоправного деяния
2. установление факта противоправного деяния
3. реализация мер юридической ответственности
4. состав правонарушения
5. правовая норма

Q: Установите последовательность указанных ниже действий в порядке следования их друг за другом:

1. расследование правонарушения
2. установление полного состава правонарушения
3. . вынесение приговора
4. Выявление смягчающих и отягчающих обстоятельств
5. помилование

Q: Установите логическую последовательность понятий в порядке их взаимной

обусловленности:

1. законодательство
4. общественный порядок
2. законность
3. правопорядок

Модуль 4. Задания тип С.

Логико-аналитическое задание 1 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Правотворчество - деятельность уполномоченных государственных органов, общественных организаций, а также всего народа по установлению, изменению или отмене правовых норм.. Оно выступает в качестве одной из форм государственной деятельности, в частности, правовой.

Процесс правотворчества - это сложный социальный процесс, сочетающий в себе действие законов, объективной действительности и субъективную волю законодателя. Только принятие объективно обусловленных выражающих общественные потребности законов может служить основой эффективного законотворчества, основным показателем которого является реальное действие закона.

Закон, если даже он воплощает насущные интересы, не будет работать автоматически. Для его реализации требуется особый механизм, который начинает действовать на организационном этапе. Только так государство может воздействовать на государственный механизм и общество в целом с целью установления отношений, предписанных законом.

S: Правотворчество: понятие, принципы, виды?

+ : функциями правотворчества являются: обновление законодательства, отмена устаревших норм, восполнение пробелов в праве

- : субъектами правотворчества не являются: государственные органы, должностные лица, органы местного самоуправления, народ

- : субъектами законодательной инициативы не являются: президент, Совет Федерации,

члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, правительство РФ (до 90% всех законопроектов)

- : не являются законодательными органами субъектов: Конституционный суд РФ, Верховный суд РФ, Высший Арбитражный суд РФ

- : виды правотворчества: принятие нормативных правовых актов уполномоченными органами государства; непосредственное правотворчество народа путем всенародного волеизъявления на референдуме; санкционирование государственными органами обычаев; создание судебного прецедента

S: Законодательный процесс и его основные стадии?

+ : Принятие нормативных актов является наиболее распространенным видом правотворчества. Круг государственных органов, имеющих право на такой вид деятельности, исчерпывающим образом закреплен в законодательстве. В частности, это глава государства, представительные (законодательные) органы государственной власти

всех уровней, некоторые исполнительные органы государственной власти (правительство, министерства и т.д.).

- : Референдум - это всенародное голосование по вопросам, он не имеет важного государственного значения.

- : принятые на референдуме решения не обладают высшей юридической силой и не нуждаются в последующем утверждении каким бы то ни было государственным органом

- : способом правотворчества не является санкционирование государством обычая

- : не имеют высшей юридической силы нормы, признанные населением данной местности (местные обычаи) или сложившиеся в практике деятельности некоторых организаций (например, обычаи морского порта)

S: Стадии законодательного процесса?

+: Законодательный, правотворческий процесс - это процедура, установленная соответствующими законами и включающая в себя ряд стадий. В юридической литературе называют разное число стадий - от трех до шести - девяти. Так, В.В. Лазарев и С.В. Липень выделяют следующие три стадии правотворчества: подготовка проекта нормативного правового акта; принятие акта (прохождение его в правотворческом органе); введение его в действие. В.М. Сырых называет шесть стадий. Большинство вышеуказанных стадий правотворческого процесса имеют подготовительный характер и не порождают правовых последствий. Однако для правотворческого процесса они необходимы. Официальному закреплению государственной воли в нормах права и их опубликованию отводится две (три) стадии, превращающие проект нормативного правового акта в правовой документ, имеющий общеобязательный характер.

-: принятие решения о внесении изменений в действующую систему норм права и подготовка проекта нормативного правового акта не обязательно

-: рассмотрение нормативного правового акта правотворческим органом не является необходимым

-: осуждение и согласование проекта с заинтересованными субъектами не предусмотрено

-: принятие нормативного правового акта и опубликование нормативного правового акта возможно, но необязательно

S: Каковы особенности законотворческого процесса в Российской Федерации и законотворчества субъектов Российской Федерации?

+: большинство исследователей придерживаются того, что законодательный процесс, выступая составной частью процесса правотворчества, включает в себя следующие основные стадии: законодательная инициатива - право компетентных органов, общественных организаций, партий или отдельных лиц на внесение предложений об издании, изменении или отмене закона или иного нормативного правового акта для их рассмотрения законодательным органом. Законодательная инициатива материализуется в форме предложений или готового законопроекта, которые высший законодательный орган обязан принять к рассмотрению. В соответствии со [ст. 104](#) Конституции РФ правом официальной законодательной инициативы обладают: Президент РФ, Совет Федерации, члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы субъектов РФ, а также Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ по вопросам их ведения;

стадия обсуждения законопроекта - законопроекты вносятся в Государственную Думу РФ. Обсуждение законопроекта происходит на заседании Государственной Думы. Будущий закон проходит несколько чтений в представительном (законодательном) органе, именно на этой стадии допускаются поправки, изменения, дополнения или исключения из

законопроекта. Закон, как правило, принимается в трех чтениях; принятие закона - происходит путем голосования депутатов законодательного органа.

-: Федеральные законы принимаются Государственной Думой не большинством голосов от общего числа депутатов и в течение 5 дней не передаются на рассмотрение Совета Федерации.

-: обязательному рассмотрению в Совете Федерации не подлежат принятые Государственной Думой федеральные законы по вопросам:

а) федерального бюджета;

б) федеральных налогов и сборов;

в) финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования, денежной эмиссии;

г) ратификации и денонсации международных договоров Российской Федерации;

д) статуса и защиты государственной границы Российской Федерации;

е) войны и мира"

-: датой принятия Федерального конституционного закона не считается день, когда он одобрен палатами Федерального Собрания, а датой принятия текущих федеральных законов не считается день их принятия Государственной Думой в окончательной редакции

-: Стадия обнародования законов не обязательна

S: Принципы правотворчества?

+: Принципы правотворчества - руководящие начала, требования к деятельности компетентных органов, осуществляющих принятие, отмену или замену нормативно-правовых актов

-: законность, профессионализм являются второстепенными принципами

-: системность, научность связь с практикой не обязательны

-: принципы гласность, демократизм, гуманизм, справедливость, соответствие закона нормам общественной морали не предусматриваются

-: принцип соответствие закона общей направленности развития правовой системы может не применяться

Модуль 4.Задания тип С.

Логико-аналитическое задание 2 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Реализация норм права — это воплощение правовых предписаний в поведении участников правоотношений, фактическое осуществление субъектами права нормативных предписаний в форме соблюдения запретов,

исполнения обязанностей, использования прав и применения юридических норм.

Особенности способов правового регулирования: дозволение (управомочие), обязывание и запрет

S: Какова природа, содержание, особенности реализации права?

+ : природа, содержание, особенности реализации права проявляются в следующем: реализация права по своему содержанию есть правомерное поведение адресатов права.; Неправомерное поведение не реализует право и не связано с достижением его целей, которые заключены в его нормах; реализация права всегда связана с достижением определенного результата, предусмотренного нормой права; результат права всегда свидетельствует о результативном действии права, указывает на то, что фактические и юридические цели права достигнуты; реализация права с этой точки зрения есть фактическая правомерная деятельность или правомерные действия, связанные с достижением фактических результатов. Конечный результат реализации права, следовательно, не ограничивается юридической стороной (исполнить, соблюсти требование нормы права либо только получить регистрационное удостоверение), но и предполагает достижение той полезной цели, к которой стремится законодатель (скажем, не только получить регистрационное удостоверение на право осуществления определенного вида предпринимательской деятельности, но и осуществление такой деятельности). Таким образом, содержанием реализации права охватываются как юридически значимое поведение, так и конечный результат — фактически право-мерные действия, связанные с достижением социально полезного результата

- : реализация права — это не объективированные действия (и их результат), а субъективная сторона — отношение правореализующего субъекта к этим действиям

- : реализация права с этой (субъективной) стороны представляет собой акт подчинения воли адресатов нормы ее требованиям

- : непосредственная реализация не требует каких-либо посредников, нормы закона реализуются непосредственно, напрямую в действиях его адресатов. В подобной форме реализуются те законы, которые обладают свойством прямого действия

- : субъектом реализации права не могут выступать отдельные индивиды и коллективы людей, их общности

S: Формы реализации норм права?

+ : различаются формы реализации соответствующих норм права:

соблюдение, исполнение и использование

- : соблюдение норм права — это действие совершения запрещаемых нормами права действий

- : данная форма реализации норм права отличается активным характером.

- исполнение норм права предусматривает необязательное совершение предусмотренных нормами права действий

-: использование (осуществление) норм права состоит в неосуществлении субъектами своих прав

S: Применение норм права как особая форма реализации права?

+: **Применение права** — это властная деятельность компетентных органов и лиц по подготовке и принятию индивидуального решения по юридическому делу на основе юридических фактов и конкретных правовых норм. Индивидуальное правовое регулирование — это деятельность компетентных субъектов, связанная с решением юридически значимых вопросов, протекающая в установленной законодательством процедурно-процессуальной форме, результатом которой является индивидуальный правовой акт, конкретизирующий права и обязанности участников правового отношения

-: применение норм права в силу своей специфики не выходит за рамки обычных форм реализации права, и поэтому не рассматривается особо

-: применение норм права не осуществляется в тех случаях, когда все иные формы реализации права оказываются недостаточными для обеспечения полной реализации юридических норм и требуется вмешательство в этот процесс соответствующих органов, наделенных определенной компетенцией. Необходимость в правоприменительной деятельности возникает тогда, когда:

- субъекты общественных отношений не могут без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности (например, прием на работу);
- между субъектами общественных отношений имеется спор по поводу определенного юридического факта и сами субъекты без помощи властного органа не могут прийти к компромиссному решению либо существуют препятствия на пути осуществления субъективных прав и юридических обязанностей;
- для возникновения определенных правоотношений требуется официальное установление наличия или отсутствия конкретных фактов, проверка их истинности и законности;
- необходима защита какого-либо нарушенного субъективного права либо возникает необходимость в реализации мер государственного принуждения.

Характерными признаками применения норм права являются:

- деятельность только уполномоченных на то компетентных субъектов;
- государственно-властный характер деятельности, который проявляется в категоричности выносимых предписаний, презумпции компетентности правоприменительного органа, в обеспеченности вынесенного решения силой государственного принуждения;
- наличие ряда последовательно проходящих этапов (стадий);
- осуществление в специально установленной (процессуальной) форме;
- в определенной степени творческая деятельность, так как предусматривает значительную самостоятельность в принятии решений;
- организующая деятельность, проходящая в условиях правоприменительного риска, т.е. в условиях неопределенности, возможности альтернативного выбора в процессе принятия правоприменительного решения, создающего опасность причинения вреда правоохраняемым интересам, результаты реализации которого не могут быть однозначными, поскольку имеется вероятность наступления как желаемого результата, так и общественно опасных последствий. В этой связи различают наличный и мнимый, обоснованный и необоснованный правоприменительные риски;
- вынесение особого правоприменительного акта.

нормами права действий

-: использование (осуществление) норм права состоит в неосуществлении субъектами своих прав

S: Каковы стадии правоприменения?

+: правоприменение является достаточно сложным процессом и проходит **ряд стадий** — последовательных, взаимосвязанных этапов рассмотрения и разрешения компетентным государственным органом конкретного дела по установлению содержания и порядка реализации субъективных прав и обязанностей сторон правоотношения (установление фактических обстоятельств дела; выяснения юридической основы дела; решение дела по существу с вынесением правоприменительного акта). На первой стадии происходит установление фактических обстоятельств дела. Оно заключается в выявлении и фиксации тех жизненных фактов, которые имеют отношение к делу и, тем самым, образуют его фактическую основу. На второй стадии происходит юридическая квалификация конкретного жизненного случая, т.е. его оценка с позиции действующих норм права, направленная на выявление юридической значимости фактических обстоятельств, и выражающаяся в сопоставлении и фиксации соответствия (либо несоответствия) их признаков признакам юридических фактов, закрепляемых нормами права. В процессе юридической квалификации субъект выбирает подлежащую применению норму права, проверяет ее истинность (подлинность, действие), уясняет смысл и содержание, на заключительной стадии процесса правоприменения, стадии решения дела по существу и его документального оформления, выносится соответствующий акт применения права (индивидуально-правовой акт)

- альтернативная конкретизация индивидуального правового регулирования не является выбором из определенных в законе альтернатив

- ситуационная конкретизация индивидуального правового регулирования не осуществляется с учетом “конкретной ситуации”

-: вся совокупность операций в рамках применения норм права в отношении конкретно определенных правовых ситуаций и субъектов не протекает в условиях жестких требований правоприменительного процесса

-: сущность правоприменительной практики не состоит в юридически значимом поведении субъектов, для которых применение права является функциональной деятельностью, основанной на сложившемся истолковании правовых норм, на восполнении их пробелов и неясностей.

S: Основные принципы правоприменительной деятельности

+: в силу своей важности и наличия у субъектов правоприменения властных полномочий правоприменительная деятельность протекает в соответствии с рядом требований. Принципы правоприменения в данном случае выступают как основополагающие идеи, выступающие обязательными ориентирами в сфере реализации права

- : принцип законности не связан с юридической основой правоприменения

- принцип обоснованности не соотносится с фактической основой дела

- принцип целесообразности не предполагает в достижении целей наиболее эффективного воздействия на общественные отношения

- принцип социальной справедливости не должен способствовать направленности на стабилизацию общественных отношений, на обеспечение их гармонии) и др.

Логико-аналитическое задание 3 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

S: Каковы понятие и формы непосредственной реализации норм права?

+: в специально-юридическом смысле реализация права представляет собой воплощение предписаний права в правомерной деятельности участников регулируемых правом отношений (т.е. только последнюю из отмеченных выше форм). Реализацией права охватываются не все формы выражения права (как это рассматривает философский подход), а лишь одна из них, а именно процесс перевода требований закона в правомерное поведение.

-: в философском смысле реализация права не выводится за рамки традиционных представлений и не сводится к заключительному этапу действия права. Реализация права в этом (философском) аспекте не представляет все какие-либо возможные формы выражения права.

-: основываясь на различении права и закона, признании первичности права по отношению к государству (его правотворческой деятельности), понимании права как меры свободы равных субъектов, философский подход не на следующие формы реализации права: 1) воплощение права в законе (законодательстве, т.е. в нормах позитивного права). Реализующим право субъектом в этой форме выступает законодатель, реализующий право в принимаемых им правовых законах; 2) воплощение права в правоприменительной деятельности органов (должностных лиц) государства, в особенности в судебной практике. Эта форма права выражена (реализована) правоприменением в форме индивидуально-правовых актов; 3) воплощение права в деятельности, связанной с толкованием правовых норм. Реализация права здесь выражена в форме интерпретационных актов, в особенности в актах судебного толкования; 4) воплощение права в фактической правомерной деятельности различных субъектов права. Право в данной форме представлено различными правовыми действиями.

-: каждая из этих форм не отражает определенный этап (стадию) движения (реализации) права, начиная от его воплощения в законе и заканчивая правомерной деятельностью граждан, их организаций, в которой реализуются законодательные предписания, достигаются цели правового регулирования и на этой основе складывается правовой порядок, объективно отвечающий природе права

-: с точки зрения специально-юридического подхода реализация права не начинается там, где уже есть правовое установление - норма права. При этом норма права может быть выражена как в законодательном акте, так и содержаться в ином источнике права - нормативном договоре, обычном праве или представлена принципом права. Осуществление тех требований и возможностей, которые составляют содержание данной нормы, и есть реализация права в его специально-юридическом понимании.

-: правоприменение не следует рассматривать в качестве формы (способа) реализации права, если подходить к этому с позиций философского подхода. С позиции же специально-юридического подхода правоприменение укладывается в содержание реализации права.

S: Понятие, признаки и основания применения норм права?

+ : Правоприменение — это особая форма, способ осуществления права, принципиально отличающаяся от реализации права юридической природой, назначением, субъектным составом, местом и ролью в механизме действия права. Особенности применения права проявляются в следующем: 1. Применение права — это властная деятельность органов государства, их должностных лиц и иных уполномоченных субъектов; 2. главная отличительная особенность применения права заключается в том, что оно носит организующий характер, совершается в интересах других лиц и направлено на обеспечение нормального хода правового регулирования поведения граждан и организаций; 3. применение права носит индивидуально — правовой характер; 4. применение права всегда связано с вынесением специального решения (акта применения) в специально установленной форме (выдача ордера на жилплощадь, удостоверения на право собственности на земельный участок и др.); 5. применение права осуществляется в пределах, предусмотренных законом, и соответствующих ему процессуальных формах.

- : применение права не имеет четко очерченные законом сферы распространения

- : процедурный порядок правоприменения не подчинен тому, чтобы исключить произвол правоприменителя, побудить его действовать исключительно в интересах обеспечения прав и свобод граждан

- : придание правоприменительной деятельности специфической юридической формы имеет важное значение

- : во всех случаях процесс удовлетворения интересов граждан с использованием юридических средств происходит с участием правоприменителя

S: Каковы стадии применения норм права?

+ : применение права можно рассматривать как длящийся во времени процесс, представленный взаимосвязанными и логически сменяемыми друг друга юридическими действиями (операциями), объединяемыми понятием "стадии применения права". Стадии применения права — это относительно обособленные группы правоприменительных действий (операций). Характер применения права, его место и роль в механизме обеспечения реализации права позволяют выделить четыре таких стадии:

1) установление фактических обстоятельств дела (фактическая квалификация);

2) юридическая квалификация (выбор правовой нормы);

3) принятие решения по делу (вынесение правоприменительного акта);

4) исполнение решения.

Таких стадий может быть больше или меньше, но именно перечисленные выше характеризуют природу всякой правоприменительной деятельности.

- : установление фактических обстоятельств — действия правоприменителя, ненаправленные на определение жизненных фактов, явлений действительности, образующих фактическую основу правоприменения.

-: юридическая квалификация — это следующая стадия применения права, которая не заключается в правовой оценке всей совокупности фактических обстоятельств дела путем соотнесения данного случая с определенными юридическими нормами

-: правоприменительное решение — это не индивидуальное, государственно — властное веление, предписание, облеченное в документальную форму акта — документа

-: исполнение решения — необходимая и заключительная стадия применения права, означающая фактическое достижение целей принятого решения

S: Понятие, признаки и виды актов применения норм права

+ : акты применения права — официальный акт — документ, закрепляющий решение компетентного органа по юридическому делу и содержащий государственно- властное, индивидуально- конкретное правовое предписание

-: акты применения норм права не содержат индивидуально — властное предписание, обязательность исполнения которого гарантируется также и принудительными возможностями государства

-: внешне не выражены в форме акта — документа, т.е. не имеют преимущественно письменную форму (хотя могут иметь устную форму или выражаться в форме конклюдентных действий)

-: не характеризуются специальными атрибутами, т.е. не содержат указание о наименовании, дате и месте применения акта, кому адресовано содержащееся в акте предписание, подпись должностного лица (органа) и т.п., ссылки на применяемый закон

-: не отличаются свойственной им структурой

S: Пробелы в законодательстве и способы их устранения

+ : теоретическому осмыслению проблема пробелов в законодательстве подвергалась на ранних этапах правового развития. Уже в работах древнегреческих мыслителей, в высказываниях римских юристов отмечалось, что "закон никогда не может с точностью и вполне обнять превосходнейшее и справедливейшее, чтобы предписать всем наилучшее". В понимании Платона "все, относящееся к законодательству, никоим образом и никогда еще не было так выработано правильно до конца". По Аристотелю, "недостатки писаного закона допускаются иногда сознательно, если нельзя дать какие — либо предписания относительно данного случая; в других случаях — против его (закона) воли, когда такие предписания ускользают от его внимания". Тогда же делались попытки восполнения пробелов. В частности, Аристотель их преодоление связывал с естественным правом. Пробел в законодательстве есть полное или частичное отсутствие конкретного юридического предписания в отношении фактических обстоятельств, находящихся в сфере правового регулирования.

-: при пробеле в законодательстве не отсутствует то, что должно там быть в силу объективных оснований, т.е. не отсутствует правовое предписание, рассчитанное на юридически значимый случай

-: юридической теорией не сформулированы определенные предпосылки, при наличии которых пробел в законодательстве считается действительным

-: неурегулированный законом жизненный случай не должен находиться в сфере правового регулирования

-: в действующем законодательстве имеется норма, подлежащая применению к данному случаю

Логико-аналитическое задание 4 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Толкование правовых норм — это деятельность государственных органов, общественных организаций, должностных лиц и граждан по уяснению и разъяснению смысла и содержания правовых норм; это деятельность, направленная на раскрытие смыслового содержания юридических норм. Толкование правовых норм и актов представляет интеллектуальную деятельность, в ходе которой познаются глубинные свойства права, устанавливаются воля законодателя или иного правотворческого органа (должностного лица), социальная направленность нормы и цели ее принятия и др.

S: Понятие толкования правовых норм ?

+: основным объектом толкования выступает текст нормы или толкуемого акта. Главная задача толкования — выяснить смысл того, что сформулировал законодатель, а не что он хотел выразить. В процессе реализации права нередко требуется не только выяснить смысл нормы или акта, но и разъяснить этот смысл другим лицам, организациям, общественным объединениям и т.д.

-: за разъяснениями обычно не обращаются к специалистам, например в юридические консультации, к прокурору, судье, нотариусу.

-: толкование не включает в себя как бы два процесса: уяснение смысла нормы права и разъяснение ее содержания

-: толкование — сложный интеллектуально-волевой процесс, но не направленный на установление точного смысла правовой нормы, раскрытие выраженной в ней воли законодателя

-: толкование в форме уяснения представляет собой внутренний мыслительный процесс, проходящий в сознании субъекта толкования (интерпретатора), но при этом не используются различные приемы толкования — грамматический, логический и др.

S: В чем выражается необходимость толкования норм права?

+: необходимость толкования норм права возникает в процессе правоприменения, поскольку невозможно применить норму права, не уяснив ее точный смысл

-: такая необходимость появляется только в процессе правоприменения

-: такая необходимость не проявляется в процессе правотворчества

-: разработка новых нормативных правовых актов не предполагает толкование действующих нормативных предписаний, выяснение их смысла, последствий действия толкуемых актов и т. д.

-: толкование в форме разъяснения (интерпретации) не является продолжением мыслительной деятельности на предыдущей стадии

S: Интерпретационные акты (акты толкования)?

+ : интерпретационные акты представляют собой одну из разновидностей правовых актов. В юридической литературе высказаны различные точки зрения относительно природы этих актов. Одни ученые склонны считать данные акты источниками права, например акты толкования конституционных норм Конституционным судом Российской Федерации. Другие исследователи полагают, что этими актами не устанавливаются, не изменяются и не отменяются какие-либо нормы права, поэтому они не являются правотворческими. Действительно, акты толкования не устанавливают новых правил поведения, не имеют самостоятельного значения, а действуют в единстве с теми актами, в которых содержатся толкуемые нормы; они обслуживают эти акты и разделяют их судьбу при отмене нормативных правовых актов. Будучи правовыми актами, интерпретационные акты публикуются в официальных источниках.

-: Исследователи данной проблематики не выделяют следующие особенности интерпретационных актов. Они:

- 1) закрепляют разъяснительное решение соответствующего компетентного органа;
- 2) представляют собой официальный акт-документ, который обладает специфической структурой, содержанием, формой, стилем изложения, реквизитами и т. д.;
- 3) имеют своим содержанием общие нормативные или персонально адресованные, индивидуально-конкретные юридические разъяснения;
- 4) принимаются в определенной процедурно-процессуальной форме;
- 5) носят властный, обязательный характер.
- 6) обеспечены различными средствами юридической защиты, в том числе мерами государственного воздействия;
- 7) вызывают определенные юридические последствия, которые имел в виду интерпретатор;
- 8) являются подзаконными, вспомогательными правовыми актами;
- 9) по мнению некоторых ученых, обладают обратной силой, т.е. распространяют свое действие на факты, события, обстоятельства, которые имели место до принятия акта толкования

-: акты толкования не классифицируются по различным основаниям:

1. По внешней форме они подразделяются на письменные и устные.
2. По субъекту толкования акты толкования можно делить на: а) акты законодательных органов (например, постановления Федерального Собрания, где даются официальные разъяснения принятых законов; б) акты судебного толкования — Конституционного суда Российской Федерации, Верховного суда и Высшего арбитражного суда Российской Федерации,

которые обобщают судебную и арбитражную практику и разъясняют применение действующего законодательства; в) акты толкования исполнительных органов власти, например Правительства, конкретного министерства, имеющие соответствующие поручения Правительства, и др.; г) акты органов прокуратуры

-: интерпретационные акты (акты толкования) не представляют собой одну из разновидностей правовых актов. Они: 1) не закрепляют разъяснительное решение соответствующего компетентного органа; 2) не представляют собой официальный акт-документ, который обладает специфической структурой, содержанием, формой, стилем изложения, реквизитами и т. д.; 3) не имеют своим содержанием общие нормативные или персонально адресованные, индивидуально-конкретные юридические разъяснения; 4) не принимаются в определенной процедурно-процессуальной форме; 5) не носят властный, обязательный характер; 6) не обеспечены различными средствами юридической защиты, в том числе мерами государственного воздействия; 7) не вызывают определенные юридические последствия, которые имел в виду интерпретатор; 8) не являются подзаконными, вспомогательными правовыми актами; 9) по мнению некоторых ученых, не обладают обратной силой, т.е. не распространяют свое действие на факты, события, обстоятельства, которые имели место до принятия акта толкования

-: акты толкования не классифицируются по различным основаниям:

1. По внешней форме они подразделяются на письменные и устные.

2. По субъекту толкования акты толкования можно делить на: а) акты законодательных органов (например, постановления Федерального Собрания, где даются официальные разъяснения принятых законов; б) акты судебного толкования — Конституционного суда Российской Федерации, Верховного суда и Высшего арбитражного суда Российской Федерации, которые обобщают судебную и арбитражную практику и разъясняют применение действующего законодательства; в) акты толкования исполнительных органов власти, например Правительства, конкретного министерства, имеющие соответствующие поручения Правительства, и др.; г) акты органов прокуратуры. Так, Генеральный прокурор Российской Федерации может издавать указания, разъясняющие содержание толкуемых норм для практики их реализации в деятельности органов прокуратуры.

S: Результаты толкования норм права?

+: буквально, ограничительное и распространительное толкование есть результат применения того или иного приема толкования. Обычно нормы права толкуются буквально (адекватно). Ограничительное и распространительное толкование применяется при несовпадении содержания (смысла) толкуемой нормы и ее текстуального выражения, что является исключением из общего правила. Зачастую эти виды толкования есть результатом несовершенства законодательства, наличия в нем пробелов, неясных формулировок и т.д. Но иногда законодатель допускает такую возможность умышленно. Правильное применение в этих случаях

ограничительного и распространительного толкования помогает установить подлинную волю законодателя

-: полная ясность смысла – не необходимый результат толкования

-: любая правовая норма, как бы не была она ясна и четко сформулирована, не нуждается в толковании, так как она тесно связана с постоянно изменяющимися условиями общественной жизни

-: при наличии коллизии между нормами не следует руководствоваться следующими правилами: если коллизирующие нормы исходят от разных нормоустанавливающих органов, то применению подлежит норма, исходящая от вышестоящего органа; если коллизирующие нормы исходят от одного и того же органа, то применению подлежит норма, изданная позднее.

-: при толковании неясной нормы не важно ознакомиться с ее официальным нормативным разъяснением

S: Акты официального и неофициального толкования норм права?

+ : Акты официального (интерпретационные акты) — это правовые акты, принятые компетентными государственными органами и должностными лицами, которые содержат разъяснения правовых норм. Неофициальное толкование норм права — это деятельность субъектов по разъяснению смысла и содержания нормы права, не имеющая обязательного юридического значения и лишенная властной юридической силы.

Соответственно этот

вид толкования- разъяснения не носит императивного характера и не имеет юридической силы. Оно призвано только оказать помощь в правоприменительной деятельности.

-: акты официального толкования норм права не направлены на конкретизацию,

объяснение содержащегося в определенном правовом предписании смысла

-: видами неофициального толкования выступают: доктринальное (научное) толкование,

эмпирическое (обыденное, бытовое) толкование, профессиональное (компетентное)

-: официальное толкование не дается органами, уполномоченными на то государством, не закрепляется в специальном акте и не имеет общеобязательное значение

-: неофициальное толкование не осуществляется субъектами, деятельность которых в этой области не является официальной

Логико-аналитическое задание 5 (с 5 подзадачами однозначного выбора). *Сформулировать практическую ситуацию с подробным описанием её элементов. Составить 5 подзадач, раскрывающих суть заявленной ситуации и являющихся дополняющими элементами целостного подхода в решении проблемы.*

Однозначный выбор. Сформулировать утверждение с множеством возможных ответов, один из которых является правильным.

Особое внимание в настоящее время как в науке, так и на практике

уделяется проблемам толкования норм права при коллизии юридических норм и правового регулирования.

S: Юридическая коллизия?

+ : юридическая коллизия — это противоречие между существующими правовыми актами и регулируемым ими общественными отношениями; это также случай существования норм для разрешения конкретной ситуации, но с противоречивым содержанием

- : причины коллизий единообразны

- : ошибка законодателя не может быть причиной коллизии

- : несвоевременное обновление законодательства, сохранение “старых” актов при принятии новых, конфликты норм международного и национального права также не могут быть причиной коллизии

- : в случае коллизии юридических норм не должны действовать некоторые обязательные условия, не следует обращать внимание на: приоритет международного права над внутригосударственным, приоритет специальных норм над общими нормами; приоритет норм, исходящих от вышестоящего органа, приоритет федеральных законов над нормами субъектов Федерации

S: Понятие правового регулирования?

+ : правовое регулирование – осуществляемое всей системой юридических средств воздействие на общественные отношения с целью их упорядочения

- : механизм правового регулирования не является системой правовых средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование общественных отношений

- : стадии механизма правового регулирования не обеспечиваются: изданием нормы права и ее общим воздействием на регламентацию общественных отношений; возникновением субъективных прав и юридических обязанностей; реализацией субъективных прав и юридических обязанностей, воплощением их в конкретном физическом поведении участников общественных отношений; применением права

- : не следует особо уделять внимание на зависимость от того, какие элементы механизма правового регулирования последовательно используются: 1) простое регулирование – процесс, в котором используется один государственный властный акт (НПА), индивидуализацию же прав и обязанностей осуществляют сами субъекты, к которым этот акт обращен; 2) сложное регулирование – процесс, в котором используются два акта государственно-властного характера, одним из которых является НПА, а другим – акт применения права

S: Метод правового регулирования ?

+ : метод правового регулирования – это совокупность способов правового воздействия на общественные отношения в зависимости от их характера

- : методы правового регулирования не обогащают практику реализации норм права

- : авторитарный метод – это не централизованное регулирование «сверху до низу» на властно-императивных началах, автономный метод – не является

децентрализованным регулированием, при котором участники общественных отношений выступают как равноправные участники

-: запрещение, возложение обязанностей воздержаться от совершения действий,

-: дозволение, обязывание – предоставление права на активные действия (управомочивающие нормы), поощрение, рекомендации по активному поведению – что-то сделать, передать, уплатить (обязывающие нормы), награждение субъектов за определенные заслуги, предложение избрать наиболее целесообразный (оптимальный) вариант поведения не являются пособиями правового регулирования – приемами регулирования общественных отношений

S: Способы правового регулирования?

+ : способы правового регулирования – это приемы регулирования общественных отношений: систематический способ, филологический способ, историко-политический способ, логический способ и др.

-: систематический способ не служит уяснению смысла правовой нормы путём сравнения её с другими нормами, выявлению её связей в общей системе правового регулирования и конкретного места в нормативном акте, отрасли или системе права

-: сущность филологического способа не заключается в выяснении смысла правовых норм средствами грамматического анализа текста закона

-: при историко-политическом способе толкования не учитываются исторические условия издания нормативного акта и социально-политические цели, которые преследовал законодатель, так же не учитываются социально-экономические факторы

-: при логическом способе толкования не используются средства формальной и диалектической логики при познании правовых явлений

S: Элементы механизма и пути повышения эффективности правового регулирования ?

+ : элементами механизма и путями повышения эффективности правового регулирования являются:

- 1) нормы права;
- 2) юридические факты;
- 3) акты применения права;
- 4) правовые отношения;
- 5) акты реализации прав и обязанностей (соблюдение, исполнение, использование).

-: эффективность механизма правового регулирования – это не соотношение между результатом правового регулирования и стоящей перед ним целью

-: совершенствование правотворчества не повышает эффективность механизмов правового регулирования

-: совершенствование правоприменения – это не фактор повышает эффективность механизмов правового регулирования

-: нормы права не являются основой повышения правовой культуры граждан

