

игнорируются в одном звене, они немедленно нарушаются и в других звеньях.1)

ж) Признание человека высшей ценностью, целью государства. В правовом государстве именно личность является основой всего, а свобода и независимость личности стоят на первом месте в системе ценностей государства. В правовом государстве данное положение закреплено в конституции прямо или косвенно и декларирует права и свободы личности в качестве неотчуждаемых и непосредственно действующих. В Конституции РФ эти положения зафиксированы в ст. 2, а также в статье 17, 18. При этом стоит помнить, что свобода в правовом государстве это свобода делать то, что может и должно пойти на пользу обществу и государству. Свобода в правовом государстве — это осознанная необходимость, она ограничивается самими людьми, чтобы дать такую же степень свободы и другим людям. В сущности, в правовом государстве основной идеей существования человека должен стать «разумный эгоизм» – я делаю то, что я хочу делать, но при этом мои дела не должны вредить другим людям. Свобода в правовом государстве является ограниченной только для того, чтобы все люди смогли ею воспользоваться. В правовом государстве должен обязательно соблюдаться принцип формального равенства – все равны перед законом. Соблюдение этого принципа ведет к ограничению свободы одних для того, чтобы ею смогли воспользоваться другие.

Тема 5.1. Понятие и сущность права.

План.

1. Понятие права. Признаки права. Функции права: регулятивная и охранительная.
2. Понятие принципов права. Виды принципов права (общие, межотраслевые, отраслевые).

1. Понятие права. Признаки права. Функции права: регулятивная и охранительная.

Поведение людей в обществе регулируется различными социальными нормами: нормами права, морали, обычаями, традициями, нормами приличия, этикета, религиозными, корпоративными и другими нормами.

Под правом понимается совокупность общеобязательных правил поведения, регулирующих наиболее важные общественные отношения, исходящих от государства и им охраняемых (гарантированных) и выражающих общие и частные интересы государства и населения страны.

Философы и мыслители по-разному объясняли, что есть право. Аристотель утверждал, что право - это политическая справедливость, для Средневековья характерно понимание права как божественного установления, Ш.-Л.Монтескье определял право как «реализованную справедливость», а Карл Маркс усматривал в сущности права волю экономически господствующего класса.

Общие признаки права:

1) общий характер права (право не персонифицировано, т. е. право адресовано не конкретному человеку, а множеству людей, организаций, предприятий);

Нормы права не имеют конкретного адресата, они обращены ко всему населению. Лишь в том случае, когда действие конкретного лица подпадает под конкретную норму, оно становится ее адресатом.

2) общеобязательность, так как исходит от государства и им охраняется,

Общеобязательный характер норм права выражается в том, что все члены общества обязаны выполнять их требования. Это оказывается возможным потому, что правовые нормы обеспечиваются государственным принуждением, которое проявляется в защите субъективного права личности, в принуждении правонарушителя возместить причиненный ущерб, исполнить иные обязанности в отношении пострадавшей стороны. Государственное принуждение не только ограничивает свободу человека, но и в определенных законом случаях лишает человека свободы.

3) право — есть система нормативного регулирования, основанная на учете интересов различных слоев общества, их согласии и компромиссах.

Нормативную природу выражает в установлении в нормах права общего масштаба поведения, определяющего границы дозволенного, запрещенного, обязательного. Общий масштаб, равная мера поведения являются отражением общезначимых интересов, преобладающих в обществе идеалов, представлений о добре и справедливости. Наличие норм права говорит человеку о том, какие его действия будут правомерными (возможными, необходимыми), а за какие поступки возможно наступление неблагоприятных последствий, т.е. санкций.

Право представляет собой не простой набор норм, а целостную систему взаимосвязанных и взаимозависимых друг от друга правил поведения. Основу этой системы составляют нормы конституции (основного закона), которым не должны противоречить все иные нормы права (например, нормы,

регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения. - нормы гражданского права).

4) право имеет конкретную форму (формальность), т. е. выражается в определенных, признаваемых в данном государстве источниках (законах, обычаях, судебных прецедентах, указах, распоряжениях, постановлениях и т. д.);

Нормы права выражены в официальной форме: закреплены в нормативных правовых актах государства (законах, решениях судов, прецедентах). Этот признак права предохраняет его от произвольного изменения и толкования, обеспечивает ему внутреннее единство, взаимосвязь между отдельными нормами.

Формальная определенность выражается и в том, что предписывает порядок принятия законов, механизм их реализации и средства контроля за их исполнением. Конечно, например, партийные нормы так же фиксируются в уставе, как и религиозные - в священных книгах. Однако правовые нормы обретают официальную форму выражения в законе, что делает их общеобязательными как для граждан и организаций, так и для самого государства.

5) право рассчитано на урегулирование неопределенного количество жизненных случаев, т.е. мы можем говорить о многократности использования правовых норм.

Государство не только целенаправленно создает нормы права (правотворчество), но и обеспечивает реализацию их требований с помощью правоохранительных органов. Однако связь права с государством двухсторонняя: государственные органы и должностные лица создаются правом, существуют и действуют (по крайней мере, должны) строго на основе права. Именно правовые нормы наделяют государственные органы полномочиями.

Основные функции права: регулятивная и охранительная.

Функция права выражает наиболее существенные его черты и направлена на решение важнейших задач права. В реальной жизни функции права тесно взаимосвязаны, поскольку каждая из них действует в рамках единой системы функций права, а сферы общественной жизни, на которые они воздействуют, также взаимосвязаны, поскольку являются частями целостной системы – общества. Поэтому, разделение функций права, в некоторой степени условно (особенно это касается социальных функций права), они взаимодополняют друг друга.

Тем не менее, можно выделить главные, характерные черты, выраженные в конкретной функции права, и на этом основании систему функций права можно представить в виде двух основных групп: собственно юридических и общесоциальных, в которых можно выделить основные и неосновные функции. Основные функции права – регулятивная и охранительная как раз и характеризуют право как самостоятельное социальное явление.

Регулятивная функция занимает в праве определяющее место, поскольку регулирование общественных отношений это основная функция права. Важнейшая задача системы права цивилизованной страны - упорядочивание общественных отношений, введение их в рамки социальной свободы и справедливости. Эту задачу право решает посредством регулятивной функции.

Второй важной задачей права является охрана регулируемых общественных отношений от различного рода посягательств со стороны правонарушителей. Эта задача решается с помощью охранительной функции права.

Регулятивная функция - это такое направление правового воздействия, которое призвано обеспечить чёткую организацию общественных отношений, их функционирование и развитие в соответствии с потребностями общественного прогресса. Регулятивное воздействие права связано с положительными явлениями общественной жизни, возникающими в сфере имущественных, финансовых, семейных и других отношений. Регулятивная функция права воздействует на общественные отношения путём закрепления этих отношений в нормативно - правовых актах. Правовые нормы придают обязательную юридическую форму тем отношениям, которые составляют основу нормального функционирования общества. Так, в нормах права получают закрепление порядок образования, компетенция органов государства, права, свободы и обязанности граждан. Кроме того, право обеспечивает высокую степень свободы и организованности общественных отношений, их постоянное совершенствование и развитие.

Такое воздействие права проявляется в непосредственном регулировании организации общественных отношений в экономическом, социальном строительстве и других сферах. В результате правового регулирования устанавливается наиболее оптимальный порядок общественных отношений, отвечающий интересам всего населения страны. В праве заложены возможности изменения и совершенствования существующих отношений, потребность в которых возникает на каждом конкретном этапе общественного развития (например, закрепление в законодательных актах разнообразных форм собственности в период перехода от тоталитарного к демократическому правовому государству).

Наиболее характерными путями осуществления регулятивной функции права являются определение правосубъектности граждан, закрепление и изменение их правового статуса, определение компетенции государственных органов, установление правового статуса юридических лиц, определение юридических фактов, которые направлены на изменение правоотношений, установление конкретной правовой связи между субъектами права, определение типа правового регулирования.

В рамках регулятивной функции права выделяют две подфункции: статическую и динамическую.

Статическая функция права состоит в том, что оно закрепляет в своих институтах, в правовых актах, в четко урегулированной форме те общественные отношения, которые являются основой устойчивого, стабильного существования общества и выражают общую волю его членов.

Решающее значение в проведении статической функции принадлежит институтам собственности, закрепляющим экономические основы общественного устройства, а также институту политических прав и обязанностей граждан, избирательному, авторскому, изобретательскому праву.

Динамическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем оформления их движения, т.е. динамики. Она отражает процесс развития общества, его экономической базы, социально-правовых, этических представлений. Она воплощена, в частности, в институтах гражданского, административного, трудового права. Важно иметь в виду что динамизм и статика права – это две стороны одного процесса – постоянной эволюции общества, в ходе которой возникают новые реальности в материальной и духовной жизни людей, изменяются способы производства и характер производственных отношений, появляются новые идеологии, изменяются нормы морали и нравственности. Все эти новшества находят свое выражение в правовых предписаниях, с течением времени становятся привычной основой жизни и в дальнейшем сами претерпевают изменения.

Другая основная функция права, охранительная также тесно связана с регулятивной. Необходимость в охране общественных отношений будет существовать до тех пор, пока существует общество. Можно сказать, что охранительная функция права – это направление правового воздействия, нацеленное на охрану наиболее важных экономических, политических, государственных, личных отношений, а также искоренение отношений, чуждых данному обществу, причем это вторичный результат действия права, которое выступает как средство охраны тех отношений, которые нуждаются в охране.

Основное назначение охранительной функции заключается в предотвращении нарушений норм права. Охранительная функция - это такое направление правового воздействия, которое нацелено на охрану положительных и вытеснения вредных для общества отношений. Охранительная функция направлена на пресечение и предотвращения противоправного поведения.

Охранительное воздействие права выражается в следующем:  в определении запретов на совершение противоправных деяний;  в установлении юридических санкций за совершение указанных деяний; в непосредственном применении юридических санкций к лицам совершившим правонарушения.

2. Понятие принципов права. Виды принципов права (общие, отраслевые, межотраслевые).

Принципы права — основные идеи, руководящие положения, определяющие содержание и направления правового регулирования.

С одной стороны, они выражают некие закономерности права, а с другой — представляют собой наиболее общие нормы, которые действуют во всей сфере правового регулирования и распространяются на всех субъектов. Эти нормы либо прямо сформулированы в закон, либо выводятся из общего смысла законов.

Принципы права определяют пути совершенствования правовых норм, выступая в качестве руководящих идей для законодателя. Они являются связующим звеном между основными закономерностями развития и функционирования общества и правовой системой. Благодаря принципам, правовая система адаптируется к важнейшим интересам и потребностям человека и общества, становится совместимой с ними.

Правовые принципы подразделяются на свойственные праву в целом (общеправовые), его отдельным отраслям (отраслевые) или группе смежных отраслей (межотраслевые). Например, к отраслевым относится принцип индивидуализации наказания в уголовном праве, к межотраслевым — принцип состязательности в гражданском процессуальном и уголовно-процессуальном праве.

Общеправовые (общие) выражают общее в содержании всех отраслей права, представляют собой исходные начала внутри отраслевой правотворческой и правоприменительной деятельности государства. К числу этих принципов, в частности, относятся следующие: верховенство права,

законность, равенство всех перед законом (равноправия), взаимная ответственность личности и государства, ответственность при наличии вины.

Межотраслевые выражают общее в содержании нескольких смежных (родственных) отраслей права (например, общими для таких отраслей права, как уголовно-процессуальное и гражданско-процессуальное право, являются принцип гласности судопроизводства и принцип состязательности при отправлении правосудия).

Отраслевые лежат в основе содержания той или иной отрасли права и выражают особенности той или иной конкретной отрасли права. Например, принципом гражданского права является принцип полного возмещения убытков, принципом уголовного права — принцип индивидуализации наказания.

Принципы права в сравнении с правовыми нормами: характеризуются наибольшей стабильностью, обладают большей юридической силой, выполняют правотворческую функцию, регулируют возникшие пробелы в правоотношениях.

С учетом вышесказанного можно сказать, что принципы права являются основой действующей системы правовых норм и позволяют поддерживать правопорядок даже без существующих юридических норм.

Виды принципов права:

1. В зависимости от сферы реализации: общие (принцип справедливости), межотраслевые, отраслевые, институциональные или отдельных правовых институтов.
2. В зависимости от способов изложения: прямо или косвенно закрепленные в конкретном нормативно-правовом акте.
3. По характеру содержания: общесоциальные, специально юридические (присуще только праву).

Принципы выполняют функции:

1. Систематизирующую — на их основе формируются те или иные системы, отрасли, институты права. Они обеспечивают существенную, устойчивую, необходимую связь между разнообразными нормами права и иными нормативно-правовыми предписаниями, выступают важным ориентиром в правотворческом процессе и систематизации, толковании и реализации норм права.

2. Правотворческую — обеспечивают единообразное формулирование норм права, определяют пути совершенствования правовых норм, выступая в качестве руководящей идеи для законодателя.

3. Регулятивную — направляют применение юридических норм, намечают общую линию решения того или иного юридического дела.

4. Интегративную — связующее звено между основными закономерностями развития и функционирования общества и правовой системы.

Тема 5.2. Право в системе социальных норм.

План.

1. Социальные и технические нормы, их понятие особенности, взаимосвязи.

2. Общие признаки социальных норм.

3. Виды социальных норм: политические, правовые, моральные, нормы общественных организаций (корпоративные), обычаи, эстетические и другие нормы.

1. Социальные и технические нормы, их понятие особенности, взаимосвязи.

Система технических норм - совокупность норм, определяющих принципы обращения людей с орудиями труда, предметами материального мира и силами природы. В широком смысле к техническим нормам относятся нормы регулирующие отношения типа «человек-машина», «человек и орудия труда», «человек-природа».

Основное отличие технических норм заключается в том, что они регулируют отношения между людьми и внешним миром, их «субъективный состав» связан не только с людьми. Несмотря на различие, технические и социальные нормы тесно взаимосвязаны друг с другом. Так, существует некоторая группа технических норм, которая в силу своей значимости находит закрепление в законодательстве (то есть в системе социальных норм) получая при этом название технико-юридического характера. Это технические условия, ГОСТЫ, правила (техники безопасности, эксплуатации водного, воздушного, железнодорожного транспорта), индексы загрязнения воздушной среды и так далее. За нарушения этих правил предусматривается юридическая ответственность: имущественная, административно-правовая и уголовная. Технические нормы, действующие в бытовой сфере, не опосредуются правом и, следовательно, никакая юридическая ответственность за их нарушение не наступает.

Система социальных норм представляет собой совокупность определённых норм, регулирующих поведение людей, действие социальных групп, коллективов, организаций общественно жизнедеятельности.

Социальная норма - это правило социально-значимого поведения членов общества. Целостная динамичная система социальных норм является необходимым условием жизни общества, средством общественного управления, организации функционирования государства, обеспечения согласованного взаимодействия людей, прав человека. Данная система отражает определённую степень экономического, социально-политического и духовного развития общества, качество жизни людей, национальные особенности страны, характер государственной власти. Нормы, регулирующие общественные отношения, отражают и конкретизируют действия объективных законов, тенденции общественного развития, то есть законов вызванных естественно-исторической необходимостью. Объективный характер этих законов даёт возможность научного познания и использования их в социальной деятельности.

Социальные нормы действуют во взаимосвязи друг с другом. В подходах к классификации социальных норм применяются основные и дополнительные критерии. Учитывается сфера действия норм, качество правил поведения, стимул и гарантии, способ осознания и регулирования, санкции. Отсюда выделяются виды социальных норм: 1) Экономические, которые регулируют развитие производства, распределение, отношения между собственниками и производителями, деятельность банков, бирж, налоговую систему. Государство защищает свободное предпринимательство, регулирует экономику с помощью налогов, кредитов, инвестиций. 2) Политические нормы регулируют отношения социальных групп и классов, национальные взаимоотношения, отношения граждан к государственной власти. Политические нормы выражаются в декларациях, манифестах, в политических партиях и движениях, конституциях. Политические нормы, выраженные в государственных юридических актах, приобретают силу закона. 3) Существуют корпоративные нормы, которые устанавливают отдельные организации, учреждения, коллективы и регулируют взаимоотношения внутри этих групп. 4) Социальные нормы существуют в виде обычая, то есть правила утвердившегося в общественной практике. Они имеют нравственный характер. 5) Традиции - это сложившиеся способы поведения людей, предающиеся из поколения в поколение. 6) Обряд определённый характер действий или поступков. 7) Религиозные нормы предполагают правила поведения сложившихся в соответствии с духовными потребностями под воздействием религиозных чувств. 8) Этикет тоже выступает видом социальной нормы и регулирует правило поведения человека, формы общения, манеру и одежду и т.д. 9) Нормы морали определяются сложившимися понятиями о добре и зле. 10) Существуют

санкционированные государством нормы, которые основаны на нормах права. 11) Общечеловеческие социальные нормы выражают интересы, свойственные всему мировому сообществу.

2. Общие признаки социальных норм.

1. Социальный (общественный) характер. Социальные нормы регулируют отношения между людьми. Этим они отличаются от несоциальных правил (производственно-технологических, математических, физиологических, химических и т. п.), регулирующих взаимодействие человека с природой, техникой, материальными объектами. В отличие от социальных норм такие нормы называют техническими. Технические нормы носят сугубо прикладной, практический характер. Если социальные нормы строятся по типу Субъект-Субъект, то технические - по типу Субъект-Объект.

Иногда технические нормы - как правило, регулирующие вопросы природопользования, управленческой, производственной, медико-санитарной деятельности, - закрепляются в источниках права, приобретая юридическую силу и характер технико-юридических норм.

2. Общий характер. Социальные нормы представляют собой не конкретные указания - когда, кому и что делать (или не делать), а общие модели, образцы, стандарты человеческого поведения. Они не регулируют случайные или уникальные ситуации. Предмет регулирования социальных норм - стандартные, типичные, широко распространенные отношения. Нормативное регулирование предполагает формирование официальных моделей правомерного поведения - что можно, нужно или нельзя делать при наступлении определенных, заранее установленных обстоятельств.

3. Объективно-субъективный характер. Социальные нормы отражают экономический, политический, социально-культурный уровень развития общества. В них ярко проявляются особенности исторического развития общества, национальная специфика, общекультурные достижения. В социальных нормах одновременно сочетаются и субъективные, и объективные факторы. С одной стороны, они создаются людьми и носят сознательно-волевой характер, а с другой - обусловлены действием объективных закономерностей, не зависящих от человека.

4. Системный характер. Чтобы выполнять функции социального регулирования все нормы должны быть согласованы между собой, взаимодействовать, дополнять друг друга, не противоречить. Для социальных норм характерны два вида системных взаимодействий - внутренние (внутри отдельно взятой системы норм) и внешние (между разными системами социальных норм, например между правом и моралью, правом и традициями). Регулирующее воздействие одной группы норм

дополняется, конкретизируется другими социальными нормами. Так, право взаимодействует и с моралью, и с религией, и с традициями, и с иными видами социальных норм.

5. Подзаконный характер. Среди всех социальных норм право обладает безусловным приоритетом. *Nemo est supra leges* (с лат.) - закон превыше всего. И мораль, и традиции, и корпоративные правила должны соответствовать законодательству. В случае каких-либо противоречий действует именно правовая норма.

6. Обеспеченный характер. Норма ничто без соответствующего обеспечения. Каждое правило - моральное, религиозное, корпоративное или правовое - должно иметь специфические гарантии. Нарушение нормы влечет применение к нарушителю определенных санкций. Если за нарушения права применяются государственные санкции, то иные социальные нормы обеспечиваются санкциями негосударственного, общественного характера.

3. Виды социальных норм: нормы права, политические, правовые, моральные, нормы общественных организаций (корпоративные), обычаи, эстетические и другие нормы.

По способам установления и обеспечения нормы классифицируются на нормы права, нормы морали, обычаи, корпоративные нормы (общественных организаций). Однако некоторые авторы предлагают выделить следующие виды социальных норм: эстетические, культуры, политические, организационные, нормы религиозных организаций, нормы трудовых коллективов, правила общежития, нормы традиций и ритуалов и другие.

Норма права - это общеобязательное, формально-определённое правило поведения, установленное и обеспеченное государством и направленное на урегулирование общественных отношений путём определения прав и обязанностей их участников. Признаки: общеобязательность, формальная определённость (это выражается в содержании, объёме прав и обязанностей, чётких указаний на последствия её нарушения, любая норма закреплена в нормативно-правовом акте); гарантированность государством; системность; логичность.

Политические нормы составляют важную группу социальных норм. Они регулируют отношения социальных групп, классов, граждан к государственной власти, отношения между классами, нациями, народами, взаимоотношения государства с другими организациями политической системы общества. Они более удалены от экономического базиса, чем нормы права, поэтому они менее стабильны. Политические нормы обладают классовой направленностью. Единый субъект, устанавливающий нормы права – это государство, у политических же норм такого единого субъекта

нет. Сначала политические нормы доминировали над правовыми, теперь наоборот. Политические нормы фиксируются в праве, и из их числа удаляются те, которые имеют классовую направленность. Они находят выражение в: политических декларациях, манифестах государств, политических партий, в конституциях государств и т.п.

Назначение религии - выработки "смыслов", определение места человека в мире. Религиозные нормы выступают мерилем хорошего поведения: религиозные нормы в определённой мере формализованы и содержат определения; религиозные нормы документально зафиксированы (в религиозных книгах). Также эти нормы могут в некоторых случаях выступать в качестве источников права (мусульманская правовая система, каноническое право в Германии и т.д.).

Корпоративные нормы - это правила поведения, создаваемые в организованных сообществах, распространяющиеся на его членов и направленные на обеспечение организации и функционирования данного сообщества (профсоюзов, политических партий). Корпоративные нормы весьма специфичны, и по ряду формальных признаков довольно схожи с правовыми нормами: текст нормы закрепляется в соответствующем документе; корпоративные нормы также как и правовые, принимаются по определённой процедуре; систематизированы. Пределом регулирования корпоративных норм являются отношения, не урегулированные юридическими нормами. Особенности корпоративных норм: направлены на обеспечение внутриорганизационных отношений, возникающих в рамках той или иной организации, они регулируют отношения между субъектами этой организации; это нормы локального действия; фиксируются в уставах или иных аналогичных документах; подлежат проверке в виде регистрации со стороны государства - соответствие законодательству; обеспечиваются самой организацией, их нарушения могут влечь за собой организационные наказания - исключение из организации, общественное порицание и т.д. Они выражаются в: уставах объединений, учреждений, в положениях и др. актах.

Экономические нормы: им принадлежит важная роль в сфере хозяйственной жизни общества, где функционирует система рыночных отношений и в определённой мере осуществляется государственное регулирование с целью обеспечения развития производства. Эти нормы регулируют развитие производства, отношения распределения и потребления, отношения между отраслями сельского хозяйства, торговли, промышленности. Эти нормы регулируют денежно-финансовую систему, деятельность банков, биржи, налоговую систему.

Обычаи: обычаями регулируются социальные действия, поведение людей в обществе. Обычай – это правило, утвердившееся в общественной практике в результате многократного применения. Это привычная для членов

общества форма социальной регуляции. Обычаи, имеющие нравственный характер – нравы (в них находят выражение психология определенной социальной группы).

Традиции: близки к обычаям в воздействии на жизнь людей. Это сложившиеся способы поведения людей, социальных групп, передаваемые из поколения в поколение. Они, как и обычаи, обладают признаками устойчивости, но традиция представляет собой более широкое образование. В качестве традиции проявляются определенные идеи, социальные установления, ценности. Они полезны для общества. В социальной жизни, в области бытовых, семейных отношений, обычаи и традиции проявляются в обрядах – это определенного характера действие или комплекс поступков человека, группы (например, свадебный обряд). Обрядовые церемонии, совершаемые в торжественной обстановке – это ритуал.

Эстетические: образ жизни, достигнутый уровень материального благосостояния, культуры общества, находят отражение в правилах культурного поведения, нормах приличия, этикете. В этих правилах проявляется взаимосвязь моральной оценки, эстетических требований, соображений удобства.

Морали: нормы морали – это правила поведения, сложившиеся в обществе в соответствии с общепринятыми представлениями о добре и зле, выполняются в силу внутреннего убеждения.

Общечеловеческие: это социальные нормы, выражающие интересы, ценности, свойственные всем людям социальным группам, всему международному сообществу.

Тема 5.3. Формы (источники) права. Правотворчество.

План.

1. Понятие формы (источника) права. Виды форм (источников) права.
2. Нормативно-правовой акт как источник права: понятие и признаки.
3. Виды нормативно-правовых актов: законы и подзаконные акты.
4. Понятие, принципы и виды правотворчества.

1. Понятие формы (источника) права. Виды форм (источников) права.

Одним из признаков права выступает его формальная определенность. Правовые нормы должны быть обязательно объективированы, содержаться в

тех или иных формах, которые являются способом их существования, формами их жизни. Без этого нормы права не смогут выполнять свои задачи по регулированию общественных отношений.

Следовательно, форма права - это способ выражения государственной воли, юридических правил поведения.

Прежде чем анализировать различные формы права, необходимо рассмотреть соотношения понятий "форма права" и "источник права".

Если исходить из общепринятого значения слова "источник" как "всякого начала или основания, корня и причины, исходной точки", то применительно к юридическим явлениям под источником права следует понимать:

- 1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.п.);
- 2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т.д.);
- 3) источник в формально-юридическом смысле - это и есть форма права.

Выделяют четыре основные формы права:

- 1) нормативный акт - это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений (к их числу относятся конституция, законы, подзаконные акты и т.п.);
- 2) правовой обычай - это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям (например, согласно ст. 5, 6 и др. ГК РФ отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота);
- 3) юридический прецедент - это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел (распространен преимущественно в странах семьи общего права - Великобритании, США, Канаде и т.д.);
- 4) нормативный договор - соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.; коллективный договор, который

заклучает между собой администрация предприятия и профсоюзы).

В современных условиях роль нормативных договоров в России заметно увеличивается. Они получают все более широкое распространение в конституционном, трудовом, гражданском, административном и иных отраслях права.

Для того, чтобы четче видеть его суть, необходимо отличать нормативный договор, с одной стороны, от просто договоров, а с другой стороны, от нормативно-правовых актов.

В отличие от просто договоров (договоров-сделок) нормативные договоры не носят индивидуально-разового характера. Если две фирмы заключат ту или иную сделку, они не создают новой нормы права (эта норма уже есть в ГК РФ). Участники же, заключающие нормативный договор, создают новое правило поведения - новую норму права, выступая правотворческими субъектами.

В отличие от нормативных актов, принимаемых государственными органами, нормативные договоры выступают результатом соглашения между равноправными субъектами по поводу деятельности, представляющей их общий интерес.

2. Нормативно-правовой акт как источник права: понятие и признаки.

Нормативно-правовой акт – это официальный, властный документ, принятый в строго определенном порядке компетентным органом государства с целью регулирования наиболее важных общественных отношений.

Нормативно-правовой акт – одна из основных внешних форм права. Это государственный документ нормативного характера.

Основные признаки нормативно-правовых актов:

- 1) государственный характер – государство наделяет органы, должностных лиц правотворческой компетенцией; оно же обеспечивает и реализацию принятых нормативно-правовых актов, в т.ч. и через принуждение;
- 2) принимаются с соблюдением определенной процедуры и требований к содержанию и форме нормативно-правового акта;
- 3) имеют временные, пространственные и субъективные пределы действия;
- 4) всегда содержат правовые нормы. Наличие норм и делает их нормативными, общеобязательными;
- 5) иерархическая подчиненность, основанная на различной юридической силе отдельных актов.

Эта форма права характерна для России и большинства стран Европы.

Следует, вместе с тем, иметь в виду, что существуют акты органов государства, которые не носят нормативного характера. Например, Президент РФ имеет право издавать не только указы нормативного характера, содержащие правила поведения, но и указы ненормативные, в частности, о назначении на должность министра или посла какого-либо конкретного лица, о награждении орденом или присвоении воинского или почетного звания.

Акты ненормативного характера адресуются индивидуально-определенному лицу (Иванову И.И., Петрову А.Н. и т.п.), издаются на основе действующих норм права и не устанавливают новых норм.

Классификация нормативно-правовых актов:

1. По юридической силе:

законы;
подзаконные акты.

2. По сфере действия:

общефедеральные нормативно-правовые акты;
акты субъектов федерации;
акты органов местного самоуправления;
локальные нормативные акты.

3. По субъектам, издавшим нормативно-правовой акт:

акты государственных органов;
акты муниципальных органов,
акты профсоюзов, акционерных обществ и т.п.;
акты совместного характера (совместные приказы нескольких министерств);
акты, принятые на референдуме.

4. По срокам действия:

неопределенно-длительного действия (их большинство);
временные (Временное положение о военных комендатурах, дислоцированных на территории Чеченской Республики).

3. Виды нормативно-правовых актов: законы и подзаконные акты.

Нормативные акты в зависимости от их юридической силы можно разделить на несколько уровней. Однако выделяются две большие группы: законы и подзаконные акты. Очень часто используется термин «законодательство». В это понятие входят все нормативные акты, изданные федеральными и региональными органами государства. Такое

терминологическое наименование оправданно потому, что основу целостной системы нормативных актов образуют именно законы.

Перечислим и кратко охарактеризуем основные виды нормативных актов

По своей значимости федеральные законы делятся на группы:

1. конституционные законы, регулирующие вопросы общественной жизни, отнесенные к предмету Конституции РФ (Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и др.). Такие вопросы в общих чертах урегулированы в Конституции, однако в конституционных законах они получают дальнейшее развитие и детализацию. Понятно, что конституционные законы не должны противоречить Конституции РФ;
2. текущие (обычные) законы, принимаемые для урегулирования всех остальных важных вопросов жизни общества (например, Федеральный закон «Об акционерных обществах», ГК РФ, УК РФ, Закон РФ «Об образовании» и др.). Текущие законы также не должны противоречить Конституции РФ и федеральным конституционным законам.

Разновидность текущих законов - кодексы, которые представляют собой сложные систематизированные акты. Как правило, в кодексе в определенном порядке располагаются все или самые главные нормы какой-нибудь отрасли права. Так, в УК РФ собраны все нормы о преступлении и наказании, в ГК РФ — самые важные нормы, регулирующие имущественные отношения. Кодексы относятся к наиболее высокому уровню законодательства. Каждый кодекс — это как бы развитое «юридическое хозяйство», в котором должно быть все, что необходимо для регулирования той или иной группы общественных отношений. Причем весь этот материал приведен в единую систему, распределен по разделам и главам, согласован. Как правило, кодекс состоит из двух частей: общей и особенной. В общей части собраны нормы, имеющие значение для применения любой нормы особенной части, т. е. для любого отношения, регулируемого кодексом. Так, в Общей части УК РФ содержатся нормы о возрасте, с которого наступает уголовная ответственность, понятие преступления, перечень наказаний, основные правила их применения. В Особенной части УК РФ предусмотрены конкретные деяния и наказания за них.

Указы издает Президент РФ по вопросам, относящимся к его компетенции, которая у него достаточно широка, поскольку он одновременно является главой государства и фактически главой исполнительной власти. В случае если указ противоречит Конституции и законам России, он может быть признан Конституционным Судом РФ недействительным. Нормативными по своему характеру являются указы Президента, в которых он выступает в качестве гаранта Конституции РФ или

регулирует порядок осуществления предоставленных ему Конституцией полномочий, в частности, по вопросам структуры исполнительной власти, обороны, охраны общественного порядка, гражданства, награждения. Публикуются указы в «Собрании законодательства Российской Федерации», а также в «Российской газете».

Постановления издаются Правительством РФ. В компетенцию Правительства входит в основном решение вопросов социально-экономического характера (руководство промышленностью, сельским хозяйством, строительством, транспортом и связью, социальная защита населения, внешние экономические связи, организация работы министерств и др.). Большое количество актов Правительства связано с выработкой механизма, порядка исполнения законов, принятых парламентом. «Запуск» их в жизнь — очень важный вид правотворческой деятельности, осуществляемой Правительством, поскольку, если не будет разработан механизм исполнения законов, они потеряют свой смысл. Постановления — зеркало деятельности Правительства. Их анализ дает ответ на вопрос, эффективно, грамотно, оперативно ли действовало Правительство. Публикуются они в тех же источниках юридической печати, что и законы.

Нормативными актами министерств являются инструкции, приказы, положения, наставления, правила, уставы и т. д. Но ведущую роль играют именно инструкции. Они регулируют основные виды (формы) служебной деятельности, функциональные обязанности работников определенной категории. Но есть инструкции, которые носят межотраслевой характер и распространяются не только на работников, но и на другие организации, на всех граждан (инструкции Министерства финансов РФ, Министерства транспорта РФ, Министерства здравоохранения и социального развития РФ и др.). Такие акты подлежат регистрации в Министерстве юстиции РФ, где проверяется их законность. Публикуются акты министерств в «Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти».

Нормативные акты законодательных (представительных) органов субъектов Федерации - законы, это наиболее распространенное их наименование. Далеко не все субъекты Федерации активно занимаются законотворчеством. В этом плане себя проявляют города федерального значения Москва и Санкт-Петербург, а также Свердловская и Саратовская области. Бюджет, налоги, приватизация — вот наиболее серьезные вопросы регионального нормотворчества. Причем принятие акта такого рода требует заключения администрации субъекта Федерации.

Нормативные акты губернаторов краев, областей (президентов республик) называются указами.

Нормативные акты администрации краев, областей (правительств республик) принято именовать постановлениями. Они могут регулировать различные вопросы: порядок предоставления в аренду помещений, земельных участков, взимание платы за проезд в общественном транспорте, за обучение в детских музыкальных школах и т. п.

Акты как законодательных (представительных), так и исполнительных органов субъектов Федерации публикуются в местных газетах.

Акты органов местного самоуправления называются, как правило, решениями. Они издаются по вопросам местного значения, касающимся жителей городов, районов, сел, поселков, деревень (озеленение, благоустройство, торговля, коммунальное хозяйство, бытовое обслуживание и т. д.).

Корпоративные (внутриорганизационные, внутрифирменные) нормативные акты — это такие акты, которые издаются различными организациями для регламентации своих внутренних вопросов и распространяются на членов этих организаций. Корпоративные акты регулируют самые разнообразные отношения, возникающие в конкретной деятельности предприятий (вопросы использования их финансовых средств, управленческие, кадровые, социальные вопросы и др.). В процессе уменьшения вмешательства государства в дела предприятий и расширения их самостоятельности корпоративные акты берут на себя все большую нагрузку.

Законы — это нормативные акты, принятые в особом порядке органами законодательной власти, регулирующие важнейшие общественные отношения и обладающие высшей юридической силой.

Законы — это наиболее значительный вид нормативных актов.

Во-первых, законы могут приниматься только одним органом — парламентом, которому принадлежит законодательная власть в стране. Так, в США федеральные законы принимаются Конгрессом США, в России — Государственной Думой РФ.

Во-вторых, законы принимаются в особом порядке, который называется законодательной процедурой.

В-третьих, законы регулируют наиболее важные отношения в обществе. В одних странах установлен строгий перечень вопросов, которые подлежат урегулированию именно с помощью закона. В других государствах, например в России, такого перечня нет, поэтому Федеральное Собрание формально может принять закон по любому вопросу. Однако вряд ли

парламент сочтет необходимым принимать закон по вопросу, не имеющему первостепенного значения.

В-четвертых, законы обладают высшей юридической силой по сравнению с другими видами нормативных актов.

4. Понятие, принципы и виды правотворчества.

Правотворчество – одно из основных направлений работы любого государства. Это специфическая, требующая особых знаний и умений интеллектуальная деятельность, связанная с созданием или изменением существующих в государстве правовых норм. По результатам правотворческой работы – законам и иным нормативным актам – судят о государстве в целом, степени его демократичности, цивилизованности, культурности. Человеческое общество всегда нуждалось в точных и совершенных правовых решениях, в такой деятельности органов государства, в результате которой создаются нормы права, правила поведения граждан и организаций. Подобных норм и правил очень не хватало советскому обществу, однако эта нехватка была вызвана не недостаточной разработанностью теории и практики правотворческой деятельности, а другими, далекими от науки причинами.

Повышение качества правовых решений, снижение до минимума числа неэффективных-нормативных актов – постоянная задача законодателя. Именно этим объясняется теоретическое и практическое значение изучения проблем, связанных с процессом создания норм права. «Потребителями» законов являются люди, общество, и нельзя допускать принятия поспешных, непродуманных правовых решений, ибо любая ошибка законодателя влечет неоправданные материальные затраты, нарушение интересов граждан. Можно привести немало число фактов из отечественной истории, когда наша экономика, социальная и духовная сферы пострадали от непродуманных, научно не обоснованных и грубых правовых решений. Чего, например, стоили признание «тунеядцами» лиц, занимающихся творческой или иной индивидуальной деятельностью, или знаменитый Перечень №1 категорий работников, трудовые споры которых разрешались вышестоящими организациями, но никак не судом! Мировая история права тоже не свободна от ошибок законодателя. Достаточно привести факт законодательного запрещения в США в период «великой депрессии» производства и потребления спиртного, что вызвало рост контрабанды, мафии и преступности в целом.

Может создаться впечатление, что знание основ правотворчества полезно только тем, кто его осуществляет, – депутатам парламента, членам правительства и т.д. Однако это не так, ибо создание правовых норм – удел государственных органов любых уровней – от высших до местных. Поэтому

юристы, выпускники юридических вузов должны во всех тонкостях знать теорию и практику правотворческой работы.

Осуществляя властные полномочия, государство использует разные приемы и методы руководства – оперативное управление, правосудие, надзор и контроль, но эти направления деятельности государства не порождают норм права, хотя и осуществляются на его основе.

Следует иметь в виду, что правотворчество не особая функция государства, а правовая форма, правовая «оболочка» государственной деятельности. Например, парламент утверждает государственный бюджет.

Рассматривая его по существу, анализируя все статьи доходов и расходов страны, он завершает процесс принятием закона о государственном бюджете.

Таким образом, «акт правотворчества» имеет два значения. Это деятельность компетентных органов государства по изданию норм права и результат данной деятельности, выражающийся в виде юридического документа, закона и пр.

Одна из важнейших характеристик правотворчества заключается в том, что это государственная деятельность, т.е. деятельность главным образом органов государства. Они принимают, создают нормы права, обязательные для тех, кому они адресованы. Но иногда право создается по уполномочию органов государства общественными организациями (в отечественной правовой системе), непосредственно в результате прямого правотворчества народа (на вече в средневековом Новгороде) или суда (в англосаксонской правовой системе).

Смысл и значение правотворчества состоят в том, чтобы избрать такой вариант регулирования, юридической регламентации, который бы в наиболее полной мере отвечал интересам и целям народа и законодателя, способствовал прогрессу общества. При этом требуются учет закономерностей развития общества, благоприятных объективных и субъективных условий для принятия и применения закона, а также выбор оптимальной правовой формы государственного решения (закон, указ, постановление, билль, статут, регламент и пр.).

Государство ведет свою законодательную политику на основе изучения потребностей общества и познания тенденций общественного развития. Основным импульсом к созданию закона или иного нормативно-правового акта служит общественно значимая проблема, острая социальная ситуация, нерешенный вопрос, имеющий значение для большого числа людей, для государства в целом. Искусство законодателя в том и состоит, чтобы, во-первых, вовремя, а, во-вторых, точно, адекватными правовыми средствами отреагировать на общественный «вызов», «снять» остроту ситуации. История

права знает большое число как удачных нормативно-правовых решений (Французский гражданский кодекс 1804 г., действовавший почти два столетия), так и решений ошибочных, поспешных (в 1927 г. Турция заимствовала Швейцарский гражданский кодекс, которым, в частности, устранялось многоженство. Мусульманское население Турции было не готово к этому, что и вызвало сопротивление многих слоев турецкого общества).

Главная роль в определении времени принятия, содержания и формы правового решения должна принадлежать правовой науке. Именно наука обладает таким научно-познавательным инструментарием, который позволяет почти безошибочно выявлять проблемы общественного развития и юридические средства их решения. Конечно, уровень развития того или иного государства влияет на содержание принимаемых законов. Если для США актуальной является борьба за безопасность на автострадах, а также за чистую окружающую среду, то в России во главе угла находятся защита прав человека, борьба с мафией и преступностью, вопросы федеративного устройства и т.д.

Как было уже отмечено, правотворчество – очень значимое направление государственной работы, в связи с чем оно должно строиться на рациональных, прагматических, лишенных какой-либо идеологии эффективных принципах (началах, основополагающих идеях). Вопрос о принципах не носит абстрактно-теоретического характера, его разработка в теории права положительным образом влияет на практику создания юридических нормативных документов. Соблюдение принципов правотворчества помогает законодателю избегать законотворческих ошибок, снижает вероятность создания неэффективных правовых норм, способствует росту правовой культуры населения и юридических лиц. Итак, принципы правотворчества – это основные начала осуществления правотворческой деятельности. Рассмотрим наиболее важные из них. Принцип законности заключается в том, что разработка и принятие нормативно-правовых актов должны происходить с соблюдением правовой процедуры и не выходить за пределы компетенции принимающих их органов. К этому принципу примыкает требование соответствия нормативных актов конституции страны и действующему законодательству.

Принцип научности гласит о том, что подготовка и принятие проекта нормативно-правового акта осуществляется с участием представителей разных наук. Несомненно, что деятельность ученых-юристов имеет наиболее важное значение для успеха законотворческой работы. Ученые играют важную роль на всех этапах подготовки закона – от разработки концепции законопроекта, выяснения потребности в правовом урегулировании каких-либо общественных взаимосвязей (например, через социологические исследования, наблюдение и анализ) до определения способа и типа

правового регулирования и выбора момента принятия нормативного акта (ошибки в этом вопросе чрезвычайно опасны).

Принцип использования правового опыта подразумевает, что всякий вновь разрабатываемый нормативный акт должен опираться на уже известный положительный правовой опыт государств и цивилизации в целом. Это имеет особо важное значение в конце XX в. – века свободного перемещения информационных потоков. Кроме того, вредны и опасны для общественной жизни революционные нововведения, не известные юридической науке и практике.

В последнее время отечественный законодатель широко использует мировой законодательский опыт, все самое лучшее из накопленного и достигнутого мировой юридической мыслью и юридической практикой. Здесь достаточно указать на новый Гражданский кодекс Российской Федерации, по своему значению уступающий разве что Конституции страны. В новом ГК появились институты права, заимствованные в своей сути из опыта более развитых в правовом отношении государств (институт доверительной собственности, институт банковской гарантии, институт морального ущерба и пр). Такое заимствование не носит предосудительного характера, оно общепринято и диктуется юридической целесообразностью.

Принцип демократизма позволяет эффективно выявлять истинные стремления и волю народа. Всенародное голосование (референдум) – один из способов придания нормативно-правовому акту высшей юридической силы. Именно в ходе референдума 12 декабря 1993 г. была принята Конституция Российской Федерации. Однако всенародное голосование – достаточно дорогая процедура, в силу чего наиболее часто она применяется в небольших государствах, где не требует привлечения больших сил и средств. Поэтому наряду с референдумом выражением демократизма правотворчества являются гласность обсуждения законопроекта в правотворческом органе, его свободная критика, предложение альтернативных вариантов и т.д.

Связь с практикой как принцип правотворчества выражает задачу законодателя постоянно отслеживать общественные процессы, ориентироваться на практику применения уже действующих законов, своевременно устранять пробелы в праве, воспринимать все лучшее, что предлагается правоприменительными органами.

Виды правотворчества. Традиционно в отечественной теории права выделяют три вида правотворчества:

- 1) правотворчество компетентных государственных органов;
- 2) «непосредственное правотворчество народа» (референдум);

3) санкционирование норм, при котором процесс их создания проходит вне государственных органов.

Думается, здесь целесообразно рассмотреть виды правотворчества, которые характеризуют особенности юридической природы процесса создания норм права различными органами государства.

Главным и самым распространенным видом правотворчества является создание законов парламентами. Механизм законопроектной работы парламентам отличается следующими особенностями:

- 1) ограниченным кругом субъектов законодательной инициативы;
- 2) строгой процедурой прохождения проекта в парламенте;
- 3) последовательной сменой стадий правотворчества;
- 4) множественностью средств юридического реагирования, находящихся в распоряжении законодателя;
- 5) обусловленностью юридического содержания правотворческого акта кругом регулируемых отношений.

Подзаконное правотворчество имеет место в случаях, когда нормы права принимаются и вводятся в действие органами государства, не относящимися к его высшим представительным органам. Акты подзаконного правотворчества необходимы для обеспечения применения закона.

К субъектам подзаконного правотворчества относятся: президент, правительство, иные высшие органы государства, обладающие по закону правом создания юридических норм и нормативных актов. Основная причина существования этого вида правотворчества заключается в сложности вопросов, которые должны решать органы государства. Парламент не всегда достаточно компетентен, чтобы принять к своему рассмотрению какой-либо сложный технический вопрос, требующий усилий специалистов, а кроме того, не все сложные вопросы современного общества должны рассматриваться парламентом. Есть ситуации, когда решение целесообразнее передать на более низкий уровень, как того требуют нормы, регулирующие компетенцию и прерогативы правотворческих органов.

Другая причина наличия подзаконного правотворчества заключается в том, что парламент часто испытывает дефицит времени, который не позволяет принять соответствующее правовое решение (хотя это и желательно). Вследствие этого происходит передача правотворческих полномочий другим субъектам нормотворчества. Тенденция увеличения

подзаконного нормотворчества наблюдается во всех странах. По подсчетам разных исследователей, на 10 законов, принятых парламентом, приходится от 100 до 140 нормативных актов правительства.

Разумеется, подзаконное правотворчество имеет как положительные, так и отрицательные стороны.

К достоинствам его относятся оперативность; гибкость и меньшая формальность; компетентность соответствующих органов, их знание местных и иных условий, увеличивающих эффективность принятого юридического решения.

К недостаткам подзаконного правотворчества можно отнести закрытость процесса принятия правового решения, сложность обзора и применения норм из-за большого числа нормативных актов, отсутствие контроля общества за правотворческой работой бюрократии и др. Особый вид правотворчества, примыкающий к подзаконному правотворчеству, – правотворчество органов местного самоуправления и негосударственных юридических лиц.

Тема 5.4. Закон.

План.

1. Понятие закона и его основные признаки.
2. Виды законов: федеральные и субъектов федерации; постоянные, временные и чрезвычайные; Конституция, федеральные конституционные законы, федеральные законы и законы субъектов федерации; законы общего действия и специальные.
3. Законодательный процесс: понятие, стадии.

1. Понятие закона и его основные признаки.

В юридической литературе существует много определений понятия «закон». Довольно типичными, отражающими сложившиеся представления о законе на современном этапе его развития дефинициями являются следующие. Закон — это принятый в особом порядке первичный правовой акт по основным вопросам жизни государства, непосредственно выражающий общую государственную волю и обладающий высшей юридической силой; закон — это нормативно-правовой акт, принимаемый высшим представительным органом государства в особом законодательном порядке, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения с точки зрения интересов и потребностей населения страны. Или - «в юридическом смысле закон - это нормативный акт, принимаемый в особом порядке, обладающий после

Конституции наибольшей юридической силой и направленный на регулирование наиболее важных общественных отношений».

Можно привести еще целый ряд аналогичных определений или сформулировать свою собственную, авторскую дефиницию закона. Но дело не в этом. Главное состоит в том, чтобы понять основной смысл, содержание того, что называется законом, выделить и рассмотреть хотя бы его основные специфические черты.

В системе различных нормативно-правовых актов законы выделяются следующими особенностями.

Во-первых, закон — это нормативно-правовой акт, принимаемый лишь высшим представительным органом — парламентом (Федеральным Собранием — в России, Конгрессом — в США, парламентом — в Италии, Франции, Японии и др.), представляющим в формально-юридическом смысле весь народ, или же непосредственно самим народом путем референдума.

Во-вторых, закон обладает высшей юридической силой среди всех остальных источников права, верховенством и является главенствующей формой права.

В-третьих, закон как источник права, исходящий от высшего представительного органа, выражающего (по крайней мере теоретически) волю и интересы всего общества или народа, тоже должен отражать волю и интересы всего общества или народа. Для отечественной и зарубежной правовой теории довольно традиционным стало рассмотрение закона в качестве выразителя общей воли.

В-четвертых, закон, в отличие от других нормативно-правовых актов, издается по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни. С его помощью упорядочиваются и регулируются наиболее важные общественные отношения.

В-пятых, закон принимается, изменяется и дополняется в особом законодательном порядке. Законодательная процедура существует в каждом государстве. Она закрепляется, как правило, особыми актами — положениями или регламентами высших органов государственной власти и является объективно необходимой.

Кроме названных существуют и другие признаки законов, отличающие их от других нормативно-правовых актов. Но они не имеют существенного значения.

2. Виды законов: федеральные и субъектов федерации; постоянные, временные, чрезвычайные; Конституция, федеральные конституционные законы, федеральные законы и законы субъектов федерации; законы общего действия и специальные законы.

Законы являются актами высшей юридической силы по отношению к другим правовым актам. При этом сами законы также делятся на виды в зависимости от юридической силы. Классификация законов РФ в порядке убывания юридической силы выглядит следующим образом:

- 1) Конституция
- 2) Федеральные конституционные законы
- 3) Федеральные законы
- 4) Законы субъектов федерации.

Конституция является основным законом государства. Она представляет собой акт наивысшей юридической силы. Ни один правовой акт на территории государства не может противоречить Конституции государства. Особое место Конституции в системе нормативных актов определяется двумя ее основными свойствами:

- Конституция носит учредительный характер, т.е. устанавливает основы регулирования общественных отношений, основы государственного, общественного строя. Положения Конституции находят свое развитие в отраслевом законодательстве.
- Конституция закрепляет иерархию нормативно-правовых актов, их соподчиненность, юридическую силу того или иного акта.

Федеральные конституционные законы принимаются только по вопросам, прямо предусмотренным Конституцией. Например, федеральными конституционными законами регулируется деятельность Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Арбитражного Суда, Президента, Правительства и ряд других вопросов. Конституционные законы развивают положения конституции. Они обладают высшей юридической силой по сравнению с иными законами.

Федеральные законы составляют основную массу законодательства. Они развивают, конкретизируют общие положения, установленные Конституцией и федеральными конституционными законами. Федеральные законы подразделяются на две группы:

- кодифицированные законы (кодексы, основы законодательства);
- текущее законодательство.

Кодифицированные законодательные акты обладают преимуществом по сравнению с текущим законодательством, так как являются основополагающими актами в той или иной отрасли права. При

противоречии норм кодекса и неcodифицированного закона действуют предписания кодекса, если иное специально не оговорено.

Законы субъектов федерации распространяют свое действие только на территорию того региона, законодательными органами которого они были приняты. Вопросы соотношения между собой различных видов законов оговорены в ст. 76 Конституции РФ. Коротко особенности соотношения федеральных законов и законов субъектов федерации можно выразить правилом: при противоречии федерального закона и закона субъекта федерации действует федеральный закон, если он касается вопросов, отнесенных конституцией к ведению федерации в целом, и действует закон субъекта федерации, если он касается вопросов, отнесенных в предметам ведения субъектов федерации.

Помимо этой основной классификации все законы в зависимости от времени действия можно подразделить на постоянные (действуют вплоть до момента отмены, рассчитаны на неограниченно долгое действие во времени, момент прекращения действия заранее не известен); временные (действуют ограниченный период времени, срок истечения действия закона указан в самом тексте акта. Например, ФЗ РФ "О федеральном бюджете РФ на 1999 год."); чрезвычайные (рассчитаны на урегулирование чрезвычайных ситуаций; в отношении этих актов заранее не известен ни момент начала его действия, ни момент окончания действия. Например, законодательство о чрезвычайных ситуациях вступит в действие после официального введения в стране чрезвычайного положения).

По признаку федеративного устройства законы можно подразделить на:

- федеральные
- субъектов федерации.

По кругу лиц законы можно подразделить на

- общего действия (это акты, которые действуют на всех лиц, находящихся на территории данного государства, например, Конституция, кодексы РФ и др.);
- специального действия (это акты, которые действуют только на отдельные категории субъектов, например, законы о военнослужащих, о беженцах и вынужденных переселенцах, о лицах, пострадавших от последствий аварии на Чернобыльской АЭС и др.).

По сфере действия законы можно подразделить на

- общие - действующие на территории всей России (например, все кодексы РФ);
- местные - действующие на определенной части территории России (например, законы о районах Крайнего Севера, Средней Азии и приравненных к ним).

3. Законодательный процесс: понятие, стадии.

Законодательный процесс - урегулированный нормами права порядок разработки, обсуждения проектов нормативных правовых актов (законов) и принятие нормативных правовых актов (законов) высшим органом государственной власти.

Следует обратить внимание на то, что законодательный процесс в любом государстве подчиняется определенным нормам, правилам и даже традициям, отход от которых невозможен. В каждом государстве существует своя специфика законодательного процесса, однако общим для всех является то, что создание законов урегулировано конституцией и законодательством страны; осуществляется высшими органами власти в государстве; законодательный процесс представляет собой процедуру, состоящую из последовательно сменяющих друг друга обязательных стадий. Рассмотрим это на примере Российской Федерации.

Отправным моментом в процессе создания закона является законодательная инициатива – то есть принадлежащее уполномоченным государственным органам право внесения законопроекта в законодательный орган. Статья 104 Конституции РФ устанавливает, что право законодательной инициативы принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ. Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ и Высшему Арбитражному Суду РФ по вопросам их ведения. Законопроекты вносятся в Государственную Думу. Право законодательной инициативы осуществляется в соответствии с Регламентом Государственной Думы.

В теории правотворчества признано, что процесс создания законов носит не одномоментный характер, а "растянут" во времени. Сначала в обществе выявляется потребность в урегулировании нормами права социальной проблемы. Выявление такой потребности происходит спонтанно, имеет значение лишь степень остроты проблемы (вопроса), ее значимость и актуальность. Оценивает потребность в правовом регулировании как общество, которое через свои институты (лидеров, средства массовой информации, науку) может оказать влияние на законодателя, так и сами правотворческие органы, государство. О том, что потребность в правовом регулировании назрела, можно говорить тогда, когда закон представляется наиболее эффективным средством, преимущественной формой регулирования по сравнению с другими социальными средствами воздействия (экономическими, моральными и пр.). Например, демократические реформы в России потребовали правового закрепления

свободы совести и религиозных убеждений. В результате появился Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ "О свободе совести и религиозных объединениях". В ст. 3 указанного Закона гарантируется свобода совести и свобода вероисповедания, в том числе право исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой. В данном случае правовая форма (федеральный закон) является приоритетным способом государственного регулирования таких важных вопросов, как личные и политические свободы.

Право принятия законотворческого решения по судьбе законопроекта принадлежит законодательному органу. В Российской Федерации таковым является Государственная Дума. Именно этот орган осуществляет собственно "творчество права": создает, изменяет или отменяет нормы права, там происходит интеллектуальная работа над текстом законопроекта. Поскольку правотворческая работа носит длительный характер (от нескольких месяцев до одного-двух и более лет), работа над законопроектом может быть разбита на несколько стадий, логично и последовательно сменяющих одна другую.

Первая стадия, внесение законопроекта в Государственную Думу субъектом права законодательной инициативы и рассмотрение законопроекта в первом чтении. На этой стадии Совет Государственной Думы и соответствующий комитет Государственной Думы ведут работу по подготовке законопроекта к рассмотрению на заседании Государственной Думы. При рассмотрении Государственной Думой законопроекта в первом чтении обсуждается его концепция, дается оценка соответствия основных положений законопроекта Конституции РФ, его актуальности и практической значимости.

По результатам обсуждения законопроекта в первом чтении Государственная Дума может принять законопроект в первом чтении и продолжить работу над ним с учетом предложений и замечаний в виде поправок или отклонить законопроект.

Для принятия проекта федерального закона в первом чтении требуется не менее 226 голосов депутатов, для проекта федерального конституционного закона необходимо не менее 300 голосов депутатов.

Вторая стадия: доработка и рассмотрение законопроекта во втором чтении. Цель этой стадии - проанализировать содержание законопроекта с разных позиций и предложить более совершенные средства правового воздействия. В рамках этой стадии происходит обсуждение поступивших от субъектов права законодательной инициативы, указанных в ст. 104 Конституции РФ, поправок к тексту законопроекта, проводится голосование по принятию этих поправок, а также по принятию доработанного

законопроекта во втором чтении. Отклонение законопроекта в процессе второго чтения влечет отказ от последующего рассмотрения законопроекта.

В ряде зарубежных стран установлены сроки прохождения законопроекта до момента его принятия. Так, в Великобритании для частных законопроектов установлены сроки между стадиями - четыре дня (между первым и вторым чтением), три дня - между стадией доклада и третьим чтением. В России пока не установлено четкой регламентации сроков рассмотрения законопроекта, что создает возможность для определенных политических сил затруднить прохождение законопроекта.

Третья стадия: рассмотрение законопроекта в третьем чтении. На этом этапе происходит окончательное согласование текста законопроекта: устраняются возможные внутренние противоречия, устанавливается правильная взаимосвязь статей с изменениями, внесенными в текст законопроекта при рассмотрении его во втором чтении.

При рассмотрении законопроекта на заседании Государственной Думы в третьем чтении не допускаются внесение в него поправок и возвращение к обсуждению законопроекта в целом либо к обсуждению его отдельных глав, статей.

Если законопроект не принят Государственной Думой в третьем чтении, он дальнейшему рассмотрению не подлежит. При положительном исходе голосования одобренный закон направляется на рассмотрение Совета Федерации.

Четвертая стадия: рассмотрение закона Советом Федерации. На эту процедуру высшей палате Федерального Собрания отводится 14 дней. В случае отклонения федерального закона Советом Федерации палаты могут создать согласительную комиссию для преодоления возникших разногласий, после чего федеральный закон подлежит повторному рассмотрению Государственной Думой и Советом Федерации.

Закон считается одобренным, если за него проголосовало не менее 89 членов Совета Федерации (для федерального конституционного закона требуется не менее 118 голосов "за"). Если Совет Федерации не рассмотрел закон в установленный срок, то он считается одобренным и направляется Президенту РФ для подписания и обнародования.

Исключение составляют федеральные конституционные законы, которые приобретают статус закона исключительно после одобрения (а не принятия, как в случае с федеральными законами) Государственной Думой и одобрения Советом Федерации.

Кроме того, обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат принятые Государственной Думой федеральные законы по вопросам, исчерпывающий перечень которых содержится в ст. 106 Конституции РФ.

Пятая стадия: рассмотрение федеральных законов Президентом РФ. В соответствии со ст. 107 Конституции РФ принятый федеральный закон в течение пяти дней направляется для подписания и обнародования Президенту РФ, который обязан в течение 14 дней подписать федеральный закон и обнародовать его. Если Президент РФ в течение 14 дней с момента поступления федерального закона отклонит его, то Государственная Дума и Совет Федерации в установленном порядке вновь рассматривают данный закон. Если при повторном рассмотрении федеральный закон будет одобрен в ранее принятой редакции большинством не менее 2/3 голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее 2/3 депутатов Государственной Думы, он подлежит подписанию и обнародованию Президентом РФ.

Шестая стадия: обнародование и вступление закона в силу. Тексты законов РФ подлежат официальному опубликованию в "Собрании законодательства Российской Федерации", "Российской газете" и "Парламентской газете" в течение семи дней после подписания их Президентом РФ. Вступают в силу законы, как правило, по истечении 10 дней после дня их официального опубликования. В результате закон начинает действовать на всей территории России и применяется к общественным отношениям, возникающим после введения его в действие.

Тема 5.5. Пределы действия нормативных правовых актов.

План.

1. Действие нормативных актов во времени, пространстве и по кругу лиц.
2. Обратная сила закона.

1. Действие нормативных актов во времени, пространстве и по кругу лиц.

Федеральные и федеральные конституционные законы по общему правилу вступают в силу по истечении 10 дней с момента их официального опубликования (в «Парламентской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федерации»), если в самом законе не содержится указаний на иной порядок вступления его в силу.

Например, УК РФ был принят в мае 1996 г., а в силу вступил с 1 января 1997 г.

Данное положение содержится в Федеральном законе «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных законов, федеральных конституционных законов, актов палат Федерального Собрания». Подобные законы приняты и в субъектах Федерации: в них речь идет, естественно, о региональных законах.

Нормативные акты (или отдельные правовые нормы) прекращают свое действие по следующим основаниям:

1. истечение срока действия нормативного акта (нормы), на который он был рассчитан;
2. прямое указание на отмену действия нормативного акта (нормы), содержащееся во вновь изданном нормативном акте (например, в Законе «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации» предписывается признать утратившим силу с 1 января 1997 г. УК РСФСР, принятый в 1960 г. со всеми последующими изменениями);
3. принятие нового нормативного акта (нормы) равной или большей юридической силы, который регулирует эту же сферу общественных отношений (например, после принятия Закона «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных законов, федеральных конституционных законов, актов палат Федерального Собрания» в 1994 г. утратил юридическую силу действовавший до этого соответствующий Указ Президента России; еще пример — принятие того же УК РФ 1996 г.);
4. изменение обстоятельств, утрата актуальности нормативного акта (нормы), т. е его устаревание.

Следует отметить, что действие нормативного акта во времени связано еще с такими понятиями, как обратная сила закона и переживание закона.

Обратная сила закона (ретроактивность) — распространение действия норм данного закона на действия, события, возникшие до его вступления в юридическую силу.

В юридической науке и практике существует общее правило: закон обратной силы не имеет. Однако в нем имеются и исключения: закон, отменяющий и смягчающий юридическую ответственность, имеет обратную силу. Так, уголовный закон, смягчающий наказание, имеет обратную силу. Здесь обратная сила закона основывается на принципе гуманизма; в самом законе говорится о том, что его нормы имеют обратную силу.

Переживание закона (ультраактивность) — продолжение действия норм закона после его отмены. Возможно тогда, когда новый закон продлевает на определенный период действие норм старого закона.

Действие нормативного акта в пространстве.

Нормативные акты действуют на определенной территории, обычно такая территория вытекает из уровня субъекта правотворчества. Например, федеральный закон действует на территории всей России, региональный закон — на территории соответствующего региона.

Вместе с тем федеральные законы могут специально устанавливать территорию, на которую они распространяются (например, законы о Крайнем Севере).

К территории государства необходимо относить не только территорию в привычном смысле, но и недра, и континентальный шлейф, территориальные воды, и воздушное пространство, даже суда, находящиеся в водах другого государства под флагом нашей страны, признаются российской территорией.

Действие закона по кругу лиц

Действие нормативных актов по кругу лиц зависит от двух факторов: гражданства; уровня субъекта правотворчества.

Например, федеральные законы и другие нормативные акты федерального уровня по общему правилу распространяются на всех лиц, находящихся на территории России, включая иностранцев и лиц без гражданства. Вместе с тем иностранцы и лица без гражданства не могут реализовать ряд политических и трудовых прав (например, они не могут принимать участие в выборах органов государственной власти, занимать определенные должности).

Российские законы распространяются на российских граждан и за пределами России. Так, в соответствии со ст. 61 Конституции РФ российским гражданам гарантируется защита и покровительство российского государства за его пределами.

Следует отметить, что дипломаты пользуются иммунитетом и на них многие законы не распространяются (например, они не могут быть арестованы).

2. Обратная сила закона.

1. Закон может приобрести обратную силу только при прямом указании закона. Гражданский кодекс РФ не имеет обратной силы, о чем прямо указано в п. 1 ст. 4 ГК РФ, в соответствии с которым акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случае, когда это прямо предусмотрено законом. Если специальный закон не содержит

отличных норм, то следует использовать режим, сформированный кодексами для отношений определенного вида.

В соответствии со ст. 54, 55, 56 и 57 Конституции РФ законы, ухудшающие положение граждан, не могут иметь обратной силы. Так, ст. 54 Конституции РФ установлено, что закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет. Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением. Если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон.

Конституционный Суд РФ сформулировал следующее темпоральное правило: "Общим (основным) принципом действия закона во времени является распространение его на отношения, возникшие после введения его в действие, и только законодатель вправе распространить новые нормы на факты и порожденные ими правовые последствия, которые возникли до введения соответствующих норм в действие, т.е. придать закону обратную силу. При этом установление правил действия во времени и по кругу лиц новых норм, закрепляющих либо изменяющих права граждан, предусматривающих для них гарантии и льготы, должно осуществляться им с соблюдением требований Конституции Российской Федерации, в том числе вытекающих из принципа равенства (ст. 19, ч. 1 и 2), который гарантирует гражданам защиту от всех форм дискриминации при реализации прав и свобод".

Верховный Суд РФ, рассматривая применение изменений в законодательстве о ссуде военнослужащих, сделал ряд выводов относительно действия гражданского законодательства во времени. Суждения были основаны на п. 1 ст. 4 ГК РФ. Оценивая специальное законодательство, Верховный Суд РФ указал, что "положения пункта 7 статьи 13 Федерального закона от 27 мая 1998 года N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" (в редакции Федерального закона от 22 августа 2004 года N 122-ФЗ) вступили в силу с 1 января 2005 года, а поэтому действие этих положений распространяется на отношения, возникшие после 1 января 2005 года, и не применяется к отношениям, возникшим до указанной даты, поскольку это данным Законом прямо не предусмотрено.

Поэтому после 1 января 2005 года к правоотношениям, возникшим до этой даты между командованием и военнослужащим, связанным с выдачей последнему беспроцентной ссуды на обзаведение имуществом первой необходимости на срок до трех лет, должно применяться законодательство, действовавшее на момент получения ссуды".

Мытищинским городским судом вынесено решение от 24 сентября 2007 г. по делу N 2-1643/07, в соответствии с которым решение действующей

комиссии по размещению объектов на территории Мытищинского муниципального района при Администрации Мытищинского муниципального района признано незаконным и нарушающим права и законные интересы граждан. Соответственно, выполняя данное решение, должностное лицо - глава Администрации - обязано устранить допущенные нарушения. Поскольку граждане обратились к нему с заявлением в ноябре 2006 г., то, рассматривая его, он должен руководствоваться законодательством на дату подачи заявления. Позднее, в июле 2007 г., произошли изменения законодательства. Тем не менее в какой бы день должностное лицо ни исполнило решение суда, оно должно действовать законно: руководствоваться законом, действовавшим в момент обращения граждан. Именно в то время (22 ноября 2006 г.) были нарушены права граждан, а суд обязал устранить допущенные нарушения.

Имеются и другие дела по другим предметам, но содержание их объединяет то, что поданные ранее заявления рассматриваются по законодательству, действовавшему на момент их подачи в управомоченный (регистрирующий) орган.

Руководствуясь действующим законом, субъекты права осуществляют разнообразные действия: обращаются с заявлениями в органы государственной власти и местного самоуправления, исполняют обязательства, используют правомочия. Каждое отдельно взятое деяние происходит в какой-либо момент времени, и именно тот момент определяет законодательство, подлежащее применению для оценки правомерности (противоправности, правоспособности) гражданина. Возникающие затем правоотношения, основанные на долженствовании другой стороны, являются производными от первоначальных. Соответственно в таких длящихся правоотношениях применяется законодательство, определенное на момент возникновения правоотношения. Действительно, гражданин обратился за предоставлением земельного участка, который ему был выделен, но окончательное оформление не было завершено, и на стадии оформления межевого дела принято законодательство, запрещающее такого рода сделки. Регистрирующий орган, выдавая при таких обстоятельствах свидетельство о праве собственности на землю, руководствуется не действующим законом, а законом, действовавшим на момент возникновения у гражданина права на государственную регистрацию.

Факт обращения гражданина в орган государственной власти или местного самоуправления является правообразующим фактом, то есть в соответствии с ним между органом местного самоуправления и гражданином возникли публичные правоотношения. В соответствии с характером этих отношений орган должен вынести решение по законодательству, действующему в соответствующий правообразующий момент. Применение

законодательства, которое в будущем изменилось, к данному факту недопустимо.

Тема 5.6. Систематизация законодательства.

План.

1. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие, значение.
2. Понятие инкорпорации, консолидации, кодификации. Виды кодификационных актов.
3. Учёт нормативных актов.

1. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие, значение.

Термин «систематизировать» означает привести в систему, навести определенный порядок. В юридической науке споров относительно понимания систематизации права практически нет. Вот определение, которое никем не опровергается.

Систематизация правовых актов — это деятельность, направленная на их упорядочение и приведение действующих юридических документов в единую, согласованную систему.

Работа по систематизации правовых актов — это не одноразовая деятельность. Она должна иметь постоянный характер, следовательно, представляет собой объективную закономерность развития права. Правотворчество — динамично развивающийся процесс, поэтому постоянно возникает необходимость принимать новые нормативные акты, изменять, дополнять действующие, отменять устаревшие, некоторые акты приходится укрупнять, кроме того, порой требуется делать подборки актов, регулирующих определенные сферы жизни, и комплектовать ими сборник.

Систематизируются не только нормативные, но и правоприменительные, а также интерпретационные акты (например, акты судов высших инстанций, а также акты Генерального прокурора РФ, издаваемые в основном в виде сборников). Этот перечень можно дополнить правореализационными документами. Их систематизация не имеет публичного характера, а производится внутри организаций, которые имеют дело с индивидуальными актами, связанными с их деятельностью. Так, на каждом предприятии ведутся сброшюрованные подшивки приказов по личному составу, в договорных отделах систематизируются заключенные организацией договоры и т. п. Одним словом, систематизаторская работа проводится в

отношении практически всех юридических документов и это является залогом эффективной работы организации.

Субъекты систематизации можно разделить на следующие две группы:

- 1) частные лица (граждане, организации), которые проводят правосистематизаторскую работу по собственной инициативе. Ее результатом обычно является издание сборников. Такую систематизацию еще называют неофициальной. Этими сборниками можно и нужно пользоваться, однако ссылаться на них при решении юридических дел нельзя;
- 2) компетентные органы. Их компетенция на проведение систематизации (которую еще называют официальной) устанавливается каким-либо правовым (нормативным или индивидуальным) актом. Такими органами являются, например, Государственная Дума, Верховный Суд, Высший Арбитражный Суд, Конституционный Суд и др.

Общие этапы проведения работы по систематизации таковы:

1. составление плана систематизации;
2. составление перечня правовых актов, которые необходимо систематизировать;
3. систематизировать;
4. сбор этих правовых актов;
5. изъятие устаревших актов;
6. внесение в правовые акты изменений и дополнений;
7. анализ правовых актов;
8. ревизия правовых актов;
9. выбор критериев систематизации;
10. размещение материала по рубрикам.

Конечным результатом проведенной работы может быть сбалансированная и гармоничная система правовых актов.

Систематизация нормативных актов — очень практичная юридическая работа. Ее проведение с большой долей вероятности может привести к успеху, нежели, допустим, создание нового закона, который еще неизвестно как покажет себя на практике. Рассмотрим некоторые выгоды от проведения систематизаторской работы:

1. чтобы иметь возможность использовать юридические нормы, сами юристы и все граждане, которым надлежит соблюдать законы, должны иметь более или менее точное и широкое представление о праве. Первые — по профессиональной необходимости, вторые — в основном для того, чтобы защитить свои права и интересы, а также знать свои обязанности, чтобы избежать неприятностей. Необходимость распространения сведений о праве

и углубленного, специализированного знания законов вызывает потребность в систематизации, например в виде сборников;

2. являясь дополнением к мерам гласности в отношении законов и подзаконных актов, систематизация в различных своих видах представляет собой материальную и публичную опору науки права; также она важна для обучения студентов;

3. основной характерной чертой юридической документации, особенно в наше время, является ее безграничность. При бесконечно возрастающем многообразии человеческой деятельности в развитых странах, увеличивающейся сложности вытекающих из этого социальных отношений, наконец, при систематическом вмешательстве отдельных политических режимов право многих современных государств характеризуется почти патологическим гигантизмом. Количество и непостоянство законов, разнообразие их объектов, дробление административных регламентов, увеличение числа особых законов — все это делает точное знание права затруднительным даже для специалистов. Требуется очень серьезная работа по классификации юридической документации, с тем чтобы классификация по возможности стала легко доступной и удобной в обращении;

4. систематизация важна и для дальнейшего развития права. Анализ и обработка действующих нормативных актов, группировка правовых предписаний по определенной схеме, создание внутренне единой системы актов являются необходимыми условиями эффективности правотворческой деятельности.

2. Понятие инкорпорации, консолидации, кодификации законодательства. Виды кодификационных актов.

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

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

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

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

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

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

Существуют следующие виды кодификации:

- всеобщая кодификация (формирование сводных кодифицированных актов по главным отраслям законодательства;
- отраслевая кодификация (систематизация норм права по какой-либо отрасли или подотрасли права);
- специальная кодификация, соединяющая нормы права института или группы институтов права.

3. Консолидация – это систематизация нормативных актов, которая создается путем устранения и преобразования нормативных актов, их унификации и создания законодательства крупных однородных блоков как важного промежуточного звена между текущим правотворчеством и кодификацией.

Таким образом, все виды систематизации – это процедуры по обработке, а также упорядочению законодательства, его улучшению, устранению

противоречий, несогласованностей. Это также обоснованная, необходимая и определенная деятельность уполномоченных лиц и органов, через которую осуществляется упорядочение законодательства в целях использования и применения ее на практике.

Кодификационные акты могут представлять в различных формах. Одна из них — основы законодательства — активно используется в кодификационной деятельности нашего федеративного государства. Это акт федерального законодательства, содержащий принципиальные, наиболее общие нормы по предмету совместного ведения Федерации и ее субъектов, которые должны развиваться и конкретизироваться прежде всего в нормативных актах, принимаемых субъектами РФ, а также и в актах федеральных правотворческих органов.

Основы законодательства обычно стоят во главе тех или иных отраслей либо институтов права, обеспечивают согласованность всех норм соответствующих отраслей и институтов. Ныне в Российской Федерации приняты и действуют такие акты, как Основы законодательства о культуре, Основы законодательства об охране здоровья граждан, Основы законодательства о нотариате.

Другая форма кодификационного акта — кодекс — значительный по объему сводный акт, представляющий собой систематизированное изложение норм той или иной отрасли законодательства либо правового института, детально и конкретно регулирующий определенную сферу отношений и подлежащий непосредственному применению. Он либо полностью поглощает все нормы соответствующей отрасли (УК РФ), либо содержит основную по объему, самую важную часть таких норм (ГК РФ, ТК РФ). Наряду с нормами-принципами и нормами-дефинициями в кодексах формулируются нормы непосредственного регулирования, конкретные варианты поведения, которые составляют основное их содержание.

В ряде случаев, установленных законодательством, кодекс, будучи законодательным актом, приобретает более высокую юридическую силу, чем обыкновенный закон. Так, в ч. 2 ст. 3 ГК РФ установлено, что нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Кодексу.

По характеру охвата регулируемых кодексами общественных отношений они бывают отраслевыми либо комплексными (межотраслевыми). Первые регулируют конкретную сферу общественных отношений, определяющую деление права на отрасли и институты. В эту группу входят УК РФ, УПК РФ, ГК РФ, ТК РФ и др. Комплексный кодекс систематизирует нормы, которые собраны вместе не по отраслям права, а по иным основаниям (сфера государственной деятельности, отрасль хозяйства или социально-

культурного строительства) и объединены единой концепцией, общими принципами.

3. Учёт нормативных актов.

Как разновидность систематизации, учет законодательства и иных нормативных актов представляет собой деятельность по их сбору, хранению и поддержанию в контрольном состоянии, а также по созданию поисковой системы, обеспечивающей нахождение необходимой правовой информации в массиве актов, взятых на учет.

Учет осуществляется практически всеми государственными органами и юридическими лицами для удовлетворения собственных потребностей в правовой информации либо в коммерческих целях, для обеспечения правовой информацией иных субъектов.

Основной задачей учета является сбор и поддержание нормативных актов в состоянии, позволяющем оперативно находить нужную правовую информацию. Как правило, государственные органы и юридические лица нуждаются в знании действующих норм по определенной теме. Но вполне возможны ситуации, когда требуются сведения только об официальных реквизитах нормативных актов (их наименовании, дате принятия, номере акта и др.) либо тексты актов, утративших силу.

С учетом собственных информационных потребностей государственные органы, юридические лица осуществляют сбор законов Российской Федерации, актов Президента России, постановлений Правительства, нормативных актов министерств и ведомств Российской Федерации и других актов.

Сбор подлежащих учету актов осуществляется различными способами. Значительную их часть можно получить из официально публикуемых сборников нормативных актов.

Совокупность нормативных актов, взятых на учет, составляет информационный фонд, в котором нормативные акты хранятся в определенном порядке. Фонд, состоящий из нескольких сотен или тысяч актов, расчленяется на разделы, как правило, по правотворческим органам. Внутри раздела акты размещаются в хронологическом порядке.

Чтобы знать, какие нормативные акты действуют, какие в них внесены изменения, дополнения, в тексты актов, взятых на учет, заносятся сведения обо всех их последующих изменениях и дополнениях, иначе говоря, они поддерживаются в контрольном состоянии.

Для быстрого нахождения нормативно-правового предписания, принятого по тому или иному вопросу (теме), создаются информационно-поисковые системы. Они могут создаваться без какой-либо современной техники, с ручным поиском. Процесс разработки такой системы включает в себя следующие этапы:

а) определение совокупности тематических вопросов, по которым должны осуществляться поиск и выдача необходимой информации. Перечень таких вопросов фиксируется в специальном документе (алфавитно-предметном словнике или рубрикаторе отраслей законодательства). В алфавитно-предметном словнике тематические вопросы обозначаются отдельными терминами либо сочетаниями терминов, которые располагаются в алфавитном порядке (например, "Аванс. Автомобильный транспорт. Авторский договор" и др.). Рубрикатор отраслей законодательства строится по иному принципу: тематические вопросы формулируются в нем в виде перечня отраслей, институтов и иных частей, на которые подразделяется система законодательства;

б) анализ поступивших на учет нормативных актов с целью выявления в них тематических вопросов, предусмотренных алфавитно-предметным словником либо рубрикатором отраслей законодательства;

в) фиксация выявленных в актах тематических вопросов в специальном журнале либо на карточках. Журнальный учет имеет весьма ограниченные возможности. Его применение целесообразно там, где имеется небольшой массив нормативных актов, а круг информационных потребностей организации, учреждения является постоянным в рамках достаточно узкой тематики. При создании картотеки в специальных карточках фиксируются реквизиты акта (наименование органа, принявшего акт, вид, номер акта и др.), а иногда помещается и текст акта. Заполненные карточки размещаются по рубрикам в соответствии с используемым в системе словником или рубрикатором.

Поиск осуществляется следующим образом:

1. возникшая потребность в правовой информации формулируется в виде запроса, по какой теме или какие конкретно акты надлежит найти;
2. по алфавитно-предметному словнику или рубрикатору отраслей законодательства определяется перечень тем, которые соответствуют поступившему запросу;
3. по разделам журнала или рубрикам картотеки выявляются нормативные акты, содержащие нормы, соответствующие теме запроса;

4. путем прочтения текстов актов осуществляется отбор соответствующих запросу норм.

В настоящее время, когда в сфере управления все шире применяется современная техника, в том числе и высокопроизводительные компьютерные машины, открываются большие возможности для создания автоматизированных информационно-поисковых систем. В отличие от систем с ручным поиском автоматизированные поисковые системы позволяют значительно усовершенствовать поиск правовой информации и обеспечить наиболее полное удовлетворение в ней потребности государственных органов и юридических лиц.

Для автоматизированных информационно-поисковых систем по законодательству характерны: большой информационный фонд, состоящий из нескольких тысяч и десятков тысяч нормативных актов; высокая скорость поиска; качественно иной, более прогрессивный способ обработки нормативных актов, позволяющий осуществлять поиск по любой теме. Если в системах с ручным поиском информации поиск ограничивается совокупностью тех вопросов, которые отражены в словнике или рубрикаторе системы, то в автоматизированной системе это ограничение снято.

В государственных органах учетом и поиском нормативной информации обычно занимается специальная служба, именуемая кодификационным бюро, в составе одного или нескольких человек. В связи с тем, что для отдельной организации такой учет достаточно трудоемок, сложен и чреват многими ошибками при поиске, создаются разного рода коммерческие организации, которые осуществляют централизованный сбор и поддержание в контрольном состоянии нормативных актов федеральных органов государственной власти Российской Федерации и обеспечивают заинтересованных лиц необходимой им правовой информацией.

С мая 1992 г. в Российской Федерации введена государственная регистрация ведомственных нормативных актов. Государственной регистрации в Министерстве юстиции подлежат нормативные акты министерств и ведомств Российской Федерации, затрагивающие права, свободы и законные интересы граждан или носящие межведомственный характер независимо от срока их действия и характера содержащихся в них сведений. По представленному на государственную регистрацию нормативному акту проводится правовой анализ соответствия его законодательству Российской Федерации.

В настоящее время в Государственно-правовом управлении Президента Российской Федерации создается единый эталонный банк данных правовой информации, включающий в себя наряду с актами федеральных органов

законодательной и исполнительной ветвей власти нормативные акты всех субъектов Федерации.

Тема 5.7. Норма права.

План.

1. Понятие нормы права, признаки: общий характер правовых норм, формальная определенность, обязательность, системность, неоднократность действия.

2. Структура норм права.

3. Классификация норм права.

1. Понятие нормы права, признаки: общий характер правовых норм, формальная определенность, обязательность, системность, неоднократность действия и другие.

Одним из важнейших свойств права является его нормативность. Это означает, что право состоит из норм. Норма права - это мельчайшее подразделение правовой материи. Как пишут в большинстве учебных пособий, норма права является первичной, элементарной частицей, "клеточкой" права. И это действительно так. Норма устанавливает типовые, обобщенные варианты поведения; это правила поведения общего характера. Именно нормативность права позволяет распространять государственные веления на всех, делать их общезначимыми, общедоступными и общеобязательными.

С определенной точки зрения право представляет собой совокупность норм. Право - это не только нормы, но без норм невозможно существование права в его теперешнем понимании. Именно нормативность делает право универсальным регулятором общественных отношений применительно к нашей (законодательной) правовой системе.

Все это подчеркивает значимость такого правового явления как нормы права.

В теории государства и права принято выделять следующие признаки нормы права.

1. Государственно-властный характер норм права. Норма как правило поведения всегда исходит от государства. Даже в том случае, когда государство санкционирует то или иное правило поведения, это правило

признается государством, следовательно, выражает государственную волю, представляет государство, опирается на его мощь.

2. Норма представляет собой правило, т.е. образец, масштаб, эталон поведения людей, их коллективов. В норме права заложена некая модель поведения, и она призвана направлять поведение людей в соответствии с этой типовой моделью. Иными словами, норма права выполняет функцию моделирования общественных отношений.

К тому же норма имеет и еще один аспект: она выражает нормативность в значении нормальности, социальной оправданности поведения.

3. Юридическая норма - это правило поведения предписывающего характера, она представляет собой государственно-властное предписание. Норма - это масштаб поведения, который извне регулирует поведение людей (этим норма права отличается от норм нравственности). Норма права исходит от государства, поддерживается его силой, поэтому юридическая норма - это особое предписание, которое характеризуется властью.

В строгом смысле государство предписывает что-либо только в обязывающих нормах. В запрещающих нормах определяются рамки возможного поведения, исключаются те или иные варианты поведения. В управомочивающих нормах вообще нет предписывания какого-либо поведения, так как они предоставляют возможность самостоятельного, инициативного поведения.

4. Формальная определенность правовой нормы. Это означает, что норма имеет внешнюю форму выражения, т.е. фиксируется в источниках права. Именно благодаря внешней форме норма обретает силу юридической нормы. Основным источником права в нашей стране является закон, поэтому в литературе формальная определенность часто определяется как выраженность нормы именно в нормативно-правовом акте. Однако норма - это частица права в целом. Поэтому правовыми признаются нормы, закрепленные в следующих источниках:

- нормативно-правовые акты (Конституция, законы, подзаконные акты);
- международноправовые документы (договоры, соглашения, конвенции и др.);
- правовые обычаи;
- нормативные договоры.

5. Предоставительно-обязывающий характер нормы права. Означает, что норма права предоставляет лицам субъективные права и налагает на них юридические обязанности. Однако не все нормы права напрямую обладают таким качеством. Существуют т.н. нормы специального действия, о которых мы подробнее поговорим позже. Например, это нормы, которые дают определения правовых понятий, или нормы, решающие противоречия в

действию других правовых норм. Эти нормы сами по себе никому не предоставляют субъективных прав и ни на кого не налагают юридических обязанностей. Иногда говорят, что эти нормы имеют предоставительнообязывающий характер только в сочетании с другими нормами.

6. **Общеобязательность нормы права.** Означает, что норма права действует на всех без исключения. Норма предполагает возможность принудительного осуществления, она обеспечена государственной властью, поэтому она носит общеобязательный характер в большей степени, чем другие социальные нормы.

7. **Неоднократность правовой нормы.** Нормы права, имея абстрактный, обобщенный характер, направляют поведение людей постепенно, непрерывно, во многих заранее не фиксированных случаях. Этим нормы отличаются от индивидуальных предписаний.

8. Как и право в целом, нормы отличаются системностью. Это означает, что они действуют комплексно, в системе. Каждая норма дополняет другую, их предписания взаимосвязаны и лишь совокупность норм позволяет осуществлять правовое регулирование в обществе.

Рассмотрев признаки правовой нормы, мы можем перейти к ее определению. Надо сказать, что вопрос об определении правовой нормы весьма неоднозначен. Кроме традиционного, существуют и иные, альтернативные, определения правовой нормы. Они более точны с научной точки зрения, однако в учебных целях все же лучше использовать традиционное определение, которое охватывает большинство признаков правовой нормы. И всегда нужно помнить, что любое определение достаточно условно; никакая дефиниция не в состоянии охватить все особенности какого-либо социального явления, оно выделяет некоторые характерные черты, свойства и всегда требует дополнения.

Итак, норма права - это общеобязательное, формальноопределенное правило поведения общего характера, предоставляющее лицам субъективные права и налагающее на них юридические обязанности, которое поддерживается принудительной силой государства.

2. Структура нормы права.

Под структурой правовой нормы понимается ее внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой составных частей.

Структура юридической нормы - это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную

самостоятельность. Данная структура показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимодополняют друг друга.

Взятые в системе, эти части характеризуют юридическую норму как автономное, в определенной мере самодостаточное правовое явление.

Таких частей три: 1) гипотеза; 2) диспозиция; 3) санкция.

1. Гипотеза (предположение) - элемент нормы права, указывающий на условия ее действия, применения (время, место, субъектный состав и т.п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов (например, в уголовном праве в качестве условий привлечения к ответственности выступают общие признаки субъекта преступления: соответствующий возраст и вменяемость).

Гипотезы правовых норм могут подразделяться на виды по следующим основаниям:

а) по характеру содержания различают общие (абстрактные, определяющие условия действия норм общими родовыми признаками) и конкретные (казуистические, устанавливающие частные специальные условия действия нормы, например нормы УПК, где по пунктам перечислены обстоятельства, при наличии которых уголовное дело не возбуждается либо прекращается);

б) по степени определенности общая гипотеза может быть абсолютно определенной (только указывает факты, которые обуславливают действие нормы, например сроки давности), абсолютно неопределенной (не указывает никаких фактов, с которыми связано ее действие, а предоставляет право органам власти в необходимых случаях применять юридическую норму) либо относительной (содержит указание на ограничительные условия действия нормы, например, применение нормы на территории закрытого военного подразделения);

в) по степени сложности гипотезы подразделяются на однородные (если в ней указано одно обстоятельство, с наличием или отсутствием которого связывается действие юридической нормы) и составные (если гипотеза действие нормы права ставит в зависимость от наличия или отсутствия одновременно двух или более обстоятельств).

2. Диспозиция (юридическое расположение сторон) - элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов. Диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром (например, в гражданском праве и ряде других регулятивных отраслей диспозиции выступают в виде правил правомерного поведения,

фиксирующих соответствующие права и обязанности сторон - покупателя и продавца, наследника и наследодателя, кредитора и должника; в уголовном праве и других охранительных отраслях большинство диспозиций содержит признаки запрещенных деяний - нельзя убивать, красть, грабить, хулиганить и т.п.).

Диспозиции тоже весьма разнообразны и классифицируются по следующим основаниям:

а) по способу описания - на простые (содержащие указание на совершение деяния без описания его признаков, так как они достаточно очевидны; например, закон не характеризует признаки преступления, если речь идет о предельно ясном деянии), описательные (содержащие признаки правомерного либо противоправного поведения; например, ч. 1 ст. 209 УК РФ характеризует "бандитизм" как 1) создание устойчивой; 2) вооруженной; 3) группы лиц (банды); 4) в целях нападения на граждан или организации; 5) а равно руководство такой группой); отсылочные (содержащие вместо описания признаков деяния ссылку на другую норму того же нормативного акта; например, при характеристике квалифицированного преступления законодатель ссылается на признаки, указанные в ч. 1 уголовно-правовой нормы); бланкетные (содержащие ссылку на другой нормативно-правовой акт либо указывают на незаконность действий и таким образом отсылают правоприменителя к соответствующему закону);

б) по своей юридической направленности выделяются предоставительно-обязывающие (содержат двусторонние правила поведения, например, арендодателя и арендатора); обязывающие (указывают вид и меру поведения обязанного лица, например, должника по договору займа); управомочивающие (указывают на вид и меру возможного поведения, например, избирателя); рекомендательные (указывают на желательность либо целесообразность того или иного поведения, в котором заинтересовано общество и государство, например, не посещать по туристическим путевкам страны, где существует реальная опасность для жизни и здоровья граждан); запрещающие (указывают вид и меру поведения, за которое предусмотрена юридическая ответственность, например, управление автомобилем в нетрезвом состоянии).

3. Санкция - элемент нормы права, предусматривающий определение последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными (неблагоприятными) - меры наказания (лишение свободы, штраф, неустойка и т.д.), так и позитивными - меры поощрения (премия за добросовестное выполнение служебных обязанностей работником, государственная награда, условно-досрочное освобождение из мест лишения свободы и т.п.).

Для примера возьмем какую-либо простейшую норму права и проанализируем ее элементы. Так, в соответствии с российским избирательным законодательством граждане Российской Федерации, достигшие 18 лет, имеют право избирать; лица, препятствующие осуществлению этого права, привлекаются к административной или уголовной ответственности.

Гипотезой здесь является часть фразы: "граждане РФ, достигшие 18 лет" - вот два условия, при наличии которых гражданин имеет право избирать в орган власти.

Диспозицией является часть, где установлено само правило поведения - участие в выборах, в голосовании.

Наконец, последняя часть нормы - санкция (в данном случае неблагоприятная, ибо связана с правонарушением) - предусматривает последствия, которые ожидают того, кто нарушил установленное нормой право гражданина избирать в установленном порядке, т.е. право, предусмотренное диспозицией.

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы свое место и играет особую роль, вследствие чего, по справедливому суждению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна.

3.Классификация норм права.

Одно из оснований классификации - это деление правовых норм по отраслям права(нормы конституционного, гражданского, уголовного права и т.д.). Такая классификация имеет важное значение для отыскания, толкования и учета юридических норм, а также для научно обоснованной кодификации законодательства, создания разного рода собраний нормативных актов.

По характеру регулирования можно выделить также нормы материального и процессуального права. Если нормы материального права определяют содержание прав и обязанностей, то процессуальные регулируют порядок, процедуру исполнения первого рода норм. Выше уже говорилось о наличии норм положительного регулирования и правоохранительных норм.

В зависимости от степени абстрактности сформулированного правила поведения нормы могут делиться на абстрактные и казуистические. Абстрактная норма регулирует конкретный вид отношений в целом, казуистическая - вид отношений в какой-либо конкретной части, и лишь совокупность таких норм способна урегулировать тот или иной вид

отношений в целом (например, установление цен, разного рода сборов, налогов дифференцированно для различных регионов страны).

От того, насколько точно и определенно указаны в гипотезе фактические обстоятельства случая, правовые нормы можно разделить на абсолютно-определенные и относительно-определенные. В норме с определенной гипотезой условия ее реализации настолько ясны и очевидны, что в каждом случае применения нормы достаточно лишь констатировать их наличие (достижение определенного возраста и наличие трудового стажа для получения пенсии). В норме с относительно-определенной гипотезой наличие или отсутствие условий реализации нормы не является для всех очевидным и определяется в каждом конкретном случае компетентным органом. Здесь недостаточны только простая констатация и проверка таких условий, а нужно их официальное установление (например, крайняя незначительность нарушения должником обеспеченного залогом обязательства, а также явная несоразмерность размера требований залогодержателя и стоимости заложенного имущества - ч. 2 ст. 348 ГК РФ, существенное нарушение договора - ч. 2 ст. 450 ГК РФ).

По объему гипотез нормы права можно делить также на простые, ставящие их применение в зависимость от наличия одного определенного условия, и сложные, когда применение нормы зависит от двух или более условий. Имеются и нормы с так называемыми альтернативными гипотезами, которые ставят применение нормы в зависимость от наличия одного из двух или более условий.

Весьма важно деление правовых норм по степени определенности их диспозиций на абсолютно-определенные, относительно-определенные и бланкетные. Нормы с абсолютно-определенной диспозицией точно и исчерпывающе определяют права и обязанности сторон. Нормы с относительно-определенной диспозицией, устанавливая права и обязанности субъектов, дают им возможность при этом уточнять их в каждом конкретном случае, в пределах нормы проявлять инициативу, самостоятельность заинтересованных лиц и органов. Примером такого рода нормы может служить ч. 1 ст. 404 ГК РФ, устанавливающая, что если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника.

Бланкетная норма называет в общей форме, какие правила необходимо исполнять. Что же касается конкретного содержания этих правил, то они даются в специальных нормативных актах отдельно от данной нормы. Такой нормой является, например, ч.1 ст. 217 УК РФ, устанавливающая ответственность за нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных цехах, если это могло повлечь смерть человека или иные тяжкие последствия. Бланкетные нормы обычно содержат

ссылки на правила техники безопасности, ГОСТы, нормы естественной убыли и иные правила, подвергающиеся достаточно оперативному обновлению.

Правоохранительные нормы, содержащие юридические санкции, подразделяются на виды в зависимости от степени определенности их санкций. Абсолютно-определенные санкции точно указывают, какую меру воздействия должен применить орган государства к правонарушителю (выговор, лишение воинского звания, принудительное взыскание долга и др.). Относительно-определенные санкции допускают пределы применения государственными органами различных мер правового воздействия с учетом тяжести совершенного проступка (преступления), личности правонарушителя и других обстоятельств дела. Они либо содержат указание на минимум и максимум наказания, взыскания (например, от 3 до 5 лет лишения свободы), либо (а также наряду с этим) указывают на несколько видов наказания, взыскания, одно из которых может быть применено к правонарушителю (например, лишение свободы или исправительные работы). Последний вид относительно-определенной санкции нередко называют альтернативной санкцией. Существуют также так называемые кумулятивные санкции, которые допускают (или обязывают) применение к правонарушителям кроме основного также дополнительного наказания, взыскания (исправительные работы с возложением обязанности загладить причиненный ущерб, штраф с конфискацией имущества и т.п.).

Следующий вид классификации норм права - это деление их на основные (первоначальные), которые предусматривают общие исходные положения регулирования того или иного отношения, его принципиальную основу, и производные (конкретизирующие), развивающие, уточняющие исходные положения, регулирующие более конкретные, частные вопросы на основе и в рамках основных норм, формулируемых чаще всего в законах государства. Конкретизирующие нормы формулируются, в частности, в правительственных постановлениях, изданных на основе и во исполнение законов, в актах министерств, государственных комитетов и иных ведомств.

В правовой системе имеются нормы, которые устанавливают новые самостоятельные правила и непосредственно направлены на регулирование общественных отношений (нормы прямого регулирующего действия). Наряду с ними существуют также нормы, предусматривающие отмену ранее действовавших, их изменение, дополнение, распространение, утверждение нового акта (нормы вспомогательного действия). Они носят дополнительный, прикладной характер и действуют в тесном сочетании с нормами прямого регулирующего действия.

Правовые нормы различаются также в зависимости от органа, их издавшего (нормы закона и нормы подзаконных актов; федеральные нормы и

нормы субъектов Федерации; нормы, издаваемые органами местного самоуправления; нормы, содержащиеся в законах РФ, указах Президента РФ, постановлениях правительства, актах администрации предприятий и учреждений и т.д.).

В зависимости от действия в пространстве нормы делятся на нормы общего действия, действующие на всей территории, на которую распространяется компетенция органа, издавшего данную норму, и нормы местного действия, которые распространяют свою силу на определенную, указанную в самом акте местность (например, на районы Крайнего Севера, на Нечерноземную зону и т.д.).

По действию во времени различаются нормы постоянного действия и временные, причем действие последних может быть ограничено либо указанным в законе сроком (например, в течение года), либо же конкретным событием (например, до окончания военных действий); вступающие в действие автоматически или в определенный указанный в акте срок; нормы, имевшие обратную силу и не имеющие таковой.

По действию норм права по кругу лиц они разделяются на общие(касаются или всех граждан, или всех органов и организаций, всех юридических лиц), специальные, распространяющие свое действие на четко очерченный круг лиц, органов, организаций (например, на работников милиции, пенсионеров, федеральное министерство и т.п.), и нормы, касающиеся конкретного субъекта права (например, Верховного Суда РФ, Генерального прокурора РФ и т.д.).

Имеет большое значение деление правовых норм по характеру правил поведения на управомочивающие, обязывающие и запрещающие. Управомочивающие определяют правомочия граждан и других участников общественных отношений, установленные в законе возможности действовать определенным образом. Обязывающие нормы возлагают на субъектов права обязанности совершать какие-то положительные действия. Это предусмотренная законом необходимость активного поведения. Запрещающие нормы устанавливают обязанность воздерживаться от недозволенных действий, не совершать поступки, которые вредны обществу.

Выделяются в особый вид так называемые поощрительные нормы (например, правила выплаты премий), используемые для поощрения добросовестного и продуктивного труда, воспитания граждан на положительных примерах, распространения передового опыта.

Имеются в системе права также и диспозитивные нормы (восполнительные), под которыми обычно понимаются правила, дающие сторонам регулируемого отношения возможность самим определять путем

заключения договора права и обязанности. Если же стороны не определили их, то такая норма восполняет пробелы в волеизъявлении сторон. Так, ч.1 ст. 134 ГК РФ определяет, что действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части, если договором не предусмотрено иное. Обычно диспозитивные нормы, характерные в первую очередь для гражданского права, противопоставляются императивным (категорическим) нормам - повелительным, строго обязательным предписаниям.

Тема 5.8. Правовые отношения.

План.

1. Понятие и признаки правоотношения.
2. Структура правоотношения. Субъекты правоотношений: физические и юридические лица. Понятие правосубъектности, правоспособности и дееспособности субъектов права.
3. Содержание правоотношений: субъективное право и юридическая обязанность. Объекты правоотношений.
4. Основания возникновения правоотношений. Юридические факты, их виды.

1. Понятие и признаки правоотношения.

Отношения в современном обществе имеют различные формы внешнего выражения. Они могут быть моральными, политическими, национальными, религиозными, в том числе и правовыми. Каждое общественное отношение представляет собой сложное и многогранное явление, которое может включать различные элементы общественных интересов и потребностей. Одни из них охватываются правовым регулированием, а другие — нет. Так, в семейной жизни юридическую форму приобретают, как правило, материальные взаимосвязи, отношения же людей к религии, к самому себе находятся вне сферы правового регулирования.

Поэтому не все общественные отношения могут приобретать юридическую форму. Когда же дело касается мыслей и чувств, не отражающих их действия, говорить об их юридической природе вообще нельзя.

Правоотношение — это такое общественное отношение, в котором стороны связаны между собой взаимными юридическими правами и обязанностями, охраняемыми государством. Правоотношение является средством перевода общих установленных правовых норм (объективного

права) в конкретные (субъективные) права и обязанности участников общественных отношений.

Признаки правоотношений:

Правоотношение представляет собой такую форму фактического общественного отношения, которая складывается на основе правовых норм. В процессе жизнедеятельности люди вступают друг с другом в различные отношения. Это трудовые, семейные, имущественные отношения, отношения дружбы, любви, отношения, связанные с членством в общественной организации и другие. Однако не все жизненные отношения, как известно, регулируются с помощью норм права. Многие из них регламентируются нормами морали, нормами общественных организаций, обычаями. Форму правоотношений приобретают только те отношения, которые регулируются правовыми нормами.

В чем же конкретно проявляется взаимосвязь норм права и правоотношений? В нормах права содержатся общие (безличные) юридические права и обязанности людей — типовые образцы тех общественных отношений, которых люди могут или должны придерживаться в соответствии с правовыми предписаниями. Они реализуются тогда, когда определенные лица выполняют требования правовых норм, то есть вступают в правоотношения. Стороны правоотношений наделяются конкретными юридическими правами и обязанностями, в общей форме закрепленными в нормах права: их поведение строится в соответствии с данными правами и обязанностями. Следовательно, посредством правоотношений требования правовых норм воплощаются в жизнь.

Кроме того, правовые отношения складываются в результате сознательно-волевых действий участников, соответственно, носят сознательно-волевой характер, также нужно отметить, что реализация правовых отношений гарантируется возможностью государственного принуждения, в том случае, если имеется какое-либо нарушение норм права.

2. Структура правоотношения. Субъекты правоотношений: физические и юридические лица. Понятие правосубъектности, правоспособности и дееспособности субъектов права.

Структуру правоотношения образуют субъект, объект и содержание правоотношения.

1. Субъекты правоотношений—это индивиды, организации, государство в целом.

Индивиды—граждане, иностранные граждане, лица без гражданства, лица, имеющие двойное гражданство.

Организации – государственные органы и юридические лица. Государственные органы осуществляют какую-либо управленческую деятельность, имеют властные полномочия, что выражается в праве издавать государственно-правовые акты (нормативные и индивидуальные), а также в возможности материальными, организационными и принудительными средствами обеспечивать их соблюдение и исполнение.

Юридическое лицо—это признанная государством в качестве субъекта права организация, которая обладает обособленным имуществом. Самостоятельно отвечает этим имуществом по своим обязательствам и выступает в гражданском обороте от своего имени.

Государство в целом—вступает во многие виды правоотношений:

- 1) международно-правовые – с другими государствами;
- 2) государственно-правовые – с субъектами Федерации (республиками, краями, областями) по поводу заключения договоров; от имени государства осуществляется прием в российское гражданство, присвоение почетного звания, награждение;
- 3) гражданско-правовые – по поводу использования федеральной государственной собственности, присвоения бесхозного имущества; в уголовно-правовые – при применении мер наказания и др.

Чтобы быть субъектом права, надо обладать правосубъектностью, – т. е. быть правоспособным, дееспособным и деликтоспособным.

Рассмотрим эти признаки субъекта правоотношений более подробно.

Правоспособность – это закрепленная в законодательстве способность субъекта иметь юридические права и нести юридические обязанности.

Дееспособность – это способность субъекта самостоятельно, своими осознанными действиями осуществлять юридические права и обязанности.

У государства как субъекта права и организаций правоспособность и дееспособность возникают одновременно в момент их образования. А дееспособность индивидов возникает постепенно и зависит от нескольких факторов:

- 1) дееспособность зависит от возраста правоспособного субъекта;

2) на дееспособность оказывает влияние состояние здоровья. Душевная болезнь (слабоумие, шизофрения) могут стать причиной признания судом лица недееспособным или ограниченно дееспособным;

3) близкое родство субъектов также может ограничить дееспособность (заключение брака, нахождение на государственной службе в одном и том же учреждении, если между родственниками существуют отношения подчиненности).

4) фактором, влияющим на объем дееспособности, является законопослушность субъектов. Лицо, совершившее преступление, при отбытии наказания в местах лишения свободы не в состоянии реализовать ряд гражданских, политических и других прав и обязанностей, составляющих его правоспособность;

5) религиозные убеждения позволяют отказаться от осуществления ряда прав и обязанностей, которыми обладают граждане государства, в частности, служить в армии или в других государственных органах, где необходимо пользоваться оружием, применять насилие в отношении других людей.

Наличие дееспособности также означает наличие деликтоспособности.

Деликтоспособность – это способность лица нести юридическую ответственность. Деликтоспособность зависит от некоторых факторов, в частности: достижение возраста юридической ответственности, состояние дееспособности, обстоятельств, влияющих на степень ответственности.

Коллективные субъекты, участвующие в области частноправовых отношений, обладают качествами юридического лица.

3. Содержание правоотношений: субъективное право и юридическая обязанность. Объекты правоотношений.

Содержание правоотношения составляют субъективные права и обязанности сторон.

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

Юридическая обязанность – это предусмотренная законодательством и охраняемая государством необходимость должного поведения участника правового отношения.

Это мера необходимого поведения, точное определение того, каким оно должно быть. Соблюдение такой меры обязательно. Она останавливается на основе юридических фактов и требований правовых норм. Обязанность останавливается в интересах управомоченной стороны - отдельного лица или общества (государства) в целом. Обязанность есть не только долженствование, но и реальное фактическое поведение обязанного лица. У обязанного лица нет выбора между исполнением и неисполнением обязанности. Ненадлежащее выполнение юридической обязанности или ее невыполнение является правонарушением и влечет меры государственного принуждения.

Юридическая обязанность имеет, три основные формы:

- воздержание от запрещенных действий (пассивное поведение);
- совершение конкретных действий (активное поведение);
- претерпевание ограничений в правах личного, имущественного или организационного характера (мер юридической ответственности).

Субъективное право и обязанность неразрывно связаны. Нет субъективного права, если оно не обеспечено обязанностью, и нет обязанности, если ей не соответствует право.

Объект правоотношения – это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи.

Объектами могут быть:

- материальные блага (вещи, имущество);
- нематериальные блага (жизнь, здоровье, право на личную и семейную тайну);
- предметы духовного творчества (произведение искусства, изобретение).

4. Основания возникновения правоотношений. Юридические факты, их виды.

Правоотношения возникают, изменяются, прекращаются, реализуются. Их динамика связана с реальными жизненными обстоятельствами, то есть с юридическими фактами.

Юридический факт - это конкретное жизненное обстоятельство, с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений.

Факты называются юридическими, поскольку предусмотрены в нормах права: прямо — в гипотезе, косвенно — в диспозиции, санкции. Кроме того, факты называются юридическими потому, что определяют конкретное содержание - взаимные права и обязанностей сторон.

Юридические факты представляют собой разнообразные жизненные обстоятельства, а потому их можно классифицировать по различным основаниям.

По последствиям юридические факты делятся на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие.

По волевому признаку юридические факты делятся на события и деяния (действие или бездействие).

События — это такие юридические факты, наступление которых не зависит от воли субъектов правоотношения (пожар от удара молнии, истечение срока, естественная смерть человека и др.).

Действия — волевые акты поведения людей. Они могут быть правомерными и неправомерными. Правомерные действия совершаются в рамках предписаний действующих норм. В свою очередь они подразделяются на индивидуальные юридические акты и юридические поступки. Индивидуальные юридические акты — внешне выраженные решения людей, направленные на достижение правового результата. К ним относятся акты применения права, трудовой договор, соглашения сторон социального партнерства, договоры между организациями, гражданско-правовые сделки, заявления граждан и другие волеизъявления, вызывающие правовые последствия. Юридические поступки есть фактическое поведение людей, составляющее содержание реальных жизненных отношений. Юридические поступки вызывают правовые последствия. Неправомерные действия — это преступления и проступки, идущие вразрез с правовыми предписаниями.

К юридическим поступкам относится и действие, и бездействие, вызывающие правовые последствия. Бездействие — это пассивное поведение, не имеющее внешнего выражения. Бездействие может быть правомерным (соблюдение запретов) и неправомерным (неисполнение обязанности).

Тема 5.9. Реализация права. Толкование права.

План.

1. Понятие и формы реализации права. Соблюдение, исполнение, использование права.
2. Применение как особая форма реализации права. Субъекты применения права. Стадии процесса применения норм права. Основные требования, предъявляемые к применению права.
3. Акты применения правовых норм, их структура и виды. Отличие акта применения права от нормативно-правового акта.
4. Понятие пробела в праве. Способы восполнения пробела в праве: аналогия закона и аналогия права.
5. Понятие толкования права. Уяснение и разъяснение содержания норм права. Субъекты толкования. Виды толкования по субъектам.

1. Понятие и формы реализации права. Соблюдение, исполнение, использование права.

Реализацией права называется его воплощение в поведении людей и в общественные отношения. Право оказывает многообразное влияние на общественную жизнь.

В зависимости от содержания правовых норм и от отношения к их осуществлению со стороны государственных органов, должностных лиц, граждан и их объединений оно способно создать либо демократический правопорядок, основанный на гарантированных правах и свободах граждан, либо тоталитарный строй с детальной регламентацией большей части общественных отношений, замкнутых на государство и подверженных его контролю, либо, наконец, режим беззакония, при котором большинство законов носит декларативный характер, а многие общественные отношения регулируются произвольными велениями агентов власти. Правовое воздействие на общественные отношения имеет разные формы, частично совпадающие с влиянием на те же отношения идеологии, политики, морали.

Специфические для права способы его осуществления принято называть реализацией правовых норм. Основными формами (способами) реализации правовых норм обычно называются использование права, исполнение обязанности, соблюдение запретов, применение правовых норм.

Результатом осуществления правовой системы данной страны, является правопорядок. Существование правопорядка означает, что граждане и другие

субъекты права беспрепятственно реализуют свой правовой статус, используют субъективные права; что обязанности добросовестно выполняются, а нарушения запретов, если они совершаются, влекут восстановление нарушенных прав и применение к правонарушителям предусмотренных законом мер государственного принуждения. Применением права называется особая форма его реализации, рассмотрение и решение дел уполномоченными на то государственными органами или должностными лицами и принятие решений, определяющих юридическое значение установленных обстоятельств.

Различаются следующие стадии применения права. Оно начинается с исследования обстоятельств дела и выбора правовой нормы, регулирующей данный случай и отношение. То и другое по существу сводится к состыковке юридических фактов и гипотезы правовой нормы. Выбор правовой нормы, подлежащей применению к данному делу, иногда называют «юридическая квалификация». Следующая стадия — толкование текста нормативного акта. Под толкованием понимаются прежде всего уяснение смысла текста закона, конструирование правовой нормы, подлежащей применению к данному случаю, со всеми ее элементами (гипотеза, диспозиция, санкция).

Реализация права в конкретных отношениях осуществляется в 4 формах: соблюдении, использовании, исполнении и применении.

Соблюдение — это такая форма реализации норм права, когда граждане, иные лица воздерживаются от совершения запрещенных правом действий. Так, участники дорожного движения — пешеходы и водители автотранспортных средств — обязаны прекратить движение по красному сигналу светофора; лица, заключающие договор страхования, обязаны воздерживаться от страхования противоправных интересов, страхования убытков от участия в играх, лотереях и пари; страхования расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников (ст. 928 ГК РФ).

Установленные законом уголовные, административно-правовые и иные запреты не реализуются.

Использование права — это такая форма реализации права, когда граждане, иные лица используют предоставленные им субъективные права в виде дозволений или правомочий. Субъект по своему желанию реализует предоставленные права собственными действиями (сочиняет литературные произведения, вступает в конкретные правоотношения: покупает в магазине необходимые товары, совершает поездки в городском транспорте, не забывая при этом оплачивать свой проезд). Использование права чаще всего выражается в активной форме. Владелец права в этом случае совершает какие-либо действия (заключает сделки, собственник передает свое имущество в аренду, доверительное управление может его завещать, дарить,

продать и совершать иные дозволенные ему действия). Однако использование возможно и в несовершении определенных действий - отказ обвиняемого, подозреваемого давать показания, отказ свидетеля давать показания в отношении близких родственников(ст. 51 Конституции РФ), отказ обладателя активного избирательного права от участия в голосовании и др.

Исполнение — это такая форма реализации норм права, когда граждане, иные лица исполняют возложенные на них обязанности. Субъект совершает действия, прямо предусмотренные нормой права либо вытекающие из какого-либо договора, заключенного этим субъектом (юноша призывается на срочную военную службу, ателье мод по договору с гражданином обязуется пошить ему костюм). Обязанность признается исполненной, при условии, что она выполнена вовремя, в надлежащем месте и надлежащим образом. Неисполнение обязанности, равно как и ее ненадлежащее исполнение, признаются правонарушением и влекут за собой применение юридической ответственности.

Так, продавец товара обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже (ст.495 ГК РФ); арендодатель обязан передать нанимателю имущество на оговоренных договором условиях (ст.606 ГК РФ); арендатор должен своевременно вносить арендную плату (ст.614 ГК РФ), в соответствии с федеральным Законом "Об основных гарантиях избирательных прав граждан Российской Федерации", участковые избирательные комиссии обязаны представить для всеобщего ознакомления списки избирателей не позднее чем за 30 дней до дня выборов.

Правоприменение — это такая форма реализации права, при которой компетентный орган государства или должностное лицо издадут специальное решение с целью наделения конкретных субъектов правами и обязанностями (приказ директора предприятия о зачислении гражданина Иванова на работу).

2. Применение как особая форма реализации права. Субъекты применения права. Стадии процесса применения норм права. Основные требования, предъявляемые к применению права.

Применение права - это властная деятельность органов государства (или иных органов по уполномочию государства), которые, используя свои специальные полномочия, издадут акты индивидуального значения на основе норм права, решая тем самым, по существу, те или иные конкретные вопросы многогранной жизни общества. Такое понимание применения права основано на специфике властной деятельности государственных органов по реализации предписаний правовых норм с тем, чтобы не допустить растворения деятельности государственного аппарата среди других проявлений общественной самодеятельности и инициативы.

Применение права необходимо там, где правоотношение, с учетом его сложности и важности с точки зрения решения задач, стоящих перед властью, может и должно быть создано лишь по решению органа, олицетворяющего государственную власть, или где правоотношение должно пройти контроль со стороны государства в лице его властных органов. Награждение орденом, расторжение брака, назначение на ту или иную должность возможны лишь при наличии решения компетентного органа. Без таких решений невозможно охранять правовые нормы от нарушений, наказывать правонарушителей и ликвидировать вредные последствия правонарушений.

Поскольку применение права имеет чрезвычайно важное значение для регулирования общественных отношений, издание актов применения права подчинено определенному порядку, происходит в рамках предусмотренной законом процедуры. Такую процедуру можно проиллюстрировать на примере деятельности суда. Она обеспечивает последовательное проведение принципов законности при решении конкретного случая, всестороннее рассмотрение обстоятельств дела, охрану прав и законных интересов граждан и организаций. В одних случаях нормы о порядке рассмотрения дел довольно детальны и составляют самостоятельные процессуальные отрасли права (уголовное, гражданское судопроизводство), в других - устанавливается лишь определенный порядок решения дел (назначение пенсий, прием на работу и т.д.).

Характером применения права предопределяется, что правоприменительный орган - это, как правило, полномочный орган государства (орган исполнительной власти, суд, орган прокуратуры, администрация предприятия и т.д.). В то же время с целью активизации участия масс в управлении общественными делами в юридической сфере некоторые государственно-властные функции по применению права могут передаваться организациям граждан. В данном случае государство делегирует часть своих полномочий по решению вопросов индивидуального значения определенным общественным организациям (в частности профсоюзным органам), причем эти полномочия, видоизменяясь в определенной степени, не теряют своих властных, авторитарных качеств (например, профсоюзным комитетам принадлежит право назначать пособия по временной нетрудоспособности).

Применение права подразделяется на такие формы, как: оперативно-исполнительная; правоохранительная.

Под оперативно-исполнительной деятельностью подразумевается организация выполнения предписаний правовых норм, позитивное регулирование с помощью индивидуальных актов (прием на работу,

регистрация брака, решение о строительстве объекта промышленности и т.д.). При этом применяется диспозиция норм права, имеющая не запрещающее, а положительное содержание. Это творческая, организующая работа по осуществлению выраженной в праве политики господствующих в обществе социальных сил. Современное цивилизованное государство ставит перед собой главным образом творческие, созидательные задачи по обеспечению развития экономики и других сфер жизни общества. Поэтому эта форма применения права является для него основной, профилирующей. С ее помощью объединяется и направляется деятельность министерств и ведомств, предприятий и учреждений, подбираются кадры, конкретизируются плановые задания, обеспечиваются права личности и т.д.

Правоохранительная деятельность охватывает охрану норм права от каких бы то ни было нарушений, применение мер государственного принуждения к правонарушителям, обеспечение исполнения назначенных мер наказания (взыскания), а также принятие мер по предупреждению нарушений в будущем. Такая деятельность характерна, в первую очередь, для так называемых юрисдикционных органов (суд, прокуратура, инспекции), для органов контроля и арбитража. В то же время и исполнительные органы, руководители предприятий и учреждений, ряд общественных организаций также занимаются этой деятельностью (вынесение выговора руководителем предприятия, наложение денежного взыскания на работника и т.д.).

В правоохранительной деятельности особенно важен процессуальный порядок рассмотрения дел, гарантирующий полное и всестороннее изучение обстоятельств правонарушения, охрану прав граждан, привлекаемых к правовой ответственности, устраняющей возможность ошибок и неправильных решений.

1. Исследование фактических обстоятельств дела (вещественные доказательства, документы, показания свидетелей и др.). Оно начинается с определения круга фактов, необходимых для решения дела. После этого приступают к сбору и процессуальному закреплению фактов, исследованию, установлению достоверности таких фактов. Они оцениваются с точки зрения истинности или ложности, их наличия или отсутствия. Очевидно, что все указанные этапы взаимосвязаны.

Сбор, анализ и оценка фактов, необходимых для решения дела, обычно проводятся не любыми доступными способами, а с помощью определенных юридических средств, в установленных законом формах и порядке. Зачастую в законе указывается, какие источники сведений и в каком процессуальном порядке могут быть использованы в качестве доказательств по делу (например в уголовно-процессуальном и гражданско-процессуальном законодательстве).

В результате исследования фактических обстоятельств по делу должна быть установлена объективная истина. Это руководящее начало, принцип деятельности органов, применяющих правовые нормы, цель исследования обстоятельств дела. Требование достижения истины по делу означает, что его решение должно основываться на достоверных, проверенных и доказанных фактах, что необходимо полно, всесторонне и исчерпывающе изучить все обстоятельства дела. Это необходимое условие строгого соблюдения законности, успешной борьбы с правонарушениями.

Истину по делу составляет не только установление достоверности всех фактических обстоятельств дела, но и соответствие выводов о них правоприменительного органа нормам права, т.е. правильная юридическая оценка установленных фактов. Одни достоверные факты без раскрытия их юридического значения не составляют полной истины по делу. Соответствие свойств фактов и признаков, зафиксированных в правовой норме, носит достоверный характер и входит в понятие объективной истины по делу. Если правоприменительный орган установит достоверность фактических обстоятельств, но сделает неверные выводы об их юридическом значении, то об истинности такого решения говорить нельзя.

2. Выбор нормы права. На этой стадии осуществляется так называемая правовая квалификация, т.е. решается вопрос о том, какая норма (нормы) должна быть положена в основу рассматриваемого дела. Тесная связь и взаимообусловленность правовых норм определяют необходимость выбора в ряде случаев не одной, а нескольких норм, которые дополняют, развивают и корректируют друг друга и лишь в комплексе создают правовую основу для решения конкретного дела. При выборе нормы важно также учитывать общие предписания и нормативные принципы соответствующего правового института, отрасли права (например, Общую часть УК, ГК и т.д.).

Если законодатель в пределах общего правила установил особое регулирование для специального круга отношений (например в рамках общего порядка купли-продажи особые правила купли-продажи достроеваний), то более конкретная норма, обладающая такой же юридической силой, имеет приоритет при решении соответствующих дел.

3. Проверка подлинности текста нормы права. Анализ нормы с точки зрения ее законности, действия во времени, в пространстве и по кругу лиц. Все указанные действия являются необходимыми предварительными условиями, предпосылками для следующей основной стадии - анализа содержания нормы права, ее толкования. У правоприменительного органа во избежание ошибок и недоразумений при решении конкретного дела должен быть точный текст нормативного акта. Поэтому важно установить подлинность текста нормы, которым пользуется правоприменительный орган. Следует пользоваться текстом, который помещен в официальных источниках опубликования нормативных актов в последней редакции со всеми изменениями и дополнениями на день принятия акта применения права.

Работники правоприменительных органов часто пользуются различного рода сборниками законодательства, справочниками, составленными издательствами, фирмами, информационными изданиями ведомств и другими неофициальными материалами. Обычно пользование такими текстами не вызывает каких-либо недоразумений. Однако на неофициальные издания не распространяется презумпция (предположение) их полного соответствия оригиналу акта, и, следовательно, в каждом конкретном случае их использования необходимо сличать эти издания с официальными источниками. Это особенно важно при использовании машинописных или ротاپринтных копий нормативных актов, так как вероятность ошибок, опечаток, пропусков в данном случае значительно выше. Во избежание нарушений законности недопустимо основываться при применении права на изданиях, лишь перелагающих содержание нормативных актов.

Если возникло сомнение в законности издания того или иного акта, необходимо проверить, соответствует ли он предписаниям актов вышестоящих органов, не вышел ли правотворческий орган за пределы своей компетенции, соблюдены ли установленные законом порядок и форма для издания данного акта. Такой проверке подвергаются нормативные акты министерств, госкомитетов и ведомств, органов самоуправления, администрации предприятий, учреждений и организаций. Что касается актов высших органов законодательной и исполнительной ветвей власти, то проверка их законности в обязанности правоприменительного органа не входит. Все такие акты непререкаемы с точки зрения их законности, пока они в официальном порядке не будут отменены или приостановлены компетентным органом.

Проверка выбранной нормы с учетом ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц означает, что каждую избранную норму нужно исследовать с точки зрения того: действует ли она в тот момент, когда на ее основе нужно решить конкретное дело; действует ли она на той территории, где дело должно быть разрешено; распространяется ли ее действие на индивидов и иных субъектов права, которые должны быть участниками возникающего правоотношения.

4. Анализ содержания нормы права (толкование). На этой стадии завершается процесс изучения конкретной нормы. В ходе толкования устанавливается действительный смысл нормы, содержание государственной воли, выраженной в нем (см. тему 14).

5. Вынесение решения компетентным органом. Это главная, решающая и наиболее ответственная стадия применения права. Именно в принятии на основе нормы права имеющего официальное значение индивидуального акта властного характера (решение суда, приказ руководителя предприятия и т.д.) проявляется применение права в собственном смысле слова, в то время как все предшествующие стадии подготавливают условия для окончательного решения. Вынесение решения представляет собой акт, связывающий нормы права с конкретным случаем, властно распространяющий на него действие

нормы, устанавливающий права и обязанности конкретных субъектов права. Вынесение решения, определяя судьбу дела, не может ограничиваться чисто формальным подведением жизненных обстоятельств под общие требования норм.

В результате осуществления всех предварительных стадий у лица, применяющего право, должно возникнуть внутреннее убеждение в том, что обстоятельства исследованы правильно и с достаточной полнотой, что они достоверны и им дана верная юридическая оценка, что по делу правильно избрана норма и она полно и всесторонне изучена. Только после формирования такого убеждения можно приступить к вынесению решения.

6. Доведение содержания решения до сведения заинтересованных лиц и организаций осуществляется или сразу после вынесения решения (например оглашение приговора либо решения суда), или позже. В каких бы формах доведение решения до сведения не проводилось, оно обязательно должно иметь место. Государственные органы, организации и граждане должны знать обо всех правовых решениях, прямо их касающихся.

Основные требования к применению права.

1. Законность. Это требование означает, что при решении конкретного случая правоприменительный орган должен основываться на определенной норме права (их совокупности), прямо относящейся к рассматриваемому делу, строго и неукоснительно следовать ее точному смыслу, действовать в рамках своей компетенции, не присваивая себе полномочий, которые не зафиксированы в законе. Немаловажное значение имеет также неукоснительное соблюдение предусмотренного законом порядка рассмотрения дела и вынесения решения установленной формы акта применения права.

Если по делу уже вынесено законное решение компетентного органа, новое вторичное решение недопустимо, пока предыдущее не отменено или не изменено в соответствующем порядке.

Законность требует, чтобы правовые нормы применялись всегда, когда налицо обстоятельства, предусмотренные нормой. Нерегулярное, от случая к случаю, применение права, приостановка под любым предлогом (устарелость, несоответствие местным условиям и т.д.) действия нормы лицом или органом, не уполномоченным на то законом, противоречат законности. До тех пор, пока норма не отменена, не изменена и не приостановлена в установленном законом порядке либо не заменена позже изданным актом по тому же вопросу, она действует и является обязательной для правоприменительного органа.

2. Обоснованность. Это требование означает, что: должны быть выявлены все относящиеся к делу факты; такие факты должны быть тщательно и объективно изучены и признаны достоверными; все недоказанные и сомнительные факты должны быть отвергнуты. Обоснованность требует,

чтобы обстоятельства дела были подтверждены проверенными, достоверными доказательствами.

3. Целесообразность. Орган или должностное лицо, применяющее право, единообразно и неуклонно исполняя юридические предписания, должны в то же время действовать инициативно, максимально учитывая особенности места и времени исполнения, разумно распределяя силы и средства, расставляя кадры и т.д. Решение конкретных дел без учета их политической и моральной характеристики, индивидуальных особенностей, без учета социальной значимости применяемой нормы порождает юридический формализм и глубоко чуждо природе демократии, духу права, принципам деятельности государственного аппарата.

4. Справедливость. Это требование к актам применения права, отражающее идею о социальной справедливости демократического общества, означает осознание правильности решения дела с точки зрения интересов народа и государства; убежденность лица, применяющего право, а также окружающих в том, что принятое решение согласуется с принципами морали, общечеловеческими ценностями, отвечает потребностям и интересам отдельных граждан, их коллективов, предприятий, учреждений. Справедливость акта применения права предполагает соответствие принятого решения общественному мнению, согласованность его содержания с моральными убеждениями людей и общества в целом.

3. Акты применения правовых норм, их структура и виды. Отличие акта применения права от нормативно-правового акта.

Деятельность правоприменительных органов завершается оформлением соответствующего акта, который фиксирует принятое решение, придает ему официальное значение и властный характер. По отношению к конкретным органам и лицам акт применения права представляет собой категоричное, обязательное к исполнению веление. В нем олицетворяются авторитет и сила государства. За нарушение требований этого акта виновное лицо несет ответственность как за нарушение нормы права, на основании которой он издан.

Так как акт применения права носит официальный характер, он должен быть оформлен в надлежащей, специально предусмотренной форме, иметь определенные внешние атрибуты. Несоблюдение формы издания такого акта может повлечь за собой его отмену или необходимость изменения (дооформления). Надлежаще оформленный документ издается в форме приказов, постановлений, распоряжений, решений и т.д. Не являются актами применения права те официальные документы, которые имеют юридическое значение, но непосредственно не порождают правоотношений (официальная справка, диплом об окончании вуза и др.).

Как правило, акт применения права оформляется в письменном виде. В некоторых случаях он может излагаться в устной форме, которая обычно протоколируется (удаление свидетелей из зала судебного заседания, вызов понятых), либо в форме официальных знаков (жесты регулировщика и др.).

В отличие от нормы права акт применения ограничен рамками конкретного случая и касается, как правило, индивидуально-определенных субъектов, наделяя их конкретными полномочиями и налагая обязанности. Действие акта применения права начинается с момента его принятия, а прекращается после исполнения предписания.

Основания классификации таких актов на отдельные виды многочисленны. Можно, например, группировать их в зависимости от субъектов, осуществляющих применение права. Имеются властные акты, издаваемые государственными органами, и акты такого же характера органов местного самоуправления общественных организаций.

В свою очередь, акты государственных органов подразделяются на самостоятельные виды: индивидуальные акты органов законодательной власти; акты высших органов государственного управления; акты министерств, госкомитетов и ведомств; акты администрации предприятий и учреждений; акты контрольных и надзорных органов.

В зависимости от характера регулирующего воздействия акты применения права можно разделить на: исполнительные, т.е. организующие исполнение положительных предписаний норм права путем их применения к конкретным жизненным случаям; правоохранительные, с помощью которых нормы права охраняются от нарушений.

В свою очередь, правоохранительные акты подразделяются на акты контроля и надзора, направленные на предупреждение правонарушений, обеспечение неуклонного исполнения правовых норм; следственные акты, фиксирующие факты, относящиеся к правонарушениям, оформляющие материалы к применению юридических санкций; юрисдикционные акты, решающие вопросы о применении или неприменении мер государственного принуждения к правонарушителям; акты исполнения юрисдикционных решений.

Можно делить акты применения права на индивидуальные, которые касаются конкретных, заранее известных субъектов (приговор суда, назначение пенсии и т.д.), и имеющие определенное общее значение, в результате принятия которых возникает целый ряд правоотношений, охватывающих большое число заранее не всегда известных субъектов (решение о распределении материальных фондов, о строительстве

гидроэлектростанции и т.д.). Необходимо различать акты однократного действия, действие которых ограничено во времени (вынесение взыскания, награждение орденом), и акты длящегося действия, реализация которых представляет собой продолжительное правовое состояние или требует периодически повторяемых действий (регистрация брака, поступление в вуз, назначение пенсии и т.д.).

4. Понятие пробела в праве. Способы восполнения пробела в праве: аналогия закона и аналогия права.

Под пробелом в праве обычно понимается полное либо частичное отсутствие правового регулирования той сферы отношений, которая объективно требует регламентации и без обязательных для исполнения юридических норм не может нормально функционировать. В настоящее время, например, все настойчивее заявляет о себе необходимость принятия новых нормативно-правовых решений, порожденная динамикой общественной жизни, потребностями общественного развития (рыночные отношения, экологическая безопасность и т.д.).

Обычно необходимость восполнения пробелов в праве обосновывается средствами массовой информации, в научных работах, в выступлениях депутатов, специалистов соответствующих отраслей науки, опросах общественного мнения и других формах, а их ликвидация - дело правотворческих органов. Такие пробелы условно можно назвать пробелами в праве в общесоциальном смысле. Кроме того, в юриспруденции используется понятие пробела в праве в собственно юридическом смысле. Такой пробел имеет место, когда с очевидностью можно констатировать, что определенный вопрос входит в сферу правового регулирования, должен решаться юридическими средствами, но конкретное его решение в целом или частично не предусмотрено или предусмотрено неполностью. Например, если лицо, выигравшее по лотерейному билету какую-либо вещь и получившее ее, обнаружит в ней существенные недостатки, то его претензии (требование устранить недостатки, обменять вещь) носят правовой характер, хотя конкретной нормы, устанавливающей порядок разрешения соответствующих претензий, не существует.

В условиях законности наличие пробелов в праве в принципе нежелательно. Это существенный недостаток действующей правовой системы, обусловленный отсутствием достаточного внимания к совершенствованию законодательства, своевременному учету в нем тенденций развития общественной жизни, изъятиями законодательной техники. Чем меньше пробелов в законодательстве, тем оно совершеннее, тем прочнее законность. В то же время пробелы в праве объективно возможны, а в некоторых случаях и неизбежны. Право после возникновения государства создается не сразу. Необходим какой-то период, на протяжении

которого накапливаются опыт и знания для правильного и всестороннего регулирования основных вопросов общественной жизни. В этот период государственным органам зачастую приходится решать дела без соответствующих норм. Так, в первые годы советской власти пробелы в праве были особенно значительны. Однако даже в развитой системе законодательства не исключается возможность наличия пробелов.

Если рассматриваемый случай попадает в сферу правового регулирования, если есть прямое указание о том, что он должен быть разрешен юридическими средствами, отсутствие его регламентации не дает основания органу, применяющему право, отказать в соответствующем решении. В таких случаях и возникает необходимость применения аналогии закона и аналогии права.

При обнаружении пробела самое правильное - найти норму, которая регулирует наиболее близкое родственное (аналогичное) отношение, и решить дело в соответствии с ее предписаниями. Решение дела на основании наиболее близкой по содержанию нормы, то есть применение права к случаям, которые прямо нормой не регулируются, но аналогичны предусмотренным этой нормой случаям, называется аналогией закона. Так, если в вещи, полученной как выигрыш по лотерее, обнаружены недостатки, то порядок их устранения определяется по аналогии с нормами, регулирующими порядок устранения недостатков вещи, которая куплена в магазине (договор купли-продажи).

Если же при наличии пробела аналогичной нормы не обнаружено, то применяется аналогия права, т.е. применение к рассматриваемому случаю общих начал и принципов правового регулирования отрасли права или правового института. Аналогия права применяется лишь там, где невозможно подобрать близкую, аналогичную норму. При этом следует помнить, что в правовой системе аналогия права должна применяться лишь в порядке исключения.

В сфере правового регулирования, касающегося запрещения определенного поведения и установления санкций за те проступки, которые опасны или вредны для общества (правоохранительная деятельность), то или иное запрещенное деяние должно быть четко, полно и недвусмысленно отражено в нормативном акте. Здесь главенствует основополагающий принцип, известный еще со времен римского права: нет преступления, проступка - нет наказания и взыскания без закона. Отсутствие применения аналогии права и аналогии закона при привлечении к уголовной, административной, дисциплинарной ответственности - гарантия неприкосновенности личности, стабильности правового регулирования, уверенности граждан в том, что они не будут привлечены к ответственности без законных на то оснований.

При применении права в оперативно-исполнительной форме рассматриваются такие дела, которые, будучи обычным явлением в жизни общества, обязательно должны быть решены вне зависимости от того, с достаточной ли степенью полноты регулирует соответствующий вопрос правовая норма. Судья не может, например, не решить имущественного, гражданско-правового спора, являющегося нормальным, естественным явлением для нашего общества, из-за отсутствия соответствующей нормы или ее неполноты. Поэтому в Российской Федерации действует порядок, предусматривающий возможность в случае отсутствия нормы по спорному отношению применять закон, регулирующий сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии такого закона исходить из общих начал и смысла законодательства (аналогия права) - ст. 6 ГК и ст. 10 ГПК РФ. Важно, чтобы возможность и необходимость применения как аналогии закона, так и аналогии права специально предусматривались в законе.

При применении аналогии закона следует найти самую близкую по своим основным признакам норму из всех, имеющих в правовой системе, и решать дело в ее рамках. Особое значение имеет учет других, близких по содержанию норм, общих положений и принципов соответствующего института и отрасли права. Орган, применяющий аналогию права, должен основывать свое решение, в первую очередь, на общих положениях нормативных актов, определяющих цели и назначение всего комплекса норм, на принципах, сформулированных в преамбуле, в общей части акта.

Применение аналогии - это не восполнение пробела в праве, так как в результате такого применения пробел не ликвидируется. Восполнение пробела в праве относится к прерогативе правотворческих, а не правоприменительных органов.

5. Понятие толкования права. Уяснение и разъяснение содержания норм права. Субъекты толкования. Виды толкования по субъектам.

Правоприменительная деятельность требует глубокого понимания содержания реализуемых норм права. Сам выбор правовых норм предполагает понимание их содержания. Деятельность по осмыслению и объяснению смысла нормативно-правовых предписаний для применения получила название толкования права.

Объектом толкования являются нормативные правовые акты и их совокупность. Предметом толкования выступает воля законодателя, выраженная в законе или ином нормативном правовом акте.

Необходимость толкования права обусловлена тем, что:

1. норма права, имея общий характер, применяется к конкретным жизненным ситуациям;
2. правовые нормы содержат много специальных юридических терминов, научных категорий и понятий;
3. в акте неквалифицированно использованы приемы законодательной техники, отсутствуют четкие, лингвистически однозначные формулировки норм, что ведет к неясностям правового смысла, а иногда двусмысленности; налицо несогласованность смысла, который законодатель вложил в норму права, с тем смыслом, который вытекает из текстуального выражения нормы права.

Толкование права имеет универсальное значение, так как осуществляется во всех видах правовой деятельности. Оно обеспечивает правильное, единообразное понимание и применение права на всей территории страны. Толкование выступает в качестве активного средства правового воспитания, действенного рычага повышения правовой культуры граждан и должностных лиц.

Толкование права — это интеллектуально-волевая деятельность субъектов права по уяснению и разъяснению смысла норм права, выражающаяся в особом юридическом акте.

Из данного определения следует, что обязательными элементами правового толкования являются уяснение смысла правовых норм и разъяснение их смыслового содержания.

Толкование-уяснение - это внутренний мыслительный процесс, не выходящий за рамки сознания самого интерпретатора.

Толкование-разъяснение - это деятельность, которая следует за уяснением и состоит в объяснении и изложении смысла государственной воли другим участникам отношений.

Таким образом, уяснение — это толкование «для себя». В том случае, когда субъект толкования в той или иной форме выражает результаты уяснения для других лиц, имеет место разъяснение. Толкование может ограничиться одним лишь уяснением, однако в тех случаях, когда осуществляется и разъяснение, процесс уяснения выступает как первая стадия общего процесса толкования нормативного правового акта.

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

Официальное толкование-разъяснение: дается уполномоченным на то органом; формулируется в специальном акте; формально обязательно для определенного круга исполнителей толкуемой нормы. Официальное толкование-разъяснение может быть нормативным и казуальным (индивидуальным).

Нормативное толкование-разъяснение не связывается с конкретным случаем, а распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой нормой как типовым регулятором поведения. Нормативное разъяснение не содержит и не должно содержать новых юридических норм, оно только разъясняет смысл уже действующих. Нормативные разъяснения не имеют самостоятельного значения и полностью разделяют судьбу толкуемого акта: его отмена или изменение должны, как правило, приводить и к отмене или соответствующему изменению официального нормативного разъяснения. Казуальное толкование как вид официального толкования представляет собой официальное разъяснение нормативного правового акта применительно к конкретному случаю и имеет основной целью правильное решение именно данного дела.

Неофициальное толкование не является юридически обязательным, а по форме выражения может быть как устным (разъяснение адвокатом, судьей, прокурором в ходе приема граждан), так и письменным (в периодической печати, в различных комментариях). Оно подразделяется: на обыденное (даваемое гражданами в быту, в повседневной жизни); профессиональное (дается сведущими в праве людьми, специалистами: прокурорами, адвокатами, юрисконсультами и др.); доктринальное, осуществляемое учеными в статьях, монографиях, комментариях, учебниках и т. п.

Разъяснение смысла юридических норм содержится в актах толкования права — интерпретационных актах. Под интерпретационными актами понимаются правовые акты, которые содержат разъяснение юридических норм. В отличие от нормативных правовых актов интерпретационные акты не содержат новых юридических норм, а только разъясняют их.

Интерпретационные акты толкования могут быть классифицированы по различным основаниям.

По типу официального толкования можно выделить акты нормативного и казуального толкования.

Актами нормативного толкования являются руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ и акты разъяснения Конституционного Суда РФ.

Актами казуального толкования являются разъяснения судов и административных органов по конкретным делам.

По юридической силе различают акты официального и неофициального толкования.

Актами официального толкования являются указы, постановления, разъяснения государственных органов, обязательные для правоприменительных органов.

Актами неофициального толкования являются юридические учебники, монографии, комментарии к кодексам и другие акты доктринального толкования. Все виды актов неофициального толкования не имеют юридической силы. Их практическая значимость определяется авторитетом лица, давшего разъяснение, и убедительностью аргументации.

Тема 5.10. Механизм правового регулирования.

План.

1. Правовое воздействие и правовое регулирование. Процесс правового регулирования и его этапы. Предмет и метод правового регулирования.
2. Понятие механизма правового регулирования. Его основные стадии и элементы. Роль норм права, юридических фактов, правоотношений, правоприменительных актов в механизме правового регулирования. Способы и типы правового регулирования.
3. Понятие системы права, ее элементы. Правовой институт. Отрасль права, классификация отраслей права.

1. Правовое воздействие и правовое регулирование. Процесс правового регулирования и его этапы. Предмет и метод правового регулирования.

Любое влияние права на поведение людей охватывается понятием правовое воздействие.

Правовое воздействие осуществляется в двух формах:

1. общесоциальное действие права - это воздействие, при котором право оказывает на общество влияние, одинаковое с иными социальными явлениями. В этом воздействии не проявляется специфика права, оно влияет на поведение также, как и политика, экономика, религия, мораль и иные явления. Общесоциальное действие права проявляется в информационном действии права, ценностноориентационном действии права (право

закрепляет представления о ценностях, принятых в обществе, и этим ориентирует людей на принятие и овладение этими ценностями).

2. правовое регулирование - это осуществляемое при помощи особой системы правовых средств упорядочивающее воздействие права на общественные отношения. Признаки правового регулирования состоят в том, что оно, во-первых, специфично для права, т.е. свойственно только праву, а, во-вторых, осуществляется при помощи специальной системы правовых средств, именуемой механизмом правового регулирования.

Правовое регулирование представляет собой процесс, протекающий во времени; в нем есть определенная последовательность, которая фиксируется в стадиях правового регулирования.

Стадии правового регулирования:

1. стадия регламентации общественных отношений - на этой стадии устанавливаются нормы права, которые содержат в себе модели отношений между различными социальными субъектами, требования законодателя к необходимому или желательному поведению субъектов;

2. стадия действия права - на этой стадии у участников регулируемых отношений возникают субъективные права и юридические обязанности, т.е. общие предписания правовых норм конкретизируются применительно к отдельным лицам;

3. стадия реализации прав и обязанностей - на этой стадии общие предписания правовых норм, конкретизированные в правах и обязанностях отдельных лиц, воплощаются в их поведении. Реализация прав и обязанностей - это результат, на который изначально направлено правовое регулирование.

В качестве факультативной стадии правового регулирования выступает применение права, т.к. для реализации норм права в фактическом поведении необходимо издание актов применения права. Эта деятельность может существовать между первой и второй или второй и третьей стадиями.

В основе правового регулирования лежат два изначальных приема регулирования, которые определяют использование различных правовых средств, способов, методов регулирования:

1. централизованное или императивное регулирование (иначе - авторитарный прием, субординации, подчинения) - это жесткое одностороннее регулирование "сверху донизу" на властноимперативных началах. Отношения субъектов в данном случае характеризуются прямым подчинением одного другому. Этот прием используется в сфере публичного права.

2. децентрализованное или диспозитивное регулирование (иначе - автономный метод, координации, равноправия) - это регулирование, при

котором субъекты общественных отношений выступают как равноправные стороны; само регулирование осуществляется законодателем сверху лишь по основным направлениям, а непосредственное регулирование реализуется самими участниками общественных отношений, их индивидуальными согласованными действиями. Этот прием используется в основном в сфере частного права.

Сочетание этих приемов предопределяет использование различных способов правового регулирования - основных, выраженных в нормах права, путей определения прав и обязанностей. Существуют следующие способы правового регулирования:

1. Запрет - возложение обязанности воздержаться от определенных действий;
2. Обязывание - возложение обязанности совершить активные положительные действия в пользу государства или третьих лиц;
3. Дозволение - предоставление права на совершение активных положительных действий в своих интересах.
4. Факультативным способом правового регулирования является рекомендация как совет законодателя по поводу оптимальных форм поведения в определенной ситуации.

Использование этих способов дает тип правового регулирования - определенный порядок регулирования, выражающий общую направленность воздействия на общественные отношения, которая зависит от соотношения дозволений и запретов в праве.

Существуют два типа правового регулирования:

1. Общедозволительный - выражается формулой "разрешено все, что прямо не запрещено законом". В основе такого регулирования лежит общее дозволение, а само регулирование осуществляется при помощи конкретных запретов.
2. Разрешительный - выражается формулой "запрещено все, что прямо не разрешено законом". В основе такого регулирования лежит общий запрет, а само регулирование осуществляется при помощи конкретных дозволений.

Предмет правового регулирования – это сфера качественно однородных общественных отношений, регулируемых определенной отраслью права. Это основной критерий, поскольку общественные отношения объективно существуют, их определенный характер требует и соответствующих правовых форм. Например, трудовые отношения являются предметом регулирования трудового права.

Предмет правового регулирования не является единственным критерием деления права на отрасли, поскольку:

- 1) составляющие его общественные отношения весьма разнообразны;
- 2) одни и те же общественные отношения регулируются различными отраслями и способами.

Метод правового регулирования – это совокупность юридических способов, средств, приемов правового воздействия на общественные отношения, составляющие предмет отрасли.

Выделяют следующие основополагающие методы правового регулирования:

- 1) диспозитивный метод равноправия сторон, основан на дозволениях, т. е. предоставление права на определенное поведение, у субъектов отношений есть возможность относительно самостоятельно выбирать вариант поведения;
- 2) императивный метод является методом властного воздействия на участников общественных отношений, основанным на запретах, обязанностях, наказаниях;
- 3) рекомендательный метод является методом совета осуществления конкретного желательного для общества поведения;
- 4) поощрительный метод представляет собой метод вознаграждения за определенное поведение, он стимулирует социально полезное, активное поведение.

2. Понятие механизма правового регулирования. Его основные стадии и элементы. Роль норм права, юридических фактов, правоотношений, правоприменительных актов в механизме правового регулирования. Способы и типы правового регулирования.

Механизм правового регулирования - это система юридических средств, организованных наиболее последовательным образом в целях преодоления препятствий, стоящих на пути удовлетворения интересов субъектов права.

Этот механизм позволяет: обеспечить комплексное воздействие различных средств на общественные отношения, поведение людей; показать динамику права, механизм его реального функционирования; выявить специфические функции и регулятивные возможности каждого из явлений правовой действительности, его связи с иными правовыми явлениями и процессами.

Цель механизма правового регулирования — обеспечить беспрепятственное движение интересов субъектов к ценностям (содержательный признак). Механизм правового регулирования — система различных по своей природе и функциям юридических средств, позволяющих достигать его цели (формальный признак).

Потребность в различных юридических средствах, действующих в механизме правового регулирования, определяется разным характером движения интересов субъектов к ценностям, наличием многочисленных препятствий, стоящих на этом пути.

Понятие механизма правового регулирования позволяет собрать и систематизировать юридические средства правового воздействия на общественные отношения, обозначить место и роль того или иного юридического средства в правовой жизни общества.

Именно неоднозначность проблемы удовлетворения интересов как содержательного момента предполагает и разнообразие их правового оформления, юридического обеспечения.

Можно выделить следующие основные элементы механизма правового регулирования:

- 1) норма права;
- 2) юридический факт или фактический состав (особенно организационно-исполнительный правоприменительный акт);
- 3) правоотношение;
- 4) акты реализации прав и обязанностей;
- 5) охранительный правоприменительный акт (факультативный элемент).

В качестве своеобразных дополнительных элементов механизма правового регулирования могут выступать акты официального толкования норм права, правосознание, режим законности и др.

Каждый основной элемент механизма правового регулирования предполагает соответствующую стадию. Более того, именно в рамках тех или иных стадий вышеназванные элементы только и могут осуществляться.

Поэтому пять стадий механизма правового регулирования весьма жестко связаны с его элементами.

На первой стадии формулируется общее правило поведения (модель), которое направлено на удовлетворение тех или иных интересов, находящихся в сфере права и требующих их справедливого упорядочения. Здесь не только определяется круг интересов и соответственно правоотношений, в рамках которых их осуществление будет правомерным, но и прогнозируются препятствия этому процессу, а также возможные правовые средства их преодоления (юридические факты, субъективные права и юридические обязанности, акты применения и т.п.). Названная стадия отражается в таком элементе механизма правового регулирования, как нормы права.

На второй стадии происходит определение специальных условий, при наступлении которых "включается" действие общих программ и которые позволяют перейти от общих правил к более детальным. Элементом, обозначающим данную стадию, является юридический факт, который используется в качестве "спускового крючка" для движения конкретных интересов по юридическому "каналу".

Однако зачастую для этого необходима целая система юридических фактов (фактический состав), где один из них должен быть обязательно решающим. Им выступает правоприменительный акт, требующийся в самый "последний момент". Так, для получения пенсии по старости акт применения необходим тогда, когда есть нужный возраст, стаж и заявление, т.е. когда уже имеются три других юридических факта.

Акт применения скрепляет их в единый состав, придает им достоверность и влечет возникновение персональных субъективных прав и юридических обязанностей, создавая возможность для удовлетворения интересов граждан.

Это является лишь функцией специальных компетентных органов, субъектов управления, а не граждан, которые не обладают полномочиями применять нормы права, не выступают правоприменителями, а следовательно, в данной ситуации не смогут собственными силами обеспечить удовлетворение своих интересов.

Только правоприменительный орган сможет обеспечить выполнение правовой нормы, принять акт, который станет опосредующим звеном между нормой и результатом ее действия, составит фундамент для нового ряда правовых и социальных последствий, а значит, для дальнейшего развития общественного отношения, облеченного в правовую форму.

Подобный вид правоприменения называют оперативно-исполнительным, ибо он основан на позитивном регулировании и призван развивать социальные связи. Именно в нем в наибольшей мере воплощаются

правостимулирующие факторы, что характерно для актов о поощрении, присвоении персональных званий, о регистрации брака, об устройстве на работу и т.п.

Следовательно, вторая стадия механизма правового регулирования отражается в таком его элементе, как юридический факт или фактический состав, где функцию решающего юридического факта выполняет оперативно-исполнительный правоприменительный акт.

Третья стадия - установление конкретной юридической связи с весьма определенным разделением субъектов на управомоченных и обязанных. Иначе говоря, здесь выявляется, какая из сторон имеет интерес и соответствующее субъективное право, призванное его удовлетворять, а какая - обязана либо не препятствовать этому удовлетворению (запрет), либо осуществить известные активные действия в интересах именно управомоченного (обязанность).

В любом случае речь идет о правоотношении, которое возникает на основе норм права и при наличии юридических фактов и где абстрактная программа трансформируется в персонафицированное правило поведения для соответствующих субъектов. Правоотношение конкретизируется в той степени, в какой индивидуализируются интересы сторон, а точнее, основной интерес управомоченного лица, выступающий критерием распределения прав и обязанностей между противостоящими в правоотношении лицами. Данная стадия воплощается именно в таком элементе механизма правового регулирования, как правоотношение.

Четвертая стадия - реализация субъективных прав и юридических обязанностей, при которой правовое регулирование достигает своих целей - позволяет интересу субъекта удовлетвориться. Акты реализации субъективных прав и обязанностей - это основное средство, при помощи которого права и обязанности претворяются в жизнь, т.е. осуществляются в поведении конкретных субъектов. Эти акты могут выражаться в трех формах: соблюдении, исполнении и использовании. Названная стадия механизма правового регулирования отражается в таком его элементе, как акты реализации прав и обязанностей.

Пятая стадия является факультативной. Она вступает в действие тогда, когда субъекты в процессе правореализации нарушают нормы права и когда на помощь неудовлетворенному интересу должна прийти соответствующая правоприменительная деятельность.

Возникновение правоприменения в этом случае уже связывается с обстоятельствами негативного характера, выражающимися в наличии либо реальной опасности правонарушения, либо прямого правонарушения.

Способы правового регулирования определяются характером зафиксированного в норме права предписания, способами воздействия на поведение людей.

В теории права принято выделять три основных способа правового регулирования.

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

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

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

В качестве дополнительных способов правового воздействия можно указать на применение мер принуждения (например, возложение юридической ответственности за совершенное правонарушение). Этот способ относится к дополнительным. Во-первых, он представляет собой вид обязанности: юридическая ответственность может рассматриваться как обязанность претерпевать лишения, кару, наказание. Во-вторых, этим способом обеспечивается надлежащее исполнение предоставленных прав, исполнение возложенных обязанностей, соблюдение установленных запретов.

К дополнительным способам относится предупредительное (превентивное) воздействие норм, предусматривающих возможность применения правового принуждения. Например, нормы уголовного кодекса обладают превентивным воздействием на лиц, склонных к совершению преступлений.

К дополнительным способам можно также отнести стимулирующее воздействие норм права. Таким способом оказывают влияние поощрительные нормы, т. е. нормы, в которых предусмотрено поощрение за активное правомерное поведение (например, за изобретательскую, рационализаторскую деятельность).

В зависимости от соотношения в способах правового регулирования запретов и дозволений принято выделять два типа правового регулирования.

Первый гласит: 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. Общедозволительный тип правового регулирования характерен для отношений, регулируемых гражданским правом.

Вторая формула правового регулирования гласит: запрещено все, кроме прямо разрешенного. Это означает, что участник правовых отношений этого типа может совершить только действия, которые прямо разрешены законом, все остальные действия запрещены. Этот тип правового регулирования принято называть разрешительным. Данный тип 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.

Безусловно, нет отраслей права, построенных на одном типе правового регулирования. Так, в гражданское право вкраплены элементы разрешительного типа, а в административном праве можно встретить нормы, регулирующие отношения управления по общедозволительному типу.

Вместе с тем достаточно очевидно, что общедозволительный тип правового регулирования связан с закреплением в праве социальной свободы, с нравом человека на выбор способов и средств достижения поставленных целей. Разрешительный тип правового регулирования вытекает из необходимости высокой и строгой упорядоченности общественных отношений, последовательной реализации принципов законности. Разрешительный тип правового регулирования является единственным при применении мер юридической ответственности и ряда других мер государственного принуждения.

3. Понятие системы права, ее элементы. Правовой институт. Отрасль права, классификация отраслей права.

Система права – внутренняя структура права, которая представляет собой совокупность норм, субинститутов, институтов, подотраслей и отраслей права, объединяемых в две большие правовые области – частное и публичное право.

В качестве структурных элементов системы права выступают:

- 1) отдельные юридические нормы;
- 2) правовые институты;
- 3) отрасли права.

Юридическая норма является одним из основных элементов системы права, который выступает как регулятор конкретных видов общественных отношений.

Правового результата можно достигнуть действием не одной правовой нормы, а их совокупностью. Такие совокупности родственных норм называются правовыми институтами. Институт права – совокупность норм права, регулирующих определённый вид однородных общественных отношений.

Первостепенное в объединении правовых норм в правовой институт – это признак однородности сферы регулируемых ими общественных отношений. Например, институт основ статуса человека и гражданина – в конституционном праве, в гражданском – институт собственности и наследия и т. д.

В правовом институте объединяются нормы разнообразных видов с учетом их классификации. В него могут включаться нормы различной юридической силы, различные по территории действия и по иным признакам.

Существуют такие понятия, как отраслевой институт и комплексные институты.

Отраслевой институт формирует нормы одной отрасли права, например институт наследования.

Комплексные институты соединяют нормы разных отраслей права, например институт избирательного права, в который включены нормы административного и конституционного права.

Отрасль права представляет собой совокупность правовых институтов, которые регулируют относительно самостоятельную сферу сходных отношений, например имущественных, брачно-семейных и др. Отрасль права – это группа правовых норм, регулирующих однородные общественные отношения.

Отрасль права является крупным подразделением системы права. Отрасль права - главный элемент всей системы права.

Между собой отдельные отрасли различаются по двум критериям:

- 1) по предмету правового регулирования;
- 2) по методу правового регулирования.

Предметом правового регулирования является то, на что воздействуют нормы права, т.е. действия, деятельность, формирующие общественные отношения. Поскольку право воздействует на общественные отношения, то качественно определенный вид общественных отношений (материальные, семейные, управленческие и т.д.) регулируется соответствующей отраслью права. Следовательно, предмет правового регулирования - это качественно однородный вид общественных отношений, на который воздействуют нормы определенной отрасли права.

Система права формируется из отраслей, а сами отрасли – из подотраслей, институтов и норм права.

Система однородных институтов определенной отрасли права образует подотрасль права, являющуюся уже не институтом, но и не отраслью права. Например, избирательное, авторское, жилищное право являются подотраслями гражданского права; муниципальное – подотраслью административного.

В системе права выделяют отрасли материального и процессуального права. Отрасли материального права оказывают непосредственное воздействие на общественные отношения путем прямого, непосредственного правового регулирования. Объектом материального права выступают имущественные, трудовые, семейные и иные материальные отношения.

Большинство отраслей права относится к категории материального: конституционное (государственное) право; административное право; гражданское право; предпринимательское право; трудовое право; финансовое право; уголовное право; экологическое право; семейное право; право социального обеспечения и др.

Процессуальное право регулирует порядок, процедуру осуществления прав и обязанностей сторон. Оно регулирует отношения, возникающие в таких процессах как: расследования преступлений, рассмотрения и разрешения уголовных, гражданских, арбитражных дел, а также дел об административных правонарушениях, и дел, рассматриваемых в порядке

конституционного судопроизводства. Процессуальное право закрепляет процессуальные формы, необходимые для осуществления и защиты материального права.

К процессуальным отраслям права относятся: гражданско-процессуальное право; уголовное процессуальное право; арбитражный процесс (особенность России).

Процессуальные нормы существуют практически в любой отрасли, но не все из них выделяются в самостоятельную отрасль. Ближе всего к выделению — нормы административного процесса. Обе системы отраслей тесно связаны, хотя процессуальное обслуживает материальное право.

Наряду с основными отраслями права в системе российского права нередко выделяют так называемые комплексные отрасли. Эти отрасли формируются на стыке двух или нескольких основных отраслей права, как правило, они складываются из некоторых основных отраслей права. К ним относятся: предпринимательское право, коммерческое, банковское, транспортное, аграрное (или сельскохозяйственное) право. В составе наиболее крупных отраслей права есть подотрасли. В составе гражданского права выделяется жилищное, авторское, наследственное.

Современная правовая наука выделяет следующие отрасли права:

- Конституционное право
- Гражданское право
- Административное право
- Уголовное право
- Гражданское процессуальное право
- Уголовно-процессуальное право (в изъятие из классической концепции Й. фон Бюлова о процессуальном праве как отрасли, регулирующей отношений с участием суда, в уголовно-процессуальном праве содержатся нормы о досудебном уголовном преследовании)
- Трудовое право
- Земельное право
- Предпринимательское право (в советский период данная отрасль именовалась Хозяйственное право)

- Семейное право
- Таможенное право
- Финансовое право
- Муниципальное право
- Налоговое право
- Уголовно-исполнительное право
- Арбитражное процессуальное право

Международное право можно рассматривать как качественно иную правовую систему, отличную по сравнению с внутригосударственным правом. В нём также выделяются отрасли, в то время как само его считать отраслью права неверно.

Тема 5.11. Механизм правового регулирования.

План.

1. Понятие, структура и виды правосознания. Правовая идеология и правовая психология. Функции правосознания.
2. Правовой нигилизм и причины его распространения. Пути преодоления правового нигилизма.

1. Понятие, структура и виды правосознания. Правовая идеология и правовая психология. Функции правосознания.

Правосознание – это система правовых взглядов, теорий, идей, представлений, убеждений, оценок, настроений, чувств, в которых выражается отношение индивидов, социальных групп, всего общества к существующему и желаемому праву, к правовым явлениям, к поведению людей в сфере права. То есть это субъективное восприятие правовых явлений людьми.

Будучи специфической формой сознания, правосознание имеет свой особый предмет отражения и объект воздействия. Предметом отражения правосознания являются общественные отношения, требующие правильного регулирования, само право, его функционирование, поступки людей в сфере права, а также правовые явления, возникающие в связи с действием