**1.Предмет теории государства и права. Функции ТГП.**

**2. Содержание методологии юриспруденции: концептуальные идеи, методологические принципы и методы.**

**3.Первичное и производное возникновение государства. Договорная терия возникновения государства.**

**4. Конфликтное предназначение права. Примирительная теория происхождения права.**

**5. Соотношение государства и права. Этатистское и правовое государство.**

**6. Система юриспруденции. Развитие традиционных юридических наук. Новые сферы юриспруденции.**

**7. Объект, предмет и цель юриспруденции. Правоведение и государствоведение.**

**8. Догматический (формально-логический) метод в юридической теории и рпактике.**

**9. Герменевтический метод в юриспруденции. Искусство интерпретации и понимания в правовой сфере.**

**10. Юридическая антропология и её значение. Право в человеке – человек в праве.**

**11. Право в системе социального регулирования. Нормативное, ненормативное и индивидуальное регулирование.**

**12. Нормативний, соціологічний,філософський підходи до права. Визначення права.**

**13. Правові системи. Національні, інтегративні й міжнародна правові системи.**

**14. Структура и источники романо-германского права**

**15. Семья общего права. Прецедент в английском и американском праве**

**16. Религиозные правовые семьи. Источники индусского и мусульманского права.**

**17. Компаративистика, её роль в изучении правовой реальности.**

**18. Философия права как сфера юриспруденции. Отрасли философии права.**

**19. Социология права. Правовая социализация. Общественное мнение о праве.**

**20. Диалог правовых культур. Правовая аккультурация и декультурация**

**21. Правовая аксиология. Право и ценности**

**22. Служебная (инструментальная) ценность права**

**23. Соціальна та особистісна цінність права.**

**24. Предмет и метод правового регулирования. Составляющие метода правового регулирования.**

**25. Правовой режим: понятие и виды. Отраслевые и специальные правовые режимы.**

**26. Понятие и стадии правового регулирования. Общедозволительный и разрешительный типы правового регулирования**

**27. Понятие и признаки правовой нормы. Абстрактная и казуальная форма правовой нормы.**

**28. Классификация правовых норм. Диспозитивные нормы права.**

**29. Понятие и признаки правового отношения. Юридическая форма и социальное содержание правоотношений.**

**30. Понятие и виды юридических фактов. Юридические факты-состояния. Фактический состав.**

**31. Понятие и структура правосознания. Правовое мышление. Правовой менталитет.**

**32. Правосубъектность: правоспособность, дееспособность, деликтоспособность**

**33.Правовая культура общества и ее компоненты. Правовая культура и правовая жизнь как категории юриспруденции.**

**34. Субъект права и правосознание и правовая культура личности. Правовая активность личности.**

**35. Понятие и классификация принципов права. Общеправовые и отраслевые принципы.**

**36. Правовые аксиомы, правовые презумпции, правовые фикции.**

**37. Юридическая концепция прав человека. Правовой статус личности.**

**38. Три поколения прав человека. Индивидуальные и коллективные права. Проблема становления четвёртого поколения прав человека.**

**39. Субъективные права и юридические обязанности: понятие и структура.**

**40. Защита прав, свобод и законных интересов личности**

**41. Общесоциальные и специальные функции права. Функции права и функции правосознания**

**42. Правовое воспитание и его формы. Правовая информированность. Цели правового воспитания**

**43. Понятие и основные требования законности. Правозаконность**

**45. Источники права. Первичные, производные и дополнительные источники права. Источники права Украины**

**46. Социальный процесс формирования права и правотворчество (нормотворчество). Стадии правотворчества (нормотворчества).**

**47. Юридическая практика: понятие и виды. Роль судебной практики в правовой системе Украины.**

**49. Правовой статус коллективных субъектов: понятие и виды**

**50. Аномалии в правовой жизни: правовой нигилизм, правовой идеализм и правовой**

**51. Субъект и объект правоотношения. Юридические лица**

**52. Систематизация законодательства. Учет нормативных актов. Правовой тезаурус.**

**53. Система права, отрасли и институты права. Правовые общности**

**54. Частное и публичное право. Особенности формирования частного права в Украине.**

**55. Материальное и процессуальное право. Соотношение материального и процессуального права в разных правовых системах.**

**56. Реализация права. Формы реализации права: соблюдение, исполнение, использование права.**

**57. Понятие и значение применения права. Идеология применения права.**

**58. Реализация и применение права. Непосредственная и правоприменительная реализация права.**

**59. Процесс применения права. Стадии правоприменительного процесса**

**60. Правоприменительные акты: понятие и виды. Простые и сложные правоприменительные акты.**

**61. Понятие и значение толкования права. Приёмы толкования права.**

**62. Официальное толкование права**

**63. Понятие пробелов в праве. Действительные и мнимые пробелы в праве. Устранение и преодоление пробелов в праве.**

**64. Понятие и виды правового поведения. Юридически нейтральное поведение.**

**65. Правомерное поведение. Типология правомерного поведения. Законопослушное поведение.**

**66. Кодификация и инкорпорация, их соотношение и разновидности**

**67. Состав правонарушения. Вина и виновность**

**68. Понятие и виды правонарушений. Злоупотребление правом**

**69. Юридическая ответственность. Виды юридической ответственности.**

**70. Штрафная и правовосстановительная ответственность: понятие и назначение**

**71. Государственное (правовое) принуждение. Меры государственного принуждения: юридическая ответственности, меры защиты, профилактические меры.**

**72. Понятие государства. Сильное и слабое государство. Государство и гражданское общество**

**73. Суверенитет государства. Внешний и внутренний суверенитет государства. Государства и надгосударственные образования.**

**74. Современное и досовременное государство. Признаки современного государства.**

**75. Государственная власть. Единство и разделение властей. Ветви государственной власти в современной Украине.**

**76. Типология государства. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государства.**

**77. Понятие механизма государства. Механизм государства и государственный аппарат**

**78. Законодательная власть и ее функции**

**79. Судебная власть и осуществление правосудия**

**80. Исполнительная власть и ее механизм**

**81. Государственное управление и местное самоуправление**

**82. Государство в политической системе общества. Государство и группы давления (лоби).**

**83. Конституционное государство и его характерные черты. Конституционное и правовое государство.**

**84. Концепция социального государства. Украина как социальное государство**

**85. Концепция правового государства. Украина как правовое государство**

**86. Государственные органы и их классификация. Центральные и местные государственные органы.**

**87. Номенклатура функций государства. Функции государства и государственные услуги.**

**88. Государственная служба. Прохождение государственной службы.**

**89. Форма правления. Форма государственного устройства и государственный режим**

**90. Армия как институт государства. Правовой статус военнослужащих.**

**91. Налоги и налоговая функция современного государства. Проблема эффективности налоговой политики в Украине.**

**92. Аграрная политика современного государства. Защита прав сельскохозяйственного производителя в Украине.**

**93. Инновационная политика современного государства. Особенности инновационной политики в Украине.**

**94. Контрольная власть и ее институты. Институт омбудсмена (народный правозащитник) и его особенности.**

**95. Демократический и бюрократический принцип организации государства. Бюрократия и бюрократизм в осуществлении государственной власти.**

**96. Элитарный характер государства. Специфика формирования юридической элиты в Украине. Юридическое образование и юридическая элита.**

**97. Государство и церковь. Светское и теократическое государство.**

**98. Экологическая политика государства. Экологическое государство. Экологизация законодательства.**

**99. Этика и эстетика государства. Образ государства и имиджевая политика.**

**1.Предмет теории государства и права. Функции ТГП.**

Предметом теории государства и права являются госу­дарственно-правовая действительность, общие и специфи­ческие закономерности ее развития, на основе познания которых разрабатываются фундаментальные проблемы, имеющие методологическое значение для отраслевых юри­дических наук. В государственно-правовых процессах не исключаются также и случайности, поскольку государство и право, будучи социальными явлениями и творениями человека, не свободны от элементов хаоса, иррациональ­ности, дисбаланса.

***Предмет теории государства и права*** включает:

1) ***сущность*** и ***социальное назначение*** государственных и правовых явлений;

2) ***закономерности*** и ***случайности*** возникновения, функционирования и развития государства и права;

3) ***систему понятий и категорий,*** используемых в юриспруденции (право, государство, их сущность, функ­ции, формы; нормы права, правоотношения, реализация права, правопорядок и т.д.);

4) правовые ***принципы, аксиомы, презумпции, фикции,*** выработанные и используемые юридической теорией и практикой;

5) ***теоретические модели*** правотворческой, правопри­менительной и интерпретационной практики;

6) ***прогнозы*** и ***практические рекомендации*** по совер­шенствованию и развитию права и государства.

Предмет теории государства и права составляют явле­ния, которые можно назвать азбукой юриспруденции. Без их усвоения невозможно правильно и грамотно изучать законы, составлять соглашения и договоры, толковать их содержание, определять их действие в пространстве, во времени и по кругу лиц.

Само возникновение науки связано с социальной потреб­ностью в познании окружающего мира и систематизиро­ванных знаний о нём. Эти знания необходимы для обеспе­чения меняющихся условий жизнедеятельности человека. Поэтому наука выполняет определённые, ей имманентные функции.

Функции теории государства и права — это основные направления её влияния на развитие юридической науки и юридической практики.

***Гносеологическая (познавательная)*** функция теории государства и права состоит в познании правовых явлений, как уже известных, так и новых, в проникновении в глу­бинные проблемы их сущности. Гносеологическая функция условно может быть разделена на «подфункции»: онтоло­гическую (констатирующую), интерпретационную (объяс­нительную) и эвристическую (поисковую).

***Методологическая*** функция выражается в формирова­нии понятийного аппарата и методологического инструмен­тария системы юридических наук, создании универсаль­ного юридического языка, обеспечивающего единообразие в классификации и оценке правовых явлений специалис­тами различных отраслей права.

***Прогностическая*** функция теории государства и права состоит в выработке научно обоснованных прогнозов отно­сительно перспектив и тенденций развития права, правовой системы, правоведения, «предвидение» того, каким качест­венным и количественным изменениям подвергнутся су­ществующие политико-правовые явления.

***Практическая (практико-ориентирующая)*** функция теории государства и права и юридической науки в целом состоит в том, что результатом познавательной активности должны быть выработанные и апробированные наукой реко­мендации по совершенствованию нормотворческой, право­применительной, интерпретационной, правоохранительной деятельности.

**2. Содержание методологии юриспруденции: концептуальные идеи, методологические принципы и методы.**

Методология юриспруденции — это система подходов, методов и принципов научного изучения государственно-правовых явлений.

Центральный элемент методологии — ***метод*** (от греч. methodos — путь исследования, теория, учение) — способ достижения какой-либо цели, решения конкретной задачи. Методы теории государства и права условно можно разде­лить на четыре группы: общие; общенаучные; междисцип­линарные; специальные.

Общие методы познания свойственны каждому челове­ку как разумному существу и используются не только в науке, но и в повседневной жизни: наблюдение; сравнение; счет; обобщение; дескрипция (описание).

Общенаучные методы применяются во всех науках. В част­ности, это методы: диалектики; формальной логики; систем­ного анализа.

Диалектический метод в юриспруденции предполагает объективное, всестороннее и конкретное рассмотрение го­сударственно-правовых явлений, выявление присущих им связей, наличие в них противоречий, оценку государствен­но-правовых явлений с качественной и количественной стороны, выявление зависимости формы явления от его сущности. Диалектика включает такие приемы познания, как анализ и синтез, абстракция и восхождение от абстракт­ного к конкретному.

Логика — это совокупность законов и приемов правиль­ного мышления. Существуют четыре основных ***закона логики:*** закон тождества; закон противоречия; закон ис­ключенного третьего; закон достаточного основания. Ос­новные ***приемы логики:*** индукция; дедукция; аналогия; гипотеза.

Системный метод (системный анализ) используется при изучении сложных проблем, которые находятся во взаимо­связи одна с другой. Системный метод представляет целое явление как систему, состоящую из нескольких взаимо­действующих элементов (или подсистем, так как каждый элемент может быть также представлен как система низ­шего уровня). Системный анализ касается образования, развития, функционирования, синтеза государственно-правовых явлений, а также их взаимосвязи с иными соци­альными явлениями.

Междисциплинарные методы применяются в несколь­ких близких по предметам исследования науках:

1) ***культурологический метод.*** Такой подход предпо­лагает изучение права как неотъемлемой части социально­го регулирования вместе с моралью, этикой, религией, а государства — в его взаимодействии с другими социальны­ми институтами, возникшими в ходе развития человеческой цивилизации (гражданское общество, политические партии и т.д.);

2) ***социологический метод*** состоит в исследовании пра­ва на базе конкретных социальных фактов. Он включает в себя анализ статистических данных и различного рода до­кументов, социально-правовой эксперимент, анкетирова­ние и т.п.;

3) ***статистический метод*** используется для количес­твенной характеристики предмета исследования, напри­мер, данные о количестве правонарушений, об удельном весе экономических преступлений и т.п.;

4) ***конкретно-исторический*** метод помогает изучить специфику конкретного государственно-правового явления, проследить динамику его развития, например, особенности социального регулирования в период первобытнообщинно­го строя, ранней государственности, современного право­вого государства и др.

Специальные методы теоретико-правовой науки таковы:

1) ***формально-юридический*** (догматический) метод :редусматривает исследование юридических фактов и оридических текстов, их толкование в логической после-ювательности с использованием специальных юридичес­ких терминов и конструкций. Этот метод предполагает изучение права как такового, в «чистом виде», вне связи с жономикой, политикой, моралью и другими социальными явлениями. При помощи этого метода формулируются категории и понятия юриспруденции, например: субъект права, норма права, правоотношение, юридическая ответ­ственность, правопорядок и т.д.;

2) ***сравнительно-правовой*** метод предусматривает комплексное изучение правовой культуры в сопоставлении опыта различных стран и народов, выяснения традиций и новаций в развитии государственных и правовых инсти­тутов.

Методология теории государства и права не сводится только к системе методов. Она включает также подходы, принципы, ценностные (методологические) ориентиры, с помощью которых обеспечивается постижение государства и права.

Научная мысль выработала наиболее общие предпосыл­ки познания — два основных подхода: материалистический и идеалистический. ***Материалистический*** подход в юрис­пруденции исходит из того, что государственно-правовые явления являются производными от экономической или технологической сферы общественной жизни. ***Идеалисти­ческий*** подход противоположен материалистическому. Он исходит из того, что в основе государственно-правовых явлений лежат идеальные побудительные цели, мотивы, установки людей или неких надприродных сущностей (на­пример, Абсолютный дух у Г.Ф.Гегеля).

В последнее время набирает силу ***цивилизационный*** подход, в котором выделяются два направления: теория стадиального развития цивилизации и теория локальных цивилизаций. Для ***стадиальной теории*** характерно рас­смотрение цивилизации как единого процесса прогрессив­ного развития человечества, в котором выделяются опре­деленные стадии (этапы). Теория ***локальных цивилизаций*** исходит из того, что всемирно-исторический процесс есть совокупность исторически сложившихся социальных об­щностей, которые занимают определенную территорию и имеют свои особенности социально-экономического, пра­вового и культурного развития.

Принципы познания — это исходные положения теории метода (методов) познания, которые требуют от познающе­го субъекта совершения определенных действий. К числу классических методологических принципов относят:

1) ***принцип рационализма,*** т.е. признание того, что государственно-правовые явления могут быть познаны при помощи разума;

2) ***принцип детерминизма,*** т.е. признание причинной обусловленности государственно-правовых явлений;

3) ***принцип объективной истины,*** т.е. признание воз­можности установить единственную, верифицируемую (поддающуюся проверке) истину;

4) ***принцип верификации,*** т.е. проверки, эмпирического подтверждения теоретических положений юриспруденции путем сопоставления их с наблюдаемыми объектами, экс­перимента;

5) ***принцип историзма,*** который заключается в призна­нии того, что государство и право — исторические феноме­ны, что все государственно-правовые явления существуют во времени, т.е. возникают, изменяются, исчезают.

Современная методология, кроме того, признает возмож­ность иррационализма, принцип дополнительности, прин­цип плюрализма истины.

***Иррационализм*** — это мировоззренческая ориентация, признающая основным видом познания воображение, ин­туицию, откровение, веру, и ограничивающая или отрица­ющая возможности разума в процессе познания. Например, многие общие понятия (истина, человек, общество) воспри­нимаются субъектом познания поначалу интуитивно и лишь в процессе детального изучения формулируются ра­ционалистически.

***Принцип дополнительности*** предполагает, что для воспроизведения в знаковой системе целостного явления необходимы взаимоисключающие, дополнительные классы понятий. Например, многие правовые институты традици­онных аграрных сообществ (в Африке, Азии) невозможно постигнуть, руководствуясь только теоретическими пред­ставлениями, выработанными европейской наукой.

С принципом дополнительности тесно связан ***принцип научного плюрализма,*** суть которого состоит в признании множественности, неоднозначности истины.

Важное место в методологии теории государства и права занимают юридические концепции и парадигмы. ***Концеп­ция*** — это научно обоснованное толкование явления. ***Па-радигма*** — это модель постановки проблемы и ее решения, господствующая в течение определенного исторического периода в научном сообществе.

Подход к юриспруденции и к любой другой обществен­ной науке определяется положенными в ее основу ценно­стями. В силу этого задачей и одновременно составной частью методологии теории государства и права является ныработка и следование определенным ценностным (мето­дологическим) ориентирам. К ним мы должны отнести ориентацию на общечеловеческие и, как их ядро, — евро­пейские ценности, а именно: права человека, демократию и верховенство права.

**3.Первичное и производное возникновение государства. Договорная терия возникновения государства.**

Вопрос о возникновении государства в современном государство-ведении рассматривается по двум основным направлениям: 1) как первоначальное возникновение (происхождение) государства' и 2) как производное возникновение государства. Иногда в качестве особого направления возникновения государства рассматривается возникно­вение государства в колониальном обществе. Однако заметно, что это один из вариантов либо первоначального, либо производного воз­никновения государства.

Первоначальное возникновение (происхождение) государства — это длительный процесс вызревания государства как особого полити­ческого института в безгосударственном обществе. В ходе разверну­того во времени и уникального процесса происхождения государства в разных цивилизациях и культурах складывались первоначально неодинаковые предгосударственные формы, получившие свое даль­нейшее выражение в многообразии форм государства. Все существу­ющие доктрины, объясняющие первоначальное возникновение госу­дарства могут быть сведены к двум: религиозной и светской. Религи­озные — утверждают богоустановленность государства, светские — связывают происхождение государства с особенностями человека и его социального бытия. Среди многообразия светских теорий проис­хождения государства в настоящее время все больше утверждается олигархическая теория происхождения государства (олигархия — власть немногих). В соответствии с этой теорией процесс разделениятруда приводит к выделению специфической его разновидности -управленческого труда. Этот управленческий труд связан с появ­лением элиты, которая присваивает себе функцию управления. На этой основе и возникает особый институт в обществе — государ­ство. Таким образом, государство появляется тогда, когда олигархи присваивают себе функцию по управлению обществом (Б. Шан-тебу). Конкретные пути происхождения государства олигархическая теории сводит к трем вариантам: военному, аристократическому и плутократическому. Военный вариант происхождения государства объясняется осуществлением военных действий и захватом добычи, когда путем перераспределения среди военных выделяется правя­щая элита. Ее поддерживают воины (дружинники), живущие за счет войны. Примеры такого рода происхождения государства достаточ­но многочисленны (государство франков, государство монголов).

Аристократический вариант (аристократия — власть лучших) происхождения государств связан с формированием привилегирован­ного положения вождей племен, отдельных семей, знатных родов, составивших элиту по своим природным и социальным данным (отличались умом, храбростью, силой, военным искусством и др.). Их потомки наследуют особое положение в обществе, становятся элитой, которая осуществляет функцию управления. Плутократи­ческий вариант (плутократия — власть богатых) происхождения государства связан с сосредоточением управленческой функции в руках отдельных лиц, а затем отдельных групп, в силу их имуще­ственного положения. Этот вариант происхождения государства отображает экономическое расслоение общества. По мнению госу-дарствоведов такой вариант происхождения государства по сути был исключением из общего правила в сравнении с военным и аристократическим вариантами происхождения государства. При­меры плутократического возникновения государства выражены в появлении "островных" государств и приморских государств Вос­тока.

**Производное возникновение** государства отличается от первоначального (происхождения) тем, что новое государ­ство возникает не на пустом месте, а на основе отдельных элементов прежнего государства и с использованием уже имеющихся готовых моделей государственности. Произ­водное возникновение государств имеет следующие вари­анты:

***1)******ликвидация*** прежнего государства в результате рево­люции и ***возникновение нового государства*** (но на той же территории, населенной тем же народом). Примером тому может быть Первая республика во Франции, провозглашен­ная в 1792 г., РСФСР, возникшая в результате Октябрьской революции 1917 г.;

2) ***разделение государства.*** Таким путем возникли Чехия и Словакия в результате раздела федеративной Чехо­словакии, постсоветские государства в результате распада СССР;

3) ***сецессия*** части государства и населения. Таким путем возникли Эритрея, вышедшая из состава Эфиопии, Банг­ладеш, вышедшая из Пакистана;

4) ***объединение*** нескольких государств. Примером может быть объединение ГДР и ФРГ в 1990 г.;

5) возникновение государства в результате ***национально-освободительного движения.*** Создание новых государств на развалинах колониальных империй стало наиболее рас­пространенным способом создания государств в XX в. Не­которые из добившихся независимости народов имели собственную государственность в доколониальный период (Индия, Египет), другие — нет. В любом случае и те, и дру­гие новые государства первоначально строились на уже имеющихся в мире государственных моделях. В дальней­шем они, как правило, отходили от первоначально избран­ных моделей.

Договірна (природно-нравова) теорія (Г. Ґроцій, Б.Спіноза, Т.Гоббс, Дж.Локк, Ж.-Ж.Руссо, Я.Козельский, М.Радищев, І.Кант). Дана теорія грунтується на ідеї походження держави в результаті угоди (договору) як акта розумної волі людей. Об'єднання людей в єдиний державний союз розглядається як природна вимога збереження людського роду і забезпечення справедливості, свободи і порядку.

В основу теорії природного права покладено тезу про те, що державі передував природний стан людей. Він уявлявся авторам теорії неоднозначним. Гоббс вважав, що в природному стані відбувається «війна всіх проти всіх». Руссо, навпаки, малював райдужну картину свободи і рівності. Проте усі вони розглядали державу як продукт людської діяльності і прагнення людей до виживання. Домовившись про створення держави, люди або передають правителю частину своїх природжених прав, щоб потім одержати їх з його рук (один варіант трактування походження держави), або домовляються про збереження своїх природних прав (інший варіант). У будь-якому разі передбачається забезпечення прав і свобод людини в рамках держави.

Зрозуміло, об'єктивні причини виникнення держави не можна пояснити тільки договором, їх значно більше. Водночас договір відіграє істотну роль у створенні ряду держав, практиці їх державного будівництва. Так, Конституцією США закріплений договір між народами, які перебувають у складі держави, і визначені його цілі: затвердження правосуддя, охорона внутрішнього спокою, організація спільної оборони, сприяння загальному добробуту.

**4. Конфликтное предназначение права. Примирительная теория происхождения права.**

Конфликт, как и всякое отношение между людьми регулируется социальными нормами. Причины конфликта поддаются нормативно­му регулированию как со стороны мотивации конфликта, так и с точки зрения влияния на объективные обстоятельства, способству­ющие его появлению. Право оказывает воздействие на причины конфликта, его возникновение (конфликтную ситуацию), развитие и разрешение, а также на последствия конфликта, их влияние на участников конфликтного столкновения. Законный путь разрешения конфликта почти всегда существует, однако во многих случаях кон­фликтующие стороны стремятся решать конфликт неправовым пу­тем, рассчитывая решить его в свою пользу. Результаты конфликта подлежат правовой оценке в тех случаях, когда при фактическом разрешении конфликта пострадала одна из сторон или были нару­шены общественные или государственные интересы. Специалисты по конфликтологии отмечают негибкость юридического пути пре­дупреждения конфликтов при всей его значимости. По-видимому, современные правовые системы растеряли те свои качества конф­ликтного предназначения, которые характеризовали право в момент его возникновения.

Примирительная теория происхождения права получила весьма ши­рокое распространение в современной юриспруденции (Э. Аннерс, Г. Берман). В соответствии с этой теорией право порождено возникно­вением конфликтов между родами и развязыванием кровной мести. Кровная месть оказала определяющие воздействия на стремление лю­дей к достижению договоренностей. Именно из договоров примирения, заключаемых первоначально с помощью жрецов, старейшин, народного собрания возникает примирительное право. Постепенно эти договоры о примирении на основе разрешения многих ситуаций конфликтного характера получили свое выражение в правовых нормативах. Из по­коления в поколение они передавались в мифологических и религиоз­ных формах, а затем начали из устной формы воплощаться в пись­менных документах, т. е. в законодательстве.

Основательность примирительной теории происхождения права связана с тем, что она основывается на многочисленных историчес­ких фактах разрешения социальных конфликтов; разрешает вопрос о преодолении кровной мести, которая носила истребительский ха­рактер; свидетельствует о появлении права в устной форме посред­ством договоров примирения; подтверждается уголовно-правовой наполненностью первых письменных источников права.

Критики примирительной теории происхождения права обращают внимание на то, что в ней мало внимания обращается на регулятивные причины появления права (например, установление правил создания запасов продуктов на случаи неурожаев, правил по предупреждению эпидемий и др.). Однако в целом примирительная теория происхожде­ния права является значительным шагом вперед на пути понимания от­носительно самостоятельного бытия права и государства, правовых нормативов и государственной власти с момента их возникновения.

**5. Соотношение государства и права. Этатистское и правовое государство.**

Соотношение государства и права включает в себя три главных аспекта: единство, различие и взаимодействие.

Единство государства и права имеет следующие эле­менты:

**1)** общность ***происхождения и развития.*** Государство и право возникли в результате потребностей социально неоднородного общества, перешедшего к производящей экономике. В развитии государства и права выделяются сходные исторические тенденции;

2) общность ***факторов, обуславливающих сущность*** государства и права. Ими выступают социально-экономичес­кие отношения, идеология, культура, традиции общества;

3) общность ***социального назначения.*** Право выступает как средство социального регулирования, а государство представляет собой механизм, обеспечивающий влияние права на общественные отношения.

Есть и другие грани единства и взаимообусловленности рассматриваемых категорий. Они, в частности, проявля­ются в идее правового государства.

Различия вытекают уже из определений этих понятий, их онтологического статуса и общественной природы:

1) государство есть особая политико-территориальная организация публичной ***власти,*** а право — система офи­циально установленных и охраняемых ***норм,*** выступающих регуляторами поведения людей;

2) государство и право играют различные роли в соци­альном регулировании. Право определяет ***модели поведе­ния*** людей в типичных ситуациях, а государство ***обеспечи­вает реализацию*** этих моделей, в том числе с помощью своей принудительной силы;

3) государство и право могут ***противоречить друг дру­гу.*** Тогда возникает феномен неправового, тоталитарного государства.

Взаимодействие государства и права выражается в мно­гообразном влиянии их друг на друга. Государство создает, изменяет, совершенствует, охраняет от нарушений, претво­ряет в жизнь нормы права. Государство либо само устанав­ливает правовые нормы, либо официально признает уже действующие. Оно может также делегировать возможность принимать отдельные юридические акты общественным и иным негосударственным организациям, придавать норма­тивную силу судебным и административным прецедентам, договорам и соглашениям.

Это значит, что процесс формирования права может идти как сверху вниз, так и снизу вверх, вырастая из сложив­шихся в обществе правил поведения, и государству остает­ся лишь закрепить эти правила в законах. В этом смысле право создается всем обществом. Но, в конечном счете, право исходит все же от государства как официального представителя общества.

Не менее существенно и многообразно обратное влияние права на государство. Право, прежде всего, легализует и конституирует государственную деятельность, определяет ее общие пределы. С помощью права закрепляются внут­ренняя организация государства, его форма, структура, аппарат (механизм) управления, статус и компетенция различных органов и должностных лиц, принцип разделе­ния властей, оформляются необходимые институты.

Государство создает право и для регламентации собст­венной деятельности. Посредством права осуществляются задачи и функции государства, проводится его внутренняя и внешняя политика, законодательно определяются и за­крепляются общественный строй, положение личности в обществе.

Выделяют два основных **типа** взаимодействия государ­ства и права:

1) государство стоит над правом и выступает в качестве определяющего фактора развития права. Такой тип госу­дарства называют ***этатистским;***

2) право стоит над государством, выступая ограничите­лем государственной власти. Такой тип государства приня­то называть ***правовым.***

**Этатистский тип правопонимания.**

от франц. “etat” – государство.

Формирование связано с возникновением западноевропейских абсолютистских государств (хотя мотивы встречаются еще у древнегреческих софистов – Ксенофонт), появляется как идеологический противовес юснатурализму как результат секуляризации государства и обоснование королевской власти.

Еще в XI-XIIвв. на основе римского права ряд терминов выработали в болонской школе.

В XIXв. теоретическую основу разработал О. Конт. Вслед за И. Кантом он полагал, что невозможно познать сущность вещей, поэтому следует избегать метафизики (того, что нельзя проверить эмпирически).

Право является созданием государства, обеспечивается его принудительной силой (Дж. Остин). Соответственно, источники права отождествляются с волей государства (законом) правовой нормативизм (Г. Кельзен).

Основные признаки права: формальная определенность, защищенность публичной властью, которая способна принуждать к исполнению (В. Ленин).

Этатизм совместим с идеей произвольного установления содержания правовых норм государством либо (в большевистской волюнтаристской трактовке) господствующим классом. Это является причиной того, что этатизм обходит стороной ценностную проблематику в праве.

С другой стороны, этатизм автоматически не означает тоталитаризм и нарушения прав человека, просто в рамках этатистского подхода меру свободы с помощью права устанавливает государство.

Этатисты: в Европе – Д. Остин, И. Бентам, в России – Г. Шершеневич

**6. Система юриспруденции. Развитие традиционных юридических наук. Новые сферы юриспруденции.**

У системі суспільних наук юридична наука (правознавство) виступає як єдина галузь знань, предметом вивчення якої є держава і право. Ця галузь знань є системою взаємозалежних юридичних наук, яка за сферами прояву може бути диференційована на цикли наук:

— теоретично-історичні (теорія держави і права, історія держави і права та ін.);

- державознавчі (державне право, адміністративне право та ін.);

- цивілістичні (цивільне право, цивільний процес, господарський процес, сімейне право та ін.);

— криміналістичні (кримінальне право, кримінальний- процес, виправно-трудове право та ін.).

Окреме місце посідають науки, які вивчають такі, що реалізують право, відносини між державами — міжнародне право (приватне і публічне), а також науки, що вивчають державу і право інших країн.

Кожна з зазначених наук є юридичною, має свої предмет і методи вивчення. Разом вони входять до поняття «юридична наука». Якщо предмет юридичної науки в цілому — це поняття права в усіх аспектах його теоретико-пізнавального прояву і виразу, то предмет кожної окремої юридичної науки як складової предмета юридичної науки в цілому — це один з аспектів поняття права, якась певна сторона юридичної дійсності. Відтак, юридична наука (правознавство) — єдина і водночас диференційована наука.

Держава і право у своєму розвитку впливають на юридичну науку, яка постійно збагачується. З'являються нові або ускладнюються існуючі правові інститути і явища (іпотека, застава, траст, приватизація, комерціалізація тощо). Виникають нові суб'єкти права (банки, акціонерні товариства, комерційні структури тощо). Розширюються сфери цивільного обороту. Зростають права громадян. Усе це стимулює появу на дереві юридичного знання нових наукових напрямків.

У розвитку юридичного знання момент новизни тісно пов'язаний із моментом спадкоємності. Нова форма в юриспруденції змінює застарілу. Одночасно утримуються і сприймаються практично і науково значущі результати, які набувають нових властивостей на вищому витку розвитку.

Науково-технічний прогрес, спеціалізація наукового знання, зміна тих чи інших суспільних процесів покликали до життя космічне, атомне, комп 'ютерне право. Несприятливе становище з охороною довкілля змусило наукове співтовариство зайнятися розробкою екологічного (природоохоронного) права. Соціально-економічні зміни в суспільстві, пов'язані з розвитком ринкових відносин, призвели до виділення підприємницького (комерційного), податкового, банківського, біржового права.

Юриспруденция (юридическая наука) — это система знаний о государстве и праве. Юридическая наука изучает право как особую систему социальных норм, отдельные структурные подразделения права, строение, сущность и функционирование государства. Современная юриспруден­ция представляет собой разветвленную систему знаний о государстве и праве. В зависимости от предмета исследования юридические науки подразделяют на следующие группы:

1) ***теоретические юридические*** науки о государстве и праве (теория государства и права, юридическая деонтоло­гия, философия права, социология права, сравнительное правоведение);

2) ***историко-юридические*** науки о государстве и праве (зарубежная и отечественная история государства и права, история политических и правовых учений, или, иначе — ис­тория учений о государстве и праве);

3) ***отраслевые*** науки (наука конституционного права, наука административного права, наука гражданского пра­ва, наука уголовного права, группа наук процессуального права и др.);

4) ***межотраслевые*** науки (юридическая деликтология, наука жилищного права, наука банковского права, наука экологического права и др.). Эта группа включает науки, возникшие на стыке нескольких отраслей права;

5) ***организационные*** науки. Эти науки изучают органи­зацию и деятельность государственных органов (наука го-

сударственного строительства), органов местного самоуп­равления (наука муниципального права), судебных и пра­воохранительных органов (наука судебных и правоохрани­тельных органов);

6) ***прикладные*** науки (криминалистика, криминология, судебная медицина, судебная психиатрия, судебная бух­галтерия, юридическая психология, правовая статистика и др.). Эти науки изучают правовые явления не только с помощью юридических, но и с помощью специальных, неюридических методов, заимствованных из других наук (технических, медицинских, математических и т.д.);

7) ***международно-правовые*** науки (наука международ­ного публичного права, наука международного частного права).

Юридические науки, как правило, выделяют в анализе государства и права отдельные их стороны и свойства. Од­нако целостное системное исследование государственно-правовых явлений осуществляет, в первую очередь, теория государства и права.У складі правознавства історично першими виникли галузеві науки. Теоретико-історичні науки стали результатом вивчення закономірностей правової дійсності, теоретичним узагальненням державно-правових знань, здобутих протягом історії.

У наші дні використовуються результати багатовікових досягнень у царині пізнання права, закону, держави. Правознавство перебуває в стані підйому, що пов'язано з об'єктивними умовами — переходом до ринкових відносин, суверенізацією України, формуванням нового мислення, концептуальною основою якого є права людини.

**7. Объект, предмет и цель юриспруденции. Правоведение и государствоведение.**

В системе юриспруденции теории государства и права выступает в качестве универсального и необходимого знания. Теория государства и права содержит в себе исследовательские процедуры, посред­ством которых формируется общетеоретическое юридическое зна­ние, складывается категориальный аппарат юридической науки. При этом главное, что теория государства и права дает рациональ­ное объяснение сложного объекта юридического познания (государ­ства и права), определяет его эмпирически — через содержатель­ность, предметность и репрезентативность, и теоретически — через доказательность, универсальность и самотождественность.

В юридической науке высказывается мысль, что объектом иссле­дования здесь может быть либо право, либо государство. По сути утверждается, что объект юридической науки может быть только простым. Между тем само развитие юриспруденции свидетельству­ет о сложности ее объекта, т. е. государство и право одновремен­но, в их различии и взаимодействии.

Что касается предмета теории государства и права, то он фор­мируется посредством знаний о сложном объекте, в качестве ко­торого выступает государство и право. Наиболее распространен­ным определением предмета теории государства и права являются закономерности возникновения, развития и функционирования го­сударства и права. Не отрицая значения выделения закономернос­тей при характеристике предмета теории государства и права, об­ратим внимание на значение случайностей в существовании права и государства, только в призме которых и можно зачастую уло­вить многообразие государственных образований и правовых куль­тур, проникнуть в специфику отдельного государства и особеннос­ти его правовой системы. Поэтому в качестве предмета теории го­сударства и права следует рассматривать систему знаний о законо­мерностях и случайностях возникновения, развития и функциони­рования государства и права, их роли в современных цивилизациях и культурах.

Идея сложного объекта юриспруденции, в качестве которого выступают государство и право, не должна стоять на пути форми­рования двух важнейших предметов исследования, отдельно зна­ний о праве и отдельно знаний о государстве. В этом направлении фактически сложилась дифференциация юридической науки на правоведение и государствоведение. Достаточно давно ученых-юристов разделяют на правоведов и государствоведов. Между тем во многих случаях юриспруденция отождествляется с правоведе­нием, что не позволяет в полной мере развивать сферу государ-ствоведения. Можно обратить внимание на то, что в Украине юристы по прежнему получают специальность правоведение, чем принижается значение государствоведческой подготовки современ­ного юриста.

**8. Догматический (формально-логический) метод в юридической теории и рпактике.**

Необходимо различать методы научного познания права и мето­ды юридической деятельности (методы законодательной деятельно­сти, методы толкования права, методы правоприменительной дея­тельности). Между методами научного познания и методами юриди­ческой деятельности существует взаимодействие, обеспечивающее развитие юридической теории и практики. Одним из специальных методов юриспруденции считается догматический (формально-логи­ческий) метод, используемый в юридической теории и практике. Юридизация формально-логического метода связана со спецификой его приложения для познания (изучения) догмы права и решения конкретных вопросов формирования (нормотворчества), системати­зации, толкования и применения права. Определяющее значение догмы права и ее составляющих (правовых норм и принципов, субъективных прав и юридических обязанностей, правоотношений, законов и других источников права, разнообразных нормативных и индивидуальных актов) для существования всей правовой сферы обеспечивает догматическому методу ведущую роль в наборе методо­логического инструментария.

Догматический метод связан с использованием правил логики и языка, поскольку бытие права неотделимо от текстов законов, до­говоров, приказов, приговоров, решений и т. п., их толкования и понимания в связи с конкретными жизненнными ситуациями. Здесь, к примеру, просматривается связь теоретического использования догматического метода (доктринальное толкование) и практического (официальное толкование). С помощью догматического метода осу­ществляются исследования, направленные на формально-догматичес­кую обработку права (формирование научных определений; форми­рование понятийного аппарата; выделение направлений юридичес­кой деятельности и рассмотрение их логической природы и т. д.).

Для правовой сферы весьма значимо разграничение языка и метаязыка права. В качестве языка права выступает тот язык, ко­торый получил свое выражение в действующем законодательстве и практике его применения. Метаязык выступает как язык юридичес­кой науки, в частности — язык теории государства и права, как той системы понятий, которая составляет основу общетеоретичес­кой юриспруденции и имеет глубокий дидактический смысл в деле профессиональной подготовки юристов.

Одна из проблем современного использования догматического (фор­мально-логического) метода в правовой сфере связана с усиливающейся подвижностью (текучестью) догмы права. В этой связи возникает не­обходимость дополнения догматического метода использованием гер­меневтического метода для постижения права. Для герменевтического метода характерно распространение на предмет познания интеллекта, чувств, интуиции того, кто стремится к пониманию. Таким образом, герменевтический метод позволяет преодолеть текучесть догмы права и выйти к принятию более точного и справедливого решения.

**9. Герменевтический метод в юриспруденции. Искусство интерпретации и понимания в правовой сфере.**

Герменевтика — это: 1) искусство интерпретации текс­тов, в том числе — юридических; 2) теория понимания, постижения смысла; 3) искусство постижения чужой ин­дивидуальности. Именно в последнем значении употреблял этот термин основатель герменевтики Ф. Шлейермахер.

Методологию герменевтического анализа правовых тек­стов разработал в 50-е годы XX в. итальянский философ и юрист Эмилио Бетти.

Бетти размышлял следующим образом. Существует мир объективного духа, фактов и человеческих событий, пос­тупков, жестов, мыслей и проектов, следов и свидетельств идей, идеалов и реализаций. Весь этот мир подлежит ин­терпретации. Интерпретация предстает как процесс, цель и адекватный результат которого — понимание. Интерпре­татор должен ретроспективно воспроизвести реальный процесс создания текста путем реконструкции послания и объективации намерений автора текста.

В интерпретационном процессе Э.Бетти выделял четыре канона (правила):

***1)******канон имманентности*** герменевтического масштаба, иначе говоря — реконструкция текста должна соответство­вать точке зрения автора. Интерпретатор ничего не должен привносить извне; ему надлежит искать смысл текста, уважая непохожесть и герменевтическую автономию объ­екта;

2) ***канон тотальности*** герменевтического рассмотре­ния. Содержание его состоит в том, что единство целого проясняется через отдельные части, а смысл отдельных частей проясняется через единство целого («герменевтичес­кий круг»);

3) ***канон актуальности понимания.*** Интерпретатор не может снять свою субъективность до конца. Чтобы реконс­труировать чужие мысли, произведения прошлого, чтобы вернуть в настоящую жизненную действительность чужие переживания, нужно соотнести их с собственным «духов­ным горизонтом»;

4) ***канон смысловой адекватности понимания*** пред­ставляет собой требование к интерпретатору текста. Понять друг друга автор и интерпретатор могут, если они конгени­альны и находятся на одном уровне. Это также умение интерпретатора принять цели объекта интерпретации как свои в самом непосредственном смысле слова.

Согласно Бетти процесс понимания включает в себя этапы узнавания, воспроизведения и применения.

Герменевтический метод в юриспруденции призван уп­ростить диалог правовых культур, поскольку правовые понятия и категории (такие, например, как свобода, демок­ратия, ответственность) имеют разное значение в разных правовых системах. Наиболее плодотворно применение герменевтического метода в историко-правовых исследова­ниях (недаром Э.Бетти был историком права). Но при этом не следует ждать от герменевтики решения проблем, кото­рые она перед собой не ставит и не в состоянии решить — а именно: герменевтика призвана дополнить, а не заменить собой существующую методологию юридической науки.

**10. Юридическая антропология и её значение. Право в человеке – человек в праве.**

Юридическая антропология — это наука о человеке как социальном существе в его правовых проявлениях, изме­рениях, характеристиках. Она изучает правовые формы общественной жизни, которые складываются в различных сообществах (первобытных, традиционных, современных), у разных этносов (народов, наций), в разные эпохи и в раз­ных регионах мира.

Юридическая антропология сформировалась во второй половине XIX в. на стыке юриспруденции, антропологии, этнологии, социологии, культурологии, истории, филосо­фии. Из юридических дисциплин заметное влияние на ее становление оказали история права (особенно история древ­него права) и сравнительное правоведение. Вначале юриди­ческую антропологию интересовало, главным образом, ис­следование архаического права. Основными понятиями юридической антропологии являлись: «обычное право», «традиционное право», «обычай»,'«традиция», «обычно-правовая ментальность», «обычно-правовая система». На сегодняшний день можно констатировать расширение сфе­ры интересов современной юридической антропологии.

В соответствии с антропологической концепцией право трактуется как система взаимосвязанных обязательств, рассматриваемых как право, на одной стороне, и призна­ваемых как обязанность, на другой стороне. Такое право-понимание указывает на возможность существования права вне мер внешнего официального (в том числе, госу­дарственного) принуждения.

В рамках антропологической концепции права также возможно осуществить новый подход к проблеме становле­ния права и его соотношения с государством. На основе огромного эмпирического материала было обосновано утверждение о том, что право возникло задолго до появления государства.

Внедрение антропологического подхода в правовом мышлении позволяет осуществить «антропологический поворот» к человеку в качестве первичной правовой реалии, преодолеть существующее доминирование социоцентрических, государствоцентрических установок, предполагающих более важное значение целого (общества, государства), нежели его части (гражданина).

Юридическая антропология позволяет выделить обще­правовые тенденции развития, одновременно признавая правовое многообразие мира. Юридическая антропология свидетельствует, что каждая правовая культура имеет пра­во на автономию, и следовало бы очертить пределы этой автономии, признать плюрализм правопорядка, отказав­шись от свойственного юриспруденции европоцентризма.

Вывод юридической антропологии сводится к тому, что право выступает в качестве инструмента, создаваемого каждым обществом для разрешения возникающих в нем конфликтов. Используя разработки юридической антропо­логии, правоведение выходит к новым возможностям объ­яснения существующей правовой реальности, глубже проникает в проблематику связи человека и власти, фор­мирование правового менталитета, рассмотрение правовой системы и правовой культуры как продуктов определенной цивилизации.

**11. Право в системе социального регулирования. Нормативное, ненормативное и индивидуальное регулирование.**

Ни одно общество не может существовать без упорядочивания поведения людей, введения его в определенные рамки, придания ему определенной направленности. Иными словами, исторически склады­вается и существует социальное регулирование, использующее нор­мативные и ненормативные регуляторы. При этом нормативное регу­лирование выступает как регулирование с помощью разнообразных норм, т. е. правил, масштабов поведения. Этими нормами могут быть: религиозные, моральные, политические, организационные, эс­тетические, правовые и т. д. Правовое регулирование отличает высокий уровень формализа­ции, иерархичности, целостности, процессуальности и гарантиро­ванности. За счет провозглашения формального равенства и наде­ления участников субъективными правами и юридическими обязан­ностями правовое регулирование способно противостоять произво­лу, а право оказывается символом свободы и справедливости.

Ненормативное регулирование разграничивается на ценностное (осуществляемое на основе сложившихся ценностей), директивное (здесь используется прямое указание, при­каз, директива, связанные с достижением цели или решением зада­чи) и информационное (информированность, обеспечиваемая СМИ, используется при решении конкретных социальных и личных про­блем). Ненормативные регуляторы часто дополняют (усиливают или снижают) действие нормативного регулирования. В системе социаль­ного регулирования заметно стремление обеспечивать соединение нормативного и ненормативного регулирования. В частности, в пра­вовом регулировании сегодня просматривается соединение норматив­ного и ценностного регулирования, не говоря уже об использовании директивного регулирования в управлении, при разрешении экстре­мальных ситуаций и др.

Социальное регулирование связано не только с использованием нормативного и ненормативного регулирования. Зачастую необходи­мо эти разновидности регулирования дополнять индивидуальным регулированием, т. е. связанным с принятием индивидуальных реше­ний. В правовом регулировании существует настроенность на уста­новлении жесткой связи нормативного и индивидуального регулиро­вания. Иными словами, здесь индивидуальное регулирование может выступать только как поднормативное регулирование.

**12. Нормативний, соціологічний,філософський підходи до права. Визначення права.**

Сущность — это внутреннее содержание предмета, вы­ражающееся в единстве всех его многообразных свойств и отношений. Определение сущности права, в конечном сче­те, сводится к ответу на три вопроса: «Кто создает право? Кому оно должно служить? Каким образом проявляется сущность права? ». Представители разных школ права по-разному отвечают на эти вопросы.

Сторонники социологического направления по аналогии с сущностью государства выделяют два аспекта в сущности права: классовый и общесоциальный. Каждый из них пре­обладал в определенный период исторической эволюции. ***Общесоциальная сущность права*** состоит в том, что право выражает согласованную волю населения, сформированную в результате взаимных уступок. Право создавалось людьми для удовлетворения потребности в урегулировании и пред­сказуемости социальных взаимодействий в условиях нера­венства. Люди не могут существовать, не взаимодействуя,

не создавая коллективов и организаций. Однако в боль­шинстве своем интересы и потребности людей не совпадают, поскольку все люди обладают различными способностями, имеют разное материальное и социальное положение.

Вследствие этого их совместная деятельность предпола­гает наличие четких правил, определяющих равный и всеобщий масштаб поведения. Обязательность соблюдения таких правил придает человеческим действиям предсказу­емость, управляемость, а всему обществу — стабильность и упорядоченность его жизни.

Классовая сущность права состоит в том, что оно выра­жает ***волю господствующей социальной общности*** (касты, сословия, класса). Впервые право с волей правящей группы связал Т.Гоббс, говоря, что «право есть продукт воли тех, которые имели верховную власть над другими». В дальней­шем эту идею восприняли К.Маркс и Ф.Энгельс, уточнив, что право «есть возведенная в закон воля экономически господствующего класса, содержание которой определяет­ся материальными условиями его жизни».

На различных этапах развития общества классовый аспект может доминировать, влиять на общую направлен­ность правового регулирования, либо отступать на второй план. Для современного этапа развития права характерно расширение его общесоциального содержания.

Сторонники ***естественно-правового подхода*** к праву видят сущность права исключительно в его ***общечеловечес­ком содержании,*** в закреплении правом ценностей инди­видуальной свободы, независимости и безопасности. Право выступает как формализованное добро, справедливость, милосердие, гуманизм.

***Нормативистское понимание*** абстрагируется от соци­альных характеристик права и потому связывает сущность права исключительно с волей государства. Так, по опреде­лению русского юриста В.М. Хвостова правом являются «те нормы поведения, которые взяты под защиту государст­вом». Назначение права состоит в том, что оно является государственно-властным нормативным регулятором об­щественных отношений и поведения людей, согласования их интересов, примирения конфликтов.

С каких бы позиций не оценивалась сущность права, она проявляется через такие качественные черты права, как его признаки, принципы, функции.

В праве, как сложной категории, можно выделить юри­дическую и социальную сторону. В сугубо ***юридическом смысле*** слова ***право*** — это система общеобязательных, формально определенных, установленных и обеспечивае­мых государством правил поведения. Право как ***социальное явление*** представляет собой регулятор общественных от­ношений. Через формальное закрепление меры свободы, равенства и справедливости право выражает единство об­щесоциальных и групповых интересов.

Право — это система общеобязательных, формально-определенных, установленных и охраняемых государством правил поведения, выражающая меру свободы и справед­ливости, достигнутую в данном обществе, и служащая для регулирования общественных отношений.

Сущность и ценность права как явления социального порядка проявляется через его признаки:

***1)******общеобязательность.*** В отличие от иных социальных норм правовые предписания адресованы всем субъектам права и обязательны для них;

2) ***нормативность.*** Право состоит из правил общего характера, рассчитанных на неоднократное применение. Право выступает как равный масштаб и модель поведения людей;

3) ***формальная определенность.*** Правовые нормы, как правило, фиксируются в письменном виде, они имеют оп­ределенную логическую структуру. Право устанавливает определенные рамки поведения субъекта, четко формули­руя его права и обязанности;

4) ***системность.*** Право представляет собой целостную систему взаимосвязанных норм;

5) ***связь с государством.*** Право связано с государством, прежде всего, тем, что правовые нормы устанавливаются или официально признаются государством. Право охраня­ется государственным принуждением;

6) ***регулятивность.*** Право выступает в качестве регу­лятора общественных отношений, и в этом состоит его главная социальная ценность;

7) ***выражение меры свободы и справедливости.*** Право нередко называют математикой свободы. Действительно, право воплощает основные права и свободы человека, пре­доставляет человеку легальную возможность реализовать свои интересы. Кроме того, оно устанавливает баланс меж­ду поведением человека и его социальным положением (справедливость);

8) ***процедурностъ.*** Процедура, то есть установленный порядок и последовательность действий, предусмотрена как для издания, так и для реализации юридических норм;

9) ***компромиссный характер.*** Право по своей природе есть инструмент социального компромисса, своеобразного договора в масштабе общества.

**13. Правові системи. Національні, інтегративні й міжнародна правові системи.**

Правовая система — это объективное, исторически за­кономерное правовое явление, которое включает в себя взаимосвязанные, взаимообусловленные и взаимодейству­ющие компоненты: право и воплощающее его законодатель­ство, юридические учреждения, юридическую практику, субъективные права и обязанности, правовую деятельность и правоотношения, правосознание и культуру, правовую идеологию и др.

Понятия правовой системы и системы права не тождест­венны. Правовая система — это обобщающее понятие, включающее в себя все позитивные явления, связанные с правом. Система права является базовым составным эле­ментом правовой системы.

Структура правовой системы общества включает не­сколько подсистем (блоков):

1) *институциональный блок* составляют субъекты права — физические и юридические лица, государство, социальные общности. Без существования этого блока пра­во бессмысленно;

2) *нормативный блок* включает правовые нормы (сис­тема права);

3) *функциональный блок* представляет собой правовое поведение во всем его многообразии (правотворчество, правореализация, правоприменение, юридическая практика, правовое воспитание);

4) *идеологический* блок включает правосознание и пра­вовую культуру (личности, группы, общества);

5) ***коммуникативный блок*** устанавливает и интегриру­ет связи между остальными блоками правовой системы. Они воплощаются в категориях законности и правопорядка.

Современная **типология права** — сравнительно новая отрасль юридического знания, представляющая собой уче­ние о типах правовых систем.

**Тип (семья) правовой системы** — совокупность нацио­нальных правовых систем, основанная на общности источ­ников, структуры права и исторического пути его форми­рования.

Задачей типологии является установление типовой при­надлежности правовой системы того или иного народа (государства), а также сравнительное исследование и клас­сификация правовых систем. Типология правовых систем создает «правовую карту мира», показывающую, к каким правовым типам (семьям) принадлежат правовые системы народов земного шара.

**Критерии** классификации правовых **систем:**

1) единство ***генезиса.*** Правовые системы, принадлежащие к одному типу, имеют общие исторические корни, в частно­сти, общие памятники права базируются на одних и тех же правовых началах, развивались в сходных условиях;

2) общность ***форм права и их соотношения.*** Например, для стран романо-германской правовой семьи основным источником права является нормативно-правовой акт. Все иные формы права играют подсобную роль;

3) единство ***структуры системы права*** и ***нормы права.*** Например, для романо-германского типа права характерно деление системы права на частное и публичное, на отрасли и институты, структура нормы права имеет единообразный трехзвенный характер;

4) единство ***идеологических*** (философских, политичес­ких, религиозных) ***основ*** и ***принципов права.*** Например, для романо-германского типа права характерна доктрина верховенства закона, а для религиозного типа — доктрина верховенства религиозных норм в системе социального регулирования;

5) ***единство юридической техники,*** т.е. унифицирован­ная терминология или, по крайней мере, общие подходы к ее формированию, сходные категории, конструкции и по­нятия. Например, для романо-германской семьи характер­но использование римской юридической терминологии;

6) сходство ***правовых учреждений*** и ***правовой практи­ки.*** Например, для романо-германской семьи характерна правоприменительная деятельность судей, а для англо­американской — правотворчество судей.

**14. Структура и источники романо-германского права**

Романо-германская правовая семья сложилась на европейском континенте во многом благодаря деятельности университетов, кото­рые начиная с XII столетия на базе кодификации Юстиниана выра­ботали единую юриспруденцию. Так называемое "право университе­тов" (университетское право) сложилось путем обобщения, систе­матизации и интерпретации римского права. На этой основе опре­деляющим моментом романо-германского права стали правовые нормы, а ведущая роль оказывается у закона, как текстуальной формы бытия правовых норм. Наиболее устойчивой текстуальной формой существования правовых норм в романо-германской право­вой семье считается кодекс.

Для романо-германской правовой сеМьи характерно объединение правовых норм в двух крупных группах (правовых общностях), кото­рые обозначаются как частное и публичное право. Такого рода раз­деление связано с идеей, очевидной для всех юристов этой правовой семьи: отношения между частными лицами требуют иной регламента­ции, чем отношения между правящими и управляемыми (Р. Давид).

Частное право и публичное право обычно разделяются во всех странах романо-германской правовой семьи на отрасли. Частное право включает гражданское право, семейное право, коммерческое (торговое) право, трудовое право и др. Публичное право составля­ют конституционное право, административное право, уголовное право, процессуальное право и др.

Одной из характерных составляющих структуры права любой страны романо-германской правовой системы является правовой институт обязательственного права. По сути этот правовой инсти­тут — визитная карточка правовой системы, свидетельствующая о ее принадлежности к романо-германской правовой семье. Обяза­тельственное право не только важнейшая составляющая гражданс­кого права, но это главный объект юридической науки в данной правовой системе.

Применительно к структуре романо-германской правовой системы важно также обратить внимание на существующий здесь дуализмчастного права, иными словами разделение частного права на граж­данское право и торговое (коммерческое) право.

Источники романо-германской правовой системы разделяют на первичные и вторичные. Первичными источниками являются закон и обычай. Однако закон имеет приоритетное и всеобъемлющее зна­чение, и характерно утверждение, что закон составляет скелет все­го правопорядка. Обычай зачастую предстает как дополнение зако­на и рассматривается как архаичный источник права.

Вторичными источниками права в этой правовой системе рас­сматриваются прецедент и доктрина. При этом прецедент формиру­ется достаточно часто в решениях судов, при интерпретации зако­на. Ситуация, когда прецедент является результатом правотворчес­кой деятельности судов формально не признается, но фактически существует.

Юридическая доктрина, несмотря на отсутствие ее признания как вторичного источника права, имеет значительное воздействие на развитие всей правовой сферы. При этом доктрина рассматривает­ся как некая философско-правовая теория; как мнения ученых-юри­стов по вопросам формирования и реализации права; как труды авторитетных ученых-юристов; как комментарии кодексов, законов, других нормативных актов. Для судей романо-германской правовой системы является обычной практикой обращение в судебном разби­рательстве к мнению других юристов, выраженному в изданных трудах и комментариях к законодательству. Считается, что опреде­ляющая роль юридической доктрины в романо-германской правовой семье сказывается на формировании понятийного аппарата как за­конодателя, так и тех, кто применяет правовые предписания.

**15.** **Семья общего права. Прецедент в английском и американском праве**

Возникновение семьи общего права связано с Англией, где с XII столетия формируется централизованная судебная система, дей­ствующая от имени короля, и суды выносят решения, которые ис­пользовались в дальнейшем всеми судами при разрешении анало­гичных дел. Таким образом сложилась система прецедентов, общая для всей Англии, отсюда название "общее право".

Между тем далеко не все конфликты принимались к разреше­нию королевскими судами, и не все их решения удовлетворяли сто­роны. На этой основе сложилось обращение к милости короля за рассмотрением дел по совести, по справедливости, а не по суще­ствующим прецедентам. Такие апелляции подавались через лорда-канцлера, который со временем стал самостоятельным судьей. По­степенно выстроилась система канцлерского суда, где выносились решения и создавались прецеденты по справедливости. Отсюда су­ществующее ныне деление английского права на общее право и право справедливости. Следует отметить, что с 1875 года общее право и право справедливости стало применяться одними и теми же судьями в единой системе прецедентного права. Прецедентное право Англии оказало существенное влияние на правовое развитие многих стран. Достаточно назвать США, Канаду, Австралию, Ин­дию, Новую Зеландию.

В правовой системе Англии наряду с судебным прецедентом в ка­честве источника права используются статуты (законы). При всем значении статута, который имеет приоритет перед прецедентом в смысле возможности его отмены, действие закона осуществляется исключительно через прецеденты, которые формируются путем ин­терпретации закона. Еще одним источником права в этой системе яв­ляется обычай, который может заполнять существующие пробелы. Особенно значим обычай в регламентации деятельности парламента, взаимоотношении высших должностных лиц, поведения монарха и членов его семьи. Существенное значение для правового регулирова­ния в английском праве имеет юридическая доктрина, которая при­сутствует в виде судебных комментариев, описании сложившихся прецедентов, используемых при принятии юридических **решений.** Ан­глийская доктрина прецедента сохраняет три определяющие черты: во-первых, уважение к отдельно взятому решению одного из высших судов; во-вторых, признание что решение суда является убеждаю­щим прецедентом для вышестоящих судов; в-третьих, отдельное ре­шение всегда рассматривается как обязательный прецедент для нижестоящих судов. Общее представление о доктрине английского прецедента состоит в том, что каждый суд обязан следовать реше­нию более высшего суда, аппеляционные суды (кроме палаты лордов) связаны своими прежними решениями (Р. Кросс).

Особенностью правовой системы США стал тот факт, что здесь в различных штатах существует своя прецедентная система. Кроме того, отсутствует та связанность прежними решениями, которая характерна для английского права. Согласно сложившейся практи­ке, Верховный суд США и аппеляционные суды разных штатов не считают себя безусловно связанными прежними решениями. Таким образом, в правовой системе США не только отсутствует единство прецедентного права, но и само следование прецедентам зачастую оказывается под вопросом.

**16. Религиозные правовые семьи. Источники индусского и мусульманского права.**

Все правовые системы, существующие в современном мире, раз­деляются на светские и религиозные. Среди религиозных правовых систем важнейшую роль играют индусское право, мусульманское право и иудейское право. Во всех религиозных правовых системах право есть порождение воли Всевышнего, а источниками права вы­ступают священные книги.

Считается, что индусское право является древнейшей правовой системой. Нормы индусского права распространены на почти 1 млрд человек. При этом индусское право применяется ко всем коренным жителям Индостанского полуострова, за исключением тех, кто при­нял другое верование. Краеугольный камень индуизма — учение о перевоплощении души и карма. Священные книги Вед содержат не много правового материала, хотя и рассматриваются в качестве оп­ределяющего источника индусского права. Другим источником права являются древние юридические книги смрити (завещания), содержа­щие мудрости древних мудрецов и служителей культа. В индусском праве в качестве источника права признаются местные обычаи, кото­рым с древних лет следовали касты, роды или семьи. Эти обычаи могут приобретать приоритет над нормами смрити. В индусском пра­ве законы и судебные прецеденты не считаются источниками права, поскольку законодательство и судебная практика относятся не к дхарме (справедливости), а к артхе (пользе).

Распространение мусульманского права не намного уступает ин­дусскому праву, охватывает также почти 1 млрд человек. Свое на--чало мусльманский мир ведет с пророка Мухаммеда (570—632), ко­торый от имени Аллаха представил нормативы для мусульман. Про­поведи Мухаммеда и его поступки позже получили отображение в первичных источниках мусульманского права Коране и Сунне. Ко­ран — священная книга всех мусульман, содержащая откровения Аллаха пророку Мухаммеду. Сунна — сборник хадисов, то есть преданий о жизни и поступках Мухаммеда.

Важнейшим источником мусульманского права является иджма, представляющая собой общие решения исламских правоведов, ко­торые выступают от имени всей общины. Эти истолкования Корана и Сунны были осуществлены еще в IX веке, и только они являются истинно верными. Еще один источник мусульманского права — кияс — представляет собой решения по аналогии, которые приоб­ретают самостоятельное значение, поскольку объектом аналогии выступает религиозная идея, имеющая абсолютное и вневременное

значение. Вся система норм мусульманского права обычно именует­ся шариатом. При этом среди источников мусульманского права шариат признает самостоятельное значение адата, то есть обычая. К числу вторичных источников мусульманского права, который воз­ник в более поздний период, относится закон, где могут содержать­ся нормы дополняющие, конкретизирующие положения шариата.

При характеристике мусульманского права следует выделить значение доктрины, которая, в конечном счете, обеспечила своеоб­разие развития мусульманского права, возможность его приспособ­ления к новым условиям человеческого бытия.

**17. Компаративистика, её роль в изучении правовой реальности.**

Компаративистика (сравнительное правоведение) — это метод изучения правовых систем различных государств путем сопоставления систем права, одноименных государ­ственных и правовых институтов, принципов права и правовых норм. Одновременно компаративистика являет­**ся** отраслью юриспруденции и юридической учебной дис­циплиной.

Сравнительно-правовой метод исследования известен с древности, но основателем сравнительного правоведения как отдельной отрасли юриспруденции считают француз­ского просветителя XVIII в. Ш.Л.Монтескье.

Метод сравнительного правоведения может применять­ся как по отношению к действующему праву, так и по от­ношению к праву, существовавшему в прошлом. Сравнение однотипных явлений (отраслей, институтов, норм), сущест­вовавших в разное время, называется ***диахронным.*** Одна­ко чаще всего предметом сравнения являются действующие правовые системы и их компоненты. Такое сравнение на­зывается ***синхронным.*** В юридической науке и практике различают уровни сравнительного правового анализа: ***мак­роуровень*** предполагает проведение сравнительных иссле­дований в рамках типов права, правовых семей или же науровне конкретных правовых систем; ***микроуровень*** пред­полагает проведение аналогичных исследований на уровне правовых категорий, институтов, норм.

Сравнительное правоведение призвано сыграть огром­ную роль в обновлении юридической науки и в выработке нового международного и национального права, отвечаю­щего условиям современного мира.

Современная юриспруденция немыслима без использования сравнительного правового метода (метода компаративистики). Ха­рактерно, что еще в середине XX столетия компаративистика была уделом избранных. Сегодня же сравнительное правоведение явля­ется важнейшей составляющей профессиональной подготовки юрис­тов. Заглавная идея компаративистики, первоначально представлен­ная в качестве стратегической — идея "вселенского права" (Между­народный конгресс сравнительного права 1900 г. в Париже^, час­тично получила выражение в международном праве, в целом оказа­лась иллюзорной на фоне развития правовых систем и культур. С другой стороны, правовое развитие не может быть ограничено рамками своей правовой культуры. Не случайно ни одна нацио­нальная юридическая наука не может развиваться только на основе информации о своей правовой системе. Сравнительное право (Р. Давид) один из элементов универсализма юриспруденции, осо­бенно важного в наше время, потому компаративистике принадле­жит первостепенная роль в изучении права и изменениях права.

Первопричины интереса к сравнительному правоведению связаны с развитием национальной правовой культуры, необходимости осу­ществления действенной правовой политики, наконец, они в пробле­мах глобализации, на почве которых, в частности, нарастают конф­ликты и кризисы в политической и правовой сферах. Сравнительное правоведение выступает в качестве важного инструмента пости­жения и развития права. Его нормативная функция состоит в том, чтобы, используя чужой опыт, дать толчок процессу собственного правотворчества. При этом разумное подражание чужим законам и институтам, при формировании собственных, связано с учетом той новой среды, в которой они будут применяться.

К. Цвейгерт и X. Кетц пишут о четырех определяющих функци­ях сравнительного правоведения: 1) законодательной, когда резуль­таты сравнительно-правовых исследований используются как мате­риал для законодателя; 2) интерпретационной — сравнитель­но-правовые исследования выступают как инструмент для толкова­ния законодательства; 3) дидактической — здесь проявляется зна­чение сравнительного правоведения для юридического образования; 4) унификационной — свидетельствующей о роли социально-право­вых исследований для унификации права.

Между тем, использование итогов сравнительного правоведения значительно шире, нежели сфера законодательства, его интерпрета­ции, унификации и обучения юристов. В частности возрастает зна­чение сравнительно-правовых исследований в правоприменительной деятельности (правоприменительная функция), в деятельности хо­зяйствующих субъектов (договорная функция), в деятельности международных организаций и межгосударственных объединений (международная функция), при проведении научных исследований в правовой сфере (научная функция).

Сформулированы методологические правила, которыми целесо­образно пользоваться в сравнительном правоведении:

— правильный выбор объектов сравнительного анализа и кор­ректная постановка целей, обусловленная его природой и потребно­стями субъекта;

— проведение сравнения на макро- и микроуровне с использова­нием различных методов для выяснения внутренних связей и зави-. симостей;

— правильное определение признаков сравниваемых явлений, норм, институтов и формулирование задач;

— выявление степени сходства и различия юридических понятий и терминов, используемых в сопоставляемых правовых системах;

— разработка и применение критериев оценки сходства, разли­чия и несопоставимости правовых явлений, институтов и норм;

— определение результатов сравнительно-правового анализа и возможностей их использования.

Применительно к различным объектам сравнения (нормы, акты, институты) эти критерии используются в определенной пропорции. По сути, это "коэффициент сравнения", т. е. количество необходи­мых критериев.

Главные цели сравнительного правоведения: познавательная; ин­формационная; аналитическая; интегративная; критическая; пропаган­дистская. В целом же современная юридическая компаративистика призвана ответить на вопросы: что происходит на правовой карте мира? Как развиваются основные правовые системы современ­ности? Как отражаются изменяющиеся условия жизни в нацио­нальных правовых системах?

Среди объектов сравнительного правоведения (Ю. А. Тихоми­ров): вся правовая реальность, ее состояние и изменения; правовые явления и институты, принадлежащие к определенной правовой се­мье; правовые учения, концепции и правовые взгляды; правовая система; правовые массивы и комплексы межгосударственных объединений; национальное законодательство; отрасли, подотрасли законодательства; правовые институты; законы и другие правовые акты; правовые нормы; юридическая техника.

Сравнительное правоведение не только фиксирует универсаль­ный характер права в качестве составляющей различных цивилиза­ций и культур, но и раскрывает особенности существования право­вых систем, их соединение в правовые семьи, их разделение по правовым традициям.

Современная компаративистика призвана раскрывать тенденции развития правовых систем, возможности и пределы заимствования достижений других правовых культур, пути сохранения собствен­ных правовых традиций, ценностей и норм. Сравнительное правове­дение позволяет преодолевать сложившееся представление о европо­центрическом развитии правовых культур. Отсюда становится оче­видным необходимость избегать критериев развитости при оценке различных правовых систем.

Значение исследований сравнительного правоведения в необхо­димости отка >а от представлений об универсальных моделях право­вого развития, поскольку правовая эволюция связана с использова­нием традиций, уникальности и самобытности различных правовых систем, культур и цивилизаций.

Глобализация выводит к необходимости осмысления проблем правовой конвергенции. Особый интерес здесь представляет общее право Европы и общее право Латинской Америки, являю­щиеся новыми феноменами, не относящимися ни к международ­ному, ни к внутригосударственному праву. По-видимому, эти право­вые системы могут быть обозначены как системы интегративного права.

На основе сравнительного правоведения должно развиваться отечественное общетеоретическое правоведение и профессиональ­ная подготовка юристов, позволяющая им действовать успешно как в пределах национальной правовой системы, так в других правовых системах: международных, интегративных, национальных.

**18. Философия права как сфера юриспруденции. Отрасли философии права.**

Термин **«философия права»** ввел в оборот немецкий юрист Густав Гуго, который понимал ее как юридическую науку, представляющую собой «разумную основу научного познания права». В противовес Гуго Георг Фридрих Гегель считал, что это философская дисциплина, а не юридиче­ская, задачей которой является изучение идеи права.

В.С.Нерсесянц так определял предмет философии права: «Философия права занимается поисками и установлением истины о праве, истинного знания о праве как специфичес­кой форме социального бытия людей и особом типе социаль­ной регуляции». В кругу исследуемых философией права проблем: смысл права, его сущность и понятие, его место в мире, ценность и значимость, роль в жизни человека, обще­ства и государства, в судьбах народов и человечества. Основ­ные категории философии права: правовые идеи, правовые принципы, право и закон, сущее и должное в праве.

В основном право изучается юриспруденцией, предметом которой является сущее (позитивное право или наличная совокупность правовых норм). Право понимается юристами как совокупность принудительных предписаний, как сис­тема обязательных для исполнения правил поведения, ус­тановленных государством. Юристы полагают, что насто­ящая наука о праве должна описывать существующие правовые нормы, а не заниматься поисками спекулятивной природы права или метафизических представлений о сущ­ности права. При таком подходе право оказывается продук­том властных приказаний государственной власти. Подоб­ное понимание права в юриспруденции сложилось под большим влиянием позитивизма.

Философию права такая позиция не может устроить, так как вне внимания юристов остаётся важнейший вопрос о том, как в правовой сфере жизни общества сущее (правовые нормы) соотносится с должным. Поэтому рационалисти­ческое философское объяснение права начинается с поста­новки вопроса о разумности, правильности, справедливос­ти правовых норм. При критическом анализе права как социального явления философы ищут истинное знание о праве. Для этого в философии права осуществляется раз­личение права и закона как различение должного и сущего. Исторически сложились различные варианты обозначения права в философских учениях: естественное право, божес­твенное право, справедливость. Благодаря этому философия права может ставить вопросы о справедливости закона, о соотношении права и закона, закона и произвола. Отрасли философии права:

1) ***правовая онтология*** — это учение о бытии нрпва, о догме права и ее соотношении с другими элементами пра­вового бытия (т.е. учение о правовых нормах, юриди чес к их законах, правосознании, правоотношениях, правовой куль­туре и других феноменах правовой реальности);

2) ***правовая гносеология*** — учение о природе, методах и логике познания и толкования правовой реальности: о соотношении эмпирического и теоретического, рациональ­ного, эмоционального и иррационального в праве;

3) ***правовая аксиология*** — учение о смысле права как ценности, о праве как справедливости и общем **благе;**

4) ***правовая логика*** — изучает язык права, специфику юридического языка, применение различной юридической терминологии;

5) ***правовая праксеология*** — учение о практическом законотворчестве и практической реализации права, о принципах правовой деятельности;

6) ***правовая антропология*** — изучает, как право фор­мируется под влиянием человека и как оно отражается в человеке, как воспринимается человеком правовая ж и;шь и как складывается правовое развитие общества.

**19. Социология права. Правовая социализация. Общественное мнение о праве.**

Социология **права** — относительно новое; междисциплинарное научное направление, изучающее право кап соци­альный феномен.

Предметом социологии права в широком смысле слова являются право и общество как взаимосвязанные элементы социальной системы, а в узком — методологический инс­трументарий социологических исследований правовой ре­альности.

Конкретные социологические исследования в праве ори­ентированы, с одной стороны, на анализ социальной обус­ловленности, а с другой — на социальное действие, эффек­тивность права и его институтов; воздействие права на об­щественные отношения, на практику, а также и обратное влияние социальных факторов на право. Данное обстоятель­ство отражает то общее, что особенно сближает между собой ученых юристов и социологов. Вместе с тем необходимо подчеркнуть, что между предметом социологии и предметом права существует различие. Каждый из них сохраняет свою специфику. Правовую науку, прежде всего, интересует правовая форма соответствующего общественного отноше­ния, содержание прав и обязанностей его субъектов. А со­циология на любом уровне выясняет социальный генезис, социальное место и социальные функции изучаемого обще­ственного явления. Таким образом, можно заметить, что существо разницы между предметом социологии и правом сводится к следующему: юридическая наука изучает (наря­ду с нормами права) правовые отношения, а социология — фактические общественные отношения между людьми.

Термин «социализация» был введен американским со­циологом Ф.Г.Гиддингсом для обозначения процесса раз­вития социальной природы человека. Социализация рас­сматривается как процесс приобретения новыми поколени­ями людей знаний, норм, установок, верований, которые сложились в обществе и обеспечивают его сохранение и развитие. Правовая социализация выступает как составная часть общей социализации индивида.

Правовая социализация — это усвоение новым поколе­нием принципов, норм, установок, ценностей права, обес­печивающих адаптацию личности к существующим право­вым ценностям, законодательству и практике его примене­ния. Правовая социализация является процессом ассими­ляции и реорганизации субъектом в его собственном мире представлений и знаний — элементов правовой системы, которые регулируют это общество (норм, социальных инс­титутов, статуса субъектов, их прав и обязанностей).

Различают три формы правовой социализации:

1) ***посредством научения*** — заключается в приобрете­нии элементарных правовых знаний и усвоении соответс­твующих норм. При научении прививается определенный образ поведения;

2) ***путем передачи опыта*** —- происходит в результате осмысления собственных ошибок и событий своего опыта, а также жизненного опыта окружающих людей;

3) ***«символическая» социализация*** — основывается на собственных абстрактных представлениях человека о пра­ве, государстве, стране, нации.

Правовая социализация определяется многими факто­рами: психологическими, экономическими, политически­ми, религиозными, культурными. Каждая цивилизация несет с собой специфические черты социализации вообще и правовой социализации в частности.

Общественное отношение в отношении к праву выражено по двум определяющим направлениям. Прежде всего общественное мнение как состояние массового сознания связано с высказыванием суждений по общественно значимым проблемам, что должно учитываться законодателем при принятии правовых решений. С другой стороны действующее законодательство и практика его применения получают своё отображение в общественном мнении, что сказывается на эффективности правового регулирования. В этой связи проблема изучения общественного мнения о праве, о правовой системе в целом, о правовой политике, о правовых актах – составляет важнейшую задачу юриспруденции.

**20. Диалог правовых культур. Правовая аккультурация и декультурация**

Под аккультурацией понимается любое перемещение одной культуры в другую. Идея правовой аккультурации состоит в том, что одна правовая система может быть как бы привита к другой (Ж- Карбонье). Правовая аккультурация это усвоение и использо­вание правовых ценностей, норм, институтов, процедур, решений, форм и видов деятельности других правовых культур, правовых систем, правовых семей.

Современный мир не может существовать в условиях замкнутости правовых культур. Разворачивается диалог правовых культур, т. е. циркуляция в общественном сознании различных идей, мировоззенческих и ценностных установок, распространяемых через систе­му образования и воспитания, специальную литературу, средства массовой информации, деятельность различных организаций, в ходе которойпроисходит филиация (перетекание) идей, их столкновение, взаимодействие. При этом правовая аккультурация может осуществляться властью с помощью законодательства и судебной практи­ки. При заключении договоров правовая аккультурация может про­исходить частным путем. Учеными и преподавателями на уровне юридической науки и юридического образования также осуществля­ется правовая аккультурация. Отсюда разграничение трех видов правовой аккультурации: властной, договорной и доктринальной.

По результатам правовой аккультурации различается позитив­ная — свидетельствующая об утверждении правового института и негативная — связанная с вырождением правового института, либо отказом в его использовании. В качестве глобальной аккультурации рассматривается рецепция права, когда принципиально меняется правовая система, происходят глубинные изменения в правовой культуре.

По степени открытости иностранным правовым нормам все дру­гие отрасли права превосходят международное частное право. Здесь сложилась специфическая разновидность правовых норм, с помощью которых решается вопрос о законе, подлежащем примене­нию. Считается, что наличие коллизионных норм может быть дове­дено до выделения коллизионного права.

Одна из проблем взаимодействия правовых культур — явление декультурации, т. е. разрушения правовой культуры при заимство­вании иных правовых ценностей, норм, институтов и т. д. Нараста­ние взаимодействия между правовыми культурами требует от каж­дой правовой культуры стойкости по отношению к другим право­вым культурам и способности к усвоению инноваций.

**21. Правовая аксиология. Право и ценности**

Правовая аксиология является одним из направлений аксиоло­гии, т. е. теории о ценностях, теории общезначимых принципов, оп­ределяющих человеческую деятельность, мотивацию поведения. Идущее от Канта понятие ценности связано с разграничением бытия и блага. При этом ценности сами по себе не имеют бытия, у них есть только значимость. Проблема ценностей связана проблемой культуры, что находит свое выражение в выделении в качестве опреде­ляющих ценностей: истины, добра, красоты и святости, наряду с ними существуют такие ценности культуры, как: религия, правопорядок, искусство и наука, — это ценности, блага культуры. Для правовой ак­сиологии важно обратить внимание на разграничение норм и ценнос­тей. В своем существовании ценность становиться нормой, если с ней сообразуется некоторый субъект. При этом ценности тем выше, чем они долговечнее, чем глубже удовлетворение, которое они дают.

Проблему ценностей в праве, отличие правовых ценностей от других видов ценностей, а также обоснование, что идея справедли­вости есть особая правовая ценность разрабатывал выдающийся правовед и философ Н. Н. Алексеев. Рассматривая различие между нравственными обещаниями и юридической его формой, т. е. дого­вором, он пришел к заключению о разных уровнях глубины в пере­живаниях ценностей. При значительной глубине переживания цен­ностей речь идет о нравственной сфере, если же глубина сравни­тельно поверхностна, то мы оказываемся в правовой сфере. Здесь принципиален вывод о том, что право является определенным уров­нем восприятия ценностей. В этой связи важна мысль о праве как интеллектуальном, а не эмоциональном подходе к ценностям. При­чем особенностью чисто правового отношения к ценностям являет­ся признание ценностей. В качестве основной правовой ценности выступает справедливость, которая мыслится как порядок отноше­ний, в котором каждому принадлежит свое место и причитается то, что принадлежит. Идея такого порядка создает определенную целост­ность, органическую связь. Иерархический порядок, в котором стоят по отношению друг к другу ценности, их правильное соотно­шение суть справедливости. Сосуществование реализованных цен­ностей, на почве общего взаимного признания, и есть порядок об­щественной справедливости, служащий основой для идеи права. При этом для действенности правовой системы внешнему статусу справедливости должен соответствовать внутренний статус добро­детели, ошибочно порой именуемой минимумом нравственности.

**22. Служебная (инструментальная) ценность права**

Специфика правовой аксиологии проявляется при разграничении служебной (инструментальной) и собственной ценности права, социальной и личностной ценности права. Принципиальное значение имеет также различение ценностей права (т. е. тех ценностей, которые обеспечиваются правом) и правовых ценностей (т. е. тех ценностей, которые несет в себе само право).

В основании права находятся такие абсолютные ценности как со­чинение жизни, семьи, собственности, обеспечение безопасности, получение знаний, принятие решений и т. д. Служебная или инстру­ментальная ценность права выражена в том, чтобы провести разли­чие между ценностями и антиценностями. Целевое назначение права || мой связи в сохранении существующих ценностей, что проявляется по таким направлениям (П. М. Рабинович): закрепление ценнос­тей, информирование о ценностях, создание иерархии ценностей, перераспределение ценностей, и, наконец, защита ценностей.

Инструментальная ценность права — это его ценностный смысл как определенного регулятива, в соответствии с правилами и требованиями которого люди выстраивают свое поведение. Различие существующих правовых культур определяет различие в объеме нормативности, формах ее существования, процедурах и методах обеспечения. При этом если нормативная недостаточность правовой культуры может вызвать дезорганизацию отношений, рост преступ­ности и т. п., то нормативная избыточность, создавая твердость и монолитность порядка, ограничивает свободу и инициативу личнос­ти, становится зачастую преградой для ее персонификации. Следо­вательно, достижение оптимальной нормативности правовой культу­ры повышает ценностный смысл регулятивов. Инструментальная ценность права тем выше, чем в большей степени объем правового регулирования соответствует требованиям жизни.

Характерна в этом плане ситуация с обеспечением правом обще­человеческих ценностей. Сам термин общечеловеческие ценности возник на почве противостояния практике тоталитаризма как систе­ма принципов высокого уровня обобщения. Среди них обычно назы­ваются права человека, демократия, свобода, равенство, разделение властей, местное самоуправление. В дополнение к перечисленным, говорят также о таких общечеловеческих ценностях как политичес­кий и идеологический плюрализм, конституционализм, социальная справедливость, свободные выборы. Между тем реальное осуществ­ление провозглашенных общечеловеческих ценностей весьма сложно вписывается в конкретное правовое бытие применительно к разным цивилизациям и государствам. Показательно стремление в современ­ной юридической науке осмыслить возникающие коллизии по поводу провозглашения общечеловеческих ценностей конституциями и законами современных государств. Выделяют (В. Е. Чиркин) три разновидности такого рода коллизий. Во-первых, коллизия между абстрактными подходами современной философии права к общече­ловеческим ценностям и более конкретными требованиями различ­ных отраслей права. Во-вторых, коллизия между всеобщностью, гло­бальностью провозглашаемых ценностей и их конкретным правовым осуществлением в данных условиях. В-третьих, коллизия в связи с развитием самих принципов, отображающая изменение социальных условий и человеческого бытия (принцип равенства не всегда согла­суется с принципом социальной справедливости, принцип свободы порой противоречит принципу социальной солидарности).

Особо значим вопрос о возможности с помощью права осуще­ствлять ранжирование ценностей, выстраивать их иерархию. Здесь два положения представляются заслуживающими обсуждения. Прежде всего, тезис о невозможности социального ранжирования различных пониманий блага, поскольку несопоставимы индивидуаль­ные понимания блага, а следовательно, такое социальное (в том числе правовое) ранжирование суть попрание идеала свободной личности. И, во-вторых, все социальные блага (благосостояние, безопасность, должность, образование, призвание и пр.) разделяют­ся на сферы, управляемые разными принципами. К тому же в раз­ных культурах этим социальным благам придается разное социаль­ное значение. Отсюда тезис несопоставимости, утверждающий от­сутствие приемлемого метода ранжирования благ, продуктов куль­туры, т. е. блага (ценности) между культурами несопоставимы, как несопоставимы эти блага (ценности) между собой. Однако несопос­тавимость индивидуальных пониманий блага не может служить ос­нованием для отказа от формирования в соответствующей культуре устойчивых ориентиров при движении личности в мире ценностей. Действительно, право не создает других ценностей (кроме право­вых), но неизбежно выстраивает их иерархию, соответствующую представлениям о рангах ценностей, распространенных в данном обществе. Что же касается тезиса несопоставимости ценностей различных культур, то он должен нацеливать на тщательность от­бора ценностей других правовых культур, для использования в ус­ловиях собственной правовой культуры.

**23. Соціальна та особистісна цінність права.**

Ценность права — это его положительная значимость (роль) в удовлетворении потребностей субъекта.

Понятие ценности права призвано раскрыть его поло­жительную роль для общества, отдельной личности. И ле-гистский, и юридический типы правопонимания, и разные правовые школы признают ценность права, однако видение этой категории у них разное.

С позиций ***легистского подхода*** право имеет, прежде всего, инструментальную ценность. Оно придает действиям людей организованность, устойчивость, согласованность, обеспечивает их подконтрольность и тем самым вносит порядок в общественные отношения, делает их цивилизо­ванными. Исходным для понимания права в этом качестве являются его особенности как институционного образова­ния, а именно: общеобязательная нормативность, формаль­ная определенность, государственная гарантированность.

***Юридический тип*** правопонимания, которому в прин­ципе свойственно аксиологическое (ценностное) видение права, утверждает, что право — не только инструмент, но и самостоятельная ценность. Собственная ценность права — есть выражение в праве свободы и активности людей в соот­ветствии с принципами равенства и справедливости. Право предоставляет участникам общественных отношений про­стор для свободы в виде субъективных прав и одновремен­но направлено на исключение произвола как со стороны личности, так и со стороны государства.

Собственная ценность права имеет два измерения и про­является в виде социальной ценности права и личностной ценности права. Социальная ценность права заключается в том, что:

— с помощью права обеспечивается всеобщий устойчи­вый порядок в общественных отношениях;

— благодаря праву достигается определенность, точ­ность в самом содержании общественных отношений. Пра­вовое регулирование способно охватить социально полезные формы правомерного поведения, отделить его от произвола и несвободы;

— право обеспечивает возможность нормальных актив­ных действий человека, ибо препятствует незаконным вме­шательствам в сферу его правомерной деятельности с помо­щью механизмов юридической ответственности и иных принудительных мер;

— право в цивилизованном обществе обеспечивает оп­тимальное сочетание свободы и справедливости;

— на правовой основе формируются институты граждан­ского общества: рыночная экономика, многопартийная политическая система, демократическая избирательная система, свободная «четвертая власть» (средства массовой информации) и правовое государство.

Принципиальное значение имеет различие ценностей права и правовых ценностей. Ценность права – это различные материальные и нематериальные блага, которые обеспечиваются правом (жизнь, здоровье, свобода, достоинство, собственность и пр.). Правовые ценности – это ценности, раскрывающие собственную ценность права (субъективное право, юридическая обязанность, законность, юридическая ответственность, правовой статус и др.). Собственная же ценность права находит своё выражение в том, что право ценно само по себе, как антипод произвола и синоним свободы, как альтернатива несправедливости, т.е. справедливость как движение к порядку от хаоса.

**24. Предмет и метод правового регулирования. Составляющие метода правового регулирования.**

В юридической литературе обычно в качестве предмета правового регулирования рассматриваются общественные отношения. Вместе с тем последнее время отмечается (В. Н. Протасов), что это неоправ­данное ограничение предмета, поскольку любая специальная сфера, которая становится сферой, регулируемой правом, включает: а) лю­дей, без которых невозможно существование социальных связей, б) социальные связи, зависимости и разграничения, в) поведение людей. Поэтому, если не сводить предмет правового регулирования к общественным отношениям, то он включает: нормативно установ­ленный круг участников правоотношений (субъектов права), с определением их признаков; указание на обстоятельства, с которыми связывается действие правовых норм, определение вариантов воз­можного или требуемого поведения; требования к объектам право­вой деятельности и перечень объектов интереса.

Метод правового регулирования пред­ставляет собой единство всех составляющих его элементов. Однако применительно к каждой социальной сфере складывается свое осо­бое их сочетание, которое дает существующее разнообразие мето­дов правового регулирования.

Методы правового регулирования разделяются на: **Императивный метод** или метод властных предписаний содержит, как правило, нормы-запреты. Он характерен, прежде всего, для уголовного и административногоправа. **Диспозитивный метод** дает возможность субъектам самим оп­ределять правила своей деятельности в пределах закона. Он присущ гражданскому и коммерческому праву. **Метод координации** предпола­гает одинаковое (равное) положение участников. Он используется в гражданском праве, процессуальном праве и др. **Метод субордина­ции** связан с подчиненностью участников правового отношения друг к другу. Он характерен для административного права. **Метод ограни­чений** связан с установлением запретов и наказаний, что свойствен­но уголовному и административному праву. **Метод стимулирования** связан с использованием поощрений, стимулов и льгот. Он широко используется для материальной заинтересованности работников в сфере трудового права.

**Правовое регулирование** - это целенаправленное воздействие на поведение людей и общественные отношения с помощью правовых (юридических) средств.

Регулированием можно назвать только такое воздействие, при котором ставятся достаточно ясно обозначенные цели. Если же под воздействием законодательного акта или его норм наступают последствия, не предусмотренные законодательством, а в некоторых ситуациях и противоречащие целям законодателя, то такое воздействие не может считаться правовым регулированием.

В сферу правового регулирования должны входить те отношения, которые имеют следующие признаки.

- это отношения, в которых находят отражение, как индивидуальные интересы членов общества, так и интересы общесоциальные.

- в этих отношениях реализуются взаимные интересы их участников, каждый из которых идет на какое-то ущемление своих интересов ради удовлетворения интересов другого.

- отношения эти строятся на основе согласия выполнять определенные правила, признания обязательности этих правил.

- эти отношения требуют соблюдения правил, обязательность которых подкреплена достаточно действенной силой.

В сферу правового регулирования входят **три группы общественных отношений, отвечающих перечисленным признакам.**

Первую группу составляют отношения людей по обмену ценностями (как материальными, так и нематериальными). Здесь наиболее ярко проявляется возможность и необходимость правового регулирования имущественных отношений, ибо во взаимоприемлемом обмене имуществом заинтересовано и все общество, и каждый отдельный человек. Эти отношения строятся на основе общепризнанных правил (например, признание выражения ценности имущества в денежном эквиваленте), обязательность признания правил обеспечена действенной силой специального аппарата правового принуждения.

Вторую группу образуют отношения по властному управлению обществом. В управлении социальными процессами заинтересованы, и человек, и общество. Управление осуществляется ради удовлетворения как индивидуальных, так и общесоциальных интересов и должно реализоваться по строгим правилам, обеспеченным силой принуждения. Естественно, в сферу правового регулирования входит государственное управление социальными процессами.

В третью группу входят отношения по обеспечению правопорядка, которые призваны обеспечить нормальное протекание процессов обмена ценностями и процессов управления в обществе. Это отношения, возникающие из нарушения правил, регламентирующих поведение людей в двух указанных сферах».

Общественные отношения, входящие в эти группы, и будут составлять предмет правового регулирования.

В теории правового регулирования принято выделять **два метода правового воздействия**.

Метод децентрализованного, диспозитивного регулирования построен на координации целей и интересов сторон в общественном отношении субъектов гражданского общества, удовлетворяющих в первую очередь свои частные интересы, т.е. в сфере отраслей частноправового характера.

Метод централизованного, императивного регулирования базируется на отношениях субординации между участниками общественного отношения. При его помощи регулируются отношения, где приоритетным, как правило, является общесоциальный интерес.

В государственно-организованном обществе общесоциальные интересы выражает в первую очередь государство, осуществляющее централизованное управление социальными процессами, наделенное властными общезначимыми полномочиями. Поэтому централизованные, императивные методы используются в публично-правовых отраслях (конституционном, административном, уголовном праве).

Необходимо также сказать о способах правового регулирования. Способы правового регулирования определяются характером предписания, зафиксированного в норме права, способами воздействия на поведение людей.

В теории права принято выделять **три основных способа правового регулирования**.

Первый способ - предоставление участнику правовых отношений субъективных прав (управомочивание). Он выражается в делегировании комплекса дозволений управомоченному лицу на совершение определенных действий (например, собственнику дозволяется владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащей ему вещью).

Второй способ - обязывание как предписание совершить какие-то действия (так, собственник жилого дома обязывается платить налоги).

Третий способ - запрет, т.е. возложение обязанности воздерживаться от определенных действий (например, работодателю запрещено привлекать к сверхурочным работам несовершеннолетних).

В качестве дополнительных способов правового воздействия можно назвать:

- применение мер принуждения (например, возложение юридической ответственности за совершенное правонарушение);

- предупредительное (превентивное) воздействие норм, предусматривающих возможность применения правового принуждения;

- стимулирующее воздействие норм права. Таким способом оказывают влияние поощрительные нормы, т.е. нормы, в которых предусмотрено поощрение за активное правомерное поведение (за изобретательскую, рационализаторскую деятельность).

На основе соотношения общих дозволений и запретов в юридической литературе и в правовой жизни сложились две юридические формулы, на основе которых выделяются два типа правового регулирования.

1. Дозволено все, кроме прямо запрещенного в законе. На этой формуле построен общедозволительный тип правового регулирования. По этому типу в регулируемых правом отношениях устанавливаются строго и четко сформулированные запреты. Как правило, объем этих запретов невелик, а объем дозволений не определен: все, что не запрещено. Например, право допускает для членов общества любые способы умножения материальных благ, кроме прямо запрещенных законом. Данный тип правового регулирования способствует (или хотя бы не препятствует) проявлениям инициативности, активности, самостоятельности в решении жизненных задач. Он характерен для отношений, регламентируемых отраслью гражданского права.

2. Запрещено все, кроме прямо разрешенного. Сказанное означает, что участник правовых отношений подобного типа может совершить только действия, которые прямо разрешены законом, а все остальные действия запрещены. Этот тип правового регулирования принято называть разрешительным. Он присущ тем отраслям права, которые связаны, например, с государственным управлением (административное право). Здесь в законе указывается точный, строго ограниченный объем правомочий: все, что выходит за пределы компетенции властвующего субъекта, категорически запрещено.

**25. Правовой режим: понятие и виды. Отраслевые и специальные правовые режимы.**

Правовая реальность обеспечивается деятельностью профессио­налов-юристов, что неизбежно связано с формированием и исполь­зованием специфических понятий, вырабатываемых в порядке до­говоренности, т. е. конвенциональности. Одним из примеров форми­рования новых правовых понятий выступает становление понятия "правовой режим" и складывающаяся в этой связи конвенциональность. Была сформу­лирована идея, что для каждой отрасли права характерен свой спе­цифический режим регулирования, в котором концентрируется своеобразие отрасли, выраженное не только в отраслевом методе, но и в особом социальном статусе отношений, составляющих пред­мет правового регулирования. А правовой режим — это социаль­ный режим некоторого объекта (явления, процесса), закрепленный нормами права и обеспеченный совокупностью юридических средств. При конструировании правового режима используется структура нормативно-правовой регламентации, объем допустимого индивидуального регулирования, оптимальная конструкция право­отношений и эффективная форма ответственности.

Понятие правового режима, получив признание в общетеорети­ческом правоведении, в новом своем качестве начало утверждаться на отраслевом уровне.

Особенности правовой регламентации и действия права в сфе­рах частного права и публичного права связаны с существованием здесь специфических правовых режимов. В то же время в зависи­мости от состояния объекта отраслевого регулирования правовые режимы могут разграничиваться в пределах отрасли на общий ре­жим и специальные режимы.

Понятие правовой режим выходит на характеристику отдельных институтов права. Так, вопросы понятия, сущности и содержания права собственности, форм собственности, условий и порядка при­обретения права собственности, бремя содержания и риск случай­ной гибели собственности, проблема ответственности и защита пра­ва собственности — все это выражено в особенностях правового режима собственности.

Более общая проблема, связанная с существованием правовых режимов, обозначается разделением существующих правовых режи­мов на обычные и чрезвычайные. Прежде всего чрезвычайный правовой режим связан с использованием специфических правовых средств и выходит за пределы одной отрасли права. Различие правового регу­лирования в обычных условиях и экстремальных условиях связано с выделением чрезвычайного правового режима.

Возникновение противоречий, ослабляющих правопорядок требу­ет не только использования специфичных процедур, но и введения таких правовых режимов, которые способны реагировать на подоб­ные противоречия. В качестве примера такого "подвижного" право­вого режима (Ю. А. Тихомиров) выделяется правовой режим пред­отвращения и устранения юридических коллизий. Этот правовой режим также является межотраслевым и складывается из норма­тивного массива, со своими методами воздействия на коллизионные процессы и ситуации. Для правового режима предотвращения и ус­транения юридических коллизий характерно использование комп­лекса юридических средств в диапазоне "от мягкого к жесткому", где присутствует взаимное информирование сторон по спорам и вопросам, уведомление, ведение переговоров, достижение догово­ренностей, взаимные компромиссы, использование арбитражных и посреднических процедур, решение судов, санкции государства. Правильный выбор юридических средств и быстрая реакция на кол­лизию или конфликт свидетельство высокой подвижности (дина­мизма) этого правового режима.

Как разновидность правового режима рассматривается режим законности, предполагающий обоюдное соблюдение законов как населением, так и властью. В качестве разновидности правового режима, который складывается на основе процессуальных норм и особого сочетания запретов, обязываний и дозволений, создающих атмосферу правоприменительной деятель­ности, рассматривается правоприменительный режим.

Многообразие правовых режимов в современной юриспруденции позволяет утверждать возможность их классификации по различ­ным основаниям и на разных уровнях бытия права. В частности у С. С. Алексеева можно заметить такое разграничение правовых ре­жимов:

-в зависимости от типов правового регулирования — обязы­вающие, общедозволительные и разграничительные правовые режи­мы;

-в зависимости от юридического своеобразия отрасли — отрас­левые правовые режимы;

-в зависимости от используемых технико-юридических приемов — общий правовой режим и правовой режим исключений.

Видимо важнейшим основанием разделения, правовых режимов следует рассматривать характер используемого нормативного ос­нования (обычный, подвижный, чрезвычайный). В зависимости от этого нормативного основания правовой режим может разграничи­ваться по трем направлениям на обычный правовой режим, под­вижный правовой режим и чрезвычайный правовой режим. Такой подход позволяет более эффективно использовать юридический инструментарий, законодательное оформление осуществляемой де­ятельности, а также формирование специальных государственных структур и определение их компетенции и функциональной на­правленности в зависимости от того, обычный ли это правовой режим, подвижный или чрезвычайный.

**26. Понятие и стадии правового регулирования. Общедозволительный и разрешительный типы правового регулирования**

Правовое регулирование является специфическим правовым воздей­ствием, связанным с превращением правовой возможности, содержа­щейся в правовых нормативах, в правовую действительность. Специфи­ка правового регулирования проявляется в его обособленности как нор­мативной системы, рассчитанной на всеобщее признание и осуществле­ние. Кроме того, правовое регулирование связано с возможностью ис­пользования системы юридических средств (правовых норм, правовых актов, правовых отношений, юридической ответственности и т. д.).

Правовое регулирование представляет собой разделенный на ста­дии процесс. Выделяются (С. С. Алексеев) такие стадии правового регулирования: 1) стадия регламентации общественных отношений (издания правовой нормы и ее общего действия); 2) стадия наделе­ния субъективными правами и юридическими обязанностями; 3) ста­дия обладания субъективными правами и юридическими обязаннос­тями; 4) стадия реализации субъективных прав и юридических обя­занностей. Зачастую возникает необходимость подключения в этот процесс факультативной стадии применения права, когда компетент­ный орган или должностное лицо издает властный индивидуальный правовой акт (правоприменительный акт). Правоприменительный акт либо предшествует возникновению правоотношения, либо обеспечи­вает реализацию субъективных прав и юридических обязанностей.

Процесс правового регулирования связан с использованием при­емов (способов) правового регулирования, среди которых: 1) дозво­ления — состоящие в предоставлении субъективных прав на совер­шение определенных действий, 2) обязывания — заключающиеся в возложении обязанности совершать определенные действия; 3) зап­реты — выражены в обязанности воздержаться от совершения зап­рещенных действий; 4) поощрения — определяются награждением субъектов за определенные действия; 5) рекомендации — сводятся к предложению выбрать оптимальный вариант поведения.

Обратим внимание на то, что дозволения и запреты задают об­щую направленность правового регулирования. На этой основе раз­граничиваются типы правового регулирования:

а) общедозволитель­ный, который строится в соответствии с принципом "дозволено все, кроме запрещенного". Таким образом, лица могут совершать любые действия кроме тех, которые запрещены;

б) разрешительный, кото­рый строится в соответствии с принципом "запрещено все, кроме дозволенного". Отсюда следует, что лица могут совершать только такие действия, которые разрешены.

Каждый из этих типов право­вого регулирования имеет свои сильные и слабые стороны: нельзя говорить, что один тип лучше, а другой хуже. Так общедозволи­тельный тип открывает возможности для инициативы и активности, проявления индивидуальности. Во многом частное право как право­вая общность существует, опираясь на общедозволительный тип правового регулирования. Разрешительный тип правового регулиро­вания имеет ценностный смысл как четкое определение компетен­ции и направленности деятельности субъектов права в сфере власт­ных отношений. Не случайно такая правовая общность как публич­ное право складывается на основе использования разрешительного типа правового регулирования.

**27. Понятие и признаки правовой нормы. Абстрактная и казуальная форма правовой нормы.**

Повторяющиеся и устойчивые общественные связи, возникаю­щие в процессе жизнедеятельности людей получает свое выраже­ние в нормативности, которая развернута в виде различных соци­альных норм — права, морали, политики, религии, обычаев и тради­ций. Как и все другие социальные нормы, правовые нормы пред­ставляют собой модель отношений между людьми; они носят непер-сонифицированный характер, т. е. рассчитаны на многократное при­менение и не имеют конкретного адресата; их исполнение обеспечи­вается определенными средствами воздействия; они существуют в языковом и текстовом выражении; их целевое назначение — разре­шение конфликтов и регулирование поведения людей.

Наряду с признаками сходства правовые нормы обладают при­знаками различия с социальными нормами, которые определяют их специфику:

— во-первых, существуют особые способы выражения (фиксации) правовых норм: нормативно-правовые акты, юридические прецеденты, правовые обычаи, нормативные договоры, юридические доктрины;

— во-вторых, это правила поведения общеобязательного харак­тера (они обязательны для всех ее адресатов, независимо от их об­щественного положения и субъективного отношения к нормативу);

— в-третьих, это правила поведения, обладающие формальной определенностью, которая получает свое выражение в точности и конкретности ее предписаний, использующих субъективные права и юридические обязанности;

— в-четвертых, эти правила поведения носят властный харак­тер. Здесь проявляется связь правовых нормативов с государствен­ной властью, охрана их силой государства и возможность реализа­ции на основе государственного принуждения;

— в-пятых, это правила поведения, входящие в целостную сис­тему, где каждая норма неразрывно связана с другими причинно-следственными, иерархическими и координационными связями.

На основе этих признаков правовая норма определяется как ус­тановленное специфическим способом формально определенное правило поведения общеобязательного и властного характера, яв­ляющееся элементом целостной системы.

Системная принадлежность правовой нормы связана с ее внут­ренней организованностью, выраженной в понятии структура право­вой нормы. Структура правовой нормы получила формулу своего вы­ражения в речевых оборотах "если — то — иначе". Соответствующие этой формуле части нормы именуются: гипотеза, диспозиция и санк­ция. Гипотеза — это часть нормы, в которойпредусмотрены жизнен­ные, обстоятельства', при наступлении которых возникает определен­ное отношение. Диспозиция — это часть нормы, в которой устанав­ливается само отношение, порожденное гипотезой. Санкция — это часть нормы, в которой определяются меры ответственности, насту­пающие для тех субъектов, которые действуют вопреки диспозиции.

Структура правовой нормы как бы схватывает закономерности отношений между лицами и конструирует их с помощью логических построений. Структурная характеристика правовой нормы позволя­ет отделить правовую норму от деклараций, дефиниций, идейных начал и др. положений, проникающих в нормативно-правовые акты. Таким образом, текстовое содержание нормативно-правового акта включает не только правовые нормы, но и другие правовые явле­ния, имеющие значение для обеспечения правовой целостности до­кумента (принципы, определения, презумпции, фикции и т. п.).

**Абстрактный способ изложения**

Нормы права по степени обобщения конкретных показателей могут быть изложены абстрактным способом, то есть таким способом формулирования, при которомфактические данные охватываются родовыми признаками. Например: абз.1 п.1 ст.49ГК РФ ‘’Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целямдеятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нестисвязанные с этой целью обязанности...’’. Абстрактный способ изложениясоответствует более высокому уровню культуры и развития юридической техники.Он позволяет в кратких формулировках охватить все факты данного рода.

**Казуальный способ изложения**

Казуистический или казуальный способ - это такой способ формулированиянорм в статьях нормативно правового акта, когда фактические данные указываютсяпри помощи индивидуальных признаков. Например: ст.758 ГК РФ ‘’ По договоруподряда на выполнение проектных и изыскательных работ подрядчик обязуется позаданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнитьизыскательные работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат’’.Казуальный способ еще называют описательным, так как при помощи этого способа встатьях подробно описываются права и обязанности, или меры наказания, илиправила поведения по которым должны следовать участники правоотношений.По приему (способу) изложения элементов нормы права, они могут быть изложены прямым способом это значит, что законодатель прямо формулирует, перечисляетвсе элементы норм права в данной статье. Например: п.1. ст. 253 ГК РФ ‘’Участники совместной собственности, если иное не предусмотрено соглашениеммежду ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом’’.

**28. Классификация правовых норм. Диспозитивные нормы права.**

При классификации правовых норм используются различные ос­нования от отраслевой принадлежности нормы до ее адресатов. Между тем прежде всего следует определиться, все ли содержание нормативно-правового акта как текста заполнено правовыми нормами или же правовые нормы составляют лишь некоторую часть текста нормативно-правового акта. Как представляется, правовыми нормами можно считать лишь те изложенные в нормативно-правовом акте положения, которые устанавливают субъективные права и юриди­ческие обязанности, соответствуют структуре нормы (если — то — иначе) и непосредственно используются в регулировании поведения людей. С этих позиций, трудно принять подведение под понятие правовой нормы деклараций принципов, определений и т. п. напол­нения текстов нормативно-правовых актов. Отсюда следует разгра­ничивать в тексте нормативно-правовых актов правовые нормы и правовые установления, в качестве которых выступают преамбулы, основные задачи, принципы, дефиниции и прочее.

Каждая система права состоит из огромного количества правовых норм. Правовые нормы отличаются не только системностью, но и специализацией — каждая из них «от­вечает» за свой участок «работы»:

**1)** по роли в механизме правового регулирования разли­чают ***конкретные*** и ***специализированные*** нормы. Конк­ретные нормы непосредственно устанавливают права и обязанности адресатов норм. Специализированные нормы разделяются на ***отправные*** и ***прочие специализированные*** нормативные предписания.

Отправные специализированные нормы охватывают нормы-основы, учредительные нормы, нормы-дефиниции, нормы-принципы, нормы-презумпции. Благодаря им оп­ределяются цели, задачи, принципы, границы и методы правового регулирования, закрепляются правовые катего­рии и понятия. К другим специализированным нормам могут быть отнесены: нормы-сроки, нормы-фикции, нормы-конструкции, оперативные нормы.

***Нормы-основы*** — это правовые предписания, которые закрепляют устои конституционного порядка государства, основы социально-экономической, политической и госу­дарственной жизни, взаимоотношения государства и лич­ности, формы собственности и др.

***Нормы-принципы*** — это правовые предписания, кото­рые выражают и закрепляют принципы права. Нормы-принципы могут выступать как нормативно-правовая ос­нова решения юридического дела, в частности, при выяв­лении пробелов в праве.

***Учредительные нормы*** (иначе, нормы-цели, деклара­тивные нормы) — это правовые предписания, которые оп­ределяют цель, задачи отдельных институтов или отраслей права (например, задачей Конституционного Суда являет­ся гарантирование верховенства Конституции — ст.2 Зако­на «О Конституционном Суде Украины»).

***Нормы-дефиниции*** — это нормы, которые содержат определения правовых категорий и понятий (например, определение преступления в ст. **11** Уголовного кодекса Ук­раины).

***Нормы-презумпции*** — это закрепленное в нормативно-правовом акте предположение относительно определенного юридического состояния или явления. Презумпции харак­теризуются тем, что они не могут быть индивидуализиро­ваны в актах применения норм права и используются ис­ключительно в нормативных актах.

***Темпоральные*** нормы (нормы-сроки) — это такие пра­вовые предписания, которые указывают на время, наступ­ление или истечение которого влечет определенные юриди­ческие последствия (например, срок исковой давности).

***Нормы-преюдиции*** — это нормативные предписания, которые исключают оспаривание уже доказанного факта. Например, факты в одном деле, установленные вступившим в законную силу решением суда, не должны доказываться снова при рассмотрении других дел, в которых принимают участие одни и те же лица.

***Нормы-фикции*** — это закрепленное в правовых актах нормативное предписание, которое условно провозглашает факт (или обстоятельство), не являющееся установленным.

***Нормы-конструкции*** — это нормативные предписания, которые обобщают сложные по своему составу юридические явления. Так, в юридической практике используется конс­трукция состава преступления.

***Оперативные нормы*** — нормы, которые играют под­собную роль, определяя время вступления в силу норма­тивно-правового акта, его распространение на новый круг лиц или новые отношения.

***Нормы-арбитры*** (коллизионные нормы) — нормы, которые регулируют выбор нормы в случае расхождения между несколькими нормами;

2) в зависимости от предмета правового регулирования различают ***конституционные, уголовно-правовые, граж­данско-правовые, административно-правовые*** нормы и другие отраслевые нормы;

3) в зависимости от основных методов правового регули­рования различают ***императивные*** нормы (содержащие властные предписания, не допускающие никаких отклоне­ний. Императивные нормы пред­ставляют собой предписания категорического характера, не допус­кающие каких-либо отступлений или иной трактовки. Они строго обязательны и не дают субъектам возможности иного выбора пове­дения кроме как того, который предусмотрен правовой нормой.) и ***диспозитивные*** нормы (их предписания могут варьироваться по усмотрению участников отношения. Диспозитивные нормы, формулируя правило поведения субъектов права, предоставляют им возможность либо принять указанный ва­риант, либо урегулировать отношения по своему усмотрению в за­конных пределах. Таким образом диспозитивная норма дает воз­можность субъектам права либо самим определить на основе согла­шения свои права и обязанности, либо следовать тому варианту по­ведения, который закреплен в правовой норме.);

4) в зависимости от характера правового предписания, содержащегося в норме, различают ***дозволительные, обя­зывающие*** и ***запрещающие*** нормы. Дозволительная норма предоставляет адресату нормы право совершить какое-либо действие. Обязывающая норма содержит обязанность ад­ресата нормы совершить какое-то действие. Запрещающая норма предписывает адресату воздержаться от указанного в норме действия;

5) в зависимости от времени действия различают ***посто­янные, временные*** и ***чрезвычайные*** правовые нормы. Как правило, нормы права создаются как постоянно действую­щие. Однако в ряде случаев специально оговаривается их временное действие. Например, Закон Украины «О налоге на доходы физических лиц» установил ставку налога в 13 % на период до конца 2006 г. Закон Украины «О чрезвычайном положении» устанавливает, что, например, комендантский час может быть введен только на период чрезвычайного по­ложения в Украине не более чем на 30 суток;

6) в зависимости от круга лиц, на которых распростра­няется действие нормы, различают ***общие, специальные*** и ***исключительные*** правовые нормы. Общие распространя­ются на все население, специальные — на определенный круг лиц (например, государственные служащие, дети, беженцы), исключительные нормы права делают изъятия из общих и специальных норм (например, для дипломати­ческих представителей);

7) в зависимости от действия в пространстве различают ***общие*** (распространяются на всю территорию страны) и ***локальные*** (распространяются только на один регион стра­ны) правовые нормы;

8) по функциональной направленности различают ***регу­лятивные*** и ***охранительные*** нормы. Регулятивные нормы устанавливают права и обязанности лиц, а охранительные устанавливают вид и меру ответственности за нарушение прав и за неисполнение обязанностей;

9) по характеру информационно-психологического воз­действия на личность различают ***стимулирующие*** и ***огра­ничивающие*** нормы;

10) по субординации в правовом регулировании разли­чают ***материальные*** и ***процессуальные*** нормы. Матери-ально-правовые нормы устанавливают права и обязанности адресатов, а процессуальные — порядок реализации норм материального права;

11) по происхождению различают ***первичные*** и ***произ­водные*** правовые нормы. Первичными являются, как пра­вило, нормы законов, которые регулируют вновь возникшие общественные отношения. Производные правовые нормы конкретизируют первичные правовые нормы, указывают на порядок их реализации.

12)В зависимости от используемого приема правового регулирования (запрет, обязывание, дозволение, поощрение и рекомендация) пра­вовые нормы могут быть:

а) запрещающими, т. е. устанавливающими запреты на опреде­ленные действия. Эти нормы связаны с определением меры ответ­ственности за совершенные правонарушения;

б) обязывающими, т. е. предусматривающими обязанности со­вершать активные действия (платить налоги, служить в рядах Воо­руженных сил);

в) управомочивающими (дозволительными), т. е. наделяющими субъективными правами (правомочиями), осуществление которых зависит от воли управомоченных лиц;

г) поощрительными, т. е. устанавливающими меры поощрения за успехи в работе, примерное поведение, героические поступки и т. д.;

д) рекомендательными, т. е. предоставляющими права самим субъектам определять свое поведение, указывая на предпочтительный вариант или варианты поведения. При этом рекомендуемые действия поддерживаются определенным их стимулированием, в то время как игнорирование рекомендации может вызвать негативные последствия.

**29. Понятие и признаки правового отношения. Юридическая форма и социальное содержание правоотношений.**

**Правовое отношение** — это общественное отношение, урегулированное нормой права, содержанием которого являются субъективные юридические права и обязанности его участников.

**Признаки правового отношения:**

1) правовое отношение является разновидностью обще­ственного отношения;

2) правовое отношение возникает на основе ***нормы пра­ва.*** Нет соответствующей нормы права — нет и правового отношения;

3) между участниками правового отношения возникает специфическая юридическая связь в виде ***субъективного права*** одного лица и соответствующей ему ***обязанности*** другого лица;

4) правовое отношение имеет ***волевой характер,*** т.е. для его возникновения необходима воля (желание) как мини­мум одного из участников;

5) правовое отношение возникает по поводу ***реального блага*** (материальных или нематериальных ценностей), которое выступает и как предпосылка, и как структурный элемент правоотношения;

6) правовое отношение охраняется и обеспечивается силой ***государственного принуждения.*** Как правило, участники правоотношения добровольно исполняют возло­женные на них обязанности. В противном случае управомоченный участник правоотношения вправе обратиться к компетентным органам государства с целью принудить противоположную сторону к исполнению.

Многообразие правовых отношений вызывает необходи­мость классифицировать их по определенным признакам на виды. Это дает возможность полнее определить сущность и назначение правовых отношений.

Виды правоотношений:

1) ***по предмету правового регулирования*** выделяют правоотношения конституционные, административные, гражданские, трудовые, семейные и т.д.;

2) ***по функциям права*** различают регулятивные и охра­нительные правоотношения. Первые из них возникают из правомерных, а вторые — из неправомерных действий субъектов;

3) ***по характеру обязанностей*** различают активные и пассивные правоотношения. В активном правоотношении обязанность субъекта заключается в необходимости совер­шить определенные действия (передать вещь, выполнить работу), в пассивном — обязанность состоит в том, чтобы воздержаться от действий;

4) ***по степени определенности субъектов*** различают абсолютные и относительные правоотношения. В абсолют­ном правоотношении конкретизирована только одна сторо­на — носительница субъективного права, а все иные обяза­ны воздерживаться от нарушения ее прав. В относительном правоотношении управомоченное и обязанное лицо точно определены;

5) ***по субординации в правовом регулировании*** разли­чают материально-правовые и процессуально-правовые отношения;

6) ***по распределению прав и обязанностей*** между сто­ронами различают односторонние и двусторонние правоот­ношения;

7) ***по волеизъявлению сторон*** различают договорные (главным образом, в сфере частного права) и'управленчес­кие отношения (в публично-правовой сфере).

**Структура правоотношения**

Структура правоотношения — основные элементы пра­воотношения и способ юридической связи между ними по поводу социального блага или обеспечения каких-либо интересов.

Таким образом, правоотношение является конструкци­ей, состоящей из следующих структурных элементов:

1) ***субъекты*** (субъектный состав) — как минимум, два субъекта права, один из них является — управомоченным лицом (носителем права), другой — обязанным лицом (но­сителем обязанности);

2) ***объект*** — реальное (материальное или нематериаль­ное) благо, по поводу обладания которым или защитой которого субъекты вступают в правоотношение;

3) ***содержание.*** Различают юридическое и фактическое содержание правоотношения.

Юридическое содержание представляет собой субъектив­ные права и юридические обязанности участников правово­го отношения. ***Субъективное право***— предусмотренная правом линия ***дозволенного*** поведения лица. ***Юридическая обязанность*** — предписанная правом линия ***должного*** поведения лица. В каждом правоотношении субъективному праву одного участника соответствует юридическая обязан­ность другого участника.

Фактическое содержание правоотношения — это конк­ретные действия участников правоотношения, в которых реализуются их права и обязанности. Юридическое содер­жание всегда типично для определенного вида правоотно­шений, а фактическое содержание — всегда уникально, неповторимо.

**30. Понятие и виды юридических фактов. Юридические факты-состояния. Фактический состав.**

Юридический факт — это конкретные жизненные об­стоятельства, с которыми нормы права связывают возник­новение, изменение или прекращение правоотношений.

Признаки юридических фактов:

1) ***конкретность*** и ***индивидуальность.*** Юридический факт представляет собой уникальное (неповторимое) явле­ние действительности, существующее в определенной точ­ке пространства, в определенный момент времени, и, как правило, связанное с конкретными субъектами (например, факт регистрации брака);

2) ***социальная содержательность.*** События и действия, не имеющие значения или связи с социальной действитель­ностью, не имеют и юридического значения (например, таковы явления природы — рассвет, таяние снега);

3) ***объективированное выражение.*** Мысли, чувства, желания человека не являются юридическими фактами;

4) ***прямая или косвенная связь с правом.*** Юридические факты, как правило, точно или в общем виде отражены в гипотезах правовых норм;

5) ***причинная связь с правовыми последствиями.*** В этом состоит смысл понятия юридического факта. Юридический факт вызывает, изменяет, прекращает правовые отноше­ния, субъективные права и юридические обязанности. На­пример, регистрация брака порождает правовые отноше­ния между супругами, их права и обязанности по отноше­нию друг к другу.

По волевому признаку юридические факты делят на события и действия.

События — юридические факты, не зависящие от воли человека. К ним относятся действия сил природы, рождение и смерть человека, истечение сроков. События разделяют на абсолютные и относительные. Абсолютные события ни­как не связаны с поведением людей (землетрясение, кото­рым разрушен дом), а относительные все же связаны с по­ведением людей.

Действия — юридические факты, зависящие от воли человека. Юридические факты-действия — наиболее зна­чимый для бытия права вид юридических фактов. Собст­венно, ради них осуществляется все правовое регулирова­ние. Особой разновидностью действий признаются ***факты состояния*** — длящиеся действия (например, состояние в браке, состояние в гражданстве).

Действия, в свою очередь, подразделяются на правомер­ные и неправомерные.

***Правомерные действия*** делят на две группы: юриди­ческие акты и юридические поступки. ***Юридические ак­ты*** — это правомерные действия дееспособного лица, имеющие цель достигнуть какого-то правового результата (договор, завещание, судебное решение). ***Юридические поступки*** — это действия, приведшие к юридическим пос­ледствиям, независимо от воли совершившего их человека (находка клада, создание литературного или художествен­ного произведения, научное открытие). Такие действия признаются юридически значимыми даже в том случае, когда они совершены недееспособным лицом.

***Неправомерные действия*** (правонарушения) разделя­ются на следующие группы:

1) по степени общественной опасности — на ***проступки*** и ***преступления.*** Любое правонарушение наносит вред личности, обществу, государству, иным субъектам права. Но преступления имеют общественную опасность, т.е. на­носят или создают угрозу для нанесения большого вреда;

2) по объекту — посягательства на ***личность, собствен­ность, общественную безопасность, общественный по­рядок*** и т.д.;

3) по видам юридической ответственности — ***уголов­ные, административные, гражданско-правовые, дис­циплинарные, конституционные, международно-пра­вовые;***

4) по форме вины — ***умышленные*** и ***неосторожные.***

Иные классификации юридических фактов:

1) по субъекту — действия ***физических лиц, юридичес­ких лиц, государственных органов, органов местного самоуправления*** и т.д.;

2) по отраслевой принадлежности — ***конституцион­ные, гражданско-правовые, процессуальные, трудовые*** и т.д.;

3) по способу выражения — ***документ, устное заявле­ние, молчание, жест;***

4) по характеру юридических последствий — ***правообразующие, правоизменяющие, правопрекращающие.***

Совокупность юридических фактов, необходимых для наступления правовых последствий, предусмотренных нормой права, называется фактическим (юридическим) составом. Фактические составы делятся на простые и сложные.

***Простые фактические составы*** включают факты, отраженные в правовых нормах одной отраслевой принад­лежности (например, все факты, необходимые для заклю­чения брака, относятся к семейному праву). ***Сложные фактические составы*** включают факты, отраженные в правовых нормах разной отраслевой принадлежности (на­пример, для вынесения постановления о производстве обыска необходимы факты, относящиеся к уголовному и уголовно-процессуальному законодательству).

Фактические составы следует отличать от образований иного характера — сложных юридических фактов. Главное их отличие состоит в том, что фактический состав — это система юридических фактов, а ***сложный юридический факт*** — система признаков одного факта (например, состав правонарушения).

Юридические факты подразделяются на простые и сложные. Сре­ди сложных юридических фактов обратим внимание на такой юриди­ческий факт как состав преступления. Необходимо различать слож­ные юридические факты и фактические составы. Под фактическим (юридическим) составом понимается совокупность юридических фак­тов, необходимых и достаточных для наступления предусмотренных нормами права юридических последствий. В фактическом составе каждое из жизненных обстоятельств имеет значение юридического факта, а в сложном юридическом факте вся совокупность обстоя­тельств выступает в качестве одного юридического факта. Для фак­тического состава характерно, что правовое последствие (возникно­вение, изменение или прекращение правоотношений) наступает толь­ко при наличии всех его элементов. При этом в содержании факти­ческого состава зачастую соединены самые разнообразные юридичес­кие факты, составляющие некую целостность. Так для признания гражданина одиноким необходим такой фактический состав: факт малообеспеченности, факт нетрудоспособности, факт отсутствия близких родственников, наконец, факт — решение органа социальной защиты о признании гражданина одиноким. В связи с использовани­ем в правовой сфере фактических составов возникает вопрос о юри­дическом значении отдельных его элементов. Высказывается мнение, что в одних фактических составах юридические факты действуют только в комплексе, а в других — могут действовать как самостоя­тельные юридические факты, вызывая иные правовые последствия.

Теория юридических фактов в современных условиях вошла в полосу новых исследований в связи с появлением новых юридичес­ких фактов и изменениях в используемых фактических составах.

**31. Понятие и структура правосознания. Правовое мышление. Правовой менталитет.**

Правосознание — это совокупность идей, взглядов, представлений, чувств, оценок и установок, выражающих отношение людей и социальных общностей к действующе­му, прошлому и желаемому праву.

Носителями правосознания являются разные субъекты права: личность, общественные объединения, политические партии, государственные органы и их должностные лица, юристы-ученые, юристы-практики, общество в целом.

Правосознание служит саморегулятором поведения лю­дей и придает ему целенаправленный характер. Она ориен­тирует субъектов права в разных правовых ситуациях, по­зволяет сделать правильный выбор, принять юридически значимое решение.

Правосознание проявляется на всех стадиях механизма правового регулирования, влияет на функционирование практически каждого элемента правовой системы.

Структура правосознания:

***1)******правовая психология*** — переживания, чувства, настро­ения, привычки, стереотипы, которые возникают у людей в связи с правовыми нормами и практикой их реализации. Она представляет собой стихийный пласт правового созна­ния (чувство справедливости, уважение к правам и свободам человека, нетерпимость или, наоборот, равнодушие к без­законию, страх перед ответственностью, эмоциональная реакция на правовые явления);

2) ***правовая идеология*** — идеи, теории, взгляды, кото­рые отражают и оценивают правовую реальность. Это более глубокое осмысление субъектами правовых явлений, ха­рактеризующее более рациональный уровень правовых оценок.

Правовая идеология — главный элемент в структуре правосознания. Отличие правовой идеологии от правовой психологии состоит в следующем: правовая психология носит эмоциональный характер, складывается стихийно, преимущественно на основе повседневного опыта людей. Правовая идеология представляет собой, прежде всего, знание о праве, складывается на основе исследований нор­мативно-правового материала, научной и учебной литера­туры. Правовая идеология стремится, выявив сущность и , закономерности в бытии права, представить эти знания в виде определенной догмы. Вместе с тем правовая психоло­гия и правовая идеология тесно взаимосвязаны. Правовая психология представляет собой необходимый фон, на кото­ром складываются правовые взгляды, идеи, теории.

Правовое сознание выполняет ряд основных функций, а именно:

1) ***гносеологическая (познавательная)*** функция, ко­торая предусматривает накопление знаний о праве и осмыс­ление правовых явлений;

2) ***регулятивная*** функция, которая реализуется через систему мотивов, ценностных ориентации, правовых уста­новок, выступающих специфическим регулятором (внут­ренним регулятором) поведения людей;

3) ***оценочная*** функция, которая предусматривает оцен­ку правовых явлений: правового поведения людей (в том числе — собственного поведения), правовых норм, право­применительных органов и их деятельности. Оценки могут быть положительными и отрицательными. Отрицательная оценка права может носить конструктивный характер, когда предлагаются меры по усовершенствованию права и юридической практики, и деструктивный характер, когда право отвергается как таковое.

Правовое мышление — это интеллектуальная деятель­ность, состоящая в решении задач, связанных с использо­ванием правовых средств и правовых аргументов. Умение юридически мыслить означает целенаправленно опериро­вать понятиями в условиях возникшей юридически значи­мой практической задачи. Умственная деятельность юрис­та-теоретика (ученого) осуществляется на пути перехода от практики к абстракции, теории, а юриста-практика — от абстракции к правовой действительности. Средства правового мышления:

1) *процедурные средства,* т.е. приемы формальной логики, моделирования (выдвижения версий), программы, методики. Процедурные средства правового мышления облекаются в форму процессуальных и технологических правил, выполнение которых рассматривается как гаран­тия правильного решения;

2) *содержательные средства,* т. е. исходные положе­ния, принципы, презумпции, аксиомы, доктрины, концеп­ции, гипотезы, теории, утверждения, социальные факты, правовая информация (тексты законов, судебная и арбит­ражная практика и пр.);

3) *обозначающие средства,* т.е. понятийный аппарат, правовые дефиниции, юридические конструкции, тексты правовых актов, научные тексты и т. д. В ряде случаев обозначающие и содержащие средства совпадают.

Стадии правового мышления:

1) выявление, создание и формулировка ситуации, свя­занной с определенным объектом мышления, получение его фактической и правовой характеристики, формулиро­вание задачи;

2) анализ возможностей использования правовых средств и способов решения задачи с учетом последствий и сущест­вующих ограничений;

3) выбор оптимального варианта решения, определение возможных результатов и негативных последствий.

Правовое мышление позволяет решать разнообразные профессиональные юридические задачи: правотворческие, правоприменительные, правообеспечительные, правоорганизующие, легитимационные, учебные и научно-методи­ческие.

Современная характеристика правосознания связана с исполь­зованием понятия правовой менталитет. Понятие "менталитет" или "ментальность" было введено психологами для обозначения общего умственного состояния, психологической оснастки людей, принадлежащих к одной культуре, что дает им возможность по-своему воспринимать и осознавать окружающий мир и самих себя. Правовой менталитет позволяет обозначить устойчивые психоло­гические черты-s отношению к праву и государственной власти, сложившиеся в конкретной правовой культуре. В Украине право­вой менталитет характеризуется отождествлением права и силы, со значительной долей нигилизма в отношении к юридическим средствам разрешения конфликтов, стремлением руководствовать­ся не законами, а инструкциями, положениями, приказами и т. д.; характерны патерналистские надежды на государственную власть, явно завышены представления о возможностях и пределах госу­дарственной власти.

**33. Правосубъектность: правоспособность, дееспособность, деликтоспособность**

Быть субъектом правоотношений означает обладать правосубъектностью. Понятие правосубъектность соединяет три способности субъекта, а именно: правоспособность, дееспособность и деликто­способность. При этом правосубъектность определяется как совокупность установленных правовыми нормами качеств, дающих субъекту возможность быть носителем субъективных прав и юри­дических обязанностей. С этой точки зрения правосубъектностью обладают как субъекты права, так и субъекты правоотношений. Здесь необходимо отметить разграничение этих понятий. Во-первых субъекты права лишь потенциальные участники правоотношений, во-вторых субъекты права могут обладать только правоспособностью (дети), тогда как их правосубъектность в правоотношениях осу­ществляется другими лицами (родителями).

Для того чтобы субъект права превратился в субъекта правоот­ношения необходимы правовая норма и юридический факт, что при­водит, по общему правилу, к предоставлению субъективных прав и юридических обязанностей участникам правоотношений.

Правоспособность — это обусловленная правом способность лица обладать субъективными правами и юридическими обязаннос­тями. Один и тот же субъект права может быть правоспособным в одном отношении и неправоспособным в другом. Так, для вступле­ния в брак необходимо достижение 18 лет, а для того чтобы стать судьей — 25 лет.

Дееспособность — это обусловленная правом способность свои­ми собственными действиями (бездействиями) приобретать субъек­тивные права и юридические обязанности, осуществлять и прекра­щать их.

Правоспособностью обладают все субъекты права, в то время как дееспособность наступает при достижении определенного воз­раста. Кроме того физическое лицо в связи с психическим заболе­ванием, не позволяющим ему осознавать действия и руководить ими может 'быть в судебном порядке признано недееспособным.

Деликтоспособность — это обусловленная правом способность лица отвечать за свои поступки (деликты), нести юридическую от­ветственность. В разных отраслях права деликтоспособность физи­ческих лиц наступает с разного возраста. Деликтоспособность юри­дических лиц наступает с момента регистрации.

Наличие правосубъектности у субъектов права свидетельство тому, что в механизме правового регулирования субъективные права и юридические обязанности существуют на стадии доправоотноше-ния (С. А. Камаров) и таким образом правосубъектность выступает первым звеном конкретизации правовых норм, в которых определя­ется общее юридическое положение субъектов.

Правосубъектность разграничивается на общую, отраслевую и специальную. Общая правосубъектность обозначает способность быть субъектом права вообще. Отраслевая правосубъектность выс­тупает как способность быть субъектом отрасли (налогового пра­ва). Специальная правосубъектность определяется особенностями субъекта права (юридическое лицо).

Правосубъектность необходимо отличать от правового статуса, поскольку исходное правовое положение субъектов (конституцион­ный статус) включает не только правосубъектность, но и конститу­ционные права и обязанности.

**34.Правовая культура общества и ее компоненты. Правовая культура и правовая жизнь как категории юриспруденции.**

**Правовая культура общества** — это система общечело­веческих и национальных ценностей, достигнутых обще­ством в правовой сфере и характеризующих уровень его правового прогресса.

Структура правовой культуры общества состоит из сле­дующих элементов:

***1)******право*** как выражение общечеловеческих и националь­ных ценностей — свободы, справедливости, естественных прав человека, демократии, — а также механизмов их за­крепления и реализации;

2) ***культура*** правотворческой, правоприменительной и правоохранительной деятельности государственных и не­государственных органов и должностных лиц, т.е. эффек­тивная, соответствующая правовым ценностям и идеалам деятельность по изданию, толкованию и реализации пра­вовых предписаний;

3) высокий уровень ***общественного правосознания,*** для которого характерны правовая информированность насе­ления, уважение к праву и закону, наличие стойких уста­новок на правомерное поведение;

4) ***правомерность,*** как соответствие явлений социаль­ной жизни требованиям, содержащимся в нормах и прин­ципах права. Правомерность, как состояние общественной жизни тесно связана с правовой активностью индивидов. При реализации правовых норм субъекты действуют ини­циативно, стремясь осуществлять правовые предписания как можно эффективнее, принести максимум пользы обще­ству, достичь поставленных перед собой целей, не нарушая прав других людей. Правовая активность может проявлять­ся в различных сферах общественной жизни.

Правовая культура общества является составной частью и важнейшей предпосылкой существования демократичес­кого правового государства.

Теоретические взгляды на культуру разделяются по двум на­правлениям. Одно направление в центр объяснения культурных явлений выводит понятие деятельность, а культура рассматрива­ется как специфический человеческий способ взаимодействия с окружающей средой. Для другого направления характерно пони­мание культуры в качестве сферы идеального, содержащего про­дукты духовного творчества людей: символов, идей, ценностей, — в соответствии с которыми складывается отношение к действи­тельности, выстраивается бытие человека. На основе этих направ­лений выработана современная концепция культуры, синтезирую­щая эти важнейшие идеи и получившая наименование информаци­онно-семиотической концепции культуры. Фундаментом информа­ционно-семиотического подхода к культуре выступает положение о том, что она воплощает средства, способы и результаты челове­ческой деятельности.

Продукты и результаты человеческой деятельности, искусствен­но созданные человеком предметы и явления именуются артефакта­ми. Артефактами, т. е. феноменами как порождениями культуры, выступает все созданное человеком от предметов до мыслей, средств и способов действий. Мир артефактов включает не только то, что находится вне человека, но и то," что существует в нем са­мом В культуре люди черпают смысловые характеристики слов, ве­щей, своего поведения. Культура, следовательно, это также мир (А. П. Семашко) социоцентристские и персоноцентристские право­вые культуры. При этом правовое развитие рассматривается как движение от первого типа правовой культуры ко второму. Пред­ставляется, что выдвижение личности и ее прав в центр правовой культуры не более чем веяние времени, отображение пресловутого европоцентристского подхода к праву, когда все неевропейское оценивается как не развитое.

В правовой культуре выделяется внешняя правовая культура, т. е. правовые позиции и ценности населения, и внутренняя право­вая культура, главное содержание которой составляет профессио­нальная юридическая деятельность и ее результаты. Уровень разви­тия правовой культуры во многом предопределен содержанием внутренней правовой культуры, ее направленностью и цельностью. Не случайно в этой связи подчеркивается значение юридической элиты в решении проблем правового развития, совершенствования правовой культуры.

**35. Субъект права и правосознание и правовая культура личности. Правовая активность личности.**

Правосознание личности (индивидуальное правосознание) скла­дывается под воздействием разнообразных факторов и отношений в процессе правовой социализации и зависит от психологических осо­бенностей человека. Оно определяется как совокупность правовых знаний, идей, представлений, оценок, чувств и эмоций, присущих определенному человеку. Правосознание личности уникально и не­повторимо,' поскольку на нем лежит отпечаток всего его индивиду­ального бытия и особенностей как человека.

Правосознание личности проявляется в самых разных ситуациях, связанных с совершением юридически значимых действий, при осу­ществлении субъективных прав и юридических обязанностей, во взаимодействии с государственными органами и должностными ли­цами, при защите своих законных интересов, в составлении различ­ного рода заявлений и документов. Формы проявления правосозна­ния личности весьма многообразны: от признания справедливости действующего законодательства и его неукоснительной реализации до протеста против существующих правовых установлений и невы­полнения их положений. Специфической формой проявления право­сознания личности является создание произведений литературы и искусства на правовую тематику, научные статьи, монографии и диссертационные исследования.

По глубине отражения правовой реальности правосознание лич­ности разграничивают на обыденное, компетентное, профессиональ­ное и научное. Личность, обладающая обыденным правосознанием, имеет самые общие познания в правовой сфере. Здесь все состав­ляющие правосознания складываются во многом стихийно, на осно­ве складывающихся отношений и личного опыта при незначитель­ной роли правового образования и воспитания.

Для личности, обладающей компетентным правосознанием, опре­деляющим фактором для ее становления выступает та совокуп­ность субъективных прав и юридических обязанностей (компетен­ция), которую этот человек должен реализовывать в системе соци­альных отношений (руководитель учреждения, командир военной части, рядовой сотрудник ГАИ и др.). Компетентное правосознание от обыденного отличается правовой информированностью в конк­ретной сфере и умением применять эти знания при осуществлении своей компетенции.

Профессиональное правосознание личности выражено в облада­нии системой знаний о праве и государстве, правовыми понятиями и правовыми ценностями, убеждениями, традициями и стереотипа­ми, связанными с профессиональным видением права. Наряду с квалифицированными суждениями о праве в профессиональное право­сознание личности входит умение применять право. Таким образом, профессиональное правосознание личности неразрывно связано с осуществляемой юридической деятельностью. Высшим критерием профессионального правосознания личности выступает не просто устойчивое положительное отношение к праву и его проявлениям в социальной жизни, понимания полезности права, его необходимости и справедливости, но то, что именуют верой в право.

Научное (теоретическое) правосознание личности, в отличие от профессионального правосознания, жестко не определено существую­щими правовыми нормами и их осуществлением. К тому же оно представляет собой систематизированное правовое знание различно­го рода идей, концепций, доктрин по поводу существующей правовой реальности и государственной жизни. Не случайно научное правосоз­нание зачастую становится источником нормотворчества и совершен­ствования законодательства, позволяет прогнозировать развитие от­раслей и институтов права, всей правовой системы, выстраивать на­учно обоснованную правовую политику. Субъектами научного право­сознания являются ученые-юристы, работающие в системе научно-ис­следовательских учреждений юридического профиля, а также в сис­теме профессионального юридического образования.

Понятия правосознание личности и правовая культура личности близки по своему содержанию, однако далеко не тождественны. В отличие от правосознания **правовая культура** предстает, во-пер­вых, как положительное отношение к правовой реальности, и, во-вторых, как внешнее проявление правосознания в юридически зна­чимой деятельности. В этой связи не случайно в правовой культуре личности выделяются такие **компоненты** как познавательный (гно­сеологический), ценностно-ориентационный и деятельностный (по­веденческий). **Познавательный блок** правовой культуры личности составляют те составляющие ее правосознания, на основе которых формируется позитивное отношение к праву. **Ценностно-ориентаци­онный блок** правовой культуры личности выражен в совокупности правовых ценностей, ценностных ориентации, правовых установок, характерных для данного человека. Здесь складывается готовность соблюдать и исполнять законы, уважать права других субъектов права, использовать правовые средства для достижения целей. **Деятельностный блок** правовой культуры личности находит свое выражение в ее правомерном поведении, реальном отношении к правовым явлениям, осуществлении субъективных прав и юриди­ческих обязанностей. Считается, что отображением высокого уров­ня поведенческого аспекта правовой культуры нужно рассматри­вать правовую активность личности, предполагающую большую ин­тенсивность деятельности в правовой сфере, нежели обычное право­мерное поведение.

**35. Понятие и классификация принципов права. Общеправовые и отраслевые принципы.**

Принципы права — это основные идеи, исходные поло­жения или ведущие начала процесса формирования, раз­вития и функционирования права. Принципы права пред­ставляют собой обобщение и распространение какого-либо положения на все явления той правовой сферы, из которой данный принцип абстрагирован. Принципы права либо прямо закрепляются в законодательных актах, либо выте­кают из содержания конкретных правовых норм.

Различают общесоциальные и специально-юридические принципы права. К общесоциальным принципам права относят:

1) принцип *приоритетности общечеловеческих цен­ностей* над групповыми (классовыми, национальными) ценностями. К общечеловеческим ценностям относятся жизнь, свобода, мир, безопасность, природа, справедли­вость, добро, совесть и т.д.;

2) *принцип гуманизма.* Сущность этого принципа со­стоит в признании самоценности человека, его жизни, чести, достоинства;

3) *принцип демократизма* проявляется в том, что пра­во выражает волю народа (или, по крайней мере, его боль­шинства), т.е. общую волю граждан.

Общепринято классифицировать специально**-юридичес­кие** принципы права на общеправовые, отраслевые, межот­раслевые, принципы институтов.

**Общеправовые принципы:**

1) *принцип свободы.* Сущность этого принципа состоит в возможности выбора линии поведения в рамках права. Этот принцип проявляется: в регулировании поведения индивида, который вправе действовать по принципу «раз­решено все, что прямо не запрещено»; в выборе народом общественного строя и формы правления, нацией — вари­анта самоопределения;

2) *принцип справедливости.* Сущность принципа спра­ведливости состоит в соответствии между поведением ин­дивида (социальной группы) и социально-правовым его положением. Иначе говоря, поведение каждого оценивает­ся в соответствии с его позитивными или негативными за­слугами: герою — награда, преступнику — наказание;

3) *принцип равенства* означает юридическое равенство индивидов перед законом и перед судом независимо от эт­нической, расовой, религиозной принадлежности, цвета кожи, языка, пола, политических убеждений; равенство прав и обязанностей индивидов;

4) *принцип взаимосвязи прав и обязанностей* состоит в том, что субъективное право одного субъекта права реа­лизуется, как правило, при наличии соответствующей ему юридической обязанности другого субъекта права;

5) *принцип верховенства права* проявляется в соответ­ствии нормативно-правовых актов идеалам свободы, равен­ства и справедливости. Этот принцип является главным руководящим началом правотворческой деятельности;

6) *принцип законности* выражается в верховенстве закона в системе нормативно-правового регулирования, а также в необходимости следовать закону в процессе право­применительной деятельности.

**Отраслевые принципы** характерны для одной отрасли права. Например, для гражданского права ключевыми принципами являются: принцип равенства сторон в дого­воре, принцип добровольности вступления в гражданские правоотношения, принцип добросовестного исполнения договоров.

**Межотраслевые принципы** охватывают две или более, как правило, смежные отрасли права. Примерами таких принципов являются: принцип равенства сторон в судебном процессе, действующий в гражданско-процессуальном, уголовно-процессуальном и хозяйственно-процессуальном праве; принцип равенства форм собственности, который проявляется в гражданском и хозяйственном праве; прин­цип виновной ответственности в административном и уго­ловном праве.

**Принципы институтов** права действуют в рамках одно­родных общественных отношений, урегулированных нор­мами квжвретного правового института. Например, инсти­тут избирательного права базируется на принципах свободы выборов, всеобщности, равенства, тайной подачи голосов, прямых выборов.

Играя роль несущей конструкции права, правовые прин­ципы имеют также непосредственно-регулятивное значе­ние. Они могут применяться как обоснование решения по конкретному делу.

**36. Правовые аксиомы, правовые презумпции, правовые фикции.**

**Правовые аксиомы** — это выработанные юридической наукой и практикой общие положения, которые в силу своей простоты, ясности и многократного подтверждения практикой воспринимаются как самоочевидные истины, не требующие доказательств.

Сущность, роль и значение правовых аксиом оценива­ются по-разному. В связи с этим в юридической науке раз­личают следующие виды аксиом:

1) *аксиомы — идеи правосознания,* истинность которых не требует особых доказательств, служащие идеологи­ческими предпосылками принципов права. Например, са­моочевидно, что «субъективному праву всегда соответству­ет юридическая обязанность», а «правонарушение предпо­лагает наказание »;

2) *аксиомы юридической науки,* складывающиеся в результате обобщения многовекового опыта общественных отношений. Так, выделяют три аксиомы общей тегоии права: право реализуется в трех формах (нормативные акты, правоотношения и правосознание), а четвертой не дано; не запрещенное нормами права и не противоречащее его принципам поведение разрешается; никто не может быть судьей в собственном деле;

3) *аксиомы — отдельные принципы права,* т.е. выра­женные в праве исходные нормативно-руководящие начала, характеризующие его содержание. Например, таков прин­цип взаимосвязи прав и обязанностей;

4) *аксиомы — конкретные нормы права,* закрепленные в законодательстве. Например, в гражданско-процессуаль­ном праве действуют такие аксиоматические положения, как: «бремя доказывания лежит на истце»; «каждый иск ограничен пределами определенного времени»; «решение суда не должно затрагивать тех, кто не унаствовал в деле»;

5) *аксиомы — общепризнанные нормы права,* выража­ющие содержание общечеловеческой морали, находящие свое отражение в праве. Например, никто не обязан давать свидетельские показания против себя и свйих близких.

**Правовые презумпции** — это официально признаваемые предположения о наличии или отсутствии тех или иных юридических фак­тов.

Различают опровержимые и неопровержимые презумп­ции. *Опровержимые презумпции* могут быть опровергнуты, если будет установлено существование иного, в противопо­ложность предполагаемому, юридического факта. К числу таких презумпций относятся: презумпция невиновности подсудимого (уголовный процесс); презумпция виновности должника (гражданское право); презумпция авторства (пра­во интеллектуальной собственности). К *неопровержимым презумпциям* относится презумпция знания закона: пред­полагается, что каждый должен знать законы своей страны, а незнание закона не освобождает от ответственности за его нарушение.

По факту правового закрепления презумпции бывают *Фактические презумпции* в законе не выражены и поэтому формально не имеют юри­дического значения. Однако они «срабатывают» при фор­мировании внутреннего убеждения правоприменителя. Например, представляется очевидным, что человек — ра­зумное существо, что родители любят своих детей, что должник понимает необходимость исполнить обязательство. *Законные презумпции* — предположения, прямо или кос­венно закрепленные в законодательстве. Такова, например, презумпция отцовства, закрепленная статьей 122 Семейно­го кодекса Украины. Она гласит, что родителями ребенка, зачатого и рожденного в браке, являются супруги. Суть этой презумпции состоит в том, что один факт — факт совмест­ного призывания супругов, дает основание предполагать наличие иного факта, что супруг матери — отец ребенка.

По сфере действия различаются *Отраслевая презумпция* действует только в пределах одной отрасли или нескольких смежных отраслей права. Таковыми являются: презумпция, согласно которой по одному и тому же требующему разрешения правовому воп­росу не может быть двух судебных решений; презумпция о компетентности вышестоящего государственного органа в вопросах, относящихся к ведению нижестоящего (подчи­ненного) государственного органа. Например, вышестоя­щий орган прокуратуры принимает к производству дело, подследственное нижестоящему органу. *Общеправовые презумпции* действуют во всех без исклю­чения отраслях права, превратились в своего рода общепра­вовые принципы. В современных правовых системах — это презумпция добропорядочности граждан, презумпция зна­ния закона, презумпция истинности нормативно-правово­го акта.

*Презумпция добропорядочности* гражданина означает, что каждый человек, вступающий в правовые отношения с другими субъектами права, предполагается добропоря­дочным (добросовестным).

*Презумпция знания закона* означает, что никто не мо­жет отговариваться незнанием закона. Без такого юриди­ческого предположения было бы вообще невозможно при­менить правовую норму, решить то или иное юридическое дело. Правоприменительные органы и должностные лица исходят при этом из того, что гражданин должен знать за­коны своего государства.

*Презумпция истинности нормативно-правового акта* означает, что акт, принятый нормотворческими го­сударственными органами, прежде всего законодательны­ми, предполагается истинным, правильным. Эта презумп­ция вносит стабильность в правовую жизнь общества, со­здает необходимые условия для решения социальных и иных задач правовыми средствами.

**Правовая фикция** — это прием юридической техники, с помощью которого лицу, предмету или явлению в целях защиты законных частных, общественных и государственных интересов сознательно приписывается характеристика, которой лицо, предмет или явление в действительности не обладает.

Основным признаком правовой фикции является то, что норма-фикция условно восполняет неизвестные обстоятель­ства и придает им значение юридического факта. Такое восполнение достигается следующими способами:

1) *искусственное уподобление* или приравнивание друг к другу таких понятий и обстоятельств, которые в действи­тельности различны или даже противоположны. Например, фикцией является электронная цифровая подпись (в реаль­ности это не собственноручная подпись);

2) признание *реальными несуществующих обстоя­тельств* и *отрицание существующих.* Например, Граж­данский кодекс Украины допускает признание физичес­кого лица умершим, если по месту его постоянного прожи­вания нет сведений о месте его пребывания в течение трёх лет. Физическое лицо объявляется умершим со дня вступ­ления в законную силу решения суда об объявлении его умершим;

3) признание *существующими обстоятельств* и *си­туаций* до того, как они стали существовать *на самом деле или возникли позже,* чем это было в действительности. Например, таковы законные интересы еще не родившегося ребенка;

4) *искусственная реконструкция* реально имевших место фактов. Например, уголовно-процессуальное право признает доказательством воспроизведение обстановки и обстоятельств события.

С помощью правовых фикций достигаются цели законо­дательной политики. Правовая фикция, действуя в системе правового регулирования общественных отношений, вносит качественную определенность в правовые институты и тем самым способствует стабильности правопорядка.

**37. Юридическая концепция прав человека. Правовой статус личности.**

Во второй половине XX столетия развитие права и существова­ние государства было определено правами человека. Идея защиты автономной личности, ее суверенитета пришла во след идее сувере­нитета государства, стала достоянием человеческой культуры, вык­ристаллизовывается в важнейших международных правовых актах нового времени, конституциях и законах, помыслах политиков, по­литологов и юристов. Рубежным документом, воплотившим идею прав человека и определившим развитие правовой культуры во многих странах, стала Всеобщая декларация прав человека 1948 года. Дело не только в содержании этого уникального правового документа, но и в том, что развитие национальных правовых куль­тур начало выводится из-под контроля государственной власти. Складывается впечатление окончания периода этатизма в соотно­шении права и государства. К тому же произошли кардинальные изменения образа права. Стало очевидным, что право вступает в известное противоборство с государством, что с помощью права вполне реально устранить произвол и ограничить аппетиты государ­ственной власти, наконец, принципы гражданского мира и персона-лизация личности могут быть осуществлены в условиях правового государства. Вся совокупность международных, региональных и межгосударственных актов по правам человека закрепила магист­ральное предназначение права в разных локальных цивилизациях — исключить произвол, утвердить свободу и справедливость. Сегодня благодаря праву функционируют важнейшие институты существую­щих цивилизаций.

Изначально характер воздействия Всеобщей декларации прав че­ловека на национальные правовые системы признавался как чуж­дый жесткому навязыванию норм и стереотипов. Не случайно, это воздействие представлялось как просвещение и образование, прове­дение прогрессивных мероприятий для признания и осуществления прав и свобод человека. Используемая таким образом правовая ак­культурация не должна была деформировать национальные право­вые культуры. На этом фоне некоторые национальные правовые культуры буквально разрушают правовые ценности других культур, деформируют национальное законодательство, юридическую практи­ку, отрицательно сказываются на правовом менталитете народа. Движение к правовой гармонии не достижимо на пути непродуман­ного заимствования законодательства, правовой идеологии, органи­зационных форм существования права. Национальная правовая культура, правовой менталитет сохраняют уникальные черты каж­дого народа на фоне продвижения к все более полному воплоще­нию прав и свобод человека.

Выдвижение прав человека во главу современного правового раз­вития позволило существенно продвинуться в реализации принципа верховенства права, обеспечило повышение авторитета юридической профессии, открыло широкие возможности для влияния юридической элиты на все компоненты правовой культуры. Казавшаяся неразре­шимой проблема буквы и духа закона, преломившись в призме про­фессиональной правовой культуры юристов, в первую очередь судей, открыла новые возможности для эффективного действия права.

Использование Всеобщей декларации прав человека в нацио­нальных правовых системах подтвердило идею цикличной эволюции права. При этом в порядке добровольной и постепенной адаптации ее положений осуществлен выход к новому качественному состоянию правовых культур в различных государствах. В то же время нельзя не заметить изменения характера воздействия нормативов Декларации, когда содержащиеся в ней рекомендательные нормы сегодня все чаще признаются и используются в качестве обязательных.

Многообразные связи права и личности наиболее полно могут быть охарактеризованы через понятие правового статуса. **Правовой статус** определя­ется в науке как юридически закрепленное положение личности в обществе. В основе правового статуса лежит фактический социальный статус, т.е. реальное положение человека в данной системе общественных отношений. Пра­во лишь закрепляет это положение, вводит его в законода­тельные рамки.

Структура правового статуса личности:

1) правовые нормы и принципы, устанавливающие дан­ный статус;

2) правосубъектность;

3) основные права и обязанности;

4) законные интересы;

5) гражданство (или иное отношение к стране пребыва­ния — безгражданство, иностранное гражданство или подданство);

6) юридическая ответственность.

Сердцевину, основу правового статуса личности состав­ляют ее *прйва, свободы и обязанности,* закрепленные в конституции и международно-правовых актах.

Набор правовых статусов велик, но в теоретическом плане наиболее существенное значение имеют три вида.

*Общий правовой статус* — это статус лица как члеена государственно-организованного общества. Он определяет­ся, прежде всего, конституцией и не зависит от различных текущих обстоятельств (перемещений по службе, семейного положения, должности, выполняемых функций), явля­ется единым и одинаковым для всех, характеризуется отно­сительной статичностью, обобщенностью. Общий правовой статус является базовым, исходным для всех остальных.

*Специальный, или родовой, статус* отражает особен­ности положения определенных категорий лиц (например, иностранных граждан, пенсионеров, студентов, военнослу­жащих, учителей, работников, инвалидов, участников войны и т.д.). Указанные социальные группы, базируясь на общем правовом статусе, могут иметь дополнительные права, обязанности, льготы, предусмотренные текущим законодательством.

*Индивидуальный статус* фиксирует конкретику от­дельного лица (пол, возраст, семейное положение, выпол­няемая работа, иные характеристики). Он представляет собой «проекцию» общего и специальных статусов на кон­кретного индивида, иначе говоря, это совокупность персо­нифицированных прав и обязанностей индивида. Индиви­дуальный правовой статус подвижен, динамичен, он меня­ется вместе с теми изменениями, которые происходят в жизни человека.

Рассмотренные три вида статуса соотносятся между собой как общее, особенное и единичное. Они тесно взаимо­связаны и взаимозависимы, наслаиваются друг на друга, на практике неразделимы. Каждый индивид выступает одновременно во всех указанных статусах. Общий правовой статус у всех один, специальных статусов — множество, а индивидуальных ровно столько, сколько индивидов.

**38. Три поколения прав человека. Индивидуальные и коллективные права. Проблема становления четвёртого поколения прав человека.**

Современное восприятие человека определяется использованием категории права человека, которая выступает в виде определенных социальных притязаний и мер свободы, разнообразие которых связа­но с различием культур и цивилизаций. Права человека вытекают из процессов его бытия. Они являются одной из разновидностей непос­редственно-социальных прав, наряду с правами таких социальных общностей как народ, нация, государство, различные ассоциации и т. п. Это разграничение проступает в проблематике индивидуальных и коллективных прав, а также остро стоит в связи с решением воп­роса об их соотношении. Зачастую утверждается первичность инди­видуальных прав, их определяющая роль, а непосредственно-соци­альные права коллективов должны проходить проверку человеческим измерением, т. е. этими индивидуальными правами. Между тем вы­зывает сомнение рассмотрение индивидуальных прав выше (или в качестве критерия) коллективных, поскольку существование коллек­тива столь же значимо для индивида как и его собственное бытие (к примеру, семья, родина).

Понимание прав человека как свойств, зависящих от человеческой природы, а не от милости властителя, пришло только в эпоху Просвещения и раннебуржуазных револю­ций (XVII-XVIII вв.).

Чешский юрист Карел Васак, первый генеральный сек­ретарь Международного института прав человека в Страс­бурге, в 1979 г. выделил три «поколения» прав человека.

К первому поколению относятся преимущественно лич­ные и политические права: право на свободу слова, на спра­ведливый суд, выбор религии. Иначе эти права называют негативными, поскольку они закрепляют автономию личности по отношению к государству. Первые юридические акты, фиксирующие «негативные» права человека, были созданы в ходе революций XVII-XVIII вв. (английский Билль о правах 1689 г., французская Декларация прав че­ловека и гражданина 1789 г., американский Билль о правах 1789-1791 гг.). Эти акты гарантировали свободу и непри­косновенность личности, нерушимость частной собствен­ности, право на самозащиту и сопротивление угнетению. В XIX в. личные, экономические и политические права получили формально-юридическое закрепление в большин­стве действующих конституций. Тем самым завершился этап формирования ***первого поколения прав человека****.* Но при этом следует считаться с тем, что до юридического ра­венства еще было далеко, ведь личные и экономические права половины человечества — женщин — ущемлялись, а политических они не имели совсем. Не признавались права человека и за коренным населением стран-колоний, ущем­лены были права национальных меньшинств.

Ко ***второму поколению***относятся социально-экономи­ческие и социально-культурные права, гарантирующие равенство всех членов общества: право на труд, образование, право на отдых, на достойное вознаграждение за труд и т. д. В отличие от прав первого поколения их называют «пози­тивными» , поскольку они содержат описание благ, которые человек имеет право получать от общества. Эта группа прав человека начала формироваться в середине XIX в., в усло­виях индустриальной революции и возрастания численно­сти и значения армии наемного труда. Конституционное закрепление обширной группы социальных и культурных прав является одной из немногочисленных заслуг перед человечеством СССР и других стран марксистского социа­лизма. В большинстве стран Западной Европы и Северной Америки социальные права человека получили признание после Второй мировой войны.

Личные (гражданские), политические, экономические, социальные и культурные права человека подтверждены и гарантированы Всеобщей декларацией прав человека 1948 г. и Международной хартией прав человека (состоит из ряда международных пактов и протоколов к ним, от­крытых для подписания в 1960-х гг.). Они признаны боль­шинством стран мира.

Вторая половина XX в. была отмечена, с одной стороны, ростом национально-освободительного движения, повлекшим распад колониальных империй. С другой стороны, на повестку дня встал вопрос об охране прав наиболее слабо защищенных, а иной раз и дискриминированных слоев населения. Так сформировалось ***третье поколение прав человека****, или* коллективные права: право нации на само­определение, право народа на развитие, права женщин, детей, беженцев, национальных меньшинств.

В конце XX в. обострились глобальные проблемы: тер­роризм, наращивание вооружений, загрязнение окружаю­щей среды и грозящее исчерпание природных ресурсов, бедность, голод, неизлечимые болезни. Человечество все более осознает себя как целостное явление, приходит к пониманию того, что преодоление кризисных явлений за­висит от общих усилий народов. Юридическим выражени­ем процесса глобализации стало формирование ***четверто­го поколения прав человека****.* К ним относят закрепленные в международных документах права на мир и безопасность, на здоровую окружающую среду, на доступ к экономичес­кому, научному и культурному потенциалу человечества, в том числе — информационные права. Некоторые ученые относят к четвертому поколению также права, связанные с клонированием и другими открытиями в биологии.

Четыре поколения прав человека взаимосвязаны и ни в коем случае не отменяют друг друга. Коллективные права не должны ущемлять права и свободы личности.

**39. Субъективные права и юридические обязанности: понятие и структура.**

Право является сферой должного, сферой сущего и сферой иде­ального. Специфика права во всех этих сферах выражена в том, что оно оформлено и определено. Эта формальная определенность обеспечена посредством таких характерных для права явлений как субъективное право и юридическая обязанность.

Следует обратить внимание на то, что в юриспруденции исполь­зуется категория объективное право, под которым понимается сис­тема правовых норм, действующих в данном обществе. Объективное право, с формально юридической точки зрения, как бы задает су­ществование субъективных прав и юридических обязанностей, тре­буя от всех субъектов восприятия права как устойчивой, независи­мой от устремлений различных лиц, нормативной системы. В этой связи изменения в объективном праве могут происходить только в соответствии со сложившейся традицией формирования права, при­влечением признанных источников права.

Важно подчеркнуть, что как принадлежность сферы должного субъективное право и юридическая обязанность выступают как взаимосвязанные явления. Субъективное право — это мера и вид дозволенного поведения, установленные объективным правом, кото­рым обладает управомоченное лицо.

Юридическая обязанность — это мера и вид требуемого поведе­ния, установленного объективным правом, которым наделено обя­занное лицо.

Субъективное право — это мера дозволенного (возможного) по­ведения, т. е. здесь реализация целиком зависит от усмотрения уп-равомоченого лица. Тем не менее как мера поведения оно имеет границы, выход за которые означает злоупотребление правом. Воз­можности, заложенные в субъективном праве дают основание гово­рить о субъективном праве как мере свободы. Необходимо разгра­ничивать субъективное право и его структурные элементы, которые называются правомочиями. В современной юриспруденции в струк­туре субъективного права выделяют такие правомочия: 1) право на положительное действие (праводействие); 2) право требования от других определенных действий (правотребование); 3) право на об­ращение за защитой и применением принуждения (правопритяза-ния); 4) право на пользование предоставленными благами (право-пользование).

Юридическая обязанность — это требуемое поведение, т. е. его реализация направлена на удовлетворение интересов управомочен-ного лица. Юридическая обязанность во многом гарантия осуществ­ления субъективного права. Юридическая обязанность также как и субъективное право является мерой поведения, а это означает, что требование сверх этой меры выступает как нарушение законности. Юридическая обязанность в своей структуре содержит также обя-зывания: 1) обязывание действовать определенным образом (обязы-вание действия); 2) обязывание выполнить требования управомо-ченного лица (обязывание выполнения); 3) обязывание претерпеть установленные меры (обязывание претерпевания); 4) обязывание обеспечить пользование управомоченному лицу (обязывание обес­печения).

Нарушение юридической обязанности связано с возникновением охранительного правоотношения и наступлением юридической от­ветственности.

Необходимо отметить, что субъективные права и юридические обязанности являются содержательной стороной любого правоотно­шения (юридическим содержанием правоотношения), где просмат­ривается их взаимозависимость. Между тем, субъективное право может существовать и помимо правоотношения, когда нет необхо­димости в выстраивании жесткой связи субъективного права и юридической обязанности, а правовые последствия возникают не­посредственно из обладания субъективным правом: право на свобо­ду слова, право на свободу совести, право на участие в митингах, шествиях и демонстрациях и др.

В целом же субъективное право и юридическая обязанность квинтэссенция правовой реальности, поскольку в концентрирован­ном виде они отображают специфику правовой сферы.

**40. Защита прав, свобод и законных интересов личности**

В самом общем виде защита прав, свобод и законных интересов личности выступает как противодействие их незаконным нарушени­ям и ограничениям, предупреждением этих нарушений и ограниче­ний, а также возмещение вреда, если предупредить или отразить нарушения и ограничения не удалось (А. М. Ларин).

Требует пояснения вопрос о различении прав, свобод и закон­ных интересов. Термин "право" определяет конкретные действия человека, в то время как термин "свобода" подчеркивает более ши­рокие возможности выбора, не очерчивая конкретно результата (например, право избирать и быть избранным и каждому гаранти­руется свобода совести). Законный интерес в отличие от субъек­тивного права выступает как гарантированное государством дозво­ление, выраженное в стремлении субъекта пользоваться определен­ным благом, а также в некоторых случаях обращаться за защитой. Законный интерес включает два правомочия: возможность пользо­ваться конкретным благом (право пользования) и возможность об­ращаться за защитой к государству (право притязания), где второй элемент является дополнительным, поскольку суть законного инте­реса в юридическом дозволении.

Значение прав, свобод и законных интересов личности в меха­низме действия права выражено в признании за ними возможности прямого действия. Это означает, что личность может осуществлять их, а также защищать их в случае нарушения, руководствуясь не­посредственно Конституцией и ссылаясь на нее.

При этом принцип непосредственного действия прав, свобод и законных интересов нуждается сам в конкретизации текущим зако­нодательством, разработке правил и процедур, упорядочивающих их осуществление. С другой стороны требуется гарантированность государственной защиты прав, свобод и законных интересов, что получает свое выражение в существовании механизмов и процедур, призванных их защитить и обеспечить.

Государственные гарантии прав, свобод и законных интересов личности разделяются на общие и специальные. Среди общих га­рантий: конституция, определяющая объем, осуществление и защи­ту закрепленных прав, свобод и законных интересов; выведение на уровень законов правовой регламентации прав, свобод и законных интересов; признание за президентом роли гаранта прав, свобод и законных интересов; установление правовых процедур защиты (кон­ституционных, судебных, административных и др.); применение юридической ответственности к лицам, нарушающим права, свободы

и законные интересы. Среди специальных гарантий: 1) система судебной защиты; 2) административно-правовые способы защиты; 3) деятельность омбудсмена; 4) оказание адвокатской помощи; 5) возмещение вреда, причиненного незаконными действиями орга­нов государственной власти и должностных лиц и т. д.

Наряду с государственными гарантиями прав, свобод и законных интересов, которые являются важнейшими в пределах националь­ной правовой системы, существуют международная защита прав че­ловека, а также региональные формы и средства защиты прав че­ловека (европейская защита прав человека).

В современном мире защита прав, свобод и законных интересов личности перестает быть исключительно внутренним делом госу­дарства. Яркое подтверждение тому деятельность Европейского суда по правам человека, решения которого являются обязательны­ми для государств присоединившемся к Европейской конвенции по защите прав и свобод.

**41. Общесоциальные и специальные функции права. Функции права и функции правосознания**

Под функциями права понимается его назначение, выраженное в направлениях воздействия на сознание и волю людей, на их поведе­ние. При рассмотрении функций права необходимо проводить раз­личие между правовым воздействием и правовым регулированием. При этом понятие правовое воздействие включает в себя не только регулятивное воздействие с помощью юридических средств (право­вое регулирование), но также идеологическое, информационное и ценностно-ориентационное воздействие. Функции права проявляют­ся по всем этим направлениям. В этой связи может быть осуществ­лено деление функций права на регулятивные, идеологические, ин­формационные и ценностно-ориентирующие.

Распространение получила классификация функций права на общесоциальные и специальные. ***Общесоциальные:*** **Экономическая функция права** во многом связана с использованием договорных от­ношений. При этом экономическая функция права осуществляется как путем регулирования правомерных действий в экономических отношениях, так и косвенным путем, угрозой применения санкций за совершение правонарушений в сфере экономики. **Политическая функция права** заключается в урегулировании отношений власти, отношений между социальными группами, политическими партиями и т. д. Регулирование прав и свобод человека — важное направле­ние политической функции права. **Воспитательная функция права** связана с воздействием по формированию правового сознания и правовой культуры, формированию правовой активности граждан. Право устремлено к обеспечению гуманного, справедливого отно­шения между людьми.

Среди ***специальных (юридических) функций права*** **регулятивная функция** занимает особое место, поскольку она связана с установ­лением позитивных правил поведения, направлена на организацию общественных отношений, координацию социальных взаимодей­ствий и обеспечение социальной целостности. **Охранительная функ­ция права** представляет собой правовое воздействие, нацеленное на охрану общезначимых экономических, политических, национальных и личных отношений, вытеснение явлений, чуждых обществу. Не следует охранительную функцию права связывать только с уже со­вершенными правонарушениями. Важнейшая ее составляющая — превентивное действие, предотвращение правонарушений. **Компенсационная функция права** — инструмент обеспечения социальной справедливости (возмещение морального вреда, ком­пенсация за причиненный вред потерпевшим от преступлений и т. д.). Она свойственна различным отраслям права, является необхо­димым инструментом гармонизации интересов субъектов права. **Ограничительная функция связана** с необходимостью уравновеши­вания противоположных интересов. Это касается ограничения прав, чтобы действия одних субъектов не нарушали действий дру­гих (запрет на участие в политической деятельности государствен­ных служащих, ограничение прав и свобод в условиях чрезвычай­ного положения и т. д.). Восстановительная функция права позво­ляет восстановить прежнее правовое состояние, вернуть имуще­ство, реабилитировать имя, восстановить на работе и т. п. Она связана с неправомерными действиями других субъектов права и выражается в отмене вынесенных решений, восстановлении пра­вового статуса и т. д.

В отличии от функций права у правосознания выделяют три опре­деляющие функции: **Познавательная функция правосознания** связана с освоением правовой реальности путем формирования идей, знаний, понятий, опыта, привы­чек и т. д. С помощью этой функции правосознания обеспечивается правовая информированность, вырабатывается отношение к праву, закону, институтам государства.

**Оценочная функция правосознания** состоит в формировании цен­ностных ориентиров в правовой сфере, выстраивается иерархия правовых ценностей, осуществляется оценка юридически значимых событий, фактов, обстоятельств, документов. Эта функция право­сознания связана с формирование.м у личности ценностного отноше­ния к праву, его нормам и принципам; к собственному поведению и поведению окружающих; к деятельности суда, прокуратуры, мили­ции и другим правоохранительным органам. Оценочное отношение позволяет выработать правовые установки и ценностные ориента­ции для действий в юридически значимых ситуациях.

**Регулятивная функция правосознания** обеспечивает поведенчес­кую реакцию субъекта в виде правомерного или противоправного поведения. Регулятивная функция правосознания основывается на познавательных и оценочных возможностях правосознания и обес­печивает выработку определенного поведения с учетом правовых установок и ценностных ориентации.

**42. Правовое воспитание и его формы. Правовая информированность. Цели правового воспитания**

**Правовое воспитание** — это постоянное воздействие на человека и общество с целью формирования правовой культуры. Субъектами правового воспитания выступают как институты государства, так и институты гражданского обществу семья, трудовые коллективы, объединения граждан, учебные заведения, СМИ, политические деяте­ли, преподаватели, журналисты и др,

**Формы правового воспитания.**

1) **правовое обучение** — состоит в передаче, накоплении и усво­ении правовых знаний в школе и иных учебных заведениях. Эта форма является наиболее эффективной и результативной, посколь­ку она предоставляет воспитываемому индивиду определенную сис­тему правовых знаний;

2) **правовая пропаганда** — заключается в распространении пра­вовых идей и правовых требований среди населения при помощи СМИ (пресса, телевидение, радиовещание, Интернет), Данная форма правового воспитания привлекает своими широкими возможностями — она доступна практически неограниченному числу индивидов;

3) **юридическая практика** — способствует передаче юридической информации, знаний посредством участия людей в реализации пра­ва и правоприменительной деятельности. Юридические действия, осуществляемые индивидом самостоятельно, исполнение решений правоприменительного органа способствуют закреплению знаний о праве, обретению правовых умений и навыков;

4) **самовоспитание** — связано с личным опытом, самообразова­нием, собственным анализом правовых явлений. Без самовоспита­ния не может быть эффективной ни одна из форм правового воспи­тания. Только собственные усилия по приобретению правовых зна­ний, размышления о правовой действительности способствуют вы­работке правовой культуры личности.

**Методы правового воспитания** — это совокупность приемов и способов, с помощью которых приобретаются правовые знания, умения и навыки, формируется уважение к праву и социальным ценностям, которые оно охраняет. Основные методы правового вос­питания — убеждение, поощрение, позитивный пример, принужде­ние и наказание.

**43. Понятие и основные требования законности. Правозаконность**

Законность в юридической литературе рассматривается в трех ракурсах: как метод, как принцип и как режим. Законность как ме­тод связывается с изданием законов и проведением в жизнь их предписаний. Законность как принцип состоит в строгом и неуклон­ном соблюдении и исполнении требований законов всеми субъекта­ми права. Законность как режим выражается в обоюдном соблюде­нии и исполнении законов как государственной властью и ее пред­ставителями с одной стороны, так и гражданами и всеми другими субъектами с другой.

В последние годы отмечается стремление связывать законность только с деятельностью государственных органов и должностных лиц (Н. В. Витрук). Иными словами субъектами законности не счи­таются граждане и иные негосударственные образования. Стремле­ние сделать законность уделом государственных структур, превра­тить в профессиональное понятие слабо согласуется с идеей верхо­венства права, отказом государству и его органам быть исключением и (особыми) субъектами права. Потому следует признать обоснован­ным сохранение традиционного подхода к вопросу о субъектах за­конности. Другое дело содержательная характеристика законности, связанная с проблемой соотношения права и закона, поскольку в самой законности не ставится вопрос о правовом и неправовом за­коне. Законность — это соблюдение и исполнение любого закона. Как представляется именно в правовом государстве, законность приобретает качество правозаконности.

Как сложное, многогранное явление законность перебрасывает мостик, фиксирует связь между законом и социальной реальностью. Законность выражается в системе требований, среди которых выде­ляют: верховенство закона, равенство всех перед законом, единство понимания и применения законов, соблюдение и исполнение зако­нов всеми субъектами права, обеспечение реализации прав и сво­бод граждан, последовательная борьба с правонарушениями, недо­пустимость произвола в деятельности должностных лиц.

В структуре законности выделяют ее нормативный компонент, который определяется действующим законодательством; идеологи­ческий компонент, который составляют правовые идеи, принципы, взгляды, т. е. правовая идеология; организационный компонент, ко­торый включает средства, приемы и условия осуществления закон­ности; обеспечительный компонент, который выделен в системе контроля и надзора за законностью.

Существование законности определено системой основополагаю­щих начал (принципов), тех характеристик, которые выражают ее природу и назначение. Чаще всего среди принципов законности на­зывают: 1) принцип верховенства закона, заключающийся в том, что все иные законодательные акты должны издаваться на основании и в соответствии с законом; 2) принцип равенства всех перед зако­ном, состоящий в том, что никто не может уклониться от предписа­ний, закона; 3) принцип единства, выражающийся в том, что дости­гается единообразное понимание и применение законов на всей территории государства; 4) принцип ненарушаемости закона, не допускающий уклонений от исполнения законов ни по каким осно­ваниям.

В современной юриспруденции особое значение придается такой разновидности законности как конституционная законность. Под конституционной законностью понимается система требований и юридических средств, обеспечивающих неукоснительное действие всех субъектов права в соответствии с Конституцией. Для консти­туционной законности характерны такие признаки: правовой харак­тер Конституции, верховенство Конституции, прямое действие кон­ституционных норм, действие Конституции на всей территории государства. Режим конституционной законности обеспечиваемого с помощью специфического института конституционного контроля (в Украине — Конституционного Суда).

**45. Источники права. Первичные, производные и дополнительные источники права. Источники права Украины**

Под источником права понимаются способы выражения и зак­репления правовых нормативов, придания им общеобязательного юридического значения. Источник права является текстуальным ис­точником, а потому он никогда не сводится к правовым нормам. В нем может быть выражена история возникновения правового ин­ститута, присутствовать программные заявления, повествователь­ные элементы. Тексты источников права могут иметь не только правовое значение, но и эстетическое, научное, нравственное, рели­гиозное, идеологическое, политическое значение.

Таким образом, правовые нормативы могут существовать с по­мощью разных правовых текстов. Отсюда разграничения источни­ков права на виды по их наиболее известным текстуальным источ­никам права (А. В. Поляков) на мифы, правовые обычаи, юридичес­кие прецеденты, нормативно-правовые акты, нормативные догово­ры, юридические доктрины, священные книги.

**Мифы (мифология)** — это представления о мире, свойственные ар­хаичному человеку и передаваемые в устной форме; идеология, изъяс­няющаяся на языке символов, ритуалов и соответствующих им запре­тов и дозволений. Мифы — это источник права не только древности.

В современном мире происходит мифологизация различного рода идей и концепций: демократии, народовластия, закона, правового государства и т. д., — которые могут быть использованы как источ­ник права.

**Правовой обычай** — древнейший текстуальный источник права. Для того, чтобы быть правовым, обычай должен иметь правовое со­держание, т. е. выступать как правило поведения, сложившееся на основе постоянного и единообразного повторения, каких-либо факти­ческих отношений. В романо-германской правовой семье чтобы полу­чить значение государственно признанного источника права обычай должен быть санкционирован государством. В англоамериканском праве обычай получает признание источника права с того момента когда он приобретает свои правовые свойства (длительность суще­ствования (древность), непрерывность действия, использование с об­щего согласия, определенность, обязательная сила и др.).

Правовые обычаи не относятся к писаному праву и выступают как сложившиеся на основе постоянного и единообразного повторения нор­мативы поведения, имеющие представительно-обязывающий характер.

Правовой обычай, как источник права используется в современ­ном праве в первую очередь в виде обычая делового оборота, а также в международном праве:

1) **юридический (судебный и административный) прецедент** — реше­ние по конкретному делу, которое впоследствии рассматривается как обязательное правило при рассмотрении аналогичных дел. Юридичес­кий прецедент выступает как основной источник англоамериканского права. Своеобразным вариантом юридического прецедента в странах романо-германского права является судебная практика, которая служит средством интерпретации закона и дополнительным источником права;

2) **нормативно-правовой акт** — письменный документ, изданный в установленном порядке компетентными органами государства и содержащий правила поведения общего характера (правовые нор­мы). В правовой системе Украины нормативно-правовой акт (законы и подзаконные акты) выступает в качестве основного источника права;

3) **нормативный договор** — выступает как правовой текст, осно­ванный на взаимном волеизъявлении сторон, интерпретация кото­рого образует правовую норму. Нормативный договор может быть соглашением между двумя и более субъектами права, содержащим обязательные для них нормативные предписания.

4) **юридическая доктрина** — представляет собой концептуально закрепленные идеи, правовые принципы и нормативы, содержащие­ся в трудах ученых — юристов, которым придается общезначимое и общеобязательное значение, и из которых выводятся правила пове­дения представительно-общеобязывающего характера. В настоящее время этот источник права имеет широкое распространение в рели­гиозных правовых системах (например, мусульманском праве). Пра­вовая доктрина через примерные кодексы и комментарии к кодифи­цированным актам проникает в современную правовую реальность многих государств.

5) священные книги — разнообразные письменные сакральные тексты, содержащие религиозные нормативы, признаваемые в каче­стве общеобязательных правовых нормативов (Веды, Библия, Коран).

В различных правовых системах используются **исторически сло­жившиеся источники права**. При этом достаточно заметно разграни­чение основных и дополнительных источников права, характер и со­отношение которых придает колорит и во многом определяет при­надлежность правовой системы к той или иной правовой семье.

В правовой системе Украины определяющим источником права остается нормативно-правовой акт. При этом заметно стремление законодателя использовать источником права исключительно закон, используя принцип прямого действия закона и отказываясь от под­законных актов при конкретизации положений законов. Среди до­полнительных источников права Украины можно выделить норма­тивный договор, правовой обычай и судебный прецедент. Обратим внимание на то, что создание в Украине Конституционного Суда и признание нашим государством юрисдикции Европейского Суда по правам человека повлекло за собой утверждение судебного преце­дента в правовой системе Украины.

**46. Социальный процесс формирования права и правотворчество (нормотворчество). Стадии правотворчества (нормотворчества).**

В юриспруденции вопрос о формировании права, в результате кото­рого в действующую правовую систему вводятся новые (изменяются или отменяются) правовые нормы традиционно разграничивается на две составляющие: социальный процесс формирования права (иначе правообразование) и правотворчество (иначе нормотворчество). Не­обходимость такого рода разграничения правообразования и право­творчества определяется существованием границы между стихий­ным и целенаправленным (официальным) движением правовых идей в направлении оформления моделей поведения в форме субъектив­ных прав и юридических обязанностей.

Само обособление социального процесса формирования права (правообразования), в первую очередь, связано с выделением раз­личного рода объективных и субъективных факторов, сказывающихся на правовом развитии:

1) экономические факторы, т. е. материальные условия жизни общества, существование различных форм собственности, предпри­нимательство и т. п.;

2) политические факторы, выраженные в соотношении гражданско­го общества и государства, деятельности элит, политических партий, движений и общественных объединений, групп давления и т. п.;

3) социальные факторы как сложившиеся отношения общества и государства к личности, ее интересам и потребностям, охране и обеспечению прав и свобод и пр.;

4) историко-культурные факторы — связанные со сложившими­ся обычаями, традициями, менталитетом, ценностями, выработан­ными в пределах данной цивилизации и культуры;

5) геополитические факторы — выраженные в особенностях распо­ложения государства, его взаимодействия с другими государствами и международными организациями, региональными объединениями;

6) государственно-организационные факторы — связанные с ис­пользованием достижений юридической теории и практики, учетом общественного мнения, существующей системой государственных органов, при разработке проектов нормативно-правовых актов.

Правотворчество (точнее нормотворчество) предстает как одна из форм государственной деятельности, которая направлена на формирование правовых норм, их совершенствование, изменение или отмену. Определяющее значение в правотворчестве имеет вы­работка и утверждение новых правовых норм. Другие проявления правотворчества, а именно: отмена и изменение правовых норм, либо совершенствование их редакции, — выступают как вспомога­тельные направления правотворческой деятельности.

Определяющая цель правотворчества состоит в совершенствова­нии действующего законодательства. Для достижения этой цели правотворчество основывается на таких принципах как законность, демократизм, научность, профессионализм. Использование принци­пов правотворчества в правотворческом процессе позволяет наибо­лее эффективным образом реализовать такие **функции правотворче­ства:** 1) первоначального регулирования; 2) обновления правового материала; 3) ликвидации пробелов в праве; 4) упорядочения нор­мативно-правового материала (систематизации).

В Украине основным способом право­творчества является законотворчество и вытекающее из него под­законное нормотворчество. Другие способы нормотворчества имеют дополнительное значение и пока слабо сказываются на процессах формирования права в Украине. Потому правотворчество в нашей правовой культуре в основном предстает как принятие, изменение или отмена нормативно-правовых актов.

Система последовательных и взаимосвязанных правотворческих действий в процессе создания нормативно-правовых актов именует­ся стадиями правотворческого процесса. Принято разграничивать **две основные стадии** правотворческого процесса: стадию подготов­ки проекта нормативно-правового акта и стадию рассмотрениям принятия нормативно-правового акта. **На стадии подготовки проек­та**: принимается решение о его подготовке, составляется концепция и определяются его важнейшие положения, готовится первоначаль­ный текст, происходит предварительное обсуждение проекта. Нако­нец, происходит обработка и редактирование текста. **На стадии рассмотрения и принятия нормативно-правового акта**: вносится про­ект в официальном порядке, обсуждается проект, принимается нор­мативно-правовой акт, наконец, он официально провозглашается (публикуется).

Процесс создания, изменения и отмены законов назы­вают законодательным процессом. В национальной право­вой системе он состоит из следующих *стадий:*

*1)законодательная инициатива* — внесение в законо­дательный орган предложения об издании, изменении или отмене закона;

2) *разработка законопроекта.* Она может быть пору­чена парламентским комитетам, министерствам, коллек­тивам ученых-специалистов. Первая и вторая стадии зако­нодательного процесса могут совпадать, и тогда на рассмот­рение парламента вносится готовый законопроект;

3) *обсуждение законопроекта.* Принятый к рассмотре­нию законопроект поэтапно обсуждается парламентариями, в него вносятся поправки и дополнения (этот процесс назы­вают первым и вторым чтением законопроекта);

4) *принятие закона* (обычно в результате третьего чте­ния). Принятие закона осуществляется голосованием. По общему правилу, закон должен получить одобрение про­стого большинства членов парламента (т.е. 50 % + 1 голос). Некоторые законы должны быть одобрены 2/3 голосов парламентариев (квалифицированное большинство);

5) *подписание закона главой государства.* На эту ста­дию отводится строго определенный срок (например, в Украине — 15 дней). Как правило, глава государства имеет право вернуть закон на повторное рассмотрение со своими мотивированными замечаниями (отлагательное вето);

6) *обнародование закона.* Эта стадия имеет важное зна­чение. Неопубликованные и, таким образом, не доведенные до сведения людей законы не применяются;

7) *вступление закона в силу.* По общему правилу, за­кон вступает в силу в течение определенного срока (в Укра­ине — через десять дней после публикации), если иное не указано самим законом.

**47. Юридическая практика: понятие и виды. Роль судебной практики в правовой системе Украины.**

Юридическая практика — это профессиональная юри­дическая деятельность по изданию, толкованию и реализа­ции правовых предписаний, осуществляемая с учетом на­копленного социально-правового опыта.

***Объектом юридической практики*** выступают обще­ственные отношения, иные формы поведения людей и их объединений, социальных общностей, иначе говоря — субъ­екты права.

***Субъектами юридической практики*** являются право­творческие и правоприменительные органы (законода­тельные органы, органы исполнительной власти, в т.ч. правоохранительные органы, их должностные лица, суды, адвокаты, органы нотариата и т.д.). Субъекты юридиче­ской практики непосредственно издают, толкуют и при­меняют юридические нормы. ***Участники юридической практики*** — это субъекты права, которые содействуют субъектам юридической практики в осуществлении право­вых действий и операций, но сами при этом не издают и не применяют правовых норм. Например, в качестве участни­ков следственной практики выступают понятые, свидетели, потерпевшие.

Для правовой системы общества характерно одновре­менное функционирование разнообразных типов, видов и подвидов юридической практики:

1) в зависимости от содержания различают ***правотвор­ческую, правоприменительную (правореализационную), интерпретационную*** практики.

В процессе ***правотворческой практики*** формируются нормативно-правовые средства (нормы, принципы и т.п.) воздействия на общественные отношения и иные формы поведения людей.

***Правоприменительная практика*** представляет собой властную деятельность компетентных органов, направ­ленную на вынесение индивидуально-конкретных пред­писаний, и выработку в ходе такой деятельности правово­го опыта.

Суть ***интерпретационной практики*** сводится к фор­мулированию правовых разъяснений и правоположений;

2) по субъектам юридическая практика разграничива­ется на ***законодательную, судебную, следственную, нотариальную*** и т.п. По этому же критерию возможна и более детальная классификация. Так, к судебной практике отно­сится практика Конституционного Суда Украины и судов общей юрисдикции. Приняв за основание классификации объекты практики и категории разрешаемых юридических дел, можно говорить о судебной практике по гражданским, по уголовным делам;

3) в зависимости от функциональной роли различают ***регулятивную*** и ***охранительную*** юридическую практику. Например, деятельность органов регистрации актов граж­данского состояния, органов нотариата в основном носит регулятивный характер. Деятельность прокуратуры и ор­ганов внутренних дел по преимуществу носит охранитель­ный характер. Судебная же практика сочетает в себе регу­лятивный (признание в судебном порядке права собствен­ности на недвижимое имущество, раздел имущества) и охранительный (вынесение приговора по уголовному делу) моменты.

Каждый из типов, видов и подвидов юридической прак­тики специфичен по своей природе, элементам содержания и формы, функциям и другим важным аспектам.

Одна из задач юридической науки состоит в определении основ­ных направлений совершенствования юридической практики. Тради­ционно основное внимание здесь привлекают вопросы совершен­ствования правотворческой и правоприменительной практики, по этим направлениям юридической практики ведется основной массив научных исследований. Между тем, для становления правового го­сударства и гражданского общества имеет принципиальное значе­ние практика реализации субъективных прав, которая требует свое­го теоретического обоснования и воплощения в правовой политике нашего государства.

**49. Правовой статус коллективных субъектов: понятие и виды**

Субъекты права разделяются на индивидуальных субъектов (фи­зических лиц) и коллективных субъектов (юридических лиц). Среди коллективных субъектов права выделяют: государство в целом, го­сударственные органы, учреждения и предприятия; негосударствен­ные организации (фирмы, банки, акционерные компании); обще­ственные объединения (партии, союзы, ассоциации и пр.); админис­тративно-территориальные единицы (города, области, районы) изби­рательные округа; религиозные организации; социальные общности (народ, нация, население региона, трудовой коллектив). Большин­ство из перечисленных субъектов права (исключая государство в целом, социальные общности и некоторые другие) для участия в правоотношениях в сфере частного права приобретают качество юридического лица. Для признания коллективного субъекта юриди­ческим лицом требуется регистрация в государственных органах. При этом необходимо обладать совокупностью организационных, имущественных и правовых признаков, среди которых: 1) организа­ционное единство в виде управленческих и организационных связей и структур, необходимых для ведения коммерческой и некоммерчес­кой деятельности, обозначенных в учредительных документах (об­щих положениях для некоторых некоммерческих организаций); 2) обособленное имущество, находящееся в собственности, хозяй­ственном ведении или оперативном управлении; 3) самостоятельная имущественная ответственность, предполагающая, что кредиторы могут обращаться с требованиями, вытекающими из обязательств юридического лица только к нему, а взыскания обращаются на его обособленное имущество; 4) выступление от своего имени в граж­данское обороте, включающее возможность приобретать и осуще­ствлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде; 5) имеет, как пра­вило, текущие и расчетные счета в банках.

По характеру деятельности юридические лица могут быть коммер­ческими и некоммерческими, что получает отображение в их правовом статусе. Коммерческие организации преследуют цель извлечения при­были. Они создаются в форме коммерческих банков, хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государ­ственных и муниципальных предприятий. Перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций является исчерпывающим.

Некоммерческие организации не имеют цели извлечения прибы­ли в качестве основы своей деятельности и не распределяют полу­ченную прибыль между участниками. Они могут создаваться в фор­ме потребительских кооперативов, общественных и религиозных объединений, благотворительных фондов, а также иных формах, предусмотренных законом. Некоммерческие организации могут заниматься предпринимательской деятельностью, если это служит достижению цели, ради которой они были созданы.

Правовой статус юридического лица получает свое отображение в наличии правосубъектности и специальной компетенции. Специ­альная компетенция коммерческой организации выражена в воз­можности осуществлять предпринимательскую деятельность с це­лью извлечения прибыли. Среди некоммерческих организаций выде­ляется специальная компетенция государственных органов (парла­мента, правительства, министерств, судебных органов, прокурату­ры, милиции и др.), которая закрепляется законами или подзакон­ными актами в виде совокупности властных полномочий (прав и обязанностей), юридической ответственности и функционального назначения (О. Ф. Скакун).

Правовой статус коммерческих организаций рассчитан на их дея­тельность в сфере частного права, в то время как правовой статус некоммерческих субъектов, и прежде всего таких как государствен­ные органы, связан со сферой публичного права. Следует подчерк­нуть, что в отличие от индивидуальных субъектов (физических лиц), правовой статус коллективных субъектов ограничен теми це­лями и задачами, ради которых создан этот коллективный субъект.

Спецификой правового статуса обладают некоммерческие него­сударственные организации (юридические лица), особенности кото­рых связаны с общей направленностью деятельности этих организа­ций (общественные организации, религиозные объединения, благо­творительные фонды и пр.).

**50. Аномалии в правовой жизни: правовой нигилизм, правовой идеализм и правовой догматизм.**

В качестве аномалий существующих в правовой сфере и состав­ляющих негативный пласт правовой культуры выступают правовой нигилизм и правовой идеализм.

Правовой нигилизм предстает как отрицание или непризнание правовых ценностей, отказ праву в его регулятивных возможностях, противопоставление праву других социальных регуляторов (религии, политики, морали и т. д.). Проводится разграничение теоретического (идеологического) правового нигилизма, т. е. его концептуального обоснования, и практического правового нигилизма. На личностном уровне правовой нигилизм проявляется как состояние представле­ний, чувств, настроений:и как образ действия, линия поведения. Среди форм правового нигилизма: прямое нарушение законов и дру­гих нормативно-правовых актов; неисполнение юридических обязан­ностей; подмена законности целесообразностью; отрицательное отношение к деятельности суда и правоохранительных органов; на­рушение прав человека и др. Разновидностью правового нигилизма считается правовой дилетантизм как незнание или пренебрежитель­ное отношение к правовым ценностям.

Среди причин правового нигилизма в Украине называют: истори­ческие, связанные с особенностями государственной власти и пра­вовыми нормативами; отсутствие демократических правовых тради­ций; распространение неправовых форм решения конфликтов; несо­вершенство суда и правоохранительной системы; издержки законо­дательной и правоохранительной деятельности.

Наряду с правовым нигилизмом в качестве другой правовой ано­малии выступает правовой идеализм (правовой романтизм), кото­рый связан с преувеличением значения и возможностей правового регулирования. Крайностью правового идеализма является право­вой фетишизм как гипертрофированное представление о роли пра­вовых средств, возможностей закона, деятельности суда и правоох­ранительных органов.

На соединении таких аномалий в правовой сфере как правовой нигилизм и правовой идеализм существует специфическое образо­вание, именуемое правовой демагогией. Среди форм проявления правовой демагогии необоснованные требования принять закон или предложения его отменить; противопоставление нормативно-право­вых актов; неконструктивная критика конституции и законов; ак­цент на правах человека при игнорировании других правовых цен­ностей; принятие декларативных нормативно-правовых актов и не­осуществимых государственных решений.

**51. Субъект и объект правоотношения. Юридические лица**

Участниками правоотношения могут быть не все люди, а только те из них, кто обладает правоспособностью, дееспособностью и де-ликтоспособностью (правосубъектностью). И наоборот, правосубъект­ность может быть признана качеством не только человека, но и организации, предприятия, учреждения (юридического лица).

Субъекты права — это лица, обладающие способностью быть участниками правовых отношений. Правосубъектность включает следующие юридические характеристики лица: правоспособность — возможность лица обладать субъективными юридическими правами и исполнять юридические обязанности; дееспособность — способ­ность лица своими действиями приобретать права и обязанности; деликтоспособностъ — способность лица нести юридическую от­ветственность за совершенные правонарушения.

Эти характеристики несколько различны у физических и юриди­ческих лиц. Общая правоспособность физического лица возникает с момента рождения и прекращается его смертью. Дееспособность зависит от возраста и психического состояния лица. По общему правилу, полная дееспособность наступает с достижением совер­шеннолетия. Несовершеннолетние обладают частичной (неполной) дееспособностью (возрастные градации частичной дееспособности различны в разных отраслях права). Возможности совершения ими самостоятельных юридических действий ограничены. Большинство юридических действий они совершают- с согласия законных пред­ставителей (родителей, попечителей).

Лицо, страдающее душевной болезнью или слабоумием, решением суда может быть признано недееспособным. Такие лица могут быть носителями прав и обязанностей, но их реализацию осуществляет иные лица (родители, опекуны). Такого рода конструкция право­субъектности физического лица применяется, в основном, в области частного права. Что же касается публичного права, в первую очередь конституционного права, то момент наступления правоспособности не совпадает с моментом рождения. Например, способность быть актив­ным участником выборов приобретается только с достижением совер­шеннолетия, а способность быть избранным в органы государствен­ной власти — еще позднее. Деликтоспособность физического лица за­висит от вменяемости (способности отдавать себе отчет в своих дей­ствиях и руководить ими) и достижения определенного возраста. Правосубъектность юридического лица возникает с момента его госу­дарственной регистрации и прекращается с его ликвидацией.

Виды субъектов права: 1) физические лица — граждане или под­данные данного государства, иностранные граждане или подданные, лица без гражданства; 2) юридические лица — организации, в том числе объединения граждан, предприятия, учреждения; 3) государ­ство, государственные органы и органы местного самоуправления; 4) социальные общности — народ, нация, этнические группы.

То, на что направлены субъективные права и юридические обя­занности субъектов именуется объектом правоотношения. В юриди­ческой литературе существуют два подхода к вопросу об объекте правоотношения. Один подход (монистический) в качестве объекта правоотношений рассматривает поведение людей, поскольку только поведение людей способно реагировать на правовое воздействие. Возражения сторонникам монистического подхода сводится к тому, что если считать поведение людей единственным объектом правоот­ношения, то невозможно выяснить природу большинства правоотношений, поскольку нужно признать отсутствие у них объекта. Отсюда более распространено представление о многообразии объектов право­отношения, которыми могут выступать материальные и нематери­альные блага (плюралистический подход к объекту правоотношения). Этот плюралистический подход позволяет отобразить многообразие мира правоотношений и выделить наиболее характерные объекты правоотношений (Н. И. Матузов), среди которых: 1) материальные блага, которые составляют вещи, предметы, ценности, что характер­но, в первую очередь, для гражданских правоотношений; 2) немате­риальные личные блага, среди которых жизнь, здоровье, честь, дос­тоинство, безопасность, что характерно для уголовных правоотноше­ний; 3) поведение участников правоотношений, как правило поведе­ние обязанного лица и значительно реже управомоченного лица, что характерно для административных правоотношений; 4) результаты поведения участников правоотношений, здесь не само поведение, а его последствия (из договора подряда, перевозки и т. д.); 5) продук­ты духовного творчества, т. е. произведения литературы, искусства, живописи и др., а также разработки интеллектуальной деятельности (открытия, изобретения и пр.); 6) ценные бумаги, официальные доку­менты (акции, облигации, векселя, деньги, чеки, паспорта, аттеста­ты, диплома,и др.). Многие из них становятся объектом правоотно­шения при их утрате и восстановлении, однако они могут быть и объектом сделок (акции).

**52. Систематизация законодательства. Учет нормативных актов. Правовой тезаурус.**

Для того, чтобы система законодательства была внут­ренне согласована и непротиворечива, нормально функци­онировала, совершенствовалась и развивалась, она нужда­ется в постоянном воздействии на нее специального процес­са — систематизации.

Систематизация — это деятельность, направленная на упорядочение нормативно-правовых актов, приведение их в определенную согласованную систему.

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.

Различают следующие виды систематизации норматив­но-правовых актов:

1) ***учет нормативно-правовых актов*** — сбор государст­венными органами и неофициальными организациями дей­ствующих нормативных актов, их обработка и расположение по определенной системе, обеспечивающей поиск необходи­мой правовой информации в массиве актов, взятых на учет (например, информационно-поисковые системы «Законодав-ство Украши» на официальном веб-сайте Верховной Рады Украины, а также неофициальные поисковые системы «Юрист+», «Лига-Закон»). Помимо самостоятельного зна­чения, учет нормативно-правовых актов является подгото­вительной стадией для иных видов систематизации;

2) ***инкорпорация*** — это объединение нормативно-пра­вовых актов без их изменения в сборник по определенному признаку. Разновидности инкорпорации по субъекту осу­ществления: ***официальная*** инкорпорация — осуществля­ется государственным органом (например, «В1домост1 Верховно! Ради Украши», «Офщшний в1сник Украши»); ***неофициальная*** инкорпорация — осуществляется изда­тельствами, научными и учебными заведениями, отдельны­ми специалистами.

Разновидности инкорпорации по критерию отбора нор­мативно-правового материала: ***хронологическая*** — норма­тивно-правовые акты собираются по времени их издания или вступления в силу («Вщомост1 Верховно!' Ради Украши», «Офщшний **В1сник** Украши»); ***предметная*** — нормативно-правовые акты систематизируются по отраслям или инсти­тутам права, сферам государственной деятельности (темати­ческие бюллетени Министерства юстиции Украины).

Разновидности инкорпорации по объему охватываемого нормативно-правового материала: ***генеральная*** — в собра­ние включаются все нормативно-правовые акты субъекта правотворчества; ***частичная*** — в собрание включаются нормативно-правовые акты по определенной сфере право­вого регулирования;

3) ***консолидация*** — принятие укрупненного унифици­рованного акта на основе объединения норм разрозненных актов. При этом новые нормы не создаются, всего лишь устраняются повторы, исправляется устаревшая термино­логия. Консолидационный акт является сводным норма тивно-правовым актом, что формально сближает его с ко­дификацией; а тот факт, что он, по существу, не вносит ничего нового в регулирование общественных отношений, роднит его с инкорпорацией. Эта форма систематизации с успехом применяется в англоязычных странах;

4) кодификация — создание нового логически цельного нормативно-правового акта (кодекса, основ) на основе ста­рых актов, с частичным или полным изменением их содер­жания, устранением пробелов и противоречий. Кодифика­ция — один из приемов правотворчества, и в качестве та­кового может осуществляться только государством.

Разновидности кодификации по объему охватываемого нормативно-правового материала:

***—*** ***всеобщая*** — образование сводного акта по всем отрас­лям законодательства («кодекса кодексов»). Например, такой характер имел Свод законов Российской империи;

***—*** ***отраслевая*** — объединение правовых норм той или иной отрасли — Гражданский кодекс Украины, Уголовный кодекс Украины;

***—*** ***межотраслевая (комплексная)*** — объединение пра­вовых норм разных отраслей права, регулирующих обще­ственные отношения в определенной сфере, например, Воздушный кодекс Украины, Кодекс торгового мореплава­ния Украины;

***—*** ***специальная (внутриотраслевая)*** — объединение правовых норм отдельного института или подотрасли пра­ва (примером являются Водный кодекс Украины, Кодекс Украины о недрах, Лесной кодекс Украины).

Соотношение различных видов систематизации по глу­бине «вторжения» в нормативно-правовой материал явля­ется следующим: учет нормативно-правовых актов и ин­корпорация не вносят изменений в текст и содержание нормативно-правовых актов, консолидация вносит изме­нения в текст нормативно-правового акта, не меняя содер­жания норм и не создавая новых норм права, а кодификация представляет собой разновидность правотворчества.

**53. Система права, отрасли и институты права. Правовые общности**

Целостность правовых нормативов, их согласованность и иерархичность находит свое выражение в характеристиках системы права.

При этом система права представляет собой сложное, многоуровневое отображение субъективных прав и юридических обязанностей в нормах, институтах, отраслях, общностях, которое позволяет обеспечивать устойчивое и эффективное действие права. Первичным элементом (кирпичиком) системы права выступает правовая норма. Однако правовая норма способна проявлять свое действие только во взаимосвязи с другими правовыми нормами. Первый уровень взаимосвязи между нормами выражен в существовании институтов права (правовых институтов). Институт права — это группа правовых норм, которая направлена на регулирование однородных и взаимосвязанных отношений. Другой уровень взаимосвязи между правовыми нормами выражен в существовании отраслей права. Отрасль права — это совокупность правовых норм, объединенных в институты права, направленных на регулирование отношений в определенной сфере человеческой деятельности.

Среди отраслей права выделяются профилирующие (фундаментальные) отрасли права: конституционное, гражданское, административное, уголовное, процессуальное (гражданское, административное, уголовное).Далее основные отрасли права — трудовое, коммерческое, семейное, земельное, финансовое, уголовно-исполнительное и др. Комплексные отрасли права — налоговое, транспортное, таможенное, экологическое, банковское и др.

Для всех отраслей характерны структурные особенности, выраженные в целостности этой общности норм и способности взаимодействия с другими отраслями. Кроме того юридическое своеобразие отрасли права связывается с особенностями используемого правового режима т. е. набора устойчивых приемов правового регулирования, положения участников, оснований возникновения прав и обязанностей, используемых мер воздействия, а также принципов, понятий и конструкций, выражающих ее специфику.

Для института права (правового института) характерными являются однородность фактического содержания, юридическое единство норм и законодательная обособленность. Как правило институты права существуют в рамках отраслей права. Вместе с тем возможно их межотраслевое бытие. Тогда они носят наименование межотраслевых институтов права (институт права собственности, институт избирательного права, институт чрезвычайного положения и др.).

Третий уровень взаимосвязи между правовыми нормами выражен в существовании таких правовых общностей как материальное право и процессуальное право, а также частное право и публичное право. На этом уровне также обеспечивается согласованность и целостность права, которая находят свое выражение: в органическом единстве принципов правовых общностей; конкретизации однихнорм с помощью других; последовательности действия правовых норм; иерархичности норм правовых общностей.

Следует подчеркнуть, что деление системы права на правовые общности нельзя понимать как деление отраслей права, поскольку оно может проходить также на уровне институтов права и даже на уровне правовых норм.

**54. Частное и публичное право. Особенности формирования частного права в Украине.**

Разграничение частного и публичного права традиционно связывают с именем римского юриста Ульпиана **(170**-228 гг.). По его мнению, публичное право есть то, которое относится к положению Римского государства, тогда как частное право относится к пользе отдельных лиц. То есть, ***предметом*** пу­бличного права является сфера ***публичных интересов*** (инте­ресов общества, государства в целом), а ***предметом*** частного права — сфера ***частных дел и интересов.***

Для сферы публичного права характерны также юриди­ческая ***централизация*** (регулирование «по вертикали», из единого центра — государства) и ***императивность,*** не оставляющая места усмотрению субъектов. Сфера частного права предполагает ***децентрализацию*** юридического ре­гулирования (когда юридически значимые решения при­нимаются участниками гражданского оборота самостоя­тельно) и ***диспозитивность*** (свободу выбора юридических решений).

Публичное и частное право различаются также по ***спо­собам защиты,*** интереса, лежащего в основе правоотноше­ния. Частные интересы защищаются от посягательств по частной инициативе, по требованию заинтересованного в этом лица и в рамках гражданского или хозяйственного судебного процесса. Защита публичного интереса является обязанностью органов государства, и эти органы должны вступаться за такой интерес по своей собственной инициа­тиве. Публично-правовые интересы защищаются путем административного или уголовного процесса.

Основной смысл разграничения частного и публичного права состоит в установлении пределов вторжения государ­ства в сферу имущественных и иных интересов индивидов и их объединений. Государство в этой сфере должно высту­пать лишь в роли арбитра и надежного защитника прав и законных интересов участников гражданского оборота.

При всей важности и принципиальности деления права на частное и публичное, критерии такого деления неод­нозначны, а границы достаточно условны и размыты, могут возникать комбинации публично-правового и частноправо­вого элементов, смешанные публично-правовые и частно­правовые институты. Например, в уголовном праве Украины существует частно-правовой по своей природе институт при­мирения с потерпевшим, в семейном праве публично-право­вой институт государственной регистрации брака и т.д.

Разделение права на частное и публичное не следует понимать как его деление на уровне отраслей права, поскольку оно может проводиться на уровне институтов права и даже конкретных правовых норм. Между тем обычно к сфере частного права относят отрасли гражданского права, коммерческого права, семейного права, тогда как сферой публичного права признается отрасль конституционного права, административного права, уголовного права, процессуального права. Считается, что разделение права на частное и публичное в новое время должно быть дополнено социальным правом, которое как бы соединяет частный и общий интерес. Среди отраслей, которые относят к социальному праву: отрасли трудового права, право социального обеспечения, медицинское право и др.

Следует отметить, что деление права на частное и публичное не используется в английском праве, где считается, что за государством не может признаваться статус особого субъекта. В английском праве используется разделение права на общее право и право справедливости.

**55. Материальное и процессуальное право. Соотношение материального и процессуального права в разных правовых системах.**

В современной юридической литературе вопрос о материальном и процессуальном праве относят к существованию правовых общностей в системе права. Разграничение между материальным и процессуальным правом не может быть проведено только по линии отраслей права, оно проходит через институты права и отдельные нормы.

К материальному праву относят те правовые нормы, которые непосредственно регулируют отношения между субъектами права, формируя позитивное поведение их участников. Кроме того, материальным правом считаются те охранительные нормы, которые обеспечивают положительное регулирование (нормы уголовного права). Нормы материального права закрепляют правовое положение личности и коллективных субъектов права, отношения собственности и многие неимущественные отношения, определяют структуру, компетенцию и направление деятельности государственных органов, учреждений и организаций, устанавливают основания и пределы ответственности за правонарушения и многое другое. Таким образом нормы материального права обеспечивают выполнение регулятивных и охранительных функций. Среди отраслей материального права конституционное, гражданское, административное, уголовное, финансовое, земельное, семейное и др.

К процессуальному праву относят те правовые нормы, которые определяют процедуру формирования и реализации норм материального права, либо процедуру применения санкций (реализация охранительных норм). Процессуальные нормы определяют права и обязанности субъектов процессуальных правоотношений. Они формируются в институты и отрасли и регулируют отношения, складывающиеся при реализации всех отраслей права. Среди отраслей процессуального права: гражданско-процессуальное право, административно-процессуальное право, уголовно-процессуальное право, хозяйственно-процессуальное право, конституционно-процессуальное право, уголовно-исполнительное право. Традиционно общей целью существования нормы процессуального права является обеспечение результата, преследуемого нормой материального права. Отсюда складывается (В. М. Горшенев) специфика процессуальных норм, выраженная в том, что они носят: процедурный характер, определяя наиболее оптимальный порядок осуществления юридической деятельности; как правило адресованы субъектам, наделенным властными полномочиями; норма материального права как бы присутствует в гипотезе процессуальной нормы; обычно санкция выражена в отмене вынесенного решения.

Процессуальные нормы, с одной стороны, имеют тенденцию к обособлению в процессуальные отрасли и институты, а с другой — являясь необходимым условием реализации многих норм материального права, сосуществуют с ними в единой связи. Именно это обстоятельство позволяет квалифицировать материальное и процессуальное право как правовые общности.

Наличие процессуального права связано с существованием специфически правового явления, именуемого юридическим процессом.

Этот процесс регламентируется процессуальными нормами, а его результаты закрепляются в соответствующих правовых актах — официальных документах. Юридический процесс — это понятие охватывающее судебные процессы и правовые процедуры, где правовые процедуры связаны с внесудебными делами и проявляются в самых разных условиях: при регистрации и расторжении брака, при назначении на должность, при образовании юридического лица и т. д. Именно такие процедуры получают свое отображение в процессуальных нормах сосуществующих с нормами материального права. В современном развитии резко возрастает значение процессуального права и юридического процесса как важнейших гарантий законного осуществления требований правовых предписаний, прав, свобод и законных интересов личности.

**56. Реализация права. Формы реализации права: соблюдение, исполнение, использование права.**

Реализация права — это претворение права в жизнь, реальное воплощение содержания юридических норм в фактическом поведении субъектов.

***Признаки реализации права:***

**1)** ***соответствие предписаниям права.*** Реализация права — это всегда правомерные действия субъектов пра­ва;

2) ***социальная полезность.*** Посредством реализации правовых норм удовлетворяются многообразные личные и общественные потребности и интересы;

3) ***процедурность.*** Реализация права — это регламен­тированная правом деятельность субъектов права, которая протекает во времени и состоит из последовательно осущест­вляемых поступков;

4) ***волевой характер.*** Осуществляя реализацию права, его субъекты действуют осознанно, сознательно сообразуя свои поступки с предписаниями правовых норм;

5) ***государственная обеспеченность.*** Реализация права обеспечивается разными юридическими средствами, в том числе и государственным принуждением.

Реализация права всегда связана только с правомерным поведением. Правомерное поведение весьма многообразно по своему содержанию и формам внешнего проявления, а, следовательно, многообразными являются формы реализа­ции права. Формы реализации права классифицируются по разным основаниям.

Формы реализации права в зависимости от субъектного **состава:**

1) ***индивидуальная.*** Правовые нормы реализуются в процессе односторонних правомерных действий индивидов (например, выступление на митинге);

2) ***коллективная.*** Правовые нормы реализуются посто­янными или временными коллективами индивидов (напри­мер, заключение коллективного трудового договора).

Формы реализации права в зависимости от **участия в правоотношениях:**

1) ***вне правоотношений.*** Таким путем воплощаются в жизни нормы, которые устанавливают правовой статус и компетенцию субъектов права, а также нормы, фиксирую­щие естественные права человека и гражданина. Например, реализация права на свободу совести или права на непри­косновенность личности может происходить без вступления в какие-либо отношения с другими лицами;

***2)******в правоотношениях.*** Правоотношение — самый рас­пространенный вариант реализации нормы права. В данном случае субъекты реализуют нормы права путем использо­вания (управомоченный субъект) и исполнения (обязанный субъект).

Формы реализации права в зависимости от **степени ак­тивности субъектов:**

**1)** ***активные позитивные действия.*** Таким путем про­исходит использование права или исполнение обязанности. Эта форма правореализации зависит непосредственно от активных действий субъекта. Это сознательно-волевое пове­дение субъекта права обычно реализуется в рамках правоот­ношений (например, договорных или управленческих);

2) ***пассивная форма (бездеятельность субъекта).*** Таким способом — путем воздержания от действий — реа­лизуются правовые запреты, а также нормы, закрепляющие права и свободы, неотделимые от личности (право на жизнь, честь, достоинство, свободу мировоззрения, личную непри­косновенность, неприкосновенность частной и личной жизни).

**По** характеру **и направленности действий** субъектов выделяют следующие формы реализации права:

**1) *соблюдение*** норм права. Данная форма реализации права имеет место тогда, когда субъекты воздерживаются от совершения действий, запрещенных правом. В боль­шинстве случаев соблюдение права происходит незаметно,

обычно не фиксируется. Именно поэтому его юридический характер ярко не проявляется;

2) ***исполнение*** норм права. Оно происходит, когда субъ­екты осуществляют возложенные на них юридические обязанности. В этих случаях они действуют активно. В дан­ной форме реализуются обязывающие нормы права, требую­щие активного поведения (например, нормы налогового законодательства);

3) ***использование*** норм права. Эта форма реализации права состоит в том, что субъекты по своему усмотрению, желанию используют предоставленные им права. Исполь­зование представляет собой совершение дозволенных пра­вом действий. Так реализуются дозволяющие нормы права (например, нормы Гражданского кодекса).

Эти три формы реализации права, в ходе которых юри­дические нормы претворяются в жизнь действиями самих субъектов права, называют формами непосредственной реализации права (обычные или ординарные формы).

***Непосредственная реализация права*** — это регламен­тированный нормами права процесс самостоятельного осуществления прав и обязанностей субъектом права, без помощи специально уполномоченных органов и лиц. Это сфера самовыражения личности, ее правовой активности и жизненной позиции.

В формах непосредственной реализации права реализу­ются многие нормы, но не все; возникает немало случаев, когда для реализации требуется вмешательство в этот про­цесс компетентных органов, должностных лиц, наделенных государственно-властными полномочиями. В данном случае речь идет об особой форме реализации права — ***правопри­менении.***

**57. Понятие и значение применения права. Идеология применения права.**

Применение права — это властная организующая деятельность компетентных органов (должностных лиц), которая связана с принятием индивидуального решения на основе правовых норм и их толкования. Применение права выступает как поднормативное регулирование и осуществляется в особых формах (процессуальное право). Правоприменение выражается в деятельности различного рода органов и должностных лиц, в пределах установленной для них компетенции. С помощью применения права происходит индивидуализация (персонификация) права. При этом для применения права характерна императивная форма, а именно: односторонность, категоричность, обязательность и обеспеченность. Среди признаков применения права называют то, что оно осуществляется компетентными органами; связано с решением юридического дела; принятое решение является обязательным; носит властный характер; регламентировано процессуальными нормами; направлено на достижение правовых последствий.

Основные ситуации, требующие применения права могут быть разделены на такие: когда права и обязанности не могут возникнуть без властного решения; при возникновении конфликтов; при совершении правонарушений; для установления юридических фактов.

Важнейшие из типов правоприменения это судебный тип, управленческий тип и административный тип. Применение права получает свое выражение в специфической юридической деятельности — правоприменительной деятельности, представляющей собой систему разнородных правоприменительных действий основного и вспомогательного значения. Эта правоприменительная деятельность выражается в правоприменительных актах. При этом различаются акт-действие, акт-решение и акт-документ. Обычно о правоприменительных актах говорят как об актах-документах.

Для осуществления применения права необходимо руководствоваться специфическими принципами, которые в своей совокупности составляют идеологию правоприменения. Среди основных требований (принципов), обеспечивающих надлежащее применение права, выделяются принципы: обоснованности, законности, справедливости, целесообразности, оперативности, единообразия, профессионализма. Следует подчеркнуть, что применение права — это всегда сфера приложения профессиональных знаний, умений, навыков. Не случайно, многие направления применения права осуществляется носителями профессионального сознания, юристами, к тому же обладающими специализированной подготовкой. В юридической литературе справедливо предлагается четко определиться с перечнем должностей, которые должны замещаться только лицами с юридическим образованием для того, чтобы повысить профессионализм применения права.

**58. Реализация и применение права. Непосредственная и правоприменительная реализация права.**

Реализация права рассматривается как воплощение в жизнь его предписаний посредством деяний (действий и бездействий) субъектовсовершением правонарушений и ненадлежащей реализацией права, т. е. злоупотреблением права.

права, осуществляемых в пределах требований правовых норм. По сути речь идет о дра!Ш1неащм\_осуществлении субъективных прав и исполнении юридических обязанностей выраженном в правомерном поведении. При этом реализация права означает, что участники отношений самостоятельно, прямо и непосредственно проводят в жизнь требования правовых предписаний. Не случайно такая реализация права именуется непосредственной реализацией права.

Между тем, зачастую субъектам права самостоятельно (прямо и непосредственно) невозможно осуществлять то, что требуют правовые нормы. В этой ситуации включается специальный механизм обеспечения реализации права, выраженный в специфической юридической деятельности именуемой правоприменительной деятельностью. Такая реализация права именуется правоприменительной реализацией права. Следует определиться в различиях, существующих между реализацией и применением права, поскольку распространены суждения о том, что применение права выступает формой (особой формой) реализации права.

Прежде всего, реализация права — это упорядочение своего собственного поведения в соответствии с правовыми нормативами, в то время как применение права это упорядочение поведения других лиц. Не случайно в этой связи применение права характеризуется как управленческая деятельность. Во-вторых, реализация права связана с поведением различных субъектов права, в то время как применение права является областью профессионального применения и должно соответствовать системе требования (идеологии правоприменения). В-третьих, применение права связано с осуществлением компетенции различными, как правило, государственными органами и должностными лицами. Между тем реализация права, в этом плане, связана с правосубъектностью и правовым статусом индивидов и коллективов. В-четвертых, применение права всегда связано с юридической процессуальной формой и разворачивается в рамках правовой процедуры или судебного процесса, чего не требует реализация права. В-пятых, в отличие от реализации права, применение права в своем формализованном итоге есть издание индивидуального акта именуемого актом применения права (правоприменительным актом).

Могут быть выделены и другие характеристики правоприменения (публичный характер, применение принудительных мер и др.), свидетельствующие о том, что применение права не является одной из форм реализации права, а занимает самостоятельное место в механизме действия права как средство обеспечения реализации права. Наконец, необходимо отметить, что применение, права связано не только с реализацией права, но также с нереализацией права.

**59. Процесс применения права. Стадии правоприменительного процесса**

Применение права выступает как властная организующая деятельность профессионально подготовленных субъектов, наделенных компетенцией, которая направлена на обеспечение реализации права (соблюдение, исполнение, использование) другими субъектами права, протекает в определенных процессуальных формах и официально выражается в вынесении индивидуально-властного решения (правоприменительного акта).

Как формально-логическая процедура применение права предстает в виде процесса в котором можно выделить.три основные стадии: установление фактической основы дела; 2) установление юридической основы дела; 3) решение дела и его документальное оформление. В качестве дополнительной стадии может выступать государственно-принудительное осуществление вынесенного решения.

Первые две стадии правоприменительного процесса — это подготовка третьей стадии, а их разграничение имеет смысл только с точки зрения более точного определения характера осуществляемых действий. Иными словами, если первая стадия связана с фактическими обстоятельствами, то вторая — с правовыми нормами.

Установление фактической основы дела рассчитано на профессиональное видение складывающихся фактических обстоятельств, поскольку, в первую очередь, связано с установлением юридических фактов (фактического состава), что непосредственно определено правовыми нормами. На этой стадии определяется система доказательств, которые обеспечивают основательность будущего решения. Устанавливаемые факты должны отвечать критериям достоверности, полноты и оформленности. Не случайно зачастую эта стадия правоприменительного процесса именуется формированием фактической основы дела. Здесь задача лица, осуществляющего применение права, состоит в выделении из всего многообразия фактических обстоятельств тех, которые позволят вынести обоснованное, законное и справедливое решение. Сложность деятельности но установлению фактической основы дела зачастую связана с тем, что фактические обстоятельства дела устанавливаются одними (следователь), а решение на основе этих фактов выносятся другими(судья), что, впрочем, не освобождает тех, кто принимает-решение, осуществлять оценку представленных фактов.

При установлении фактической основы дела необходимо выделить те обстоятельства, которые не нуждаются в доказывании (общеизвестные факты, презумпции, аксиомы), которые доказываются строго определенными средствами (экспертизой) и те, которые доказываются непосредственно лицом, применяющим право.

Установление юридической основы дела предполагает осуществление правовой (юридической) квалификации зафиксированных фактических обстоятельств, т. е. определяется, какая правовая норма распространяется на данные обстоятельства. Здесь, во-первых, определяется норма (нормы), подлежащая применению; во-вторых, осуществляется проверка подлинности текста нормативно-правового акта, в котором эта норма содержится; в-третьих, определяется действие нормы во времени, в пространстве и по кругу лиц; в-четвертых, происходит толкование правовой нормы. Если при осуществлении всех отмеченных операций не возникает осложнений, то перед нами ситуация типичного применения права.[^В том случае, если не можем обнаружить норму (пробел в праве), сталкиваемся с наличием нескольких норм, регулирующих однородные отношения (коллизия норм), либо норма связана со значительным усмотрением правоприменителя — перед нами ситуация нетипичного применения права, требующая более высокого уровня профессиональной подготовки от лица, применяющего право.

Процесс применения права завершается решением дела и его документальным оформлением. При этом действие правовой нормы властно и официально распространяется на установленные факты, определяются субъективные права и юридические обязанности конкретных субъектов. Решение по делу сопровождается совершением лицом, применяющим право, формального его закрепления (правоприменительный акт). С помощью правоприменительного акта осуществляется поднормативное (индивидуальное) регулирование поведения субъектов права. По своей сути правоприменительный акт выступает обычно как письменный документ, исходящий от компетентного субъекта, который связан с возникновением, изменением или прекращением правоотношений, либо достижением других правовых последствий.

**60. Правоприменительные акты: понятие и виды. Простые и сложные правоприменительные акты.**

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

***Признаки акта применения права:***

1) принимается на основе нормативно-правового акта или иной формы права и опирается на конкретную норму (нормы) права;

2) исходит от компетентных органов, уполномоченных на принятие такого рода решений;

3) носит индивидуальный (персонифицированный), а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто из них в данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязан­ностями;

4) имеет определенную, установленную законом, форму. ***Виды актов применения права:***

1) по форме внешнего выражения различают ***письмен­ные, устные*** и ***конклюдентные (молчаливые)*** акты. Письменные акты именуются также актами-документами, а конклюдентные — актами-действиями. Иногда выделяют как самостоятельный вид акт-результат. Нередко эти виды актов связаны между собой. Например, проведение обыска является актом-действием, нахождение во время обыска вещественного доказательства является актом-результа­том, а фиксация действия и результата в протоколе обыска представляет акт-документ;

2) по юридической форме актов-документов различают ***указы, приговоры,решения, приказы*** и т.п.;

3) по издающим акты субъектам различают акты ***госу­дарственных*** (парламент, глава государства, суд, прокурор и т.д.) и ***негосударственных*** (органы местного самоуправ­ления) субъектов;

4) по функциям права ***различают регулятивные*** (приказ о повышении но службе) и ***охранительные*** (постановление о возбуждении уголовного дела) акты;

5) по юридической природе различают ***основные*** (выра­жают конечное решение юридического дела, например, приговор) и ***вспомогательные*** (подготавливают издание основных актов, например, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого);

6) по предмету правового регулирования различают акты ***уголовно-правовые, административно-правовые, граж­данско-правовые;***

7) по юридическим последствиям различают правоуста­навливающие, ***правоконстатирующие, правоизменяю-щие, правопрекращающие, правоотменяющие*** акты;

8) по характеру предписаний различают ***дозволяющие, обязывающие и запрещающие акты.***

Акты-документы имеют разные реквизиты (наименова­ние, заголовок, дата издания, указание об органе или долж­ностном лице, издавшем акт) и разную структуру, что обусловлено положением правоприменительного органа, содержанием дела или вопроса, по которому издан акт, юридической силой решения и процедурой его принятия.

Обычно в структуре акта-документа выделяют четыре части: вводную, описательную, мотивировочную и резолю­тивную. Иногда вводная и описательная части объединя­ются под названием вводной части. Например, именно та­кая трехчастная структура законодательно установлена для приговора суда (ст.332 Уголовно-процессуального кодекса Украины).

***Вводная часть,*** по сути, представляет собой реквизиты дкта (наименование акта, место и дату издания акта, на­именование органа или должностного лица, которое при­нимает решение, по какому делу).

***Описательная часть*** фиксирует юридические факты, являющиеся предметом рассмотрения, а также обстоятель­ства и способы их получения.

***Мотивировочная часть*** включает юридическую ква­лификацию представленных фактов и указание на нормы, которыми руководствовался правоприменитель, анализи­руя эти факты.

***Резолютивная часть*** содержит решение по делу, т.е. указание на права и обязанности его участников.

Акт-документ может включать не все указанные части. Так, например, протоколы следственных действий содер­жат только вводную и описательную части. Наконец, су­ществуют документы, которые имеют вид акта-резолюции. Таковы указания «в приказ», «к оплате», «разрешаю», которые налагаются должностным лицом на заявления, рапорты, заявки и т.д.

**61. Понятие и значение толкования права. Приёмы толкования права.**

**Толкование норм права** — это интеллектуальная де­ятельность, направленная на раскрытие смыслового содер­жания правовых норм.

Термин толкование в правовой сфере используется в нескольких значениях:

**1)** толкование выступает как ***мыслительный процесс*** понимания и познания правовой нормы, который выража­ется в совокупности способов (приемов) толкования;

2) толкование рассматривается как ***деятельность*** оп­ределенных субъектов (официальное и неофициальное толкование), имеющая различную обязательность для лиц, применяющих право;

3) толкование предстает в виде ***результата*** мыслитель­ного процесса понимания и познания правовой нормы, выраженного в языковой форме, что именуется толковани­ем по объему (буквальное, распространительное и ограни­чительное).

Более традиционным является разграничение толкова­ния на ***уяснение права*** и ***разъяснение права.*** Уяснение представляет собой раскрытие содержания юридических норм «для себя». Разъяснение есть раскрытие содержания юридических норм «для других».

**Субъектами толкования норм права** выступают органы государства, физические и юридические лица. Все они мо­гут разъяснять содержание норм права, однако значение и юридическая обязательность разъяснений, сделанных раз­ными субъектами, неодинаковы. Различают официальное и неофициальное толкование норм права.

***Официальное толкование*** норм права осуществляют уполномоченные на то органы государства. Его результат имеет обязательную силу для органа или должностного лица, применяющего истолкованную норму. ***Нормативное*** официальное толкование осуществляется безотносительно конкретного случая, имеет общий характер (распространя­ется на неопределенное число случаев). Таково, например, толкование Конституционным Судом Украины статьи Кон­ституции Украины, данное по запросу Президента Украи­ны. ***Казуальное*** официальное толкование дается и имеет силу применительно к отдельному случаю. Например, Вер­ховный Суд Украины в порядке кассации пересматривает решение суда общей юрисдикции и параллельно дает тол­кование применительно к данному делу.

В зависимости от субъекта официального толкования различают:

1) ***аутентическое*** толкование, исходящее от органа, издавшего толкуемую норму;

2) ***делегированное (легальное)*** толкование, осуществля­емое компетентным органом в отношении нормы права, изданной другим органом (например, толкование Консти­туции Украины Конституционным Судом Украины).

***Неофициальное толкование*** норм права осуществляет­ся субъектами, не имеющими на то формальных полномо­чий (ученые-юристы, адвокаты, юрисконсульты и даже непрофессионалы), и юридически необязательно. Значение неофициального толкования зависит от его правильности, а также от авторитета субъекта толкования. В зависимости от компетентности субъекта различают такие виды неофи­циального толкования:

1) ***доктриналъное*** толкование, исходящее от ученых-юристов;

2) ***профессиональное*** толкование, исходящее от юрис­тов-практиков;

3) ***обыденное*** толкование, которое дают люди на основе житейского опыта и массового правосознания.

**Способ (прием) толкования права** — это совокупность однородных правил толкования, базирующихся на единстве определенных средств и аргументов. Среди специалистов существует значительное разночтение в определении коли­чества и разновидностей способов толкования. Большинство признает самостоятельность трех способов толкования: филологического (языкового), исторического (историко-политического) и систематического.

***Филологическое*** толкование связано с использованием достижений лингвистики, правил синтаксиса, морфоло­гии, словоупотребления. Существенное значение здесь имеет четкость в определении понятий и терминов, устра­нение многозначности выражений, используемых в нор­мативном акте.

***Историческое*** (историко-политическое) толкование предполагает обращение к истокам правового предписания, выраженного в нормативном акте. Многое могут прояснить причины введения данной нормы в систему права, дискуссии между профессионалами в процессе обсуждения текста нор­мативно-правового акта. Историческое толкование связано с обращением к традициям и обычаям правовой культуры, к сложившейся практике применения правовых норм.

***Систематическое*** толкование отображает системный характер права и связано с определением места правовой нормы в системе права, отрасли, подотрасли права, в инс­титуте и субинституте права. В процессе толкования в первую очередь выделяются те нормативные положения, которые связаны с толкуемой правовой нормой. С их помо­щью выявляется смысл толкуемой нормы, уточняется ис­пользуемая терминология, выделяются зависимости общих и специальных норм. Особое значение имеет установление смысловой связи между соответствующими нормами общей и особенной частей закона.

В качестве самостоятельного способа толкования зачас­тую рассматривается ***функциональное*** толкование. При этом используется знание факторов и условий, в которых функционирует правовая норма. При функциональном толковании привлекаются оценки и положения, относящи­еся к сфере политики, морали, религии. Часто функцио­нальное толкование связано с раскрытием содержания так называемых оценочных понятий в праве: «значительный ущерб», «тяжкие последствия», «позорящие действия», «благоустроенное жилое помещение» и т.п.

Порой утверждается в качестве самостоятельного спосо­ба ***логическое толкование*** (другое мнение на этот счет — ло­гика необходима при осуществлении всех способов толко­вания).

При ***телеологическом способе*** толкования во внимание в первую очередь принимаются цели, для достижения ко­торых была принята исследуемая правовая норма.

Толкование правовой нормы начинается с филологичес­кого толкования, а использование иных способов зависит от содержания толкуемого норматива и конкретной ситу­ации.

**62. Официальное толкование права**

От правового положения субъектов, толкующих право зависит юридическое значение толкования. В этой связи выделяется официальное толкование права как исходящее от компетентных государственных органов или должностных лиц и являющееся юридически обязательным.

Обязательность официального толкования предполагает обязанность правоприменительного органа или лица отыскивать и изучать акты толкования права, вести их учет. Однако главное здесь заключается в обязанности следовать положениям, содержащимся в актах официального толкования при разрешении различного рода юридических ситуаций. Посредством официального толкования обеспечивается единство правоприменительной практики в соответствии с целями правового регулирования. Отсюда невозможно обойти те положения, которые даны в актах официального толкования (интерпретационных актах). При этом следует учитывать различие юридической силы официальных актов толкования права, которая зависит от положения субъекта толкования в системе государственных органов. Официальное толкование подразделяют на аутентичное толкование, т. е. такое, которое исходит от органа, издавшего данный нормативный акт и неаутентичное (легальное) толкование, когда разъяснения дают другие компетентные органы.

В правовой сфере действует целая система разнообразных правовых актов. Все они могут быть подразделены на четыре группы (разновидности): 1) нормативные акты; 2) интерпретационные акты; 3) правоприменительные акты; 4) индивидуальные акты (акты реализации субъективных прав и юридических обязанностей). Интерпретационные акты представляют собой вид правовых актов, содержащих разъяснение нормативных предписаний (правовых норм) либо порядка их применения. Акты официального толкования (интерпретационные акты) — это правовые акты, принятые компетентными государственными органами и содержащие разъяснения норм права либо порядка их применения. Они не имеют самостоятельного значения и действуют в единстве с теми нормами (правовыми актами), которые ими толкуются; отмена нормативного акта влечет за собой утрату юриди­ческой силы интерпретационного акта.

Среди особенностей интерпретационных актов следующие: они представляют собой разъяснение правовых норм; содержат в тексте конкретизирующие положения; действуют только в единстве, с нормативными актами; не являются источниками права; отмена нормативного акта влечет за собой утрату юридической силы интерпретационного акта. В системе интерпретационных актов особое значение имеют акты Конституционного Суда, которые определяют существующую систему правового регулирования и перспективу дальнейшего законотворчества.

***Виды актов официального толкования права:***

1) в зависимости от типов официального толкования они подразделяются на акты ***нормативного*** и ***казуального*** толкования. Акты нормативного толкования адресуются правоприменительным органам и содержат общие разъяс­нения правовых норм, которыми правоприменитель обязан руководствоваться во всех случаях, когда возникает необ­ходимость применить разъясняемую норму права. Напри­мер, Постановление Пленума Верховного Суда Украины №9 «О применении Конституции при осуществлении пра­восудия» является актом нормативного толкования.

Акты казуального толкования обязательны только в отношении конкретного юридического дела. Они содержат­ся в мотивировочной части судебных решений и приговоров, где суд разъясняет, какие именно нормы права и почему он считает нужным применить в этой ситуации;

2) в зависимости от субъекта издания различают акты ***аутентичного толкования*** и акты ***делегированного (ле­гального) толкования.*** Акты аутентичного толкования издаются органами, которыми был издан разъясняемый акт. Оценка таких актов в литературе неоднозначна. Принципы правового государства и разделения властей не до­пускают аутентичного толкования, дабы исключить про­извол законодателя. Но в национальной юридической практике аутентичное толкование законов имело место до формирования Конституционного Суда Украины. Акты делегированного (легального) толкования издаются специ­ально уполномоченными на то государственными органами. Наибольшую значимость среди актов легального толкова­ния имеют решения и заключения Конституционного Суда Украины, а также постановления Пленумов Верховного Суда и Высшего Хозяйственного Суда Украины;

3) в зависимости от юридической природы различают интерпретационные ***акты правотворчества*** и интерпре­тационные ***акты правоприменения.*** Например, правотвор­ческий характер носят решения Конституционного Суда Украины, которыми прекращается действие нормативно-правового акта, признанного не соответствующим Консти­туции. Правоприменительные интерпретационные акты могут выступать в качестве самостоятельного правового акта либо вплетаются в содержание правоприменительного акта, как правило, в его мотивировочную часть.

**63. Понятие пробелов в праве. Действительные и мнимые пробелы в праве. Устранение и преодоление пробелов в праве.**

**Пробел в позитивном праве** — это отсутствие или непол­нота правовой нормы для решения конкретного дела. Про­бел в позитивном праве имеется лишь тогда, когда факты или отношения законом не оцениваются, но профессиональ­ное правосознание властно диктует необходимость их юри­дической квалификации.

Существует несколько критериев классификации про­белов в позитивном праве.

В зависимости от ***объема регулирования*** различают пробелы, связанные: с неполнотой правовых норм; с про­тиворечием существующих правовых норм друг другу; с полным отсутствием нормы.

По ***источнику происхождения*** различают законодатель­ные пробелы (отношения, по каким-то причинам не урегу­лированные законодателем) и технические пробелы (воз­никающие в связи с тем, что правоприменителю не даны все необходимые указания для разрешения конкретного вопроса).

В связи с ***содержанием формального источника права*** и ***правосознанием*** правоприменителя различают действи­тельные и мнимые пробелы в позитивном праве. Под ***мни­мым*** пробелом при этом понимается ситуация, когда опре­деленный вопрос находится вне пределов правового регу­лирования, но, по мнению правоприменителя, нуждается в этом. Следовательно, мнимым такой пробел называется именно потому, что его фактически нет. Иначе говоря, мнимые пробелы связаны с недостатками профессионализ ма правоприменителя. ***Действительным*** же пробелом при таком подходе является отсутствие нормы права или ее части, регулирующей конкретные общественные отноше­ния, находящиеся в сфере правового регулирования.

Пробелы в позитивном праве могут быть устранены только путем дополнительного нормотворчества (издание нормативно-правового акта, создание юридического преце­дента, заключение нормативного договора).

От устранения пробелов в праве следует отличать пре­одоление пробелов в праве. Преодоление пробелов в праве осуществляется в процессе правоприменительной деятель­ности и связано только с конкретной жизненной ситуацией. Способами преодоления пробелов в праве выступают три вида аналогии:

1) ***аналогия закона,*** когда для разрешения конкретной ситуации при отсутствии правовой нормы используется близ­кая правовая норма той же отраслевой принадлежности;

2) ***межотраслевая аналогия*** (субсидиарное применение права), когда для разрешения конкретной ситуации при отсутствии правовой нормы используется правовая норма другой отрасли права;

3) ***аналогия права,*** когда для разрешения конкретной ситуации при отсутствии правовой нормы используются общие принципы права и справедливости.

Пробелы в праве обнаруживаются, в первую очередь, при применении права, что делает такое применение права ***нетипичным,*** требующим особого внимания и профессио­нализма. При установлении пробельной ситуации необхо­димо обратиться к имеющимся официальным и неофици­альным интерпретациям (разъяснениям) права. При от­сутствии официального разъяснения, которое могло бы помочь в преодолении пробела в праве, правоприменитель должен сам использовать аналогию, переходя от первого варианта ко второму, а затем к третьему (аналогии права). Аналогия права не может быть использована при решении\* вопросов о юридической ответственности. Не случайно она прямо запрещена в уголовном праве.

**64. Понятие и виды правового поведения. Юридически нейтральное поведение.**

**Правовое поведение** — это предусмотренное нормами объективного права социально значимое сознательно-воле­вое поведение индивидов или их объединений, которое, как правило, влечет или способно повлечь определенные юри­дические последствия.

Признаки правового поведения:

1) ***предусмотренность нормами права,*** то есть это поведение, находящееся в сфере действия юридических норм;

2) ***социальная значимость.*** Поступки людей, не оказы­вающие никакого влияния на общественные отношения, являются, как принято считать, безразличными для права;

3) ***волевой*** и ***осознанный характер.*** Право способно воздействовать только на такое поведение людей, которое носит осознанный характер и контролируется волей чело­века;

4) ***способность правового поведения вызывать юриди­ческие последствия.*** Как юридически значимое действие или бездействие, правовое поведение является юридиче­ским фактом — основанием возникновения, изменения или прекращения правоотношений. Даже соблюдение правовых запретов, которое внешне не проявляется, происходит не­заметно для общества, имеет общие юридические послед­ствия, которые проявляются на уровне правопорядка.

По своему характеру и правовым последствиям правовое поведение подразделяется на два основных вида:

1) ***правомерное*** поведение — соответствующее предпи­саниям права;

2) ***неправомерное поведение (правонарушение)*** — на­рушающее предписания права.

На границе этих основных видов правового поведения находятся:

3) ***злоупотребление правом*** — правомерное, но соци­ально вредное поведение;

4) ***объективно неправомерное деяние*** — неправомер­ное, социально вредное деяние, не содержащее состава правонарушения.

Правомерное поведение и противоправное поведение — это социальная норма и социальная патология (В. Н. Кудрявцев). В этой связи рассматривается проблема деформации поведения в правовой сфере, которая разграничивается по двум направлениям: во-первых, как удовлетворение потребностей и интересов и, во-вторых, как деформация принятия решений. Деформация принятия решений может быть вызвана: а) неверной оценкой фактических обстоятельств, б) неправильным учетом нормативных требований, в) искажением ценностных ориентиров личности, г) дефектом самоконтроля. В целом же причины правонарушений рассматриваются на трех уровнях: индивидуальном уровне; уровне малых социальных групп; на уровне общества.

На индивидуальном уровне непосредственной причиной правонарушений выступает антиобщественная направленность личности (неблагоприятное стечение обстоятельств). На уровне социальной группы — причиной правонарушений выступают деформации образа жизни. На уровне общества в целом выделяются субъективные причины и объективные причины правонарушений.

**Юридически нейтральное поведение** – поступки людей не оказывающие никакого влияния на общественные отношения.

**65. Правомерное поведение. Типология правомерного поведения. Законопослушное поведение.**

Правомерное поведение — это поведение, соответству­ющее предписаниям правовых норм. Признаки правомерного поведения:

1) ***соответствие праву.*** Правомерное поведение обла­чено в юридическую форму, осуществляется на основе норм и принципов права;

2) ***социальная полезность.*** Правомерное поведение позитивно оценивается со стороны индивидов, общества и государства и отвечает их интересам;

3) ***предсказуемость.*** Действия правопослушного чело­века легко спрогнозировать, что позволяет, в свою очередь, планировать ответные действия;

4) ***массовость.*** В демократическом правовом государстве, в нормальных условиях правомерное поведение свойственно подавляющему большинству людей, в противном случае общество перестало бы нормально функционировать;

5) ***добровольность и сознательность.*** Сводится к вы­бору человеком варианта поведения. Основная масса насе­ления ведет себя правомерно в силу личных убеждений, понимания выгод правомерного поведения, привычки, а не только из-за страха возможной юридической ответствен­ности;

6) ***активность.*** Предполагает самостоятельность граж­данской и нравственной позиции человека, осознание им социальных последствий своих поступков, соизмерение собственных интересов с интересами других людей, обще­ства в целом.

При этом нужно учитывать, что уровень добровольности, сознательности и активности неодинаков у разных людей. Признак добровольности правомерного поведения явля­ется критерием для разграничения добровольного и вынуж­денного правомерного поведения. ***Добровольное*** правомер­ное поведение опирается на внутренние позитивные право­вые убеждения субъекта. ***Вынужденное*** правомерное пове­дение в отличие от добровольного характеризуется как выбор варианта поведения, который формально отвечает предписаниям правовых норм, но расходится с внутренни­ми убеждениями и привычками субъекта.

Мотивы правомерного поведения разнообразны: пони­мание общественного долга, подчинение личного интере­са общественному, забота о близких, привычка, страх пе­ред наказанием, эгоистические стремления, карьеристские соображения и т.п. По мотивам и степени активности до­бровольное правомерное поведение разделяют на социаль­но-активное (принципиальное) и привычное, а вынужден­ное — на конформистское и маргинальное:

***1)******социально-активное.*** Это высшая форма правомерно­го поведения, свойственная людям с высоким уровнем правосознания. Мотивом социально-активного поведения является уважение субъекта к праву, его убежденность в необходимости и целесообразности следования праву. Пра­восознание и поведение такого человека находятся в полной гармонии. Этот вид поведения наиболее социально значим, ибо связан с реализацией не только личного, но и обще­ственного интереса, с борьбой за реальное утверждение в жизни принципов права, законности, правопорядка;

2) ***привычное.*** Такое поведение основано не столько на знании права и уважении к нему, сколько на силе привыч­ки и жизненном опыте. Такой вид правомерного поведения наиболее распространен в цивилизованном обществе;

3) ***конформистское*** (от лат. сопгогпиз — подобный, сообразный). Человек следует не своим убеждениям или привычкам, а копирует действия своего окружения, дейст­вует «как все». Этот вид поведения характерен для соци­альных групп с недостаточно развитыми правовой культу­рой и правосознанием (например, для несовершеннолет­них). При изменении ситуации (например, смене окруже­ния) возможна смена правовой установки с правомерной на неправомерную;

4) ***маргинальное***. Человек действует правомерно вследствие личного расчета, страха перед наказанием, понимания выгодности законопослушания. Однако его индивидуальное правосознание расходится с предписаниями правовых норм. Лица с маргинальным поведением в любую минуту могут легко переступить закон, в случае удобной ситуации нару­шить правовые требования.

Следует подчеркнуть, что правомерное поведение не пе­рестает быть правомерным оттого, что его субъективную сторону составляют социально порицаемые мотивы, если последние не выражаются в запрещенных правом деяниях.

Правомерное поведение во всех его видах представляет собой залог стабильности и общественного спокойствия. В этом состоит его главная социальная ценность.

**66. Кодификация и инкорпорация, их соотношение и разновидности**

Системный характер права получает свое отображение в использовании систематизации как специфически юридической деятельности, связанной с упорядочением, нормативных положений, принимаемых нормативно-правовых актов, или объединением и обработкой уже принятых нормативно-правовых актов. По сути деятельность по систематизации нормативных положений принимаемых актов, выраженная в правотворчестве и составляет специфику кодификации. Кодификация — такой вид систематизации, который имеет правотворческой характер и связан с созданием нового сводного нормативно-правового акта или переработкой уже существовавшего систематизированного нормативно-правового акта с целью обеспечения единого и устойчивого регулирования определенной социальной сферы. Изначальный смысл кодификации — создание систематизированного нормативно-правового акта, существующего длительное время без каких бы то ни было изменений и дополнений.

Кодификация может быть всеобщей, т. е. связанной с систематизацией всего нормативного материала (свод законов), комплексной, связанной с объединением и обработкой нормативов, различных отраслей права (воздушный кодекс); отраслевой, осуществленной по предмету правового регулирования (гражданский кодекс); институциональный, связанной с систематизацией нормативов отдельных институтов права; ведомственной, которая регламентирует деятельность определенных министерств, ведомств и организаций (устав внутренней службы); статусная, определяющая правовой статус различных органов и процедуру их деятельности (регламент Верховной Рады).

В отличие от кодификации инкорпорация всегда связана с систематизацией уже существующих (принятых) нормативно-правовых актов. При такой обработке нормативно-правовых актов не меняется их содержание и определяющее значение имеет объединение нормативно-правовых актов в разного рода сборники и собрания. Целевое назначение инкорпорации в обеспечении широкого круга лиц текстами законов и иных нормативно-правовых актов. В отличие от кодификации, которая всегда носит официальный характер, инкорпорация может быть официальной, официозной (полуофициальной) и неофициальной. Официальная инкорпорация осуществляется в виде собраний и сборников инкорпоративных актов, органами которые эти акты издали. Официозная инкорпорация выражена в издании инкорпоративных актов специально на то уполномоченными органами. Неофициальная инкорпорация связана с созданием и изданием различного рода сборников инкорпорированных нормативных актов организациями и отдельными лицами по своей инициативе и без санкции компетентных государственных органов.

По способу упорядочения нормативно-правовых актов различают предметную и хронологическую инкорпорацию. При этом предметная инкорпорация предполагает объединение нормативно-правовых актов по предмету правового регулирования, в то время как хронологическая инкорпорация выражена в расположении нормативно-правовых актов по времени издания. Специфическим видом систематизации является консолидация. С одной стороны это не кодификация, так как всегда связана с систематизацией уже существующих нормативно-правовых актов. С другой стороны инкорпорация осуществляется только правотворческими органами в отношении принятых ими нормативно-правовых актов. При этом объединенные акты утрачивают свою силу и вместо них действует систематизированный нормативно-правовой акт. Консолидация по своей юридической природе занимает промежуточное место между кодификацией и инкорпорацией.

**67. Состав правонарушения. Вина и виновность**

Состав правонарушения — это система элементов пра­вонарушения. Ее полнота и целостность являются необходимым условием для привлечения лица к юридической ответственности. В состав правонарушения входят:

1) ***субъект*** правонарушения — деликтоспособное лицо. В основном правонарушения совершают физические лица (а преступления — исключительно физические лица), но субъектом гражданского проступка может выступать и юридическое лицо. Субъектом международного преступле­ния или проступка может быть государство;

2) ***объект*** правонарушения — общественные отношения, социальные блага, ценности, права и свободы личности, интересы государства, природная среда, на которые пося­гает правонарушитель. Выделяют общий и конкретный объекты правонарушения. ***Общий объект*** — это совокуп­ность всех общественных отношений и социальных ценнос­тей, охраняемых правом. ***Конкретный объект*** — это оп­ределенные для каждого случая материальные и нематери­альные блага и ценности (природная среда, собственность, жизнь, здоровье, честь, достоинство), а также отношения, возникающие по поводу обладания ими;

3) ***субъективная сторона*** правонарушения — психи­ческое отношение лица к совершаемому им противоправ­ному деянию и его негативным последствиям. Главный элемент субъективной стороны — ***вина*** в форме ***умысла*** или ***неосторожности.***

Умысел, в свою очередь, подразделяется на:

***—*** ***прямой умысел*** — лицо сознает неправомерность своего поведения, предвидит наступление вредных его пос­ледствий и желает их наступления;

***—*** ***косвенный умысел*** — лицо сознает неправомерность своего поведения, предвидит наступление вредных его пос­ледствий, не желает, но сознательно допускает их наступ­ление.

Неосторожность выступает в качестве:

***—*** ***самонадеянности*** — лицо сознает неправомерность своего поведения, предвидит наступление вредных послед­ствий, но легкомысленно рассчитывает на их предотвра­щение;

***—*** ***небрежности*** — лицо не сознает либо недостаточно сознает неправомерность своего поведения, не предвидит вредных последствий, хотя при необходимой предусмотри­тельности должно было сознавать общественную опасность деяния и-предвидеть вредные последствия.

Факультативными (необязательными) элементами субъ­ективной стороны являются ***мотив*** и ***цель*** правонаруше­ния. Они учитываются при квалификации правонарушения и определении меры ответственности только в том случае, если это прямо требуется предписанием правовой нормы. Ответственность за гражданский проступок может насту­пать и при отсутствии вины (в случаях, специально огово­ренных законом);

4) ***объективная сторона*** правонарушения — это вне­шняя характеристика правонарушения, включающая ***противоправное деяние*** (действие или бездействие), его ***вредные последствия*** (результат деяния, например, смерть человека, вред здоровью, материальный вред) и ***причинно-следственную связь*** между деянием и его вред­ным результатом. ***Место, время, способ, обстановка со­вершения правонарушения*** — это факультативные эле­менты объективной стороны, которые учитываются при квалификации деяния только в случаях, прямо указанных в правовой норме.

**68. Понятие и виды правонарушений. Злоупотребление правом**

Правонарушение является прямой противоположностью правомерному поведению.

Правонарушение — это противоправное, виновное, на­носящее вред личности, обществу или государству, деяние деликтоспособного лица, за которое предусмотрена юриди­ческая ответственность.

Признаки правонарушения:

1) ***противоправность.*** Правонарушение противоречит конкретному правовому предписанию и представляет собой неисполнение обязанности или нарушение запрета;

2) ***виновность.*** Виновность, как признак правонаруше­ния, проявляется во внутреннем отношении субъекта к совершаемому им деянию и его последствиям. Правонару­шением является лишь деяние, совершенное умышленно или по неосторожности;

3) ***вредность,*** т.е. нанесение вреда личности, обществу, государству, природе или, в ряде оговоренных законом случаев, — реальная угроза нанесения такого вреда. Юри­дически вредность выражается в прёпятствовании к исполь­зованию субъективных прав, неисполнении юридических обязанностей, нарушении запретов. Фактически вредность правонарушения состоит в причинении физического, ма­териального или морального вреда правоохраняемым ин­тересам;

4) правонарушение — это всегда ***деяние*** (акт поведения), которое имеет форму ***действия*** или ***бездействия.*** Образ мысли, убеждения, воззрения, какими бы антигуманными или злонамеренными они ни были — ненаказуемы;

5) ответственным за правонарушение может быть только лицо, способное нести ответственность за свои действия ***(деликтоспособное лицо);***

6) ***наказуемость.*** За правонарушение предусмотрены конкретный вид и мера юридической ответственности, хотя не всегда реально она применяется к правонарушителю.

В зависимости ***от степени опасности правонарушения*** и нанесенного им вреда правонарушения разделяют на преступления и проступки.

***Преступления*** — общественно опасные правонаруше­ния, посягающие на наиболее значимые социальные ценно­сти (жизнь, здоровье индивида, собственность, националь­ную безопасность, общественный порядок и т.д.). Преступ­лениями являются только уголовные правонарушения.

***Проступки*** — общественно вредные правонарушения (нарушение трудовой дисциплины, нарушение правил торговли, неисполнение гражданско-правового договора и т.д.).

В зависимости ***от вида юридической ответственности*** выделяют:

1) уголовные правонарушения (преступления);

2) административные правонарушения (проступки);

3) гражданско-правовые правонарушения (проступки);

4) дисциплинарные правонарушения (проступки); -

5) материальные правонарушения (проступки);

6) процессуальные правонарушения (проступки);

7) конституционные правонарушения (проступки);

8) международные правонарушения.

В некоторых странах особо выделяют статусные право­нарушения — правонарушения, наказуемые только в слу­чае совершения их несовершеннолетними (употребление спиртных напитков, пребывание вне дома в ночное время, прогулы уроков и т.д.).

***3лоупотребление правом*** — это социально вредное поведение субъекта, которое осуществляется в рамках пра­вовых норм. Оно достаточно распространено на практике (злоупотребление конституционными правами и свободами, родительскими правами, должностными полномочиями, гражданскими и процессуальными правами).

***Признаки злоупотребления правом:***

1) наличие у субъекта ***субъективного права;***

2) деятельность субъекта по ***реализации этого права;***

3) использование субъективного права в ***противоречие его социальному назначению*** и причинение этим исполь­зованием ***вреда*** общественным интересам либо интересам других лиц;

4) ***отсутствие правонарушения,*** т.е. нарушения кон­кретных юридических запретов или неисполнения обязан­ностей.

Оценка злоупотребления правом в литературе неод­нозначна. Многие авторы трактуют злоупотребление пра­вом как правонарушение, но подобный вывод не вполне адекватно отражает его содержание, поскольку правонарушение является противоправным деянием, а злоупотребле­ние правом — это деяние в рамках права, хотя и имеющее асоциальный характер. Вместе с тем противоречие соци­альному назначению права не дает оснований и для харак­теристики злоупотребления правом как поведения право­мерного, ибо последнее всегда социально полезно. Данный феномен следует рассматривать как ***самостоятельный вид правового поведения, девиантного*** (отклоняющегося) по отношению к праву.

Существует проблема юридического реагирования на злоупотребление правом. В различных системах права раз­ными способами (в основном при помощи запретов) фикси­руется негативная реакция законодателя на злоупотребле­ние правом. Так, ст. 103 Земельного кодекса Украины ус­танавливает, что собственники и пользователи земельных участков обязаны не использовать земельные участки спо­собами, которые не позволяют собственникам, пользовате­лям соседних земельных участков использовать их по це­левому назначению. Такое поведение трактуется Земель­ным кодексом как недопустимое влияние.

Ст. 13 Гражданского кодекса Украины устанавливает не только запрет ряда действий, квалифицируемых как «зло­употребление правом», но и реагирование на них. В случае несоблюдения лицом указанных требований суд может обязать его прекратить злоупотребление своими правами.

Злоупотребление правом может перерасти в правонару­шение, если субъект, злоупотребляющий своим субъектив­ным правом, полномочиями, статусом, причинит ***сущест­венный вред*** охраняемым правом интересам. Например, законодательством предусмотрена уголовная ответствен­ность за злоупотребление властью или служебным положе­нием, причинившее существенный вред уголовно-охраняемым правам и интересам.

**69. Юридическая ответственность. Виды юридической ответственности.**

Юридическая ответственность представляет собой один из видов социальной ответственности. Социальная ответ­ственность — это отношение общества к поступкам личности с точки зрения выполнения ею социальных норм. К видам социальной ответственности можно отнести: моральную, религиозную, политическую, партийную. Юридическая ответственность отличается от всех других видов социальной ответственности лишь тем, что она основана на нормативных требованиях, обеспечиваемых в необходимых случаях го­сударственным принуждением.

Выделяют два аспекта юридической ответственности:

1) ***позитивный*** (проспективный или поощрительный) — предполагает поощрения за исполнение полезных для об­щества и государства вариантов поведения на уровне, превышающем общие требования (нравственно-сознатель­ное отношение к исполнению обязанностей). Таковы, на­пример, государственные награды, разнообразные по ха­рактеру премии и иные поощрения;

2) ***негативный*** (ретроспективный или охранительный) — предполагает ограничение и наказания за правонарушение, то есть за уже совершенное деяние. Именно этот аспект юридической ответственности, как правило, имеет особое значение в теории и практике.

С позиций социального управления негативная юриди­ческая ответственность предстает как применение мер го­сударственного принуждения к лицу, виновному в совершении правонарушения. В то же время юридическая от­ветственность — это своеобразное правовое отношение между государством и правонарушителем, в силу которого государство имеет право предпринять по отношению к пра­вонарушителю определенные меры воздействия, а право­нарушитель обязан претерпеть установленные государством лишения личного и имущественного характера. Признаки юридической ответственности:

1) опирается на ***государственное принуждение,*** которое реализуется через деятельность специальных государствен­ных органов;

2) влечет ***определенные отрицательные последствия*** для правонарушителя, которые выражаются в личных ог­раничениях и/или имущественных взысканиях;

3) представляет собой ***реакцию на виновное антиобще­ственное деяние.*** Мысли, чувства, желание совершить правонарушение, не реализованные вовне, не могут быть основанием для привлечения лица к юридической ответст­венности;

4) имеет ***процессуальную форму воплощения.*** Юриди­ческая ответственность реализуется компетентным органом государства в строгом соответствии с установленной зако­ном процедурой.

Для возникновения юридической ответственности тре­буются определенные обстоятельства, которые составляют ее фактические и юридические основания:

***1)******фактическим основанием*** является ***состав правона­рушения,*** т.е. совокупность его элементов: объекта, субъ­екта, объективной и субъективной сторон (сложный юри­дический факт);

2) ***юридическим основанием*** является ***норма права,*** предусматривающая возможность применения мер ответ­ственности за противоправное поведение (санкция правовой нормы) и ***правоприменительный акт*** — решение конк­ретного органа (например, приговор суда).

**Цель юридической ответственности** — формирование правомерного поведения субъектов права, как лиц, совершивших правонарушение, так и всех иных членов обще­ства.

Юридическая ответственность является следствием пра­вонарушения. В зависимости от отраслевой принадлежнос­ти различают такие **виды юридической ответственности**:

***1)******уголовная*** — применяется только за совершение пре­ступления. Это наиболее суровый вид ответственности, предполагающий самые жесткие ограничения личного и имущественного характера, наступает с момента вступле­ния приговора суда в законную силу, реализуется исклю­чительно в судебном порядке;

2) ***административная*** — применяется за совершение административного проступка. Налагаемые в данном слу­чае взыскания личного и имущественного характера носят гораздо более мягкий характер (например, если арест, как уголовное наказание, устанавливается на срок от одного до шести месяцев, то административный арест не превышает 15 суток);

3) ***гражданско-правовая*** — наступает за неисполнение договора, причинение имущественного вреда. Носит исклю­чительно имущественный, компенсационный характер. Ее особенность состоит в добровольном исполнении правона­рушителем ответственности, без применения государствен­ного принуждения (договорная ответственность). Государ­ственное принуждение используется в случае возникнове­ния конфликта между участниками гражданского право­отношения (внедоговорная ответственность);.

4) ***дисциплинарная*** — наступает за нарушение трудовой, служебной, учебной дисциплины и носит, как правило, личный характер (замечание, выговор, строгий выговор, перевод на низшую должность, отчисление из учебного за­ведения и т.д.). Особенность этого вида ответственности со­стоит в том, что она применяется не только государственны­ми органами, но и негосударственными субъектами (адми­нистрацией предприятия, учреждения, организации);

5) ***материальная*** ответственность — состоит в обязан­ности возместить ущерб, причиненный собственнику пред­приятия, учреждения, организации работником при испол­нении своих трудовых обязанностей;

6) ***конституционно-правовая*** ответственность являет­ся сравнительно новым для отечественной практики. При­мерами такой ответственности являются роспуск парла­мента, импичмент президента, отставка правительства., .

Особым видом ответственности является ***международно-правовая*** ответственность. Таковы, например, экономичес­кие санкции (запрет на торговлю, совместную экономичес­кую деятельность) против государства — нарушителя норм международного права.

**Классификация юридической ответственности по ее основным целям:**

**1)** ***правовосстановительная (репарационная)*** — доб­ровольное исполнение правонарушителем ответственности перед потерпевшим. Лицо, совершившие правонарушение, возмещает причиненный ущерб, восстанавливает нарушен­ные права, выполняет обязанности, прекращает противо­правное деяние без принуждения государства (гражданско-правовая и материальная ответственность). Правовосста­новительная ответственность считается наступившей после добровольного исполнения обязанностей правонарушите­лем. Государственное принуждение используется в случае возникновения конфликта между участниками правоотно­шения;

2) ***карательная (репрессивная)*** — лицо, совершившее правонарушение, привлекается к наказанию или взыска­нию на основе решения, вынесенного в установленном за­коном порядке (уголовно-правовая, административно-пра­вовая ответственность). В советский период истории госу­дарства именно этому виду ответственности придавалось главное значение.

**70. Штрафная и правовосстановительная ответственность: понятие и назначение**

Среди юристов получило распространение (О. Э. Лейст) разделение юридической ответственности на две разновидности — штрафную и правовосстановительную, в зависимости от содержания санкций как штрафных (карательных) и правовосстановительных. Этиразновидности санкций по разному служат правопорядку: штрафные санкции (уголовные, административные, дисциплинарные) устанавливают пределы наказания или взыскания, которые назначаются правонарушителю в соответствии с составом правонарушения; правовостановительные санкции (гражданско-правовые) направлены на устранение вреда и носят абсолютно определенный характер, поскольку раз^ мер ущерба может быть точно определен независимо от установления обстоятельств правонарушения.

Лица привлекаются к штрафной ответственности, наказанию или взысканию на основе решения, которое выносится в установленном законом порядке. Поэтому при штрафной ответственности так важна квалификация правонарушения, индивидуализация наказания, реализация мер принуждения, наконец, выход из состояния ответственности.

Лицо, совершившее правонарушение, за которое наступает право-восстановительная ответственность может в любой момент без вмешательства государственных органов возместить причиненный ущерб, восстановить нарушенные права, выполнить обязанности и прекратить противоправное состояние. Для правовосстановительной ответственности определяющее значение имеет точное определение существующих обязанностей правонарушителя. Она прекращается сразу же по исполнению правонарушителем своей обязанности. В отличии от этого штрафная ответственность не только не завершается реализацией наказания, но и предполагает состояние нака-занности (судимости), специфический шлейф ответственности, который тянется за правонарушителем. Штрафная ответственность протекает в строго процессуальной форме и не может быть завершена ни на одной из стадий своего развития. Среди стадий юридической ответственности: первая стадия: с момента совершения правонарушения до обнаружения компетентными государственными органами — стадия возникновения юридической ответственности; вторая стадия: с обнаружения правонарушения до вступления в силу акта применения права — стадия конкретизации юридической ответственности; третья стадия: с момента вступления в силу правоприменительного акта до исполнения наказания — стадия реализации юридической ответственности.

В связи с разделением юридической ответственности на штрафную и правовосстановительную следует обратить внимание на применение мер государственного (правового) принуждения при отсутствии правонарушения. Таким образом государственное принуждение может осуществляться в рамках юридической ответственности за совершенное правонарушение, а может быть применено при отсутствии правонарушения (профилактические меры и меры защиты).

Меры защиты часто отождествляют с мерами юридической ответственности, используемыми в рамках правовосстановительной ответственности. Здесь необходимо учитывать, что меры защиты применяют при отсутствии правонарушения (возмещения вреда, возникшего при спасании государственного и общественного имущества)

В условиях рыночной экономики приобретает большое значение расширение использования правовосстановительной ответственности в обеспечении нарушенных прав, исполнении обязанностей, возмещении причиненного вреда. Это однако не означает ограничение использования штрафной ответственности, которая сохраняет свой высокий статус в обеспечении правопорядка.

**71. Государственное (правовое) принуждение. Меры государственного принуждения: юридическая ответственности, меры защиты, профилактические меры.**

Государственная власть осуществляется с использованием принуждения. В то же время гарантии правильной реализации принуждения, его эффективности заложены в сочетании принуждения и убеждения. Нельзя как переоценивать роль принуждения, так и недооценивать его в условиях современной государственной жизни. Государственное принуждение включает в себя такие элементы как: 1) субъекты принуждения — государственный орган или должностное лицо; 2) осуществление принуждения — процесс воздействия государственной власти на правоприменителя; 3) объект принуждения — физическое или юридическое лицо, допустившее противоправное деяние. Характерной чертой государственного принуждения современного государства является осуществление его исключительно в правовых формах, что дает основание называть такое принуждение правовым принуждением. Действительно, государственное принуждение, основанное на праве и осуществляемое в пределах права, приобретает качество правового принуждения. Правовое наполнение государственного принуждения обусловлено тем, насколько оно подчинено общим принципам правовой системы общества, является единым и всеобщим на территории всего государства, регламентировано с помощью норм права по содержанию, пределам и условиям применения, действует через механизм субъективных прав и юридических обязанностей, оснащено развитыми процессуальными формами.

Неоднородность общественных отношений, регулируемых правом, определяет существование таких видов правового принуждения как уголовно-правовое, гражданско-правовое, дисциплинарно-правовое и административно-правовое. По функциональному значению в деле охраны правопорядка различаются государственные средства предупреждения, пресечения и наказания. Среди принудительных мер значительную роль играют восстановительные меры (меры—защиты). Их необходимо отличать от мер юридической ответственности (штрафные меры). Штрафные меры (меры ответственности) и меры защиты (правовосстановительные меры) выполняют разные функции.

Применение штрафных мер связано с официальным обвинением лица в совершении правонарушения (преступления или проступка). Отсюда выделяется уголовная, административная или дисциплинарная ответственность. Применение мер защиты имеет целью обеспечить интересы тех лиц, права которых нарушены. Здесь защита права допустима как в силу объективно противоправного поведения, так и при отсутствии противоправности. В конечном счете функция восстановительных мер сводится к обеспечению исполнения юридической обязанности. Характерно, что меры защиты представляют возможность правонарушителю на любой стадии процесса возместить причиненный им вред, ущерб, уплату неустойки (штрафа, пени).

Существование правовой процедуры применения мер государственного принуждения — одна из важнейших составляющих принципа законности в деятельности правового государства. Следует заметить, что в системе государственного принуждения используются меры, оказывающие морально-правовое воздействие в таких формах как замечание, предупреждение, общественное порицание и т. д.

Меры государственного принуждения могут применяться в связи с экстремальными социальными условиями, военными действиями и стихийными бедствиями. Государство использует также профилактические меры в интересах государственной безопасности, охраны прав граждан. К примеру, применяется досмотр багажа, личный досмотр, проверка документов и др. Такого рода государственное принуждение принципиально отличается от санкций, связанных с фактами противоправного поведения. Эти меры составляют особую группу в системе государственного принуждения, но они также должны быть регламентированы нормами права. Вопрос о государственном (правовом) принуждении непосредственным образом связан с представлениями об обязательности права, поскольку его воплощение в жизнь определяется как социальной и личностной ценностью, так и гарантированностью государством.

**72. Понятие государства. Сильное и слабое государство. Государство и гражданское общество**

Опыт существования государства определил такие его черты как народ, территорию и власть. В современной интерпретации они обозначаются в виде государственного народа, государственной территории и государственной власти. При этом государство является не только основной формой политического сообщества, но и ключевым элементом идентификации народа. Составляя основание дли дефиниции государства, эти характеристики государства не являются исчерпывающими,

Государственный народ выступает как этническая общность, самоопределяющаяся нация, объединение людей, действующее в едином правовом пространстве и связанное государственной принадлежностью. Самосознание, привычки, идеалы, язык характеризуют взаимосвязь народа и государства. При этом в соответствии с фактами мировой истории чаще государства формировали народы, нежели наоборот. В противоречие с устоявшимся тезисом о первичности народа по отношению к государству, именно государства способствуют гармонизации интересов, стимулируют объединение и созревание народов. Чувство национальной принадлежности развивается у представителей определенных групп населения путем идентификации на племенном, локальном, региональном, государственном уровне.

Национальная идентификация выступает как результат длительного и непрерывного процесса формирования коллективного сознания принадлежности к одинаковым культурным, историческим, языковым традициям. Она идет рука об руку с легитимностью власти, то есть убеждениями, что власть справедливо представляет интересы социальных групп на определенной территории. Если с народом или властью не идентифицируется большинство населения, то нельзя ждать соблюдения требовании норм, установленных государственной властью.

Государственная территория является частью территории земли, с которой исторически связан государственный народ в границах, признанных мировым сообществом. Географическая территория пребывания народа должна быть признана в качестве территории его проживания и деятельности, поскольку только признание есть способ утверждения народом своей независимости.

Государственная власть представляет собой организацию публичной политической власти, обладающую суверенитетом и действующую в соответствии с правами человека. Она должна обеспечивать безопасность данной политической общности, способствовать укреплениюидентификации народа, успешно разрешать конфликтные ситуации, используя механизмы нормирования, управления и принуждения.

Атрибуты государства дают первое приближение к определению понятия государства и указывают на необходимость раскрытия его содержания как сложной системы управления, несущей на себе отпечатки свойств современного человека, таких как активность, рациональность, автономность и др. В этой связи государство выступает как система мобилизации ресурсов, система руководства, система легитимности. В то же время каждое из этих проявлений государства невозможно без организационного единства. При этом в систему организационного единства входят: политическое единство, обеспечивающее каждому возможность участвовать в политической жизни; правовое единство, гарантированное конституцией и иерархией нормативно-правовых актов; единство власти при разделении властей и ответственности каждой власти за свои действия; единство народа, выраженное в государственном образе мысли людей и гражданстве; территориальное единство, сложившееся в устойчивых границах и территориальной целостности.

Государство выступает как суверенный институт, отвечающий за целостность территории, контролирующий вооруженные силы, способный изыскивать достаточные финансовые средства для содержания должностных лиц и обладающий правом принимать властные решения. Государство может быть названо сильным, если оно способно управлять территорией, защищать ее и контролировать, принимать решения, финансировать свою деятельность, осуществлять управление экономикой и обладать властью в системе коммуникаций. Государство, которое при осуществлении этих задач проявляет свою несостоятельность, а также постоянно сталкивается с противостоянием своей политике как изнутри, так и снаружи, может быть названо слабым государством. В механизме управления делами общества государство становится средством общественного компромисса.

Деятельность государства связана с двумя основными началами в его организации и функционировании: демократического и бюрократического принципов. Демократический принцип выражен в участии населения или его части в осуществлении власти, ее выборов,' наличии институтов представительной и непосредственной демократии. При этом проявляется коллегиальность в принятии решений, подконтрольность исполнительной власти законодательной власти и самостоятельный все более высокий статус судебной власти. Бюрократический принцип связан с тем, что государственное управление нуждается в профессионалах. Централизм, строгая иерархия назначение на должность, обязательность решений вышестоящихдля нижестоящих. Для современного бюрократического управления характерно, что оно осуществляется на основе профессионализма и законности.

**Гражданское общество** представляет собой, главным образом, социально-экономическую и личную сферу жизнедеятельности людей, свободную от государственного вмешательства. В то же время гражданское общество свя­зано с государством и возможно только в государственно организованном обществе.

Во-первых, ряд институтов является одновременно ком­понентами и гражданского общества, и государства. Тако­вы, например, политические партии. Они аккумулируют и формулируют многообразные интересы индивидов и соци­альных общностей в единый политический интерес и обес­печивают их участие в управлении общественными и госу­дарственными делами.

Во-вторых, границы между государством и гражданским обществом имеют тенденцию к размыванию. С одной сто­роны, гражданскому обществу государство делегирует часть своих полномочий. Потому в зарубежных странах нередки такие явления, как третейские (негосударственные) суды, негосударственные пенитенциарные учреждения, альтер­нативные (без формальной судебной процедуры) способы разрешения конфликтов. С другой стороны, государство берет под контроль сферы деятельности, ранее бывшие за­крытыми для государственного вмешательства, например, регулирует экономические отношения, осуществляет ин­тервенцию в семейные дела, если это необходимо для защи­ты от домашнего насилия.

В-третьих, гражданское общество предполагает конт­роль над государством, так как любая государственная власть постоянно стремится к самовозрастанию и подчине­нию себе общества. Контроль гражданского общества над государством осуществляется при помощи политических партий (особенно оппозиционных), средств массовой ин­формации, свободных демократических выборов.

Гражданскому обществу соответствует тип государства, который именуют ***правовым.*** Правовое государство высту­пает как система органов и институтов, которые гаранти­руют и защищают нормальное функционирование граж­данского общества.

Принципы взаимодействия гражданского общества и правового государства:

**1**) признание государством экономического, политичес­кого и идеологического ***плюрализма*** общества;

2) безусловное ***признание и защита*** государством прав человека и гражданина, ***невмешательство*** государства в частную жизнь граждан;

***3)******взаимные обязанности*** и ***ответственность*** личнос­ти и государства;

4) ***взаимный отказ*** общества и государства от исполь­зования насильственных, незаконных действий;

5) ***стремление к социальному миру,*** партнерству и национальному согласию.

Гражданское общество в Украине и постсоветских госу­дарствах еще неразвито. На его развитие и укрепление должны быть направлены усилия как общества, так и го­сударственной власти.

**73. Суверенитет государства. Внешний и внутренний суверенитет государства. Государства и надгосударственные образования.**

Суверенитет выступает как свойство, присущее государственной власти. Отсюда следует важный вывод, что любое государственное образование должно обладать суверенитетом. Представление о суверенитете существенно изменилось не только в сравнении с первоначальным смыслом этого термина, но даже в сравнении с представлениями, существовавшими после Второй мировой войны.

В самом общем виде понятие суверенитета означает верховенство и независимость государственной власти внутри страны и во внешнеполитической сфере. Различается государственный суверенитет, суверенитет нации и суверенитет народа. Суверенитету народа принадлежит высшее право определять экономическую, социальную и политическую систему государства. Национальный суверенитет рассматривается как полновластие нации, ее политическая свобода, возможность самоопределения для сохранения своей самобытности, языка, культуры, истории. Государственный суверенитет определяют как исходящую от народа верховную власть, состоящую в самостоятельномосуществлении государством своих функций в рамках национального и международного права.

В современных условиях важное значение приобрел вопрос о возможности ограничения суверенитета. Однако несмотря на то, что международное право, а также нормы, действующие в рамках международных интеграционных объединений ограничивают суверенитет государств, нельзя свидетельствовать потерю государствами их суверенитета. Содержание и объем суверенитета зависят от того, является ли государство независимым в международных отношениях, либо оно выступает как составная часть более крупного государственного образования (федерации, конфедерации), либо оно член межгосударственного союза. Просматривается различение проблемы независимости и самостоятельности государства при характеристике объема суверенитета. Главный тезис государственный суверенитет не абсолютен, а относителен. В то же время государственный суверенитет произволен от суверенитета народа, который един и неотчуждаем, точно также как суверенитет каждой нации, составляющей многонациональный народ.

Суверенность государства выражена не только в обладании этим свойством, но и состоит в способности распоряжаться собственным суверенитетом от частичного самоограничения до полного отказа (суверенное решение ГДР об объединении с ФРГ). По существу же каждый участник международного соглашения идет на определенное ограничение своего суверенитета.

Особый вид самоограничения суверенитета связан с созданием федеративного государства. В федеративном государстве его члены делегируют федеральным органам большую часть своих суверенных прав. Мировой опыт показывает, что в первую очередь это касается области внешних сношений. Считается, что именно концентрация внешнеполитических полномочий у федерации превращает ее в союзное государство и отличает от других объединений государств. Из этого не следует, что субъекты федерации утрачивают способность к внешним связям. Просто эта способность является частичной, в сравнении с универсальной, характерной для федерации в целом. В пределах компетенции, установленной конституцией, за каждым членом федерации признается вправо заключать договоры с иностранными государствами.

По существу деление суверенитета на внешний и внутренний сегодня отображает связь между фактом существования государственной власти и ее внешним признанием. При этом суверенитет факта государственной власти частное дело существующего режима, в то время как суверенитет признания — это проблема международного сообщества или других государств. В современных государствах всечаще не только дискутируется, но и официально признается проблема суверенитета личности как возможности международных институтов обеспечить защиту прав человека от посягательств государства.

**74. Современное и досовременное государство. Признаки современного государства.**

Современное государство предстает в виде управленческой системы, эффективность которой во многом обусловлена тем, как она спроектирована. При этом для западного варианта развития государства показательна смена идеи территории в качестве рамок госстроительствана технологизацию, являющуюся определяющим фактором, превращающим территорию во второстепенный природный ресурс.

Сегодня складывается транснациональный мир, который характеризуется кризисом института национального государства, приматом международного права над внутригосударственным, верховенством суверенитета личности, сокращением контрольных и ограничительных функций правительства. Государства вынуждены все более считаться с международными правительственными и неправительственными организациями и институтами, с одной стороны, и с собственными регионами, с другой. Тем самым происходит "размывание" государственного суверенитета. При этом "открытие" межгосударственных границ сопровождается активизацией надгосударственных и негосударственных институтов в мировой политике.

Среди проблем государства, подлежащих осмыслению, одна из наиболее значимых связана с глобализацией мира. В самом деле, благодаря глобализации территориальность перестает быть организующим признаком социальной и культурной жизни, а глобализирующие социальные практики свободны от локальных привязок и существующих границ. Исходя из этого глобализация напрямую связана с глубоким кризисом государства — нации. Так глобализация выражена в становлении транснациональных сфер жизни людей, так называемых "диаспорных публичных сфер", социальное самосознание которых формируется на основе образа "исторической родины", как правило, имеющего мало общего с действительностью. Эти диаспорные публичные сферы становятся основой возникающего постнационального политического порядка, в котором создаются организации и формируются идеологии, свободные от привязки к какому-либо государству.

Глобализация формирует транснациональные сообщества, в значительной мере неподконтрольные государству и зачастую не воспринимающие государства как легитимных партнеров, что приводитк усилению социальной нестабильности.

Современное государство определяется (В. Е. Чиркин) как обусловленная социальной асимметрией общества и необходимостью решения общих дел универсальная политическая организация, действующая на основе административно-территориального деления и гражданства, осуществляющая с помощью специализированного аппарата управление, арбитрирование и легализованное принуждение. Современное государство несет на себе отпечатки свойств современного человека, среди которых присутствуют активность, рациональность, автономность, открытость в отношении смены исторических возможностей и притязаний.

В отличие от современного государства досовременное государство отягощено прежними представлениями о роли государства, его институтах и функциях. Для него характерен непрофессионализм бюрократии, низкая легитимность институтов государства, функциональная перегруженность, неспособность эффективно использовать имеющиеся ресурсы и т. д. Современное государство способно не только провозглашать и оформлять права и свободы человека, но и реально их обеспечивать. Проблема преодоления несовременных черт государства для Украины имеет принципиальное значение, с учетом политической ориентации на объединенную Европу.

Современное государство — это инструмент политической рациональности, способный обеспечить равновесие между государством и обществом. Между тем авторитет государства поддерживать весьма сложно в связи с ростом ожиданий по отношению к государству и ростом притязаний к нему со стороны индивидов. В условиях усиливающейся персонализации способ подчинения человека органам государственной власти остается прежним, поскольку используется политическая социализация, которая в значительной мере нивелирует индивидов и вызывает протест. На этом фоне заметнее кризис государства как социального института, выраженный по таким позициям: 1) государство — нация переживает значительные сложности в условиях глобализации; 2) обозначилась тенденция к формированию самодостаточных государств, подчиняющих себе общество; 3) нарастает противоречие между государством и потребностями развития общества и человека.

Все очевиднее амбивалентность (двойственность) государства: с одной стороны это мощный фактор общественного прогресса,а с другой — непосредственная причина, экономической стагнации и социального упадка. Кризис государства в немалой степени определяется хозяйственными переплетениями мировой экономики, сужающими деятельность государства. К тому же дифференциация социальных и региональных проблем привела к тому, что их решение осуществляется на муниципальном уровне и на уровне региона, а не на общегосударственном уровне.

Остро стоят вопросы удельного веса механизма властвования, проблема границ власти государства по отношению к индивиду. Прокламируется использование принципа субсидиарности государственной деятельности: государство имеет право вмешиваться тогда, когда индивид и общество не могут себе помочь. Зачастую минимальное государство рассматривается как единственно возможный тип государства, который не нарушает прав индивида. В целом же признается неэффективность государственного регулирования, несовпадение основных ценностей государства и общества, перегрузка государства несвойственной ему деятельностью, а также сложности соблюдения правовых пределов государства.

**75. Государственная власть. Единство и разделение властей. Ветви государственной власти в современной Украине.**

Власть является универсальным механизмом интеграции и упорядочения поведения людей. В первую очередь она представлена" государством, его ресурсами. Вместе с тем власть многолика, выступает в самых разных отношениях, где взаимодействуют субъекты власти (государство, его институты, политические элиты и лидеры, политические партии, группы давления), объекты власти (индивиды, социальные группы, классы, общество). Уже отсюда следует, что понятие политическая власть шире понятия государственная власть. Многообразны источники власти — это авторитет, сила, престиж, закон, богатство, знание, харизма, тайна, интерес и т. д.

Те средства и методы, применение которых дает возможность субъектам власти влиять на объект, именуются ресурсами власти. По мере развития общества менялись ресурсы властвования: от авторитета правителя к таким ресурсам как богатство и сила, через организацию как важнейший ресурс ушедшего века к информации как определяющему ресурсу властвования нового столетия. По мнению О. Тоффлера базовые ресурсы власти (насилие, богатство и знание) претерпели значительные изменения в современном обществе.

При этом знание распределяется еще более неравномерно, чем богатство и вооружение. Отсюда важнейшая задача, решаемая в новое время — перераспределение знаний, интеллектуальных запасов. Зна-ния, информация — определяющий фактор современного развития. Обилие информации порождает необходимость ее фильтрации, интерпретации и обобщения, что приводит к отчуждению от информации человека, принимающего государственные решения, ^нфоща-ция все больше превращается в объект политической манипуляции.

Государственная власть воплощена в механизме государства и распространяется с помощью законов и властеотношений на всю территорию и население государства. Понятие государственной власти как бы соединяет социально-психологические, волевые, силовые и институционализированные элементы. При характеристике государственной власти важно выделить вопросы отношения к власти; многомерности ее природы; различия действительной и потенциальной власти; целей власти.

Взаимодействие в системе государственной власти выражается формулой "властвующий и подвластный". В зависимости от отношения к существующей власти подвластные находятся либо в состоянии зависимости, либо в состоянии автономии. Автономия во властном отношении это отсутствие зависимости, но наличие контроля. Отношение к власти выражается через триаду: легитимность власти, легальность власти и законность власти.Согласие принимать власть, ее поддержка народом выражается в категории "легитимность власти". Легитимная власть создает состояние доверия между правительством и народом, такой власти прощаются ошибки, она способна принимать непопулярные решения и может рассчитывать на поддержку. Легальность власти означает право на применение насилия. Легальность власти создает условия для повиновения законам. Законность власти вытекает из ее легитимности и легальности и выражена в праве. С другой стороны, законодательное оформление существующей власти это и легализация власти, и легитимация власти. Таким образом существует круговая зависимость между законной, легитимной и легальной властью.

Многомерная природа государственной власти может быть раскрыта через основные свойства государственной власти: верховенство, единство, универсальность, общеобязательную принудительность. В этом плане государственная власть может быть охарактеризована от пределов ее могущества (сильная государственная власть) до пределов ее слабости (слабая государственная власть). По расходам на содержание государственной власти можно заключить о ее стоимости. Отсюда различается дорогая власть и дешевая власть. Вопрос об эффективной и неэффективной государственнойвласти связан как с целями власти, так и с различием между действительной и потенциальной государственной властью. Поскольку отношения государственной власти и государственного управления неразрывно связаны между собой, то от эффективности государственного управления во многом зависит оценка существующей власти в качестве действенной и эффективной.

Для формирования, функционирования и развития государственной власти определяющее значение имеет организационный эффект, который выражен в механизме государства. Чем четче определена структура государства, компетенция отдельных органов государства, тем стабильнее и устойчивее государственная власть. Показательно, что при всех переменах в современной государственной жизни структуры власти практически остались неизменными. Нынешняя государственная власть стремится не допускать конфронтации, проповедует политику гражданского согласия, готовность к диалогу, обеспечению равенства, гласности и т. д.

Поскольку всякая государственная власть склонна к концентрации и самовозрастанию, обществом используются приемы преодоления этих негативных тенденций. Среди них наибольшую известность получил принцип разделения властей. В соответствии с этим принципом государственная власть разделяется на законодательную, исполнительную и судебную, каждая из которых обладает строго определенными полномочиями, функциями, целями и ограничена в возможностях воздействия на другую власть. Организация государственной власти не сводится к разделению властей, а включает в себя и сотрудничество этих властей. Это важно подчеркнуть, поскольку проблема организации власти выходит также на проблему ее разграничения между центральной властью, региональной властью и местной властью. Соотношение между различными институтами государственной власти должно квалифицироваться в связке: ветвь государственной власти — объем полномочий — пределы ответственности. В связи со сложностью существования системы государственной власти, одним из принципов ее функционирования является открытость власти, которая обеспечивает индивидам возможность для анализа деятельности государственной власти.

Исторический опыт свидетельствует, что чрезмерное сосредоточение власти чревато насилием. Не случайно в этой связи выработаны такие политические принципы как разделение властей и гражданский контроль за использованием армии. Однако эти формы контроля за деятельностью государства не всегда могут быть использованы меньшинством. И тогда в современной политической деятельности для воздействия на государственную власть прибегают к ненасильственным действиям. По мнению специалистовнасчитывается, по крайней мере, около двухсот методов ненасильственной борьбы, среди которых символический протест, социальный бойкот, отказ от экономического и политического сотрудничества, ненасильственное вмешательство и т. д.

Задача существования современного государства — обеспечить всему народу право на самоопределение, а каждому индивиду — возможность на самобытное существование. Это осуществимо при условии солидаризации интересов с помощью права и власти. Духовная солидарность людей выступает в качестве реального фундамента государства. При этом устройство государства должно быть таким, чтобы допустить к власти лучших граждан, ибо аристократизм государственной власти — определяющее требование к ее существованию.

**76. Типология государства. Формационный и цивилизационный подходы к типологии государства.**

Многообразие государств отображается в категориях типа и формы государства. В современных государствах вопрос определения формы государства является делом конституции, выражается в наименованиях государств. В то же время политическая окраска понятия типа и формы государства приводит к тому, что за внешней терминологией зачастую скрывается совсем не тот смысл, который теория вкладывает в понятия типа и формы государства.

Дошедшее до наших дней классическое учение о формах государства с разделением на монархию (единоличное господство), аристократию (господство элиты) и политеи (непосредственная демократия народа) представляло эти формы как хороший тип государства, в противоположность которым плохой тип: тирания (деспотия единоличного правителя), олигархия (господство богатеев), демократия (господство черни), — свидетельствовали о вырождении хороших форм государства, а смена этих форм происходила как бы по кругу. В дальнейшем представление о цикличном изменении формы государства было заменено идеями прогрессивного развития форм государства. При этом классическое тройственное деление форм государства уступает место различению таких форм, как монархия и республика.

Могут быть выделены такие типы государства, как **Государство-учреждение** строится сверху вниз. В нем реализуется принцип опеки над людьми, что придает политическому строю авторитарный характер. Государство-учреждение часто называют патерналистским государством. Другим типом выступает **государство-корпорация**. Оно строится снизу верх, основано на голосовании и формируется из самостоятельных суверенных индивидов. Существование этих типов государства определяется уровнем правосознания народа. Только зрелое правосознание народа приводит к становлению такого типа государства, как государство-корпорация.

При характеристике современного государства часто используется деление государств на демократию и автократию. При таком подходе демократия фактически отождествляется с конституционным государством, которое может быть и республикой, и монархией, где по-разному проведен принцип разделения властей, используются в соответствии с традициями представительная и непосредственная демократия. Автократическое государство является антиподом конституционного государства как самозванное господство отдельного человека или группы.

Из других оснований для типологии важно выделить различение государств на единые (унитарные) и федеративные государства; по принципу соотношения между государством и правом различаются правовое государство и этатистское государство; по принципам финансирования государства делятся на бюрократические и налоговые государства.

Государство, как и общество, является продуктом исто­рического развития человечества, что и обусловливает формирование исторической типологии государств. Суще­ствует несколько основных подходов к исторической типо­логии государства: формационный, технократический и цивилизационный.

С точки зрения ***формационного подхода*** главным при­знаком, определяющим исторический тип государства, является тип социально-экономических отношений, сло­жившихся в обществе. Авторы формационного подхода (Карл Маркс, Фридрих Энгельс, Владимир Ленин) считали способ производства базисом формации, а государство, право, религию, мораль, искусство — надстроечными, производными от базиса явлениями. Поэтому, с их точки зрения, исторический тип государства обусловлен типом социально-экономических отношений. Маркс выделял такие исторически существовавшие формации (и соответ­ствующие им типы государства): рабовладельческая, фео­дальная, буржуазная. В будущем, с точки зрения Маркса, в результате социалистической революции должно возник­нуть государство диктатуры пролетариата, которое приве­дет к отмиранию государства и права как ненужных в коммунистическом обществе явлений.

С позиций ***цивилизационного подхода*** (Николай Дани­левский, Арнольд Тойнби, Освальд Шпенглер) история человечества — это история рождения, развития и угасания замкнутых, локальных цивилизаций. Каждая из цивили­заций своей основой имеет, прежде всего, духовное начало («великую идею», по выражению Тойнби): своеобразную религию и культуру, национальную психологию. Тойнби включал в число локальных цивилизаций египетскую, китайскую, эллинскую, западную, православную, мекси­канскую и др. цивилизации, породившие соответствующий только им исторический тип государства.

***Технократический подход*** (Герберт Спенсер, Уолтер Ростоу, Дэниэл Белл) к типологии государства основан на приоритете уровня развития технологии, который опреде­ляет тип общества и государства. Сторонники этого подхо­да выделяют три уровня развития технологии: аграрный, промышленный (индустриальный) и постиндустриальный (информационный), которым соответствуют деспотическое, либеральное и демократическое государство.

Каждый из подходов к исторической типологии госу­дарства имеет свои сильные и слабые стороны, по-своему высвечивая разные аспекты сложного пути развития обще­ства и государства.

**77. Понятие механизма государства. Механизм государства и государственный аппарат**

Механизм государства представляет собой реальную организационную материальную силу, располагая которой государство осуществляет власть.

Механизм государства — это целостная иерархическая система государственных органов, осуществляющих госу­дарственную власть, а также учреждений, предприятий, посредством которых выполняются задачи и функции го­сударства.

***Признаки*** механизма государства:

1) ***целостность*** и ***иерархия.*** Целостность обеспечива­ется едиными принципами организации и деятельности государственных органов и учреждений, едиными целями и задачами. Иерархия означает подчинение нижестоящих органов государства вышестоящим;

2) первичными структурными частями (элементами) являются ***государственные органы*** и учреждения, связан­ные между собой началами субординации (подчинения) и координации (взаимосвязи);

3) состоит из людей, специально занимающихся ***управ­лением*** (законотворчеством, исполнением законов, их ох­раной от нарушений);

4) он является той ***организационной*** и ***материальной силой*** (рычагом), с помощью которой государство достига­ет конкретных результатов. Функции всех звеньев госу­дарственного аппарата обеспечиваются организационными и финансовыми средствами, а в необходимых случаях — и принудительным воздействием;

5) при помощи механизма государства практически осу­ществляется власть и выполняются ***функции государства;***

6) призван надежно ***гарантировать*** и ***охранять*** закон­ные интересы и права граждан.

Механизм современного государства отличается высокой степенью сложности, многообразием составляющих его частей, блоков, подсистем.

**Структура** механизма государства включает: 1) ***государственный аппарат*** (систему органов госу­дарственной власти). Государственный аппарат соотносит­ся с механизмом государства как часть и целое, выступая в качестве главного, системообразующего элемента меха­низма государства;

2) ***государственные учреждения и предприятия,*** ко­торые властными полномочиями (за исключением их ад­министраций) не обладают, но выполняют общесоциальные функции в сфере экономики, образования, здравоохране­ния, культуры, науки и т.д.;

3) ***государственных служащих*** (чиновников);

4) ***организационные*** и ***финансовые средства,*** а также ***принудительную*** силу, необходимые для обеспечения деятельности механизма государства.

Построение и деятельность механизма современного государства осуществляется на основе определенных ***прин­ципов,*** к которым относятся:

1) принцип ***гуманизма,*** т.е. приоритетности защиты прав и свобод человека и гражданина в деятельности госу­дарства;

2) принцип ***разделения властей*** в построении и функ­ционировании государственного аппарата;

3) принцип ***гласности*** в деятельности государственного аппарата;

4) высокий ***профессионализм*** государственных служа­щих и ***компетентность*** государственных органов;

5) принцип ***законности,*** т.е. правовых начал в деятель­ности всех составных частей механизма государства;

6) принцип ***демократизма*** в формировании и деятель­ности государственных органов, позволяющий учитывать разнообразные интересы подавляющего большинства граждан.

Механизм государства выступает основным субъектом осуществления государственной власти. Посредством госу­дарственного механизма государство осуществляет свои функции, оказывает влияние на стабилизацию и развитие общественной жизни, способствует углублению демократии и организованности в стране.

**78. Законодательная власть и ее функции**

Законодательная деятельность является определяющей в компетенции парламента, что дает основание называть это направление деятельности государства законодательной властью.

Легитимность парламента непосредственно вытекает из суверенитета народа. При этом законодательная власть отделена от других подсистем власти, но взаимодействует с ними. Содержание законодательной деятельности нормативно ограничено и гарантировано конституцией. Особенно значимо, что в парламенте партии ведут борьбу за государственную власть. Обратим внимание на то, что законодательная власть проявляется не только в осуществлении законодательной функции. Для нее характерны и такие функции как представительская функция, связанная с обеспечением партийного, территориального, корпоративного, этнического представительства, что создает условия различным социальным силам действовать через парламент; учредительная функция, которая состоит в утверждении и назначении различных лиц на государственные посты, создании организационных структур, специальных комиссий и т. п.; контрольная функция, выраженная в обсуждении основных направлении правительственной политики, бюджета и отчета о его выполнении, парламентских запросов депутатов правительству или министру, контрольной деятельности парламентских комиссий или должностных лиц, назначаемых парламентом, наконец, выражение доверия или недоверия правительству.

Демократически избранный парламент, осуществляющий свои функции — важнейший институт легитимации государственной власти, форма обеспечения политической гласности и открытой политической полемики. Действительно, законодательная функция парламента является определяющей. Она четко фиксирована стадиями законодательного процесса. Используется правило, в соответствии с которым законопроект принимается к рассмотрению только тогда, когда он внесен лицом или органом, обладающим правом законодательной инициативы. 11о субъектам этого права различают: 1) парламентскую инициативу \_ (внесение законопроекта членами палат); ^У'народную инициативу (внесение законопроекта группами избирателей); 3) правительственную'инициативу (внесение законопроекта министрами от имени главы государства или правительства); 4) специальную инициативу (внесение законопроекта органами, специально указанными в конституции). Вносить в парламент проект государственного бюджета во всех государствах исключительное право (прерогатива) правительства.

Рассмотрение законопроектов в парламенте называют чтениями. Первым чтением является принятие к рассмотрению законопроекта и оглашение его наименования председателем палаты. После этого законопроект направляется в постоянную комиссию на заключение. На второе чтение лицо или представитель органа, внесшего законопроект делает доклад, а затем зачитывается заключение комиссии. После этого законопроект либо возвращается в ту же комиссию, либо передается другой комиссии парламента. Третье чтение представляет собой постатейное обсуждение законопроекта в палате парламента. За обычный законопроект должно быть подано п]з<>стое большинство голосов присутствующих депутатов, в то время как конституционный законопроект принимается, как правило, квалифицированным большинством. После принятия законопроекта одной палатой, он передается в другую, где рассматривается в том же порядке. При возникновении разногласий между палатами по поводу законопроекта используются различные формы преодоления такого рода противостояния палат: от отклонения поправок в нижней палате при повторном голосовании, до создания на паритетных началах смешанных комиссий палат. Принятый парламентом законопроект, направляется на утверждение главе государства. Подписанный главой государства закон публикуется в официальном издании. В случае отказа в подписании законопроект считается не принятым (право абсолютного вето) или возвращается на повторное рассмотрение (право отлагательного вето). Повторное принятие законопроекта при праве отлагательного вето обязывает главу государства подписать закон.

Законодательство современных государств исходит из того, что член парламента должен действовать независимо от своих избирателей (иметь свободный мандат). Конституции многих государств прямо указывают на недопустимость императивных мандатов.

**79. Судебная власть и осуществление правосудия**

Судебная власть проявляет себя через правосудие и принятие общеобязательных решений в процессе гражданского, уголовного,административного, хозяйственного судопроизводства. Защита права вышла в судебной деятельности на первый план, отодвинув на периферию применение принуждения.

Сложились две судебные системы^ одна из которых именуется состязательной, а вторая — следственной. Характерной чертой состязательной судебной системы является непосредственное состязание сторон перед судом, когда стороны (адвокаты) имеют возможность контролировать ход процесса и являются главными действующими лицами в этом процессе. Судья здесь близок по своей позиции к роли третейского судьи. Если при этом имеются присяжные, то судья не решает вопроса, кто прав, а кто виноват. Судья не вмешивается в процесс принятия решения.

В следственной системе многое определяется на стадии предварительного расследования, и судья по существу ведет дело на основе документов. При этом судья сам исследует факты, отбирает улики, стремится самостоятельно установить истину по делу. В следственной системе по традиции не применяется суд присяжных, и адвокаты не являются главными действующими лицами.

Состязательная судебная система характерна для государств с правовой системой, основанной на прецеденте (семья общего права), а следственная судебная система используется государствами романо-германской правовой семьи, основанной на нормативно-правовых актах. В настоящее время отмечается сближение правовых систем общего права и романо-германского права, взаимное использование различных элементов организации судебной деятельности. Характерный пример — распространение суда присяжных в государствах романо-германской правовой семьи.

Среди достоинств суда присяжных отмечаются: их большая беспристрастность по сравнению с судьями, находящимися на государственной службе; обостренная способность присяжных руководствоваться чувством справедливости; обеспечение устойчивой связи правосудия с населением. Приверженность к этой форме суда рассматривается как олицетворение гуманизма и справедливости, хотя общая тенденция состоит в сокращении сферы их применения. Суды присяжных в современных государствах весьма разнообразны, что обусловлено правовыми и региональными традициями. Однако повсеместно отмечается ограничение правомочий присяжных, в связи с ускорением процедуры правосудия, повышением роли профессиональных судей.

Организационно-правовые принципы осуществления правосудия и гарантии независимости суда заданы конституциями государств. Среди гарантий независимости суда, как правило, выделяется неприкосновенность судьи, пожизненный срок их назначения или избрания,эффективное исполнение судебных решений. Основными формами пересмотра судебных решений выступают апелляция и кассация.

Судебная власть препятствует действию неразумных законов, обеспечивает ответственность исполнительной власти за несоблюдение воли законодателя, защищает права граждан от произвола бюрократии. Самостоятельность и независимость судебной власти характеризуется: признанием за судебной властью в механизме государства равенства с законодательной и исполнительной властью; защитой и соблюдением основных прав и свобод граждан в процессе судопроизводства; организацией судопроизводства на принципах состязательности, равноправия сторон, презумпции невиновности; признанием права каждого на разбирательство его дела судом присяжных в случаях, установленных законом; установлением судебного контроля за законностью заключения под стражу; совершенствованием системы гарантий независимости судей и подчинения их только закону, закреплением принципа несменяемости судей.

**80. Исполнительная власть и ее механизм**

В современном государстве усиление независимости правительства от парламента выражено в том, что исполнительная власть имеет возможность принимать важные политические решения. Поэтому проблема функционирования исполнительной власти строго в пределах, установленных конституцией и действующим законодательством является одной из важнейших. Иерархическое построение исполнительной власти с выделением центральной, региональной и местной власти обеспечивает четкость и быстроту исполнения принятых в центре решений. Исходя из содержания и результатов деятельности исполнительной власти судят об эффективности или неэффективности государственной власти в целом. И действительно, от работы правительства и всей системы исполнительной власти зависит состояние экономической, политической, социальной и культурной жизни общества, уровень жизни индивида.

Правительство имеет различные наименования: кабинет, кабинет министров, государственный совет, федеральный совет и т. п. Различаются однопартийные правительства, где одна политическая партия располагает большинством, и коалиционные правительства, где ни одна политическая партия не имеет большинства. Главой правительства может быть премьер-министр, председатель совета министров, федеральный канцлер., президент и т. п.

Выделяют парламентский принцип образования правительства (исходя из расстановки сил в парламенте) и внепарламентский принцип, когда глава государства самостоятельно подбирает, назначает и увольняет членов кабинета.

Институт парламентской ответственности правительства означает не судебную, а политическую ответственность. Министры несут коллективную, то есть солидарную ответственность за политику и решения правительства, и индивидуальную ответственность за дела своего министерства. Иногда отрицательное голосование парламента по правительственному предложению приравнивается к^выраже-\_ нию недоверия. Чаще же отказ в доверии должен сопровождаться принятием мотивированного решения. Резолюция недоверия вносится парламентариями и обычно должна быть подписана группой депутатов. Между внесением резолюции и постановкой ее на голосование предусматривается значительный промежуток времени. Для принятия резолюции недоверия требуется абсолютное большинство голосов.

Помимо главы правительства в состав правительства входят министры, государственные министры, министры без портфеля, статс-секретари, младшие министры и парламентские секретари. В большинстве государств жестко фиксированная структура и численный состав правительства отсутствует, поскольку эти компоненты определяются при создании нового правительства или его реорганизации. Между тем отмечается общая тенденция сокращения количества министерств, которых в различных государствах от десяти до более тридцати. Считается, что 'для осуществления своих функций современному государству необходимы следующие министерства 1) министерства, стоящие на страже правопорядка и государственного строя; 2) министерства, ведающие внешними сношениями 3) военные министерства; 4) министерства экономического профиля; 5) "социальные" министерства; 6) министерства образования и науки.

Деятельность исполнительной власти не должна означать политизацию государственных служащих. Правилом является политическая нейтральность управленческого аппарата как в отношении партии, стоящей у власти, так и в отношении оппозиции. Нейтральность обеспечивается системой гарантий, являющихся уже традиционными: конкурсный набор служащих, определение статуса служащих в законе, наличие дисциплинарных гарантий и т. п. В то же время на высших административныхдолжностях происходит совмещение политики и управления. Это соединение политических и управленческих функций допускается в отношении сотрудников кабинета министров.

**81. Государственное управление и местное самоуправление**

Понятие местного самоуправления (муниципалитета) в одних государствах относится только к особому виду городского самоуправления, в других это самоуправление населенных пунктов, в третьих это всякое местное самоуправление, включая и региональное.

Система местного самоуправления является не только более демократичной, в сравнении с государственным управлением на местах, но и позволяет полнее учитывать проблемы развития территории, интересы различных групп населения, эффективнее управлять образованием, поддержанием порядка, содержанием дорог и т. д. К тому же государственный бюджет освобождается от расходов на содержание местной администрации. Практика управленческой деятельности на местах свидетельствует, что государству следует сочетать обе системы управления, то есть использовать смешанную систему управления, сочетающую прямое государственное управление и местное самоуправление.

Вся система функций муниципальных учреждений обусловлена объемом их полномочий. Обычно компетенция органов местного самоуправления в законодательстве ограничена исключительно местными делами. Эта компетенция именуется "собственной компетенцией". Некоторые вопросы могут составлять "делегированную компетенцию", когда органы государственной администрации передают муниципальным учреждениям отдельные полномочия. Действует общий принцип, который гласит, что органы местного самоуправления не имеют права совершать действия или принимать акты политического характера.

В компетенцию органов местного самоуправления включаются полномочия в области коммунального хозяйства и благоустройства, охраны окружающей среды, развития местного транспорта, дорожного строительства, канализации, очистки улиц, водогазо- и электроснабжения и т. д. В социальной сфере органы местного самоуправления оказывают помощь малоимущим, осуществляют строительство жилья, муниципальных школ, больниц, детских садов и т. п. Среди полномочий в области охраны общественного порядка: установление правил поведения в общественных местах, издание предписаний по пожарной охране, санитарному надзору, создание местных полицейских сил, на которые возлагается несение патрульной и охранной службы. В ряду финансовых полномочий важнейшим является принятие местного бюджета, который складывается из собственных доходов (налоги и сборы с населения) и дотаций из государственного бюджета. Объем полномочий органов самоуправления зависит от того, какую административно-территориальную единицу представляет местное самоуправление. Чем она крупнее, тем больше компетенция органа местного самоуправления и тем шире объем его управленческих функций.

Институциональный аспект местного самоуправления раскрывается в системе его институт015- Обычно местное самоуправление включает два вида органов: выборное муниципальное собрание (ассамблея, совет) и исполнительный орган (мэр, бургомистр). Представительный орган местного самоуправления принимает решения,, в то время как исполнительный орган должен выполнять эти решения и осуществлять оперативное управление.

Основой работы представительных органов местного самоуправления являются сессии, которые созываются от одного раза в неделю, до одного раза в месяц. При этом продолжительность их работы ограничивается одним днем. Функции оперативного управления местными делами выполняют органы местной администрации. В одних случаях руководитель местной администрации избирается из членов выборной ассамблеи, в других непосредственно избирается населением. Порой функции местной администрации возлагаются на представителя правительства.

Мировой опыт свидетельствует, что даже в одном государстве сосуществуют несколько моделей местного самоуправления. Стержневая проблема местного самоуправления: решение местным сообществом под свою ответственность дел местного значения. Конкретные формы местного самоуправления определяются предметом ведения и содержанием функций местного самоуправления, финансово-экономическими основами, соотношением местного самоуправления и государственного управления, формами и средствами государственного контроля за деятельностью местного самоуправления. Несмотря на разнообразие местного самоуправления сложились его важнейшие принципы: полная финансовая самостоятельность, организационная независимость, наличие собственной компетенции и ответственность.

**82. Государство в политической системе общества. Государство и группы давления (лоби).**

Политическая система выступает как сложное образование, которое обеспечивает существование общества как единого организма, централизованно управляемого политической властью. Выделяются **четыре компонента политической системы**: политическая структура; политические и правовые нормы; политические отношения; политическое сознание и политическая культура. Среди институтов, составляющих политическую структуру, наряду с партиями, профсоюзами, общественными организациями, важнейшим институтом является государство. Именно государство создает условия для обеспечения верховенства политической системы по отношению к экономической и духовной системам. При этом если для экономической системы главное состоит в производстве товаров и услуг, а для духовной системы — в адаптации индивидов на основе установления образцов и норм поведения, то главное, что характеризует политическую систему — это политическая власть. Не случайно **основными функциями политической системы** являются: 1) определение целей и задач общества; 2) мобилизация ресурсов; 3) интеграция элементов общества; 4) распределение ценностей в обществе. Характерные черты политической системы выражаются через такие категории как **Устойчивость политической системы** определяется продолжительностью ее существования во времени. **Адаптивность политической системы** связана с приспособляемостью к изменениям, происходящим в обществе и в системе международных отношений. **Продуктивность политической системы** фиксируется способностью решать возникающие в обществе проблемы (чем больше проблем решается, тем политическая система продуктивнее).

Политическая система должна быть стабильной. Отсутствие стабильности политической системы характеризуется как ее сейсмичность, которая во многом обуславливается неустойчивостью центра. Вообще решение проблемы центрирования политической системы как бы задает ей такие свойства как устойчивость, адаптивность, продуктивность, эффективность.

В институциональном аспекте для политической системы важнейшими вопросами являются: четкое разграничение государственной организации общества и негосударственной организации общества; создание надежной и доступной системы контроля за институтами власти; правовая гарантированность деятельности средств массовой информации; создание условий для функционирования в системе политических институтов представителей всех партий. В системе политических отношений вызывают сложности отношения конфронтации, характеризующиеся борьбой и изоляцией. Поэтому должны вестись поиски сотрудничества, построенного на балансе разнообразных интересов. При этом в систему политических отношений включены субъекты социального уровня (классы, этносы, группы, индивиды, электорат, мафия); институциональные субъекты (государство, партия, профсоюз, парламент); функциональные субъекты (армия, церковь, оппозиция, лобби). Включение в политическую жизнь правого и левого экстремизма дестабилизирует политическую систему.

Нормативный аспект политической системы во многом обусловлен конституционным регулированием, которое может быть двух типов. Один тип конституционного регулирования направлен на организацию и деятельность лишь одного элемента политической системы, а именно государства, в лице его институтов (Конституция США). Другой тип конституционного регулирования, получивший наибольшее распространение в современных государствах, связан с фиксацией на конституционном уровне всей политической системы. Вообще предназначение конституции для политической системы общества в первую очередь в том, чтобы с ее помощью установить правила борьбы за власть.

Политическая система — всегда формализованная система. В деле становления и функционирования политической системы немалую роль играет политическое сознание, выступающее как субъективный образ политической системы. Знания, ориентация, ценности и установки в своей целостности составляют политический менталитет, формирующийся в массовом политическом сознании и усваиваемый индивидами. Политический менталитет или ментальность означает наличие у людей, принадлежащих к одной культуре, определенной психологической оснастки, которая позволяет специфично воспринимать и формировать политическую систему и самих себя в этой системе.

**83. Конституционное государство и его характерные черты. Конституционное и правовое государство.**

Развитие государственной деятельности в рамках конституционных норм на основе демократических выборов, использование принципа разделения властей, признание определяющей ценностью прав человека сформировало нормативноеопределение государства. Она предполагает упорядочение политических процессов и институтов власти на основе конституции. Для исключения произвола, обеспечения гарантий прав и свобод личности используется жесткое ограничение государственной власти конституционными нормами и процедурами. Созданы условия для реального влияния народа на ход развития политической жизни, государственной деятельности. Не только закреплен в конституциях, но и практически реализуется принцип разделения властей, включающий следующие основные элементы: 1) концептуальное различие "легислативы" (законодательной власти), "экзекутивы" (исполнительной власти) и "магистратуры" (судебной власти); 2) обособленность и независимость одной власти от действий или вмешательства другой; 3) правовая несовместимость должностных лиц во взаимоотношениях властей; 4) сдерживание или уравновешивание одной власти действиями другой; 5) согласованность положения властей между собой и отсутствие ответственности одной из них за действия другой. Следует отметить, что юридическое содержание принципа разделения властей со временем получает все новые характеристики.

В практике конституционных государств получила распространение доктрина "конституционной защиты", которую составляют законодательные меры, принимаемые парламентом в ходе текущего законодательства (запрет партий или организаций); судебные меры, принимаемые по просьбе органов исполнительной власти (судебные решения о запрете партий, запреты на профессии и т. д.); административные меры, когда лица устраняются с занимаемых должностей частных или государственных служб путем административных распоряжений; финансовые репрессивные меры (особенно штраф).

Для конституционных государств характерна также доктрина "состояние необходимости". Под состоянием необходимости понимаются исключительные и непредвиденные обстоятельства, которые делают неизбежным концентрацию власти в одних руках в целях сохранения государства. Отображение этой доктрины на законодательном уровне выражено в специальной системе норм чрезвычайного законодательства. Сегодня общепризнанно, что чрезвычайное законодательство — это цивилизованная форма преодоления кризисных .ситуации, с которыми может столкнуться государственная власть

**84. Концепция социального государства. Украина как социальное государство**

**Социальное государство** — это государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Социальным может быть только государство, имеющее высокий уровень экономического развития, причем в струк­туре экономики должна быть учтена социальная ориентация государства. В этой связи момент реального возникновения социальных государств следует отнести к 60-м гг. XX в., что связано с установлением ответственности государства за предоставление каждому гражданину прожиточного мини­мума.

Проведение государством социально ориентированной политики представляет собой трудный процесс в силу не­обходимости учитывать противоречивые, почти исключа­ющие друг друга цели: эффективное развитие экономики и достижение социальной справедливости, сглаживания социального неравенства.

**Признаки социального государства:**

1) ***мощный экономический потенциал,*** позволяющий осуществлять меры по перераспределению доходов, не ущемляя существенно положения собственников;

2) ***социально ориентированная структура экономи­ки,*** что проявляется в существовании различных форм собственности со значительной долей собственности госу­дарства в нужных областях хозяйства;

3) ярко выраженная ***социальная направленность по­литики*** государства, что проявляется в разработке разно­образных социальных программ и приоритетности их реа­лизации;

4) наличие у государства ***целей установления всеобщего блага,*** утверждения в обществе социальной справедливо­сти, обеспечения каждому гражданину достойных условий существования, социальной защищенности, равных стар­товых возможностей для самореализации личности;

5) наличие ***развитого правового регулирования в соци­альной сфере*** (с выделением отраслей трудового права, права социального обеспечения, медицинского права и т.д.).

Социальному государству присущи все традиционные функции, обусловленные его природой, государства как такового, но они как бы преломляются через призму целей и задач социального государства. В рамках социальной функции можно выделить следующие ее ***разновидности:***

1) поддержка социально незащищенных категорий на­селения (через систему пенсий, социальных выплат и по­мощи);

2) создание возможностей для свободной реализации трудового и интеллектуального потенциала граждан госу­дарства; обеспечение трудовой занятости населения и борь­ба с безработицей;

3) охрана труда и здоровья людей;

4) поддержка семьи, материнства, отцовства и детства;

5) сглаживание социального неравенства путем пере­распределения доходов между различными социальными слоями через налогообложение, государственный бюджет, специальные социальные программы;

6) поощрение благотворительной деятельности (в част­ности, путем предоставления налоговых льгот предприни­мательским структурам, осуществляющим благотворитель­ную деятельность);

7) забота о сохранении социального мира в обществе, в частности, через систему социального партнерства;

8) участие в реализации межгосударственных социаль­ных программ, решении общечеловеческих проблем (на­пример, помощь странам, страдающим от последствий за­сухи или военных конфликтов).

Социальное государство вошло в полосу кризиса, во многом связанного с тем, что налоговая система, основной опорой которой является обложение доходов, все в меньшей степени соответствует характеру человеческого существования. Это имеет отношение к проблеме труда, рассматриваемого как основополагающий принцип существования социального государства. В этой связи характерны подходы к социальному государству завтрашнего дня, которое не есть простое продолжение общества, основанного на труде. Общая же тенденция такова, что, не исключаягосударственного вмешательства в социальную жизнь, в частности путем перераспределения доходов, нужно сделать вывод о движении к меньшему государству и большей децентрализации.

**85. Концепция правового государства. Украина как правовое государство**

Правовое государство выступает как такой тип государ­ства, власть которого основана на праве, ограничивается с помощью права и осуществляется в правовых формах.

Основные признаки правового государства:

1) ***приоритет прав и свобод личности,*** гарантирован­ных государством и реализуемых гражданами; равенство граждан перед законом; доступность правовой защиты для каждого гражданина; ограничение вмешательства государ­ства в сферу частной инициативы. Граждане действуют по принципу: «Разрешено все, что не запрещено законом»;

2) ***верховенство правового закона*** в системе норматив­но-правовых актов;

3) ***демократический легальный способ формирования власти.*** Органы власти правового государства, как прави­ло, формируются путем свободных всеобщих выборов, а назначения на государственные должности осуществляют­ся с соблюдением законной прозрачной процедуры. В пра­вовом государстве невозможны государственные переворо­ты и закулисные соглашения по поводу формирования органов власти;

4) ***разделение властей.*** Каждая из ветвей власти (зако­нодательная, исполнительная, судебная) формируется и действует в определенной независимости одна от одной. Разделение властей предусматривает также наличие четко очерченного круга полномочий и границ деятельности для каждой из ветвей власти;

5) ***связанность власти правом.*** Власть правового госу­дарства действует по принципу: «Разрешено лишь то, что непосредственно предусмотрено законом»;

6) ***высокий уровень общей и правовой культуры граж­дан.*** Только в этом случае возможно сознательное, компе­тентное участие граждан в управлении государственными и общественными делами, уважение к закону, правам и свободам сограждан;

7) ***взаимная ответственность государства и личнос­ти.*** Ответственность личности перед государством выра­жается в соблюдении запретов (например, не создавать незаконных воинских формирований) и исполнении обя­занностей (например, платить налоги), несении бремени ограничений в случае правонарушений. Ответственность государства перед личностью реализуется через предъяв­ление иска против государства и его органов, обращение в суд, в том числе и в международные судебные органы;

8) ***достойное положение суда*** в обществе и государстве. Суд может быть арбитром во взаимоотношениях между гражданами и государством.

Перспективы правового государства по-разному оцени­ваются учеными и политиками. Одни утверждают, что правовое государство в принципе невозможно ни в одной стране мира. По крайней мере, исследователи, политики и рядовые граждане единодушно отмечают слабость основ для такого типа государственности, по крайней мере, на постсоветском пространстве. Противоположная точка зре­ния состоит в том, что правовое государство рассматрива­ется как единственно возможный вариант взаимодействия в современную эпоху гражданского общества и государст­венной власти. Компромиссом является представление о правовом государстве как идеале, который еще не достигнут даже в наиболее развитых государствах. Практическая же ценность конституционного закрепления этого идеала за­ключается в том, что оно вменяет в обязанность государст­венной власти законные, справедливые действия ради об­щего благосостояния.

**86. Государственные органы и их классификация. Центральные и местные государственные органы.**

В осуществлении государственной власти определяющую роль играют государственные органы. Каждый государственный орган выступает как самостоятельный, структурно обособленный элемент государственного аппарата, наделенный компетенцией для осуществления своих функций. Создание государственного органа связано с наличием правового основания, т. е. определяется действующим законодательством. Обычно система государственных органов устанавливается конституцией и каждый государственный орган выполняет строго определенные нормативами виды деятельности. Кроме того, его организационная структура, компетенция, территориальные и темпоральные пределы деятельности, место в системе государственного аппарата и порядок взаимодействия с другими государственными органами закрепляется в нормативно-правовых актах. Государственный орган наделяется властными полномочиями и возможностью применения принудительных средств для осуществления своих функций. Государственный орган имеет свою сферр приложения, свою область деятельности, которую именуют предметом ведения. Для функциональной характеристики государственного органа используется понятие "компетенция", охватывающее круг и объем полномочий и обязанностей, принадлежащих этому государственному органу, а также цредмет его ведения (А. Б. Венгеров). Государственный орган может действовать исключительно в пределах своей компетенции и предмета ведения.

Организация и деятельность государственных органов строится на основе принципов законности, профессионализма, отчетности, сочетания коллегиальности и единоначалия, гласности и демократизма. Следует подчеркнуть, что государственный орган обязан осуществлять свою компетенцию. Однако в компетенцию некоторых государственных органов входят отдельные полномочия, которыми орган может пользоваться по своему усмотрению, например, право законодательной инициативы. Кроме того, при возникновении чрезвычайных ситуаций законом могут быть предусмотрены на этот случай дискреционные полномочия, позволяющие государственным органам действовать по своему усмотрению.

Все государственные органы могут разделяться на органы главы государства, органы законодательной власти, органы исполнительной власти, органы судебной власти, правоохранительные органы и контрольно-надзорные органы. В зависимости от сложности задач и территориальных пределов деятельности государственные органы делятся на центральные и местные. Здесь следует отметить, что законодательные органы могут быть только центральными и не бывает местных органов законодательной власти. В связи с изменением соотношения центра и периферии в современных государствах усиливается значение местных государственных органов. К тому же параллельно с государственными органами на местах складываются и все более усиливаются органы местного самоуправления, создающие дополнительные сложности для функционирования всей системы государственных органов.

Вопрос о системе государственных органов, их компетенции и функциональной направленности во многом дело сложившихся традиций и реальных возможностей государства. При этом создание новых государственных органов должно быть исключением, а появление социальной необходимости в каком-то новом направлении государственной деятельности должно решаться за счет расширения компетенций и дополнительной функциональной загрузки уже существующих государственных структур. Справедливо замечено, что недопустимо дублирование осуществления одних и тех же функций разными государственными органами.

**87. Номенклатура функций государства. Функции государства и государственные услуги.**

**Функции государства** — это основные направления и стороны деятельности государства, выражающие его сущ­ность и социальное назначение.

Функции государства классифицируют по различным основаниям:

1) в зависимости от принципа разделения властей раз­личают ***законодательную, исполнительно-распоряди­тельную, судебную, контрольно-надзорную*** функции;

2) в зависимости от продолжительности действия разли­чают ***постоянные*** и ***временные*** функции государства;

3) в зависимости от значения различают ***главные*** и ***вто­ростепенные*** функции государства;

4) в зависимости от сферы приложения различают ***внут­ренние*** и ***внешние*** функции государства.

К **внутренним функциям** государства относятся: ***1) экономическая*** функция (формирование и исполнение бюджета, составление и выполнение программ экономичес­кого развития, финансирование ряда отраслей, обеспечение свободы конкуренции и противодействие монополизму, непосредственное руководство государственным сектором экономики);

2) ***правозащитная*** функция, или функция ***защиты прав и свобод человека и гражданина*** (конституционное закрепление личных, политических и социальных прав человека, деятельность государственных органов, защища­ющих права человека и гражданина);

3) ***социальная*** функция (обеспечение достойного уровня жизни человека, помощь гражданам государства, которые по объективным причинам не могут участвовать в создании материальных благ — дети, инвалиды, престарелые);

4) ***фискальная*** функция (взимание налогов и пошлин, выявление и учет доходов производителей материальных и духовных благ, контроль за правильностью взимания налогов и распределения налоговых средств);

5) ***правоохранительная*** функция, или функция ***охраны правопорядка*** (обеспечение точного и полного осуществле­ния правовых предписаний всеми участниками правовых отношений внутри государства, привлечение к юридичес­кой ответственности правонарушителей);

6) ***природоохранительная,*** или иначе — ***экологическая*** функция (регулирование процесса использования природ­ных ресурсов, сохранение и восстановление естественной среды обитания человека);

**7)** ***культурная (духовная)*** функция (организация науки и образования, обеспечение сохранности культурного на­следия и доступа граждан к нему);

8) ***информационная*** функция (организация и обеспече­ние системы получения, использования, распространения и хранения информации).

**К** внешним функциям государства относятся:

1) функция ***обеспечения безопасности государства*** (защита страны от нападения извне, защита общенацио­нальных интересов от деструктивных действий внутри страны);

2) функция ***международного сотрудничества*** и ***интег­рации в мировое сообщество*** (совместная деятельность государств в политической, экономической, культурной, спортивной и других сферах, членство и работа в пределах международных и региональных организаций).

В современном мире, когда общественная жизнь все более интернационализируется, грань между внешними и

внутренними функциями постепенно стирается. Практиче­ски каждая из функций государства имеет как внутреннюю, так и внешнюю стороны. Поэтому ряд ученых выдвигают идею о существовании всего лишь одной — ***генеральной функции*** государства, содержание которой заключается в обеспечении нормального функционирования гражданско­го общества. Генеральная функция распадается на подфунк­ции: экономическую, экологическую и т.д.

Проблемы, вставшие перед человечеством в XX в., обус­ловили возникновение ***глобальных функций,*** для осущест­вления которых необходимо объединение усилий всех го­сударств. В наибольшей степени глобализация затронула ***экологическую*** функцию, функцию ***защиты и охраны прав и свобод личности,*** функцию ***поддержания мирово­го порядка.***

**88. Государственная служба. Прохождение государственной службы.**

Государственная служба выступает как один из основных видов деятельности государства по формированию кадрового состава государственного аппарата и правовому регулированию всех аспектов работы государственных служащих, занимающих должности в этом аппарате и реализующих функции государственных органов в целях обеспечения эффективности государственной деятельности (Ю. Н. Старилов).

Среди важнейших аспектов государственной службы выделяются: 1) государственная служба представляет собой профессиональную деятельность, осуществляемую в пределах полномочий; 2) в этой деятельности происходит реализация компетенции государственных органов; 3) эта деятельность направлена на обеспечение функционирования государственных органов; 4) эта деятельность выступает как исполнение должностных обязанностей. Законодатель зачастую рассматривает государственную службу как профессиональную деятельность служащих в различных государственных органах.

Каждый государственный служащий занят выполнением определенных задач, осуществлением установленных для него функций и в соответствии с этим занимает определенную государственную должность. При этом государственным служащим является лицо, занимающее должность в установленном порядке. Для чего оно включается в штат служащих, получает соответствующий квалификационный разряд (ранг, чин, звание) и занимает место в иерархии государственной администрации. Статус государственного служащего определяется, во-первых, установленной должностью и, во-вторых, квалификационным разрядом. Исполнение обязанностей по государственной должности связано с получением денежного вознаграждения.

Следует обратить внимание на то, что понятие должность связано с понятием должностного лица и служебной присяги. Государственный служащий, который занимает установленную в нормативно-правовом порядке должность, именуется должностным лицом. При этом для занятия должности принимается присяга, в соответствии с которой должностное лицо обязуется выполнять свои служебные и профессиональные обязанности в строгом соответствии с требованиями законов, защищать права и свободы граждан. Своей деятельностью способствовать становлению правового государства, утверждению принципов социальной справедливости, не совершать действий, подрывающих авторитет государственной службы.

В соответствии с действующим законодательством государственная служба выступает как основанная на законе деятельность...персонала государственных органов, состоящая в реализации государственной власти в различных областях социальной жизни. Прохождение государственной службы является важным элементом ее существования. При этом прохождение государственной службы включает в себя: организацию подбора кадров в управленческий аппарат, осуществление перемещения работников по служебной лестнице; установление и реализация способов увольнения с государственной службы.

При прохождении государственной службы реализуется правовой статус государственного служащего и происходит последовательная смена государственным служащим должностей в государственной администрации и ее структурных подразделениях, изменяется его служебное положение в связи с присвоением классных чинов, званий и др. Каждый государственный служащий проходит свой служебный путь, именуемый карьерой.

Для повышения эффективности деятельности государственной службы предлагается установление таких ее принципов как пожизненной службы; политического нейтралитета, полного доверия служащему, верности служебному и профессиональному долгу и некоторых других. В современных условиях государственная служба претерпевает значительные изменения, обусловленные поиском наиболее эффективных форм деятельности государственных служащих.

**89. Форма правления. Форма государственного устройства и государственный режим**

**Форма правления** — это организация, порядок образо­вания и взаимодействия высших органов государственной власти (главы государства, парламента и правительства). Различают две разновидности формы правления — монар­хию и республику.

Монархия — это такая форма правления, когда главой государства является лицо, получающее и передающее свой пост и титул, как правило, по наследству и пожизненно. Признаки монархии:

1) власть главы государства (императора, короля, вели­кого герцога, эмира, султана) существует исторически и не делегируется ему народом;

2) власть монарха осуществляется бессрочно (пожизнен­но) и передается, как правило, по наследству;

3) монарх неответственен за принятые им политические решения.

Разновидности монархий:

1) ***абсолютная*** монархия (Бахрейн, Кувейт, Оман, Са­удовская Аравия). В руках монарха сосредоточена вся полнота власти, он является законодателем, назначает всех

высших должностных лиц государства. Правительство несет ответственность только перед ним;

2) ***дуалистическая*** монархия (Бутан, Бруней, Тонга). Власть делится между парламентом и монархом. Парламент принимает законы, но у монарха есть право абсолютного вето (запрета на введение закона в действие). Правительство назначается монархом, подчиняется ему и несет ответствен­ность только перед ним;

3) ***парламентарная*** монархия (Бельгия, Великобрита­ния, Дания, Испания, Малайзия, Нидерланды, Норвегия, Таиланд, Швеция, Япония). Монарх юридически является главой государства, но участия в управлении страной фак­тически не принимает. Главная отличительная черта пар­ламентарной монархии — формирование правительства парламентом и ответственность правительства перед ним.

Ряд монархий занимает промежуточное положение между дуалистическими и парламентарными (Иордания, Марокко, Непал).

Республика — это такая форма правления, при которой главой государства является президент, избираемый граж­данами на определенный срок. Республика имеет такие признаки:

1) власть главы государства и высших государственных органов делегируется им народом;

2) полномочия главы государства ограничены опреде­ленным сроком;

3) глава государства несет политическую ответствен­ность за свою деятельность.

Большинство современных государств — республики. Принято делить республики на такие разновидности:

***1)******президентская*** (Бразилия, Грузия, Мексика, США). Президент в такой республике, как правило, избирается прямыми выборами (исключение составляют США, где президента выбирает коллегия выборщиков, избранная избирателями). Он возглавляет не только государство, но и правительство. Правительство назначается президентом и ответственно только перед ним;

***2)******парламентарная*** республика (Венгрия, Индия, Ита­лия, Германия). Президент избирается парламентом или особым собранием, формируемым исключительно для вы­боров президента. Президент не является главой правитель­ства и не свободен в его формировании. Фактически главу и состав кабинета определяет парламент, точнее, партия, победившая на парламентских выборах и имеющая боль­шинство в парламенте. Правительство несет ответствен­ность перед парламентом;

3) ***смешанная (президентско-парламентарная)*** рес­публика (Беларусь, Украина, Перу, Россия, Франция). Эта разновидность республики соединяет черты парламентар­ной и президентской республик. Выборы президента про­изводятся всенародным голосованием (как в президентской республике), но президент не возглавляет правительство (как в парламентарной республике). Правительство назна­чается президентом, но назначение премьер-министра требует согласия парламента (или наоборот — министры и премьер-министр назначаются парламентом, но назначение премьер-министра осуществляется по представлению пре­зидента). Правительство несет ответственность перед пре­зидентом, но и парламент вправе выразить ему недоверие, что влечет отставку.

Наряду с монархией и республикой есть смешанные формы правления, соединяющие некоторые черты и той, и другой.

Так, Малайзия представляет собой ***выборную (ротаци­онную) монархию.*** Главу государства — монарха — выби­рают на пятилетний срок. Элементы выборности существу­ют и в Объединенных Арабских Эмиратах. Это государство является ***коллективной монархией,*** возглавляемой Сове­том эмиров. Эмиры семи объединившихся эмиратов выби­рают на пять лет председателя Совета эмиров, которого нередко называют президентом.

К числу нетипичных республик можно отнести респуб­лики с ***пожизненным президентством*** (Уганда, Индоне­зия, Корейская Народно-Демократическая Республика) и республики ***без официального главы государства*** (СССР, Китай, Куба).

**Форма государственно-территориального устройства** — это порядок взаимоотношений между государством и его отдельными частями. Различают унитарные, федератив­ные, конфедеративные, регионалистские (региональные) государства.

Унитарное государство — это единое государство, состо­ящее из административно-территориальных единиц (облас­тей, провинций, губерний). ***Признаки унитарного госу­дарства:***

1) наличие единого центра и единой системы органов власти и управления;

2) наличие единой системы права.

В настоящее время большинство государств мира — уни­тарные государства (Болгария, Венгрия, Греция, Польша). Во многих унитарных государствах (Испания, Украина, Финляндия) имеются автономные образования. ***Автоно­мия*** — относительно самостоятельное в осуществлении государственной власти территориальное образование в пределах государства. Автономия обладает собственным законодательством и органами власти, но суверенитета не имеет.

Разновидности унитарных государств:

1) ***централизованные.*** Региональные органы этих го­сударств формируются путем назначения сверху (Нидер­ланды, Казахстан, Франция);

2) ***децентрализованные.*** Региональные органы образу­ются независимо от центра, как правило, при помощи вы­боров (Великобритания, Новая Зеландия).

Федерация — союзное государство, состоящее из госу­дарств-членов или государствоподобных образований (субъ­ектов федерации). ***Признаки федерации:***

1) наличие нескольких правовых систем, из которых одна (система федерального права) обладает верховенством по отношению к праву субъекта федерации;

2) наличие двух уровней государственной власти. Феде­ральная власть (власть государства в целом) обладает всей полнотой внешнего суверенитета и значительной частью внутреннего суверенитета. Власть субъекта федерации об­ладает ограниченным внутренним суверенитетом.

Разновидности федераций: ***территориальные*** (США, Германия, Бразилия); ***национальные*** (Бельгия, Индия); ***смешанные*** (Россия).

В настоящее время в мире существует 24 федеративных государства, большинство из которых — крупные и средние по территории и численности населения (Индия, Мексика, Нигерия, Россия, США, Германия).

Конфедерация — это временный союз государств, со­зданный для достижения конкретной цели (например, за воевание независимости). В данном случае государства объединяют лишь отдельные направления своей деятель­ности (например, оборона, внешняя политика, внешняя торговля). Развитие конфедерации подчинено «железному закону»: конфедерация либо распадается на отдельные государства, либо эволюционирует в федерацию.

Черты федерации и/или конфедерации имеют некоторые международные объединения, например, Содружество Наций (во главе с британским монархом), Европейский Союз.

Специфической формой государственно-территориаль­ного устройства является***регионалистское (региональное)*** государство. Вся территория такого государства, а не отдель­ные части, состоит из автономных образований (Италия, Испания, Шри-Ланка, Южно-Африканская Республика). Территориальные фракции регионального государства не принимают собственных конституций, но имеют свои из­бранные гражданами собрания и свою администрацию.

Форма правления и форма государственного устройства дают представление об организации государства, его вне­шней форме. Реальная же сущность институтов государс­тва, действительное состояние демократии находят выра­жение в понятии государственного режима.

**Форма государственного режима** — совокупность при­емов, методов, форм и способов осуществления государст­венной власти.

Государственный режим является функциональной характеристикой власти, которая никогда прямо не опре­деляется в конституциях государств (не считая весьма распространенных указаний на их демократический харак­тер), однако всегда самым непосредственным образом отра­жается на содержании конституции.

Существует множество классификаций государственно­го режима. По характеру органов, определяющих полити­ку государства, различают ***гражданские*** и ***военные*** режи­мы. В зависимости от взаимоотношений между государст­вом и церковью различают ***светские*** и ***теократические*** режимы. Но наиболее широко распространенной является классификация, основанная на уровне защиты прав и сво­бод граждан и степени допуска населения к управлению государством. По данным признакам различают:

**1)** ***демократический*** режим, для которого характерны: реальность политических прав и свобод граждан; полити­ческий и идеологический плюрализм; формирование орга­нов власти путем свободных всеобщих выборов; разделение властей; деятельность и власти, и оппозиции в строго кон­ституционных рамках;

2) ***авторитарный*** режим. Его характерными призна­ками являются: ограничение объема политических прав и свобод; ограниченный политический и идеологический плюрализм (например, дозволено существование только двух партий); фактическое, а порой и формальное отсутст­вие разделения властей; недемократический характер выборов (отсутствие реальной возможности выбора). Отли­чительной чертой авторитаризма является сильная испол­нительная власть, как правило, основанная на личности лидера. Яркий пример тому — режим Наполеона во времена Первой империи во Франции;

3) ***тоталитарный*** режим. Его характерные черты: принципиальный отказ от идеи прав человека и граждани­на; приоритет партии или государства в системе социальных ценностей; однопартийная политическая система и запрет на существование оппозиции; наличие общеобязательной государственной идеологии; формальность и декоративный характер выборов; принципиальный отказ от разделения властей; вождизм, точнее, сакрализация (обожествление) лидера, который преподносится как самый мудрый, непо­грешимый, справедливый, неустанно думающий о благе народа. При тоталитаризме устанавливается полный (тоталь­ный) контроль над всеми сферами жизни общества. Государ­ство стремится буквально «слить» общество с собой, полно­стью его огосударствить. Примерами тоталитарного режима являются нацистская Германия, фашистская Италия, ста­линский Советский Союз, маоистский Китай.

**90. Армия как институт государства. Правовой статус военнослужащих.**

Современные государства по разному разрешают проблему милитаризованности власти, но чаще всего используется исключение профессиональных военных из законодательных и исполнительных органов государства, создается система гражданского руководства армией, военные отстранены от участия в политической борьбе. Общество страхуется от включения военных во властные отношения путем конституционного оформления зависимости армии от парламента, главы государства, правительства. Нормы невмешательства армии в политику включают ограничения на политическую деятельность военных, разграничение юрисдикции между силовыми гражданскими и военными институтами, нормирование роли армии обороной от внешнего врага. Для обеспечения равновесия между гражданской и военной властью военнослужащим на действительной военной службе не представляются гражданские права в полном объеме. Для военнослужащих действует принцип осуществления права как гражданами, но не как военными.

Установлено разделение полномочий исполнительной и законодательной власти в военной сфере. Законодательная власть обладает исключительным правом объявлять войну и заключать мир, формировать армию и определять расходы на ее содержание, определять структуру армии и способы ее комплектования, правовой статус военнослужащих и порядок прохождения ими службы. Наглав государств или правительств возлагается обязанность верховного главнокомандующего вооруженными силами, ответственность за разработку и осуществление военной политики, общее руководство деятельностью вооруженных сил, принятие решений о применении вооруженных сил на основе действующего законодательства. В парламентах регулярно заслушиваются отчеты президента и руководителя военного ведомства о состоянии вооруженных сил, исполнении военного бюджета. Специальные комитеты и комиссии контроля за деятельностью военных осуществляют проверку соблюдения прав военнослужащих, обоснованность решений о применении вооруженных сил и т. д.

Непосредственное руководство армией осуществляет министерство обороны. Опыт государственного строительства показал, что смешение политического и военного руководства негативно сказывается как на политике, так и на военном деле. Исходя из этого, многие государства разделяют военно-политическое и военно-профессиональное управление вооруженными силами. Руководство министерством обороны осуществляют гражданские лица, а военные отвечают за профессиональное управление и деятельность войск. Преимущество гражданского политика во главе министерства обороны доказано практикой, поскольку позволило повысить уровень и компетентность руководства армией и ограничило возможности превращения армии в самостоятельный центр власти.

В каждом государстве специфическим образом решается вопрос о соотношении кадрового, профессионального и призывного контингента в вооруженных силах. Среди крупнейших государств собственно профессиональная армия существует только в США и Великобритании. В современных государствах создаются независимые от военных институты стратегических исследований, чтобы в борьбе мнений и позиций отрабатывать понимание проблем безопасности. Ассоциации независимых экспертов и институты используются для проведения экспертиз, обсуждения и подготовки документов по проблемам военной безопасности в государственных органах. Главное в проводимых военных реформах — это создание армии, соответствующей принципам демократии, обеспечение достойного положения военнослужащих в обществе, формирование доверия между гражданскими лицами и военными, организация надежного гражданского контроля над армией.

**91. Налоги и налоговая функция современного государства. Проблема эффективности налоговой политики в Украине.**

Налоговая политика проявляется в системе мер налогового регулирования, направленных на установление оптимального уровня налогов в зависимости от поставленных в данный момент макроэкономических задач. На выбор варианта решения в области налоговой политики влияет общая экономическая ситуация в государстве (темпы роста или падения производства), уровень инфляции, кредитно-денежная политика, соотношение между сферой контролируемой государством и частным сектором. Налоги не должны оказывать отрицательного воздействия на жизненный уровень населения, на предпринимательскую и инвестиционную деятельность. Наряду с этим должны быть обеспечены необходимые поступления в государственный бюджет.

В основе формирования налоговой политики два фактора:

1) использование налоговых платежей для формирования доходной части бюджетов различных уровней и решения фискальных задач государства;

2) использование налогов в качестве косвенного метода регулирования экономической деятельности.

С помощью налоговой системы покрываются расходы государства, удовлетворяются общехозяйственные потребности, решаются задачи диспропорций в экономике, стимулируются структурные сдвиги, развиваются или сокращаются сферы деятельности, стабилизируется экономика, стимулируется экономический рост, развитие предпринимательства и инвестиций, перераспределяются доходы юридических и физических лиц.

Среди принципов построения системы налогообложения следующие: установление перечня налогов и доли налогового изъятия на уровне законодательной власти; стабильность налоговой системы; всеохватность налогов; единый подход к налогообложению различных форм собственности.

Налоговая система должна осуществлять как фискальную функцию (насыщение доходной части бюджета), так и распределительную и стимулирующую. Несовершенство налоговой системы состоит в преобладании фискальной функции, что сказывается на результатах налоговой политики. При этом снижаются платежи в бюджет, происходит спад деловой активности, сокращаются инвестиции. Среди причин неэффективной налоговой политики называют завышение налоговых ставок, множественность налогов, сложность их начисления. Формирование налоговой системы и включение в ее состав определенного количества налогов обусловлено объемом бюджетных расходов. Налоговая политика выстраивается таким образом, чтобы налоговая система обеспечивала основные поступления для покрытия этих расходов.

Среди налогов в структуре налогообложения особое значение приобрело использование налога на добавленную стоимость (НДС). Впервые введенный во Франции в 1958 году, в настоящее время НДС используется во многих государствах, а также в Европейском Союзе.

За уклонение от уплаты налогов применяются значительные экономические санкции. К примеру, весь укрытый доход и штраф, достигающий такой же суммы, взыскиваются в бюджет. Кроме того, уклоняющимся от уплаты налогов грозит тюремное заключение от 5 до 10 лет лишения свободы при отягчающих обстоятельствах. Экономическая эффективность налоговой системы невозможна без хорошо организованной работы государственных налоговых инспекций. Они действуют в условиях отлаженной и\* стабильной налоговой системы, четкого и ясного механизма налогообложения. Для осуществления налоговой деятельности государство расходует значительные финансовые и материальные ресурсы, направляемые на укрепление налоговой службы.

В отличие от государственных налогов складывается развернутая система местных налогов. При этом количество местных налогов постоянно растет, и в современных условиях используется от 50 различных видов местных налогов до 100. В то же время во всех государствах местные органы не имеют права сами устанавливать налоги и все виды налогов утверждаются центральной властью. Если же местным органом разрешается устанавливать налоги, то в таком случае центральная власть контролирует их ставки и суммы.

С помощью налогов государство имеет возможность регулировать экспортно-импортную деятельность предприятий, размещение капитала на своей территории. Государство исходит из критерия территориальной юрисдикции, которую составляет право облагать налогами любое лицо или предприятие, находящееся на его территории. Особенно характерно здесь использование транзитных (случаи пересечения государства) и импортных пошлин (при нахождении иностранного предприятия на территории государства). Налоговая политика государства строится таким образом, чтобы предприятия могли использовать все допустимые законом средства для сокращения налогов. Для поощрения деятельности, зарубежных предприятий государство предоставляет им определенные налоговые льготы. Самая серьезная проблема при этом заключается в устранении двойного налогообложения. Чаще всего государства договариваются о распределении доходов, подлежащих налогообложению, для чего критерием служит местонахождение объекта обложения налогом. Для устранения двойного налогообложения заключаются специальные соглашения между государствами.

**92. Аграрная политика современного государства. Защита прав сельскохозяйственного производителя в Украине.**

Главный принцип свободного рынка (игра спроса и предложения) зачастую не срабатывает в экономике сельского хозяйства. Потому государство проявляет высокий уровень активности в регулировании этой сферы, рассматривая в качестве целей государственного регулирования в сельском хозяйстве: 1) содействие техническому прогрессу и рационализации сельскохозяйственного производства, повышению его эффективности: 2) обеспечение занятости в аграрном секторе и жизненного уровня сельского населения; 3) стабилизацию рынка сельскохозяйственной продукции: 4) гарантированное снабжение внутреннего рынка сельскохозяйственной продукцией по разумным ценам.

Государство устанавливает минимальные цены на сельскохозяйственные продукты, чем обеспечивает защиту производителей от резкого падения цен. Внутренний рынок государство защищает от дешевого импорта сельскохозяйственной продукции и чрезмерных колебаний цен с помощью дополнительных ввозных пошлин. Во многих государствах используется сельскохозяйственная аренда. При этом принципы установления размеров арендной платы существенно различаются: от полной договорной свободы сторон в отношении всех условий (Германия) до чрезмерной зарегламентированности во всех деталях прав и обязанностей участников (Франция). С изменением экономической ситуации понятие сельскохозяйственной аренды меняется в сторону усиления защиты арендатора от арендодателя. Так, в законодательстве Франции достигнуто равновесие между правом собственности и правом сельскохозяйственной аренды и под земледельцем понимается и собственник, и арендатор.

Особое значение приобрела проблема Единой аграрной политики как комплекса мер, разрабатываемых наднациональными органами Европейского Союза и проводимых государствами-членами в аграрной сфере, которая включает регулирование сельскохозяйственных рынков, структуры сельскохозяйственной региональной политики. Наднациональное государственное вмешательство целесообразно, так как его механизм корректируют стихийные рыночные процессы в общих интересах ограничения производства во избежание сверхпроизводства, обеспечивает защиту доходов земледельца, стимулирование экспорта субсидиями. Европейские механизмы контроля должны обеспечивать сочетание интересов потребителей, производителей и государства в целях сохранения природы, сельского ландшафта, уважения автономии экономических партнеров, обеспечения инициативы и ответственности земледельца. Усиливается значение отраслей, занимающихся переработкой и сбытом сельскохозяйственной продукции, которые обеспечивают развитие всего сельскохозяйственного производства. Их предприятия играют ведущую роль в поисках рынков, приспособлении продукции к вкусам потребителей и определении ритма производства.

Для установления цен и приемлемых для потребителей, которые одновременно способны конкурировать с иностранной продукцией, государствами используются такие механизмы: а) ограничение производства; б) поддержка земледельцев для улучшения условий производства; в) временное хранение по решению государственных властей чрезмерного количества сельскохозяйственной продукции; г) стимулирование экспорта сельскохозяйственной продукции субсидиями; д) сокращение стоимости производства путем предотвращения повышения цен на землю; е) сдерживание арендной платы за землю; ж) прямые выплаты государства земледельцам.

Эффективность влияния на цены может быть достигнута и гарантирована только хорошим управлением, что не обязательно должно осуществляться исключительно государством. Профессиональные организации и объединения производителей сельскохозяйственной продукции могут выступать и как посредники, и как эксперты по проблемам рынка. Их беспристрастная деятельность создает возможности для более эффективной организации управления сельскохозяйственным производством.

**93. Инновационная политика современного государства. Особенности инновационной политики в Украине.**

Инновационный процесс объединяет науку, технику, экономику, предпринимательство и управление с целью достижения нового. Он разворачивается от зарождения идеи до ее коммерческой реализации. Существуют различные формы управления инновациями. При этом государство призвано осуществлять специальную инновационную политику, состоящую в стимулировании инновационной активности и развитии научно-технического потенциала.

Инновации всегда носят рисковый характер. Отмечается, что вероятность успеха воплощения новой идеи в новом продукте менее 10%, а из каждых 12 оригинальных идей лишь одна доходит до стадии массового производства и массовых продаж. В целом коммерческий успех достигается лишь в 10% начатых проектов, в то время как .уровень неудачи оценивается в 90%. В этих условиях государственная инновационная политика направлена на создание благоприятного экономического климата для осуществления инновационных процессов. Роль государства в области поддержки инновации сводится к таким видам деятельности: обеспечение развития науки и подготовка научных и инженерных кадров; разработка программ, направленных на повышение инновационной активности бизнеса; государственные заказы, которые обеспечивают начальный спрос на новшества; использование налоговых инструментов стимулирования инновационных решений; посредничество в организации эффективного взаимодействия академической и прикладной науки.

Государственные меры воздействия в инновационной сфере подразделяются на прямые и косвенные. Их соотношение определяется экономической ситуацией в стране, ориентированной на рыночные отношения или на централизованное воздействие. Прямые методы государственного регулирования инновацией осуществляются в таких формах как административно-ведомственная и программно-целевая. Административно-ведомственная форма состоит в виде прямых дотаций, осуществляемых на основании специальных законов, принимаемых с целью непосредственного содействия инновациям. Программно-целевая форма государственного регулирования инноваций связана с финансированием инноваций на основе государственных контрактов на приобретение товаров и услуг, предоставлением кредитных льгот. Государство стимулирует кооперацию промышленных корпораций, а также университетов с промышленностью в сфере инновационной политики. Эффективность государственной поддержки инноваций ярко проявляется в создании консорциумов, инженерных центров, научных и технологических парков, других перспективных формирований, реализующих инновационные идеи.

Косвенные методы, используемые государством, направлены как на стимулирование самих инновационных процессов, так и на создание благоприятных условий для новаторской деятельности. Среди косвенных методов — либерализация налогового и амортизационного законодательства. При этом склонность к инновационному предпринимательству регулируется уровнем налогообложения прибыли. На законодательном уровне закрепляется право изобретателей на интеллектуальную собственность, которая предполагает монополию автора на научно-технические решения. На этом основании изобретатель получает плату за пользование его изобретением, т. е. своеобразную инновационную ренту. Характерной чертой инновационной политики является широта воздействия: она нацеливается на предложение инновационных идей, поощряет начальный спрос на инновации, способствует привлечению в инновационный бизнес финансово-кредитных средств и информационных ресурсов, создает благоприятный климат для инноваций в экономике и политике.

Национальные ориентиры инновационной политики проявляются в конкретных моделях, используемых различными странами. Выделяют американскую и японскую модели инновационной политики. Американская модель отличается автономией предпринимательства. Ориентировка экономического развития осуществляется посредством выделения особой области, в качестве которой выступает военная технология, куда государство вкладывает, средства и тем самым обеспечивает ее технологический приоритет. Результаты и побочные продукты военных инноваций являются важнейшим источником инноваций в гражданской сфере. Японская модель связана также с созданием технологического приоритета, но упор делается на конкретные технологии. В частности в Японии технология строительства больших танкеров была заменена технологией изготовлением роботов как ведущей. Таким образом, на государственном уровне определяются технологические преимущества, которые стимулируются, а затем эти новые технологии переводятся во всю хозяйственную сферу.

**94. Контрольная власть и ее институты. Институт омбудсмена (народный правозащитник) и его особенности.**

Вопрос о разделении властей в современных условиях приобретает новые характеристики. Так, наряду с законодательной, исполнительной и судебной властью отмечается становление контрольной власти. Постепенно складываются институты контрольной власти, обладающие спецификой правового положения, которые осуществляют контроль от имени государства и принципиально отличаются от ведомственного и специализированного контроля. Обособление органов контрольной власти четко обозначилось в конституциях, принятых в течение нескольких последних десятилетий. Обычно среди органов контрольной власти называют: конституционный суд, прокуратуру, счетную палату и омбудсмена. Поскольку у любого государства наряду с законодательной, управленческой и судебной функциями есть контрольная функция, то отпочкование институтов национальной системы контроля и их консолидация в контрольную власть, по-видимому, дело ближайшей перспективы развития государства.

В системе контрольной власти институт омбудсмена превращается в один из важнейших в деле обеспечения прав и свобод граждан. Он возник в Швеции, и с середины XX столетия началось триумфальное шествие этого института по государствам и цивилизациям. Концепция шведского омбудсмена послужила исходной моделью для становления этого нового института во многих современных государствах.

Правовой статус омбудсмена определяется конституциями государств и специальными актами парламентов. В большинстве государств омбудсмен назначается парламентом, подотчетен парламенту, а в период между сессиями парламента — перед специальным парламентским комитетом. Институт омбудсмена (в Украине Уполномоченный Верховной Рады по правам человека) не претендует на монополию в защите прав граждан, однако призван гарантировать помощь как беспристрастный и квалифицированный орган государства, который действует не формально, безотлагательно и бесплатно. Этот институт сочетает, властные начала и демократичность, высокую степень открытости и публичности.

Границы деятельности омбудсмена определяются: во-первых, рассмотрением жалоб, поступающих через парламентариев (парламентский фильтр); во-вторых, установлением компетенции, не распространяемой на судебную деятельность; в-третьих, тем, что это должна быть жалоба гражданина на действия должностных лиц. Персонал, работающий при омбудсмене, составляет от 60 до 100 человек. Все чаще назначается не один, а несколько омбудсменов: по охране частной жизни, по защите прав потребителей, по национальным вопросам, по военным делам и т. д. Омбудсмены действуют как по жалобам граждан, так и по своей собственной инициативе.

Будучи самостоятельным государственным, а не парламентским органом, омбудсмен не принадлежит ни к судебной, ни к исполнительной власти. Хотя деятельность омбудсмена непосредственно исходит от парламента, выполняемые им функции предполагают независимость от тех, кто его назначает. Омбудсмен осуществляет контроль за теми административными органами, которые остаются вне других форм парламентского контроля. В некоторых странах контроль омбудсмена распространяется только на отдельные сферы деятельности администрации (в Германии только военная сфера), в ряде стран охватывает не только администрацию, но и суды, и органы местного самоуправления (Швеция).

Право контроля не представляет омбудсмену возможность отменять или изменять решения соответствующего государственного органа. Омбудсмен лишь дает этим органам рекомендации, а если они не выполняются, то обращается к парламенту. Регулярный отчет перед парламентом входит в обязанности омбудсмена. Для выполнения своих функций омбудсмен наделен правом истребовать от государственных органов и должностных лиц необходимые материалы и документы. Таким образом, институт омбудсмена выступает как контролирующий орган, уполномоченный парламентом, а его деятельность направлена на защиту законных прав, свобод и законных интересов граждан по результатам действия или бездействия государственных органов или должностных лиц.

**95. Демократический и бюрократический принцип организации государства. Бюрократия и бюрократизм в осуществлении государственной власти.**

Понятие "бюрократия" французского происхождения и означает — "господство канцелярии! Отождествление бюрократии с государством верно лишь отчасти. Макс Вебер показал неизбежность конфликта между бюрократией и демократией. Образуется как бы замкнутый круг: чем дальше идет развитие демократии, тем большие институты необходимы, которые вызывают увеличение бюрократических решений, что, в конечном счете, приводит к сужению демократии. Сердцевина конфликта связана с принципами принятия решений в политической (демократия) и бюрократических сферах. М. Веберу принадлежит выделение определяющих черт бюрократии — это экспертная подготовка и функциональная специализация работы бюрократа, что делает его трудно заменимым, да и контроль за ним фактически невозможен. Причем это относится как к деятельности государственной администрации, так°чи к менеджменту функционирующему в частной сфере. Потому одной из проблем неравноправного отношения между политикой и бюрократией должен быть принцип: бюрократия — инструмент в руках политики. Вместе с тем, это не решает главной проблемы — бюрократическая рационализация многих сфер жизни резко ограничивает самореализацию и самопроявление личности.

Разрастание бюрократии поставило под угрозу главное достоинство бюрократической деятельности, то есть ее эффективность. Все более обозначившаяся тенденция к централизации привела к усилению иерархической структуры государства, возросла роль центральных органов, оказывается скованной инициатива на местах. Государство столкнулось с дилеммой: отсутствие иерархии ведет к потере координации, слишком жесткая иерархия означает утрату эффективности. Практика функционированийв условиях государства большой бюрократии (например, государства всеобщего благоденствия), выявила отчуждение масс от политического процесса, падение легитимности власти. Парадокс состоит в том что большие социальные программы, исполняемые государством, порождают большую бюрократию, а значит возникают разветвленные государственные институты и олигархические способы принятия решений. При этом выясняется, что основной задачей бюрократии становится проблема сохранения своей власти, даже если она вредна государству в целом.

Следует различать понятия бюрократия и бюрократизм. Если бюрократия это слой людей, профессионально действующих в государственной и частной сферах, то бюрократизм есть коллективный эгоизм, проявляющийся у части работников управленческого аппарата. Основные черты бюрократизма выражены в таких характеристиках как пренебрежение интересами народа, стремление выйти из-под общественного контроля, действовать под покровом тайны, создать условия кастовой ограниченности и некоторые другие. Обычно попытки покончить с бюрократизмом приводят к еще большему росту бюрократии и часто свидетельствуют о неспособности власть придержащих решать проблемы управления. Среди магистральных путей борьбы с бюрократизмом: 1) значительное сокращение управленческого аппарата, чистка аппарата от сановников и некомпетентных управленцев; 2) обеспечение подлинной выборности, сменяемости, гласности, контроля снизу; 3) подъем уровня политической культуры населения для его реального влияния на существующую государственную власть.

Учитывая процесс расширения административной деятельности и все большее накопление бюрократией властных полномочий, определяющим вопросом становится контроль над деятельностью учреждений. При этом используется как внешний, так и внутренний контроль. Внутренний контроль встраивается в структуру самих учреждений. Высшие чиновники следят за деятельностью низших, а инспектора и ревизоры контролируют бюрократический аппарат. Наряду с этим проводятся внутренние ревизии, выборочные проверки, отчеты и т. п. мероприятия. В системе внешнего контроля первым является законодатель, который в законодательных актах определяет меры контроля и ограничений, пределы внешнего контроля за каждым отдельным учреждением. Во многих государствах в системе внешнего контроля используется концепция "ом-будсмена". Омбудсмен не только парламентский представитель по защите прав человека, но и специальный чиновник, являющийся независимым и непредвзятым, выслушивающий жалобы от служащих и представляющий свои рекомендации решения спорных вопросов.

**96. Элитарный характер государства. Специфика формирования юридической элиты в Украине. Юридическое образование и юридическая элита.**

Современное государство обеспечивает правление народа, в тоже время демократическая организация власти является деломэлит. Как отмечают специалисты по теории элит, ирония демократии состоит в том, что элиты должны мудро править, чтобы правление народа выжило. Тезис — элиты, а не массы правят обществом, — все шире подтверждаетс^прМтшкои" государственной деГяНтельности. Часто оказывается, что демократические институты — выборы и партии — имеет лишь символическую ценность. Система . связи, действующая между элитами и массами, строится, как правило, сверху вниз.

Общие черты элиты выражены в таких характеристиках: 1) более или менее сплоченная группа, обладающая особыми духовными и социально-политическими качествами; 2) осознает себя как привилегированный и доминирующий слой, и воспринимаемся, таковым большинством общества; 3) при изменении общественных форм и типов господства сохраняет определенные отношения власти и формы ее проявления, перемены'касаются только Персоналий.

Властвующая .элита дйрдзуется в условиях демократии ..пухам интеграции отдельных элит, среди которых политическая элита, экономическая, бюрократическая, военная, а также коммуникативная элита. Среди особенностей реализации власти каждой из элит открытая и закрытая форма деятельности. Для экономической и бюрократической (в том числе военной) элит типично осуществление власти по закрытым каналам. Для политической и коммуникативной — по открытым каналам? Это определяет выдвижение' последних двух элит на глазах общественности. Процесс принятия решений правящими элитами представляет собой систему сделок, уступок и компромиссов по наиболее важным вопросам государственной жизни. Глава государства (монарх или президент) занимает центральное место во взаимодействии элит. Как символ национального еДГОСТВТ глава государства связывается населением с надеждами на лучшую жизнь, защиту безопасности страну, обеспечение прав граждан. Популярность главы государства часто определяется его взаимодействием с различными элитами, его способностью тонко чувствовать интересы правящей элиты.

Государственная политика как деятельность правительственных учреждений и чиновников в соответствии с их компетенцией организуется бюрократической элитой. Глава государства, законодатели и суды могут лишь в самых общих чертах ограничить властьбюрократической элиты. Бюрократы контролирует информацию и технику, они неизменно пребывают на своих постах больше, нежели их политические руководители. Нередко бюрократическая элита обладает информацией, знаниями и опытом значительно большими, нежели политическая элита.

Законодательная элита, в силу самого порядка избрания, формируется из местных элит и тем самым привносит региональное влияние на процесс принятия государственных решений. Законодатели является частью местных элитарных структур, и их ряды пополняются, в основном, за счет местных, а не общенациональных элит. Профессионально основной состав законодателей включает лиц свободных профессий и бизнесменов. В некоторых парламентах, среди законодателей, юристы (как профессиональная группа) представлены во много крат больше, чем представители иных профессий.

Самым же элитарным государственным институтом.....явдаехсясуд. Судебная элита, действующая на различных уровнях, является несменяемой, профессионально весьма ограниченной, для проникновения представителей других профессий, и не без оснований претендует на принятие окончательных решений.

Все правящие элиты удалены от прямого влияния граждан и потому государственная политика отображает не требования масс, а господствующие интересы элиты. При этом все элиты в подходе к основным ценностям социальной системы и ее сохранению едины. Проникновение во властвующую элиту — путь медленный и длительный, обеспечивающий сохранение стабильности и предотвращения радикальных перемен. Только принимающий согласованные правила элиты может быть допущен к кормилу государственной власти. Формами селекции правящей элиты является:\_делегирова-ние, призвание (назначение), самоусовершенствование и протекция. Представители властвующей элиты, осуществляющие отбор претендентов на вхождение в элиту, руководствуются следующими мотивами: 1) традиционными, т. е. стремлением выдвигать лиц своего круга и тем самым способствовать однородности и сплоченности элиты; 2) эмоциональными — симпатиями или антипатиями к тому или иному лицу или группе лиц; 3) оценочно-рациональными, применяя по отношении к кандидатам в состав элиты существующие в ней представления о поведении человека и его взглядах; 4) деловыми, рациональными соображениями — объективно доказанной способностью кандидата выполнять положенные ему функция.

**97. Государство и церковь. Светское и теократическое государство.**

В мире немало государств, в которых существуют государственные религии и церкви. Однако во всех международных пактах о правах человека зафиксирован принцип равенства граждан независимо от их отношения к религии, а с ним логически связан принцип отделения церкви от государства, поскольку проведение в жизнь первого принципа весьма затруднительно без осуществления второго.

В наше время крупнейшие мировые религии: христианство, ислам и буддизм, — значительно укрепили свои позиции в мировом сообществе. Религии сегодня выступают в качестве своеобразного нравственного регулятора и основания социальной справедливости. Можно констатировать, что христианские ценности концептуально утвердились в государствах Европы и Америки, исламские стереотипы определяют деятельность мусульманских государств, а буддизм нашел отображение в жизни государств Азии.

Религиозное влияние на развитие современных государств проявляется в сплочении народов. Не связанные государственными границами религии способны сближать самые различные социальные слои, народы и страны. Как в прошлом религия играла существенную роль в формировании наций и их государственных образований, так в настоящее время религия содействует единению мирового сообщества и выступает важнейшим элементом его консолидации. Несмотря на межрелигиозные противоречия, доминирующей является общая духовная основа всех религий— признание человеческой жизни как священного дара Всевышнего. Это предполагает осуждение политики, допускающей возможность массового уничтожения людей и всего живого на земле.

Религия сказывается как во внутренней, так и во внешней политике современных государств, на выработке экономических, социальных и военных-доктрин, осуществлении конкретных политических акций. Показательно изменение роли в осуществлении государственной политики духовенства, которое или непосредственно включается в деятельность государственных структур, или косвенным образом участвует в политических акциях государства. Усиливается значение партий, чьи программы основаны на религиозных началах. Самую многочисленную группу здесь составляют христианско-демократические, христианско-социальные, исламские и другие аналогичные партии, которые ориентируются на католицизм, протестантизм и ислам.

Международные объединения религиозного характера оказывают заметное влияние на все стороны жизни государств. В этой связи характерна деятельность Всемирного Совета церквей, включающего свыше 300 протестантских и православных " церквей. В мусульманском мире видную роль играет Организация Исламской конференции, стремящаяся консолидировать деятельность входящих в нее государств (объединяет в своих рядах около 50 мусульманских государств). Буддизм представлен в мировом сообществе Всемирным буддистским альянсом и Азиатской буддистской конференцией за мир, деятельность которых направлена на обеспечение мира и сотрудничества между народами. Известна также межгосударственная деятельность католицизма, имеющего единый центр в государстве Ватикан. Отношения церкви и государства прорабатываются в таких центрах религиозных теорий как Папская академия в Риме, мусульманские университеты в Каире и Тунисе, Международный исламский университет в Малайзии, духовные академии Русской Православной церкви и других центрах. На основе религиозных постулатов формируются концепции, теории и доктрины взаимодействия церкви с государством и ее участия в социально-политической жизни общества.

**98. Экологическая политика государства. Экологическое государство. Экологизация законодательства.**

Государство является важнейшим институтом планирования и осуществления экологической политики. Большинство государств имеет экологическое законодательство и специализированные экологические структуры власти. Располагая возможностью централизованного принятия экологических решений, государство монополизировало право на участие в решении международных экологических задач. В сфере экологии государство использует различные экологические налоги и продажу лицензий под экологическим условием.

Изменение экологической политики и увеличение расходов на экологию во многом связано с деятельностью экологических движений. Правительства вынуждены корректировать свое отношение к экологическим проблемам. Характерно, что ценностные ориентиры экологического движения не сводятся только к охране природы и ресурсосбережению. Фактически речь идет об отношении человека к природе и себе подобным, к технологии и экономике, принципам общественной организации и политической жизни. Экологическоедвижение оказывается способным в сложных условиях современного бытия заставить государственные структуры действовать в интересах нынешнего и будущих поколений людей, сделать экологическую политику приоритетной в политике государств. При этом необходимо переосмыслить развитие как создание человеку достойной среды обитания, максимально приблизить технологию к требованиям природы, изменить систему образования и воспитания человека. К тому же экологическая безопасность реальна лишь тогда, когда экологическая политика становится частью мировой политики, осуществляется многими государствами. Затрагивая различные направления человеческой деятельности, экологическая политика может быть глобальной, региональной, общенациональной и локальной.

Источниками обострения глобальных проблем экологии выступают: хищническое отношение человека к природе, материальное производство, наносящее ущерб окружающей среде, чрезмерный рост населения, противоречия в развитии самой природной среды. Следует учесть, что существует масса иррациональных элементов, трудно поддающихся политическому контролю и основательно влияющих на окружающую среду. В соответствии с программой ООН по окружающей среде (ЮНЕП) определена стратегия природоохранного сотрудничества, вырабатывающая долговременные и универсальные принципы отношений человека, общества и природы. Ведется разработка экологического международного правопорядка и кодекса экологической этики. При этом экологические заповеди движения зеленых воспринимаются как формы бытия современного государства. К ним относится — экологическая мудрость, демократия снизу, личная и социальная ответственность, ненасилие, децентрализация, развитие местной экономики на основе деловой активности, плюрализм мнений и понятий, коллективность действий, глобальная ответственность, развитие индивидуального видения будущего.

Выделяют шесть стадий остроты экологической ситуации: условно благоприятная, удовлетворительная, напряженная, критическая, кризисная, катастрофическая. Три последних стадии обозначаются как острая экологическая обстановка. Среди путей выхода из экологического кризиса: разработка долгосрочной экологической программы, строжайшая экспертиза и учет общественного мнения при решении экологических проблем, экологизация экономики.

Нарушение экологического равновесия обострило проблему сохранения локальных цивилизаций и выживания человечества в целом. Пути выхода из экологического кризиса связаны с превращением экологической политики в часть мировой политики, запрещения экоцида (экологической войны) и экологизация государственной политики. Среди задач экологической политики выработка долговременныхи универсальных принципов отношения человек — общество — природа, превращение экологической политики в приоритетную в политике государства, переосмысление развития как,создания человеку достойной среды обитания, максимальное приближение технологии к требованиям природы, изменение системы ценностей, образования и воспитания человека. Целый комплекс государственных мер в сфере экологии: от приоритетов экологии в государственном бюджете, обеспечения права человеку на достойную среду обитания, государственного контроля за изменением технологии производства до организации экологического образования, — приводят к выводу о становлении государства, которое может быть названо экологическим.

**99. Этика и эстетика государства. Образ государства и имиджевая политика.**

Институты современного государства и его деятельность должны соответствовать этическим критериям. Существует потребность в глубоком осмыслении моральных оснований государства, его нравственных целей, средств и способов осуществления государственной власти. На это нацелена политическая этика, которая задается вопросами нравственности институтов государства, законов, а также нравственных качеств должностных лиц. Показательно, что политическая этика — это одновременно этика институтов и этика добродетелей. Институты в нравственном смысле обеспечивают человеческое поведение снаружи, а добродетели стабилизируют это поведение изнутри. Отметим в этой связи появление специфической этики государственной службы, а также попытки дать моральную оценку институтам власти как центральным (парламенту, президенту, правительству), так и местным.

Институты современного государства требуют бережного с собой обращения. Критика этих институтов или желание изменить их на иные не должны противоречить здравому смыслу. Наилучшими институтами считаются те, которые не предполагают какой-то особой нравственности граждан, но позволяют достигать своих целей, пользоваться правами, способствовать общему благу. В моральном отношении лучшим считается то государство, в котором дурным наклонностям поставлены необходимые ограничения и обеспечены максимальные возможности для права и саморазвития людей на пути к справедливости и добру. Институты государства облегчают людям нравственное поведение и в определенной мере способнывыправить моральные отклонения в поведении людей. Однако эти институты не могут заменить нравственности индивида. Более того, добродетели, которыми обладают политические деятели и граждане являются предпосылкой этики институтов государства. Добродетели — это ставшее привычкой нравственное поведение. Классические представления об основных добродетелях связаны с четырьмя (кардинальные добродетели): мудрость, справедливость, мужество и умеренность. Кардинальные добродетели с учетом резкого обострения конфликтов по расовым, религиозным и социальным мотивам, ростом наркомании дополнены такой добродетелью как толерантность (терпимость). В современном государстве гражданин должен обладать нравственными задатками, которые давали бы возможность как этому гражданину, так и всем участникам отношений достигать своих целей используя существующие институты государства.

Проблема эстетики власти и государства стала рассматриваться во многом в связи с недемократичными (тоталитарными) государствами. Именно для этих государств характерны претензии к насильственной гармонизации всех областей жизни, стремление создать красивую видимость, эстетизировать политику, осуществить театрализацию социальной действительности. Фактически в тоталитарном государстве все окутано покровом эстетики власти.

Современное государство, обеспечивая плюралистическую демократию, не вмешивается в культурную жизнь общества. Однако это не означает, что в условиях демократического строя вопросы обеспечения эстетики власти и государства не являются существенными. Достаточно очевидна роль государственных символов (президент, гимн, герб, флаг), ритуалов (порядок принятия законов, заключения договоров, проведения референдумов), формирования государственной мифологии (образа жизни, национальных качеств). Особенно следует выделить миф как универсальный способ человеческого мирочувствования с широкими возможностями его использования для некритичного восприятия мира. В начале XX столетия возник особый феномен — "социальная мифология", в виде реестра социальных иллюзий, сознательно распространяемых в обществе для достижения определенных целей. В условиях существования современного государства заметна политизация мифа с целью его использования для сплочения людей, раскрытия их политической энергии.

Современное государство стремится быть эстетичным во всех многообразных формах своего проявления на пути достижения гармонии с обществом и индивидом, что непосредственно связано с деятельностью средств массовой информации (СМИ). Используя документальные и художественные формы, СМИ создают имиджиполитическим партиям, государственным деятелям, институтам государственной власти и т. д. Имиджи — это своего рода ярлыки, которые наряду с особенностями, присущими конкретным лицам, институтам, программам включают искусственно представленные характеристики. Часто имиджи являются иллюзорными образами, призванными вызвать в массовой аудитории желательное восприятие. Через телевидение и другие СМИ имиджи внедряются в жизнь. В современных государствах отмечается тенденция возрастания значения "политики театра", технологии создания имиджей политических деятелей, наиболее желательных институтов государства, привлекательных форм осуществления власти и других образов. Во многом целенаправленной деятельностью СМИ создается эстетика современного государства.