

Учреждение образования Федерации профсоюзов Беларуси  
«Международный университет «МИТСО»

**УТВЕРЖДАЮ**

Ректор учреждения образования  
Федерации профсоюзов Беларуси  
«Международный университет «МИТСО»

\_\_\_\_\_ С.Н.Князев

\_\_\_\_\_ 2016

Регистрационный № УД-\_\_\_\_\_

**ПРОГРАММА**

**вступительного экзамена по дисциплине «Общая теория права»  
для лиц, поступающих в 2018 году на заочную форму  
с сокращённым сроком получения высшего образования I степени  
(на базе среднего специального образования)**

**СОСТАВИТЕЛЬ:**

К. А. Ласточкина, старший преподаватель кафедры международного права

**РЕКОМЕНДОВАНА К УТВЕРЖДЕНИЮ:**

кафедрой международного права  
(протокол № 12 от 18.05.2018)

**РЕКОМЕНДОВАНА К УТВЕРЖДЕНИЮ:**

Научно-методическим советом Учреждения образования Федерации профсоюзов  
Беларуси «Международный университет «МИТСО»  
(протокол № 9 от 30.05.2018)

## ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

Программа вступительного экзамен составлена на основе Образовательных стандартов высшего образования ОСВО 1-24 01 02-2013, ОСВО 1-24 01 01-2013, учебных планов учреждения образования Федерации профсоюзов Беларуси «Международный университет «МИТСО» для специальности «Правоведение», а также с учетом типовой учебной программы по дисциплине «Общая теория права» для студентов высших учебных заведений по специальности 1-24 01 02 «Правоведение», утвержденной Министерством образования Республики Беларусь 17.03.2015г., регистрационный №ТД-Е.574/тип.

Содержание программы носит системный характер и ориентировано на выявление у поступающих общепрофессиональных и специальных знаний и умений.

Программа определяет перечень вопросов по дисциплине «Общая теория права», знание которых необходимо для сдачи вступительного экзамена.

Программа включает перечень основной и дополнительной литературы, включающий труды отечественных и зарубежных авторов, содержащие информацию, необходимую для эффективной подготовки к вступительному экзамену.

При подготовке к вступительному экзамену рекомендуется дополнительно изучить нормативные правовые акты по дисциплине.

Экзаменуемый должен показать:

высокий уровень теоретической и практической подготовки;

навыки владения юридической терминологией, приемами работы со специальной литературой и нормативными правовыми актами Республики Беларусь.

## **II. СОДЕРЖАНИЕ**

### **Тема 1. Понятие и предмет общей теории права**

Понятие науки и научных знаний. Классификация наук. Естественные, общественные, технические науки. Общая теория права как общественная наука. Понятие и предмет общей теории государства и права. Функции общей теории государства и права.

Общая теория права в системе юридических наук. Классификация юридических наук. Значение общей теории права для изучения юридических дисциплин.

### **Тема 2. Методология юридической науки**

Методология общей теории права. Диалектико-материалистический и иные философские методы познания государственно-правовых явлений. Общенаучные методы исследования государства и права. Частноправовые методы исследования государства и права.

Анализ, синтез, индукция, дедукция; системный, статистический, формально-логический, социологический, сравнительно-правовой, формально-юридический и другие методы исследования государства и права.

### **Тема 3. Основные концепции происхождения и сущности права**

Понятие правопонимания. Типы правопонимания: позитивистский и непозитивистский. Критерии разграничения типов правопонимания: соотношение права и государства, соотношение права и закона, признание либо непризнание естественных прав и свобод человека в качестве содержания права.

Право и закон, их отождествление и различие в современных концепциях понимания права. Направления (школы) позитивистского права: классический этатический позитивизм (нормативизм, легизм), марксистско-ленинское понимание права, неопозитивизм и др. Направления (школы) непозитивистского права: естественно-правовая, социологическая, психологическая, этическая, либертарно-правовая и др.

Зависимость определения права от типа правопонимания. Определения права, исходя из позитивистского правопонимания. Определение права, закрепленное в Законе Республики Беларусь «О нормативных правовых актах в Республике Беларусь» (легальное определение права).

### **Тема 4. Происхождение права**

Происхождение права как исторический процесс. Объективные и субъективные факторы, воздействующие на возникновение и развитие права.

Два этапа происхождения права. Социальное («общесоциальное», «предправо», «протоправо», «мононормы», «универсальные нормы социальной жизни», «изначальные формы социального регулирования», «неписанное») и юридическое («судебное», «государственное», «специально-социальное», «писанное») право: сущность, особенности и взаимодействие.

Восточный и западный типы происхождения права. Восточный тип: право как составная часть религии, предназначенная для регулирования наиболее значимых отношений в рамках конкретной религиозной доктрины. Западный тип: право как самостоятельная регулятивная система, предназначенная для регулирования отношений между людьми на основе добра и справедливости. Синтез восточного и западного типов права в кодификации Юстиниана.

Теории происхождения права: теологическая, экономическая, историческая, психологическая и др.

### **Тема 5. Сущность права**

Содержание сущности права: принципы, функции, социальное назначение и др. Право как верховенствующий универсальный регулятор общественных отношений необходимый для обеспечения социального прогресса, находящий свое внешнее выражение в системе правовых норм.

Обусловленность сущности права типом правопонимания. Сущность позитивистского права: возведенная в закон воля социальной группы, обладающая государственной властью. Сущность непозитивистского права: система естественных, неотъемлемых прав человека, существующих независимо от воли государства и выражающих меру социальной свободы человека.

Понятие принципов права. Виды принципов: общеправовые, межотраслевые, отраслевые, принципы отдельных правовых институтов.

Понятие функций права. Виды: охранительная, регулятивная и др.

### **Тема 6. Право и власть в системе социального регулирования**

Понятие регулятора общественных отношений.

Социальная норма как нормативный элемент социального регулирования. Понятие и признаки (правило поведения, общий характер, многократность действия и др.) социальных норм.

Классификации социальных норм: в зависимости от сферы действия и содержания (экономические, политические, организационные, этические и др.), по способу формирования и их обеспечения (нормы морали, права, религиозные, корпоративные, обычаи), по способам фиксации содержания (формально определенные и формально неопределенные, устные и письменные, явные и латентные), в зависимости от социальной направленности (позитивные и негативные), по способам образования (создаваемые сознательно и стихийные).

Функции социальных норм: регулятивная, оценочная, трансляционная и др.

### **Тема 7. Механизм правового регулирования: понятие, стадии, элементы.**

Правовое регулирование общественных отношений: понятие, предмет, пределы, типы. Методы и способы правового регулирования.

Понятие механизма правового регулирования общественных отношений и его общая характеристика. Стадии процесса правового регулирования. Основные элементы механизма правового регулирования. Значение и взаимодействие элементов механизма правового регулирования общественных отношений.

Понятие и критерии эффективности правового регулирования общественных отношений.

### **Тема 8. Человек. Общество. Право**

Юридическое содержание терминов «личность», «человек», «гражданин».

Понятие правового статуса личности. Виды: международный, конституционный, отраслевой, общий, специальный, индивидуальный и др. Содержание правового статуса личности: субъективные права, юридические обязанности, гарантии их реализации и др.

Юридическое закрепление прав человека как основа возникновения правового статуса личности. Теория прав человека. Классификации прав человека: по «поколениям» прав человека, в зависимости от сферы общественных отношений и др. Правовой механизм обеспечения прав личности. Понятие и виды гарантий прав и свобод личности. Понятие юридических обязанностей. Виды: защита государства, исполнение законов, уплата налогов и др.

Корреляция прав и обязанностей. Взаимные права и обязанности государства и личности как оптимальный способ их взаимодействия. Пределы вмешательства государства в сферу прав и свобод личности.

### **Тема 9. Основные концепции происхождения и сущности государства**

Происхождение государства: многообразие теорий происхождения государства. Отличие теорий происхождения государства от способов образования конкретных государств. Особенности формирования белорусской государственности.

Сущностная характеристика государства в истории политических и правовых учений. Многообразие подходов к пониманию государства. Понятие государства.

Общая характеристика теорий происхождения государства и права (теологическая, патриархальная, договорная, экономическая, психологическая, органическая и др.).

### **Тема 10. Сущность государства**

Сущность и социальное назначение государства: классовый и общесоциальный подход.

Государственная власть и принуждение. Власть и право: ограничение власти правом, власть как субъект, изменяющий право. Значение государственной власти, ее авторитет.

Государство как историческая форма публичной власти. Государство как всеобщий и локальный феномен. Государство как территориальная, социальная, этническая и культурная форма власти. Формы бытия публичной власти: вождество, полис, империя, новоевропейское государство.

Понятие и основные признаки государства: публичная власть, территория, население, налоги, суверенитет, право. Специфические (юридические) признаки в определениях государства: неразрывная связь права и государства, государство

как правопорядок, законность, приоритет закона над государством, ограничение государственной власти правом (легистский подход).

Интерпретация сущности государства в современной науке.

### **Тема 11. Формы государства**

Понятие и элементы формы государства.

Форма правления как способ организации верховной государственной власти. Классификация форм правления. Характерные черты и виды монархии. Абсолютные и ограниченные монархии. Характерные черты и виды республики. Президентские, парламентские и смешанные республики.

Форма государственного устройства как способ территориальной организации государства. Классификация форм государственного устройства. Характерные черты унитарных государств. Федерация: понятие и виды. Конфедерации, содружества, сообщества, союзы как формы межгосударственных образований.

Политико-правовой режим, его разновидности и социальная обусловленность. Характерные черты и виды демократических и недемократических политико-правовых режимов. Формы демократии: представительные, непосредственные.

### **Тема 12. Функции и аппарат государства**

Понятие функций государства. Различные подходы в классификации функций государства. Функций государства по сферам их осуществления. Внутренние и внешние функции государства, их содержание, характеристика. Формы осуществления функций: правовые, организационные.

Понятие и назначение механизма (аппарата) государства. Соотношение понятий «механизм» и «аппарат» государства. Государственные органы, учреждения, организации.

Принципы организации и деятельности государственного аппарата в современных демократических странах. Концепция единства и разделения властей. Теория разделения властей как основа формирования и деятельности механизма государства в современном демократическом обществе.

Понятие и признаки органа государства. Система органов государства и их классификация.

### **Тема 13. Правовое государство и гражданское общество**

Правовое государство в истории политико-правовой мысли.

Основные положения теории правового государства. Соотношение государства и права. Народ как источник власти в правовом государстве. Личность в правовом государстве. Теория разделения властей. Правовое государство и гражданское общество. Социальная направленность правового государства.

Основные предпосылки формирования социального правового государства.

Реализация принципов правового государства в Конституции Республики Беларусь, государственном строительстве и юридической практике.

## **Тема 14. Типология права и государства**

Понятие типологии, ее виды. История общества и права.

Типология права в формационном подходе. Рабовладельческое право, его характерные черты, его наиболее адекватное отражение в римском праве. Западный и восточный тип рабовладельческого права. Феодальное право, его специфика. Партикуляризм феодального права. Законодательное закрепление сословного неравенства в правах и обязанностях. Буржуазное право. Формальное равенство всех перед законом. Свобода, братство, безопасность и иные принципы буржуазного права. Постбуржуазное современное социальное право в социальном правовом государстве и правовом гражданском обществе как новый тип права. Основные положения социалистического права: теория и практика.

Типология права и государства в цивилизационном подходе. Социальный прогресс, «правовая техника», «правовой стиль» как критерий типологии права. Этнические, культурные, географические, религиозные и иные критерии.

## **Тема 15. Нормы права**

Социальные и технические нормы.

Социальные нормы общества: понятие и признаки. Классификация социальных норм общества. Нормы права и другие социальные нормы: общность, различие, взаимодействие. Право и мораль. Право и обычаи. Право и религия. Право и корпоративные нормы.

Понятие и признаки нормы права. Типичные и нетипичные нормы права. Структурные элементы типичной нормы права. Различные подходы к структуре нормы права. Норма права и статья нормативного правового акта. Способы изложения элементов нормы права в статьях нормативного правового акта.

Классификация норм права по различным основаниям. Императивные, диспозитивные, рекомендательные, поощрительные нормы права. Нормы-принципы, дефинитивные нормы, декларативные нормы, коллизионные нормы, оперативные нормы.

## **Тема 16. Правовые отношения**

Правоотношения как юридическая форма общественных отношений. Объективное и субъективное право. Структура (элементы) правоотношения.

Объекты правоотношения: понятие и виды. Характеристика объектов правоотношений.

Субъективные права и обязанности субъектов правоотношений. Элементы структуры субъективного права.

Форма и содержание правоотношений.

Классификация правоотношений по различным основаниям.

Субъекты права и правоотношений. Понятие правосубъектности: правоспособность и дееспособности. Деликтоспособность, сделкоспособность. Правовой статус и правовое положение. Виды субъектов правоотношений: индивиды (физические лица) и организации. Юридические лица. Государство как субъект правоотношений.



Юридические факты как основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений. Классификация юридических фактов: по правовым последствиям, в зависимости от волеизлияния субъектов права, по форме проявления. Юридическое состояние. Юридический состав. Юридические презумпции. Правовые фикции.

### **Тема 17. Правовая система**

Понятие правовой системы, правовой семьи и их соотношение.

Общая характеристика правовой карты мира. Основные правовые системы в зависимости от преобладающего источника права: англосаксонская (общего права), романо-германская (континентальная), религиозная (мусульманского, индуистского, иудейского и др. права), традиционная (обычного права).

Понятие системы права. Структурные элементы системы права.

Основания деления права на отрасли. Предмет и метод правового регулирования. Основные и дополнительные методы правового регулирования общественных отношений.

Внутрисистемные связи права: частное и публичное право, материальное и процессуальное право. Взаимодействие международного права и национального права современных государств. Основные отрасли права Республики Беларусь.

Соотношение системы права и системы законодательства. Отрасли права и отрасли законодательства. Система законодательства Республики Беларусь.

### **Тема 18. Источники (формы) права**

Понятие формы (источника) права. Основные исторические формы (источники) права. Понятие и характеристика правового обычая, юридического прецедента, нормативного договора, религиозного писания, юридической доктрины, нормативного правового акта как источников права. Основной источник права в различных правовых системах современности.

Формы (источники) права Республики Беларусь. Виды нормативных правовых актов в Республике Беларусь.

Признаки нормативного правового акта: официальный документ, установленная форма, содержит общеобязательные правила поведения, рассчитан на неопределенный круг лиц и неоднократное применение и др.

Отличие нормативного правового акта от правоприменительного и интерпретационного актов.

Виды нормативных правовых актов в Республике Беларусь. Декреты, Указы, Директивы Президента Республики Беларусь, их соотношение с Законом.

Действие нормативного правового акта по предмету правового регулирования, во времени (его вступление в юридическую силу, прекращение действия, «обратная сила» и «переживание» нормативного правового акта), в пространстве (территория государства и экстерриториальное действие закона), по кругу лиц.

### **Тема 19. Правотворчество**

Понятие правотворчества. Правотворчество и формирование права. Виды правотворчества. Делегированное и санкционированное правотворчество. Принципы правотворческой деятельности. Стадии правотворчества. Особенности законотворческого процесса. Условия и факторы правотворческой деятельности в современном демократическом государстве.

Систематизация нормативных правовых актов. Виды систематизации: инкорпорация, кодификация, консолидация. Виды систематизации нормативных правовых актов в Республике Беларусь.

Понятие и основные требования юридической техники. Язык и стиль нормативного правового акта.

Нормотворческая деятельность в Республике Беларусь, систематизация актов национального законодательства. Свод законов. Правовое регулирование нормотворческой деятельности и систематизации нормативных правовых актов в Республике Беларусь.

## **Тема 20. Реализация права**

Понятие и формы реализации права. Непосредственные формы реализации права, их характеристика. Соотношение обязывающих, управомачивающих, запрещающих норм права с формами их реализации. Активные и пассивные формы реализации. Зависимость форм реализации от воли субъекта права.

Особенности применения права как формы его реализации.

Понятие и особенности правоприменения как особой формы его реализации. Субъекты применения права. Случаи, при которых необходима правоприменительная деятельность. Стадии процесса применения права.

Понятие правоприменительных актов, их формы, классификация. Отличия правоприменительных актов от нормативных правовых актов. Правоприменительные акты судов, органов предварительного расследования, обеспечения управленческой деятельности.

## **Тема 21. Толкование права**

Толкование правовых норм: понятие и виды. Уяснение и разъяснение смысла правовой нормы как стадии толкования. Толкование правовых норм по субъекту (по юридической силе). Толкование правовых норм по способу. Толкование правовых норм по объему.

Значение толкования права для правотворчества и правоприменения.

Акты официального толкования правовых норм, их отличие от нормативных правовых актов.

Пробелы в праве, способы их устранения и преодоления. Аналогия закона и аналогия права. Субсидиарная аналогия закона.

## **Тема 22. Правосознание и правовая культура**

Правосознание как форма общественного сознания. Понятие правосознания. Структура и виды правосознания. Правовая идеология, правовая психология, правовая мораль. Функции правосознания.

Правовое мировоззрение. Формы деформации правосознания. Правовой идеализм и правовой нигилизм: понятие, истоки и пути преодоления.

Правовая культура: понятие, структура и виды. Правовая культура общества, личности, юриста. Показатели правовой культуры. Соотношение правовой культуры и правосознания. Пути повышения правовой культуры.

### **Тема 23. Правовое поведение. Правонарушение**

Понятие правомерного поведения. Элементы юридического состава правомерного поведения. Мотивация правомерного поведения. Виды правомерного поведения в зависимости от элементов юридического состава.

Понятие и основные признаки правонарушения. Виды правонарушений по различным основаниям.

Юридический состав правонарушения: понятие, элементы.

Объект правонарушения: понятие и виды. Структура Особенной части Уголовного кодекса Республики Беларусь в зависимости от объекта преступления.

Объективная сторона правонарушения: основные, факультативные элементы. Материальный состав, формальный состав правонарушения.

Субъект правонарушения. Субъект преступления: деликтоспособность, «субъективное вменение».

Субъективная сторона правонарушения: элементы, формы вины. Квалификация правонарушений в зависимости от элементов субъективной стороны.

### **Тема 24. Юридическая ответственность**

Понятие и признаки юридической ответственности. Позитивная и негативная юридическая ответственность. Государственное принуждение и юридическая ответственность. Основания юридической ответственности: объективное, субъективное, формальное. Основания освобождения от юридической ответственности.

Виды юридической ответственности, их особенности. Цели и принципы юридической ответственности. Презумпция невиновности. Презумпция вины.

### **Тема 25. Правовая законность и правопорядок**

Теоретические основы законности. Понятие, основные принципы и гарантии законности. Общие и специальные гарантии законности. Демократия и законность. Законность и целесообразность. Субъекты законности. Причины нарушения законности и пути их устранения.

Понятие правопорядка. Правопорядок и общественный порядок, их соотношение, место в механизме правового регулирования. Законность и дисциплина. Значение законности и правопорядка в обеспечении стабильности и прогрессивного развития общества.

Укрепление законности – важнейшее условие формирования и функционирования правового государства.

### **III. ИНФОРМАЦИОННО-МЕТОДИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ**

#### **ПЕРЕЧЕНЬ ОСНОВНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.). – Минск: Амалфея, 2005. – 48 с.
2. О нормативных правовых актах Республики Беларусь [Электронный ресурс]: Закон Респ. Беларусь, 10 янв. 2000 г., № 361-3 : в ред. Закона Респ. Беларусь от 02.07.2009 г. // КонсультантПлюс. Беларусь/ ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2015.
3. Вишневский, А.Ф. Общая теория государства и права: курс лекций / 5-е изд., испр. и доп. / А.Ф. Вишневский. – Минск, 2011. – 365 с.
4. Общая теория государства и права / Э.А. Калинина, А.Л. Козик. – Минск: Молодежное, 2011. – 160 с. – (Библиотека юриста).
5. Общая теория государства и права: опорные конспекты курса интенсивного изучения / Н.А. Слободчиков. – 2-е изд., перераб. и доп. – Минск, МИТСО, 2009. – 32 с.
6. Общая теория государства и права: учебник, 3-е изд., перераб. и доп. / А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский: Под общ. ред. проф. В.А. Кучинского. – Минск: Интегралполиграф, 2009. – 552 с.
7. Общая теория государства и права. Академический курс в 3-х томах / Под ред. М.Н. Марченко М., 2001.
8. Общая теория права : учебн. пособие / В. А. Абрамович [и др.] ; под общ. ред. С. Г. Дробязко, С. А. Калинина. — Минск : БГУ ; издательство «Четыре четверти», 2014. — 416 с.
9. Общая теория права: учеб. пособие для вузов / С.Г. Дробязко, В.С. Козлов. - 2-е изд., исправл. и доп. - Минск : Амалфея, 2007. - 480 с.
10. Теория государства и права. Хрестоматия: В 2-х томах / Лазарев В.В., Липень В.В. - М.: Юристъ, 2001. - 620 с.
11. Тиковенко, А. Г. Общая теория государства и права: учебн. пособие / А.Г. Тиковенко, Г.А. Василевич, А.Ф. Вишневский, В.А. Кучинский, Л.О. Мурашко. – Мн.: Книжный дом, 2006. – 320 с.
12. Учебно-методический комплекс: в 3 ч. – / Э.А. Калинина, А.Л. Козик. – Минск: МИТСО, 2009. – Ч. 1: Общая теория государства и права. Краткий курс лекций. – 198 с.
13. Учебно-методический комплекс: в 3 ч. – Ч. 2. Общая теория государства и права. Планы семинарских занятий, тесты, глоссарий / сост. Э.А. Калинина, А.Л. Козик. – Минск : МИТСО, 2011. – 80 с.

#### **ПЕРЕЧЕНЬ ДОПОЛНИТЕЛЬНОЙ УЧЕБНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

1. Бержель, Ж.-Л. Общая теория права / Ж.-Л. Бержель; пер. с фр.; под общ. ред. В.И. Даниленко. – М.: Издательский дом NOTA VENE, 2000.–576 с.

2. Зорченко, Е.А. Общая теория права: пособие / Е.А. Зорченко, Н.М. Юрашевич; Акад. упр. при Президенте Респ. Беларусь. – Минск: [Б.и.], 2008. – 187 с.
3. Коркунов, Н.М. Лекции по общей теории права / Н. М. Коркунов. – СПб.: Изд-во «Юридический центр Пресс», 2003. – 430 с.
4. Общая теория права: учеб. пособие для учащихся спец. «Правоведение» учреждений, обеспечивающих получение сред. спец. образования / Г.А. Василевич [и др.]; под общ. ред. А.Г. Тиковенко. – Минск: Книжный Дом, 2006. – 320 с.
5. Петражицкий, Л.И. Общая теория права в связи с теорией нравственности / Л.И. Петражицкий. – Сер. «Мир культуры, истории и философии». – СПб.: Изд-во «Лань», 2000. – 608 с.
6. Поляков, А.В. Общая теория права: курс лекций / А.В. Поляков. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2001. – 656 с.
7. Проблемы общей теории права и государства: учебник для вузов; под общ. ред. академика РАН, д.ю.н., проф. В.С. Нерсисянца. – М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА-ИНФРА·М), 2002. – 832 с.
8. Проблемы общей теории права: учеб. пособие для вузов по спец. «Юриспруденция» / М.Н. Марченко [и др.]; под ред. М.Н. Марченко. – М.: Юрист, 2005. – 656 с.
9. Сільчанка, М.У. Агульная тэорыя права: вучэб.-метады. комплекс / М.У. Сільчанка. – Гродна: ГрДУ, 2008. – 709 с.
10. Трахименок, С.А. Общая теория права: курс лекций / С.А. Трахименок; Акад. упр. при Президенте Республики Беларусь. – Минск: [Б. и.], 2006. – 240 с.
11. Широков, А.Т. Общая теория права: курс лекций / А.Т. Широков; Акад. упр. при Президенте Республики Беларусь. – Минск: [Б. и.], 2005. – 211 с.
12. Юрашевич, Н.М. Общая теория права: учеб.-методич. пособие / Н.М. Юрашевич; Акад. упр. при Президенте Республики Беларусь. – Минск: [Б.и.], 2006. – 229 с.

#### IV. ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ К ЭКЗАМЕНУ

1. Понятие и предмет общей теории права. Функции общей теории права.
2. Общая теория права в системе общественных и юридических наук.
3. Понятие методологии и метода общей теории права.
4. Понятие и сущность права.
5. Основные подходы к пониманию права (позитивистская, естественно-правовая, социологическая и историческая школы права).
6. Понятие государства: разнообразие подходов.
7. Характеристика признаков государства.
8. Причины многообразия теорий происхождения государства. Краткая характеристика теорий происхождения государства (историко-материалистическая, договорная, насилия, теологическая, патриархальная, органическая).
9. Понятие и элементы формы государства.
10. Форма правления.
11. Форма государственного устройства.
12. Политико-правовой режим.
13. Понятие и классификации функций государства.
14. Правовой статус личности.
15. Возникновение, развитие и современное состояние концепции прав человека.
16. Типология права и государства.
17. Развитие и становление теории правового государства. Понятие и принципы правового государства.
18. Понятие и признаки социальных норм. Взаимодействие права с иными социальными нормами.
19. Понятие и признаки нормы права.
20. Структура нормы права.
21. Виды норм права.
22. Понятие и виды форм (источников) права.
23. Нормативные правовые акты: понятие и виды.
24. Пределы действия нормативных правовых актов во времени.
25. Понятие и элементы системы права.
26. Основания построения системы права.
27. Общая характеристика основных отраслей права.
28. Материальное и процессуальное право. Частное и публичное право.
29. Система права и система законодательства.
30. Система права и правовая система.
31. Понятие и классификация правовых систем современности.
32. Понятие, виды, принципы правотворчества (нормотворчества).
33. Стадии нормотворческого процесса. Законодательный процесс.
34. Систематизация нормативных правовых актов: понятие, цели и виды.
35. Понятие, признаки, структура, виды правовых отношений.
36. Юридические факты: понятие и классификация.

37. Понятие реализации права и ее формы.
38. Применение как особая форма реализации права. Стадии применения права.
39. Толкование норм права: понятие, цели и виды.
40. Правоприменительные акты, их виды, формы, отличие от нормативных правовых актов.
41. Правосознание: понятие, структура, виды, деформации.
42. Правовая культура: понятие, структура, виды, показатели.
43. Правомерное поведение, правонарушение, юридическая ответственность. Понятие, признаки и состав правомерного поведения.
44. Понятие и признаки правонарушения.
45. Виды правонарушений.
46. Юридический состав правонарушения.
47. Юридическая ответственность: понятие, виды, основания, цели, принципы.
48. Понятие, принципы, гарантии законности.
49. Правопорядок, общественный порядок: понятие, соотношение.

## **V. КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ ПО УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЕ «ОБЩАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА»**

### **Тема 1. Понятие и предмет общей теории права**

Общая теория права – это наука, а наука – это сфера деятельности человека, направленная на выработку и систематизацию объективных знаний о действительности. Иными словами, это развивающаяся система достоверных, наиболее существенных знаний об объективных законах развития природы, общества, человека. Не любые знания являются научными. Они должны быть достоверными, проверяемыми, объективными, системными и т.д.

Каждая наука имеет свой предмет, который ее отличает от иных. По предмету все науки делятся на 3 группы: естественные, гуманитарные (общественные), точные. В систему общественных или социальных наук входит и юриспруденция (юридическая наука, правоведение).

Юриспруденция относится к числу древнейших наук. Впервые знания о праве достаточно системно были изложены в работах древнегреческих мыслителей, римских юристов и др. Как и многие иные науки, наиболее интенсивно правоведение начинает развиваться в 17 столетии.

Юриспруденция (юридическая наука) – это система полных, достоверных и всесторонних знаний о праве, в основе которой лежит совокупность понятий, категорий и научных законов, отражающих закономерности возникновения, развития и функционирования права.

В систему юридических наук входят:

1. общетеоретические и историко-правовые науки (общая теория права; философия права; социология права; история политических и правовых учений; история государства и права Беларуси; история государства и права зарубежных стран и др.);
2. отраслевые юридические науки (конституционное право; гражданское право; административное право; уголовное право и др.);
3. прикладные или специальные юридические науки (юридическая психология; криминалистика; криминология; судебная медицина и др.);
4. международно-правовые науки (международное публичное и международное частное право).

Общая теория права – это фундаментальная юридическая наука, которая изучает сущность, наиболее общие закономерности и тенденции происхождения, развития и функционирования права и государства в их постоянном взаимодействии. Прямыми ее предшественниками как науки и учебной дисциплины были философия и энциклопедия права.

При этом она имеет двуединый предмет – право и государство. Право и государство – это разные самостоятельные социальные явления, но в то же время взаимосвязанные, взаимообусловленные, в реальности не существующие по отдельности, одно без другого. Имея свои специфические закономерности возникновения и развития, право позитивное немислимо без государства, ведь последнее устанавливает нормы права и является их гарантом, а государство



немыслимо без права для выполнения своих непосредственных функций и задач. Общая теория права и теория права и государства (или общая теория права и государства), в сущности, – два названия одной и той же науки. Однако официальное название в Беларуси – «Общая теория права». Исходя из специфики (дуализма) предмета (объекта) общей теории права, в ней выделяют два основных раздела: во-первых, теорию права (понятие, сущность и формы или источники права; общие закономерности его развития, функции и принципы, нормы права; правосознание, правоотношения и т. д.), а, во-вторых, теорию государства (понятие, сущность и формы государства, общие закономерности его развития, функции, аппарат, механизм и место государства в политической системе общества).

В литературе выделяют следующие функции ОТП:

- онтологическая (гр. *ontos* – сущее; *logos* – понятие, учение), направленная на получение ответов на вопросы, что есть право и государство, в чем заключается их сущность, как и почему они возникли и что представляют собой в настоящее время, каково их социальное назначение;
- гносеологическая (гр. *gnosis* – познание; *logos* – понятие, учение), нацеленная на исследование природы познания, его отношения к реальной государственно-правовой действительности, тем самым способствует развитию познания, установлению истины;
  - методологическая (гр. *methodos* – путь, исследование, прослеживание), обеспечивающая иные юридические науки методами, приемами и средствами познания, обобщающая на теоретическом уровне эмпирический материал в системе понятий (категорий), формулирующая научные законы, теории, аксиомы;
  - идеологическая, оказывающая влияние на формирование мировоззрения и жизненной позиции личности, социальных групп, общества;
  - прикладная (практическая), вырабатывающая конкретные комментарии, предложения по совершенствованию законодательства;
  - аксиологическая (гр. *axis* – ценность), нацеленная на утверждение в обществе ценности права как социального регулятора, правового государства, демократии, прав и свобод личности и гуманизма в массовом и индивидуальном сознании;
- и другие функции.

## **Тема 2. Методология юридической науки**

Методология – наука о принципах, способах и формах научного познания.

Методология (эпистемология) общей теории права – это теория познания сущности, содержания права как сложного важнейшего социального явления. Ее предметом является не право, а сам процесс познания права. Иными словами, это совокупность приемов и способов, с помощью которых осуществляется процесс получения объективно-истинных знаний о сущности и закономерностях и тенденциях развития и функционирования правовых явлений.

Методологический состав общей теории права включает в себя:

- 1) всеобщие (мировоззренческие или философские) – наиболее универсальные принципы мышления: метафизика, диалектика

(материалистическая и идеалистическая) и др. Так, диалектика (гр. *dialectike* – вести беседу, полемику) – это универсальный метод, позволяющий изучать право в развитии его и самодвижении;

2) общие методы – анализ и синтез, обобщение, абстрагирование, восхождение от абстрактного к конкретному, системно-структурный метод, метод дедукции и индукции и другие, также используемые во всех науках, однако они не охватывают всех стадий научного познания;

3) специальные методы – статистические, социологические, психологические, математические, разработанные конкретными науками и используемые для познания правовых явлений;

4) частные методы правовой науки – метод толкования, сравнительно-правовой метод, исторически-правовой метод, метод юридического анализа и другие, разработанные общей теорией права для исследования правовых понятий.

Подробнее о некоторых частных методах. Метод сравнительного правоведения позволяет изучить правовые системы различных государств путем их сравнения (сопоставления) в целом либо их отдельных компонентов. Метод правового эксперимента нацелен на апробирование законодательных нововведений в отдельной области или районе конкретного государства. Метод правового прогнозирования – это предвидение развития правовых явлений, действия норм права и т.д. Формально-юридический метод позволяет исследовать право вне связи с другими явлениями общества при рассмотрении структуры права. Метод толкования права нацелен на раскрытие содержания норм права, выявления воли законодателя, выраженной в нормативных правовых актах (соотнесения «буквы закона» и «духа закона»). Историко-правовой метод направлен на уяснение сущности и содержания определенного правового явления посредством проведения анализа подобного явления, существовавшего прежде как на территории данного государства, так и за его пределами.

### **Тема 3. Основные концепции происхождения и сущности права**

Правопонимание – это сложившиеся в юридической теории концептуальные взгляды на сущность права, формы его выражения (источники), связь с государством, причины происхождения, назначение и др.

Критерии разграничения типов правопонимания:

- соотношение права и государства,
- соотношение права и закона,
- признание либо непризнание естественных прав и свобод человека в качестве содержания права.

Чаще всего выделяют два типа правопонимания: позитивистский и непозитивистский.

Позитивистский тип правопонимания рассматривает право как:

- продукт государственной власти,
- систему норм, чей общеобязательный характер обеспечен принудительной силой государства.

Право сводится к принудительно-властным установлениям, к формальным источникам так называемого позитивного права, т. е. к закону (в широком смысле).

Непозитивистское правопонимание разграничивает систему норм права и собственно само право.

Позиция непозитивистов основана на том, что помимо формальных требований они предъявляют к праву содержательные требования, т. е. не все властно установленные нормы, отвечающие требованиям формальной корректности, являются правом, а только те из них, которые отличаются особым, правовым содержанием.

Направления (школы) позитивистского права:

- классический этатический позитивизм (нормативизм, легизм),
- марксистско-ленинское понимание права,
- неопозитивизм и др.

Направления (школы) непозитивистского права:

- естественно-правовая (юснатурализм),
- социологическая,
- психологическая,
- либертарно-правовая и др.

Позитивизм юридический: Право – система формально-определённых, установленных либо санкционированных государством общеобязательных правил поведения (норм права), регулирующих общественные отношения, обеспечиваемых возможностью государственного принуждения. отождествление права и закона.

Позитивизм юридический (правовой) (лат. *positivus* - положительный) – это направление в юриспруденции, сторонники которого ограничивают задачи юридической науки изучением позитивного права (систему норм права, зафиксированных в формальных источниках права: нормативных правовых актов, в первую очередь, в законах, нормативных договорах и т.д.). Основоположник Д. Остин, 19 век.

Марксистско-ленинское (классовое, историко-материалистическое) правопонимание: право – возведенная в закон воля господствующего класса.

Как и государство, оно является продуктом классового общества. Его содержание носит классово-волевой характер. Возникновение и существование права объясняется необходимостью нормативного регулирования общественных отношений в интересах экономически господствующего класса. Марксистско-ленинское учение видит сущность права в его классовости и материальной обусловленности. Основоположники К. Маркс, Ф. Энгельс, Ленин, 19-20 века.

Нормативизм: право – иерархическая система правовых норм, представленная в виде лестницы (пирамиды), где каждая верхняя ступенька обуславливает нижнюю, а нижняя вытекает из верхней, ей подчиняется. Отождествление права и закона.

Разновидностью современного юридического позитивизма является нормативизм Г. Кельзена, 20 век. Это правовая доктрина, рассматривающая право

исключительно как объективную логическую форму, абстрагированную от социального, психологического и исторического содержания, как бы в "чистом виде" (поэтому нормативизм также называют "чистой теорией права").

Теория естественного права (юснатурализм): Права у человека возникает от рождения и природы, который обладает неотъемлемыми правами (право на жизнь, свободу, равенство), которые нельзя отменить, изменить. Законы соответствуют нравственным установкам людей и не могут существовать без них.

Кроме позитивного права, которое создается государством, существует общее для всех людей естественное право, стоящее над позитивным правом. Последнее основывается именно на требованиях естественного права (права на жизнь, свободное развитие, труд, участие в делах общества и государства). Понятие естественного права включает в себя представления о прирожденных и неотъемлемых правах человека и гражданина, которые являются обязательными для каждого государства. Еще римские юристы наряду с гражданским правом и правом народов выделяли естественное право (*jus naturale*) как отражение законов природы и естественного порядка вещей.

Основы теории естественного права были заложены еще в Древней Греции и Древнем Риме. Платон, Сократ и другие мыслители пытались связать право со справедливыми началами, заложенными в природе человека. Наибольшее развитие теория получила в период буржуазных революций в трудах Гроция, Спинозы, Гоббса, Локка, Монтескье, Руссо и др.

Социологическое: право – система административных и судебных решений («живое право»).

Для социологической юриспруденции характерно акцентирование внимания не на том, что есть право, а на том, как право действует. Право – это не только нормы права, но и общественные отношения, в которых нормы реализуются. Социология права не признает монополии государственно-властных учреждений на создание правовых норм, она исходит из предположения, что право коренится в обществе, в общественных институтах и их нормах. Правовые нормы государства – это лишь часть права. Наряду с ними существует «живое» право, которое есть не что иное, как сложившиеся в обществе фактические отношения. Под «живым» правом, правом в действии понимается три взаимосвязанных его проявления в социальной жизни: правопорядок, совокупность предписаний и правоприменительная деятельность в суде или административном органе.

К представителям социологической школы права относят О.Конта, Э.Дюркгейма, Л.Дюги, Е.Эрлиха, Р.Паунда, М.Ориу, 20 век.

Реалистическая школа права (одно из направлений социологической школы): самая радикальная, т.к. отрицает такое свойство права как его нормативность.

Либертарное (либертарно-юридическое): право – нормативное выражение принципа формального равенства, в единстве равной для всех нормы и меры свободы и справедливости.

Формальное равенство как сущность и принцип права включает в себя три взаимосвязанных, взаимодополняющих и взаимно предполагающих

(подразумевающих друг друга) составных компонента, три сущностных свойства права:

- 1) всеобщую равную меру (норму),
- 2) формальную свободу всех адресатов этой равной регулятивной меры (нормы),
- 3) всеобщую справедливость этой одинаково равной для всех формы регуляции.

Основоположник В.С. Нерсисянц, конец 20 века.

Легальное определение права (ст. 1 Законе от 10.01.2000 г. № 361-З «О нормативных правовых актах Республики Беларусь»): Право – система общеобязательных правил поведения, устанавливаемых (санкционируемых) и обеспечиваемых государством в целях регулирования общественных отношений.

#### **Тема 4. Происхождение права**

Ни одно сообщество (животное, а тем более человеческое) не может существовать без определенного порядка в отношении его членов. Закрепляющие такой порядок правила поведения, в какой-то части унаследованные от далеких предков, постепенно формируются в систему норм, регулирующих производство и распределение, семейные, родственные и иные общественные связи.

Первоначально закрепляется, видимо, система запретов (табу), на основе которых постепенно появляются обычаи, устанавливающие обязанности и права. Изменения в обществе, усложнение социальной жизни приводят к появлению и закреплению новых обычаев, увеличению их числа.

В более позднее время появились тесно связанные с обычаями и отражавшие существовавшие в обществе представления о справедливости, добре и зле нормы общественной морали и религиозные догмы. Все эти нормы постепенно сливаются, чаще всего на основе религии, в единый нормативный комплекс («мононормы»), в единство, обеспечивающее достаточно полную регламентацию еще не очень сложных тогда общественных отношений.

Мононормы – это нормы, соединяющие в себе различные по своему характеру правила поведения первобытного общества (ритуалы, обряды, обычаи, религиозные нормы и другие).

Таким образом, основными способами регулирования отношений в первобытном обществе были дозволения, запреты и позитивное обязывание.

Людьми, более всего заинтересованными в пресечении нарушений норм, были представители формирующихся социальных групп, которые аккумулировали в своих руках особую публичную власть. Поэтому эти властные полномочия использовались для пресечения подобных нарушений и осуществления мер принуждения к лицам, их совершающим, тем самым, обычаям придается новый особый статус – правовой. Таким образом, завершается процесс формирования правовых обычаев.

Переход общества на новый уровень развития – формирования государства – становится причиной для увеличения темпов усложнения общественных отношений, в связи с чем становится недостаточным нормативное регулирование

лишь правовыми обычаями, которые «не успевают» за быстрыми изменениями социальных отношений. В результате формируются новые источники права, среди которых законы (в широком смысле), юридические прецеденты, нормативные договоры.

Право позитивное формировалось одновременно и параллельно с государством (а в определенном смысле, право естественное, и раньше государства). Но, так или иначе, их возникновение взаимосвязано и взаимообусловлено.

### **Тема 5. Сущность права**

Сущность – это смысл данной вещи, то, что она есть сама по себе, в отличие от всех других вещей и в отличие от изменчивых, под влиянием тех или иных обстоятельств, состояний вещи.

Сущность права – это главная, внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая отражает ее истинную природу и назначение в обществе.

Современная юридическая наука не имеет единого понимания сущности права. Наиболее значимыми в истории политико-правовой мысли являются трактовки права, данные представителями естественной, психологической, исторической, позитивистской, социологической и др. теорий права.

Многообразие взглядов ученых-юристов на кардинальную проблему теории права обуславливается несколькими факторами:

- 1) сложностью права, многообразием его проявлений в обществе;
- 2) влиянием на процессы познания сущности права правовой идеологии и классовой борьбы;
- 3) различными исходными философскими и методологическими основаниями.

Сущность права вытекает из его социальной природы, политических истоков, а социальное назначение права – из его регулятивной значимости обеспечения общественного порядка.

Обусловленность сущности права типом правопонимания.

Сущность позитивистского права: возведенная в закон воля социальной группы, обладающая государственной властью.

Сущность непозитивистского права: система естественных, неотъемлемых прав человека, существующих независимо от воли государства и выражающих меру социальной свободы человека.

Признаки права:

1. государственно-волевой характер;
2. обеспеченность государственным принуждением;
3. формальная определенность (правовые акты содержат точное указание, на какие именно факты, обстоятельства, субъектов они распространяются и какие юридические последствия влекут);
4. специфическая форма выражения (для того, чтобы считаться правом государственная воля должна быть оформлена не иначе, как в качестве правового веления (правовой акт, правовой обычай, прецедент и пр.);

5. многоазовое действие;

6. процедурность (право создается, применяется, реализуется, изменяется и прекращается в рамках строго очерченных процедур);

7. объектом права являются общественные отношения.

Общее определение права на современном этапе дает Дробязко: это внешний, интегративный, общесоциальный, охраняемый государством регулятор, выражающий политическую справедливость в системе норм, определяющий круг субъектов права, их права, обязанности и гарантии с целью обеспечения социального прогресса.

Общее определение права на современном этапе дают Вишневский, Горбатов, Кучинский: Право – это система общеобязательных правил поведения (норм), установленных компетентными государственными органами в целях урегулирования общественных отношений, выражающих первоначально интересы господствующих классов, а по мере сглаживания социальных различий и демократизации общества – большинства народа с учетом мнения меньшинства, реализация которых обеспечивается государством.

Легальное определение права (ст. 1 в Законе от 10.01.2000 г. № 361-З «О нормативных правовых актах Республики Беларусь»): **Право – система общеобязательных правил поведения, устанавливаемых (санкционируемых) и обеспечиваемых государством в целях регулирования общественных отношений.**

В юридической литературе право имеет два значения.

Право в объективном смысле (объективное право) – совокупность правовых норм, существующих независимо от воли человека и его желаний.

Право в субъективном смысле (субъективное право) – право конкретного человека в определенных отношениях, выражающееся в возможности действовать по своему усмотрению, отказаться от совершения какого-либо действия или требовать соответствующего поведения со стороны третьих лиц.

Принципы права – это основополагающие универсальные нормативно-юридические начала, обладающие высшей императивностью, определяющие его содержание и сущность.

Принципы права подразделяются на:

- Общеотраслевые,
- Межотраслевые,
- Отраслевые,
- Внутриотраслевые.

Общеправовые принципы присущи всем отраслям права, отображают природу, качественное своеобразие права в целом. К ним относятся: принцип гуманизма; принцип равенства граждан перед законом; принцип взаимной ответственности человека и государства; принцип демократизма; принцип законности; принцип справедливости и т.д.

Общеправовые принципы некоторые авторы относят к разновидности источников права.

Межотраслевые принципы – принципы, характерные для нескольких отраслей права: осуществление правосудия только судом, гласность

функционирования государственных органов (в т.ч. судебного судопроизводства), государственный язык делопроизводства (в т.ч. судопроизводства), независимость судей и подчинение их только закону.

Отраслевые принципы определяют специфику конкретной отрасли права (принцип равенства всех форм собственности, принцип выборности и назначаемости должностных лиц, принцип социального партнерства и др.).

Внутриотраслевые принципы – принципы, действие которых ограничено предметом регулирования конкретного института права той или иной отрасли права (принцип поглощения менее тяжкого наказания более тяжким в уголовном праве, принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав автора в гражданском праве, принцип свободы завещания в гражданском праве).

Принципы права могут быть легализованы (т.е. закреплены в законе); выведены из содержания и смысла законодательства; сформулированы юридической практикой.

Функции права – это направления его воздействия или основные направления правового воздействия.

В юридической литературе выделяется классификация функций права в зависимости от элементов системы права:

- 1) общеправовые функции, свойственные всем отраслям права;
- 2) межотраслевые функции, свойственные двум и более, но не всем отраслям права;
- 3) отраслевые функции, свойственные только одной конкретной отрасли права;
- 4) функции правовых институтов, свойственные конкретному институту права);
- 5) функции норм права, свойственные конкретным видам норм права.

Функции права:

- Регулятивная функция права – это закрепление определенных общественных отношений, их организационное оформление,
- Охранительная функция права – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых, наиболее значимых экономических, политических, национальных, личных отношений,
- Оценочная функция права – позволяет праву выступать в качестве критерия правомерности или неправомерности чьих-либо поступков,
- Воспитательная функция права – направлена на формирование высокого уровня правосознания и правовой культуры, стимулов правомерного поведения у граждан,
- Идеологическая функция права – отражает способность права воплощать в жизнь идеологию индивидов и из объединений, оказывать влияние на их мысли и чувства
- Информационная функция права – заключается в том, что право, являясь информационной системой, выступает способом связи между субъектом и объектом управления, специфическим "посредником" между законодателем и



обществом, между творцами правовых предписаний и физическими или юридическими лицами.

- и другие.

### **Тема 6. Право и власть в системе социального регулирования**

Власть – это возможность одного субъекта оказывать давление на другого субъекта права.

Публичная власть – это власть, отделенная от общества, осуществляемая особыми организационными структурами, внешними по отношению к обществу.

Социальное (общественное) регулирование – это упорядочение (организация, регламентация) общественных отношений (поведения людей).

Регуляторы общественных отношений – совокупность определенных норм, упорядочивающих поведение людей или состояние иных объектов регулирования в различных сферах жизнедеятельности.

Существующие в современном обществе регуляторы по предмету регулирования подразделяются на две большие группы:

- социальные
- технические.

К техническим регуляторам относятся технические нормы. Техническая норма — правила эксплуатации технических средств и механизмов, регулирующие отношения между человеком и внешним миром (природой или техникой), которые не имеют социального содержания (Строительные нормы и правила, ГОСТы, Инструкции по эксплуатации бытовых приборов).

Социальные регуляторы (регуляторы общественных отношений):

- право,
- мораль,
- этика,
- религия,
- корпоративные нормы и др.

Они регулируют общественные отношения путем воздействия на волевое поведение людей.

Социальное регулирование в целом принято делить на нормативное и ненормативное (казуальное или индивидуальное).

Нормативное регулирование воздействует на индивидуально-неопределенный круг лиц (то есть на всех людей).

Индивидуальное (ненормативное, казуальное) — воздействует на конкретного человека или поименно определённую группу лиц.

Социальный регулятор как норма (мера, масштаб, образец), правило поведения, нормативное установление.

Признаки социальной нормы:

- адресована индивидуально-неопределённому кругу лиц (одновременно всем людям);
- регулирует наиболее типичные устойчивые общественные отношения;
- рассчитано на неоднократное применение;

- существует длительный заранее неопределённый период времени.
- регулирует только общественные отношения, то есть отношения между людьми.

- подкреплена мерами общественного воздействия, чтобы побудить людей ее исполнить.

Классификации социальных норм:

- в зависимости от сферы действия и содержания (экономические, политические, организационные, этические и др.),

- по способу формирования и их обеспечения (нормы морали, права, религиозные, корпоративные, обычаи),

- по способам фиксации содержания (формально определенные и формально неопределенные, устные и письменные, явные и латентные),

- в зависимости от социальной направленности (позитивные и негативные),

- по способам образования (создаваемые сознательно и стихийные) и др.

Функции социальных норм:

- регулятивная,

- оценочная,

- информационная и др.

Социальные нормы, регулирующие отношения между людьми в соответствии с представлением о добре и зле – это моральные нормы.

Социальные нормы, которые разрабатываются и принимаются государством, – это нормы права.

Правила поведения, сложившиеся вследствие фактического его применения в течение длительного времени – это обычаи (в отличие от правовых обычаев, они не санкционируются и не гарантируются государством).

## **Тема 7. Механизм правового регулирования**

Правовое воздействие – как взятый в единстве и многообразии весь процесс влияния права на общественную жизнь, сознание и поведение людей. Структура механизма правового воздействия в себя включает: механизм правового регулирования, правовое сознание, правовая культура, правотворческий процесс и др. Правовое воздействие – это более широкое понятие в сравнении с понятием «правовое регулирование».

Механизм правового регулирования – это важнейший элемент механизма правового воздействия. Итак, правовое регулирование – это специфическое воздействие на общественные отношения, которое осуществляется посредством закрепления за участниками этих отношений (гражданами, учреждениями, организациями) определенных юридических прав и обязанностей. Иными словами, это осуществление при помощи права всей системы правовых средств воздействия на общественные отношения, на поведение людей. В свою очередь, механизм правового регулирования – это единая система правовых средств, при помощи которых обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения.

Элементы механизма правового регулирования: нормы права, юридические факты, акты применения норм права, правовые отношения, акты реализации прав и обязанностей.

Стадии механизма правового регулирования:

- регламентация общественных отношений,
- возникновение субъективных прав и юридических обязанностей,
- реализация норм права.

Способы правового регулирования:

- запрет,
- дозволение,
- обязывание.

Методы правового регулирования:

• императивный (авторитарный) – это способ регулирования на началах субординации с применением властных приемов регламентации отношений, в рамках которого нет возможности для выбора варианта поведения, последний точно предписан либо запрещен.

• диспозитивный (автономный, частно-правовой) - это способ регулирования отношений между равноправными участниками, предоставляющий последним выбирать форму своих взаимоотношений, урегулированных нормами права.

Типы правового регулирования:

- общедозволительный (разрешено все, что не запрещено законом),
- разрешительный (запрещено все, что не разрешено законом).

## **Тема 8. Человек, общество, право**

Правовой статус – это совокупность прав, свобод и обязанностей, определяющих положение субъекта права в обществе (государственно-организованном). В содержание правового статуса личности входят:

- субъективные права,
- юридические обязанности,
- гарантии их реализации и др.

Виды правового статуса личности: международный, конституционный, отраслевой, общий, специальный, индивидуальный и др.

Основой возникновения правового статуса личности является юридическое закрепление прав человека. Иными словами, права человека – это права, образующие основу правового статуса личности. Именно они составляют ядро конституционного права правовых государств (так называемые «права и свободы человека и гражданина»). Конкретное выражение и объем этих прав в праве различных государств в праве позитивном, т.е. в формальных источниках права), как и в различных международно-правовых договорах может отличаться. В международном публичном праве известнейший документ, их закрепляющий – Всеобщая Декларация прав человека, которая была принята и провозглашена 10 декабря 1948 года резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеей ООН.

Классификации прав человека:

- по «поколениям» прав человека,
- в зависимости от сферы общественных отношений и др.

Концепция «поколений» прав человека возникла в 70-е годы XX века. Права человека, по времени их возникновения, делятся на три поколения:

1. Первое поколение — личные и политические права, провозглашенные Великой Французской революцией, а также американской борьбой за независимость.

2. Второе поколение — социально-экономические и культурные права, которые появились в результате борьбы народа за улучшение своего положения.

3. Третье поколение — права коллективные: право на мир, право на разоружение, право на здоровую окружающую среду, право на развитие и другие.

Вопрос о признании прав третьего поколения является спорным. Большинство специалистов считает, что в рамках прав человека нельзя говорить о коллективных правах. Права человека — это не права наций, меньшинств или иных социальных групп. Это права отдельных лиц, права «единицы».

Классификация прав человека в зависимости от сферы общественных отношений:

- Личные – право на жизнь; наказуемость только по суду — запрет внесудебной расправы; неприкосновенность личности; свобода передвижения и выбора места жительства; неприкосновенность жилища; неприкосновенность переписки и т.д.

- Политические – равенство перед законом; свобода совести; свобода слова и печати; свобода собраний; свобода союзов; свобода стачек; право обращений и др.

- Социальные – трудовые права (право на труд и свободу труда); на охрану семьи, материнства, отцовства и детства; на социальное обеспечение; на жилище; на охрану здоровья и медицинскую помощь; на восьмичасовой рабочий день, на справедливые условия труда, равную оплату за труд равной ценности и т. д.

- Экономические – свобода труда; свобода промышленности и торговли; свобода приобретения собственности и распоряжения ею; право наследования др.

- Культурные – право на образование; свобода наук и искусств (свобода литературного, научного и других видов творчества и преподавания); свобода преподавания и др.

- Экологические – право на благоприятную окружающую среду, на достоверную экологическую информацию (например, о состоянии окружающей среды); на возмещение ущерба, причинённого здоровью или имуществу экологическим правонарушением и др.

## **Тема 9. Основные концепции происхождения и сущности государства**

В научной литературе уже давно ведутся споры о том, каким образом первобытное общество «перешло» на государственный уровень развития. При этом важно не отличать теории происхождения государства от способов образования конкретных государств. В настоящее время существует множество

теорий о происхождении государства: теологическая, договорная, психологическая, насилия, патриархальная, теория элит, технократическая, расовая, инцестная, марксистская, экономическая и др.

Большинство теорий происхождения государства являются в то же время и теорией сущности государства. Так, теологическая теория происхождения и сущности государства рассматривает власть как божественную категорию. Патриархальная теория происхождения и сущности государства трактует происхождение общества и государства из семьи, публичная власть как трансформация отцовской власти. Органическая теория происхождения и сущности государства рассматривает государство как живой организм, совокупность взаимосвязанных органов. Договорная теория происхождения государства путем заключения общественного договора как основание создания государственной власти и всеобщего закона трактует сущность общественного договора следующим образом: превращение индивида в нераздельную часть целого (публичная персона, выступающая государством) за счет передачи своей личности во всеобщее достояние и под единое высшее руководство общей воли. В рамках теории насилия государство – это продукт последнего. Историко-материалистическая концепция происхождения и сущности государства рассматривает происхождение государства в результате исторического процесса развития, само государство как аппарат принуждения одного класса другим, а революцию как основание и причина смены исторических формаций.

Подробнее о наиболее известных теориях происхождения государства.

**Теологическая теория.** Государство – продукт воли Бога. Оно воспринимается как данность, дарованная Богом, все полностью подчиняются заместителям Бога на земле – Церкви и государству (Конфуций, Фома Аквинский, Ману, Хаммурапи и др.). Достоинства данной теории: способствует укреплению гражданского согласия в обществе; препятствует насилию, революции и гражданским войнам, переделу власти и собственности (А. В. Якушев). Недостатки теории: недоказуема, основана на вере в Бога, а не на проверенных научных знаниях. Ее трудно доказать так же, как и опровергнуть.

**Договорная теория.** Государство – творение разума человека, а не Бога. Государство появилось в результате договора между людьми (Ж.-Ж. Руссо «Об общественном договоре»; Гуго Гроций «О праве войны и мира», Т. Гоббс «Левиафан»; Дж. Локк «Два трактата о правлении»; Дж. Поннет «Трактат о политической власти»). Суть теории состоит в том, что народ заключил с правителями общественный договор для защиты естественных прав и свобод человека и гражданина, для поддержания порядка в обществе. Данная теория, возникшая в эпоху буржуазных революций, имеет демократическое содержание, обосновывает естественное право народа на восстание и свержение правителя, который не выполнил условия договора.

**Психологическая теория.** Государство – плод свойств психики человека, результат компромисса между волевыми людьми, способными управлять обществом, принимать ответственные решения, и пассивными, склонными к подчинению, к подражанию, но не способными управлять (Л. Петражицкий «Теория права и государства в связи с теорией нравственности»; Г. Тард

«Социальные законы» и др.). Данная теория справедлива, поскольку большинство населения ищет защиту у сильных, подчиняется им, а сильные стремятся властвовать над слабыми. Те, кто не способен управлять обществом, пытаются сопротивляться власти, узурпировать ее для использования в корыстных целях. Возникает необходимость в их обуздании и наказании. Свойства психики человека оказывали влияние на формирование надобщинных структур, а в дальнейшем – и государства. Недостаток данной теории: не учитываются экономические, военно-политические, социальные и другие факторы в образовании государства.

Теория насилия. На первый план выдвигаются военно-политические факторы. Ее представители полагают, что государство возникло в результате завоевания одного племени другим. Государство явилось творением завоевателей (К. Каутский «Материалистическое понимание истории»; А. Гумплович «Расы и государство»; Е. Дюринг «Ценность жизни»). Насилие действительно имело место при формировании государства у англов, саксов, арьев и др., а также при образовании империй (римской, германской, британской). Но насилие не главная и не единственная причина образования государства.

Патриархальная теория. Люди – существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, которое приводит к появлению семьи. Разрастание семей привело к образованию государства во главе с монархом (отцом, патриархом), власть которого изначально признается божественной, неограниченной. Как дети не выбирают и не смещают отца, так и подданным следует подчиняться заботливой отеческой власти государя (Аристотель, Р. Филмер, И. В. Михайловский). Достоинство теории: содействие сплочению общества, почитанию и уважению государственной власти. Недостаток: отождествление государства и семьи. Вряд ли можно назвать родственниками монарха всех подданных, нередко монархи приглашались на престол, не имея кровнородственных связей с подданными управляемого государства.

Расовая теория. Признает расы, которые способны управлять обществом и государством и не способны к этому (Ж. Гобино «Опыт о неравенстве человеческих рас», Ницше «Воля к власти» и др.).

Инцестная (половая) теория. Появление государства было вызвано необходимостью урегулирования усложнившихся половых, брачно-семейных отношений (Леви-Стросс «Структурная антропология» и др.). Развитие брачно-семейных отношений внутри родов, фратрий, племен, их объединений привело к образованию надобщинных структур (протогосударств) во главе с особыми чиновниками-управленцами, регулирующими и охраняющими эти отношения. Однако это не главная и не единственная причина образования государства.

Марксистская теория (экономическая, классовая). Возникла в XIX в. Государство – продукт экономического развития, общественного разделения труда, появления прибавочного продукта и частной собственности, а затем раскола общества на классы с противоположными экономическими интересами. Оно выступает органом для защиты имущих от неимущих (Ф. Энгельс «Происхождение семьи, частной собственности и государства»). Главной

причиной образования государства у всех народов считаются социально-экономические факторы, важны также национальные, военные и др.

Существует множество других теорий происхождения и сущности государства: либеральная, теория элит, технократическая.

Теория элит. Возникла в XX в. Народные массы не способны управлять государством и обществом, управление берут на себя элиты, которые формируются в зависимости от образования, опыта, способностей, происхождения. Народ может контролировать борьбу за власть между элитами, используя избирательное право (В. Парето, П. Моски).

Технократическая теория. Возникла в XX в., близко примыкает к теории элит. Управлять государством и обществом должны специалисты-управленцы, менеджеры, которые способны определить действительные потребности общества и наметить пути формирования, развития и функционирования государства (американский социолог и политолог Д. Белл). Технократическая теория имеет достоинства, но пронизана антидемократизмом, отрывом власти от народа.

Основные пути образования государства:

- западный (европейский),
- восточный (азиатский).

### **Тема 10. Сущность государства**

Обобщающее понятие государства появилось в XVI в. Макиавелли впервые ввёл термин «государство».

Подходы к пониманию сущности государства:

1. Теологический подход: Государство создано Богом, и его деятельность есть проявление божественной воли.

2. Юридический подход к государству состоит в том, что государство рассматривается как юридическое лицо, юридическая персонификация нации.

3. Кибернетический подход: Государство – определенная информационная система с прямыми и обратными связями.

4. Арифметический подход: Государство – сумма трех элементов: территории, населения и публичной власти.

5. Социологический подход: Государство — явление социальное, существует только в обществе, тесно с ним связано, им предопределено.

6. Либеральная концепция государства — это концепция «государства – ночного сторожа», которое не вмешивается и экономические и социальные отношения, не управляет экономикой, культурой и т. п., а только устанавливает «правила игры» — нормы права, охраняет в обществе порядок и т. п.

7. Согласно концепции «государство — менеджер» государство — нейтральный управитель общественными делами.

8. Концепция «государство — социальный арбитр» состоит в том, что государство выступает как арбитр, разрешает конфликты, сглаживает противоречия.

9. Марксистское понимание государства как особой организации, выделившейся из общества в результате его расслоения и деления на классы для подавления одного класса другим.

Государство — это, в первую очередь, организация управления обществом. Самая массовая, самая мощная и универсальная. Совокупность ее признаков раскрывает сущность государства и выделяет его на фоне других организаций.

Государство — это универсальная суверенная организация для управления обществом на основе права, обладающая особым аппаратом принуждения и особой публичной властью.

Сущность современного государства заключена в осуществлении общесоциальной политики в интересах всех слоев и групп населения, в интересах большинства с учетом мнения меньшинства.

## **Тема 11. Формы государства**

Форма государства – это организация и устройство государственной власти, обусловленные сущностью и назначением государства и отражающие исторические, экономические, национальные особенности, уровень развития демократии и культуры соответствующего общества.

Форма государства включает в себя три компонента:

- форма правления;
- форма государственного устройства;
- политико-правовой режим.

Форма правления – способ организации высших органов власти, их взаимоотношения с другими государственными органами и гражданами (подданными). Основные виды формы правления: монархия, республика.

Юридические признаки монархии :власть передается по наследству, осуществляется бессрочно, независимо от населения; сам монарх представляет государство в других странах.

Виды монархий: абсолютная, ограниченная, дуалистическая, парламентарная (конституционная) и др.

Признаки абсолютной монархии: вся полнота власти принадлежит монарху (Франция XVI–XVII вв.).

Признаки ограниченной монархии: вместе с монархом имеется другой орган власти (чаще всего парламент), без согласия которого монарх не имеет права издавать законы и распоряжения общегосударственного значения.

Признаки дуалистической монархии: наряду с монархом существуют другие высшие органы власти (парламент, правительство), но власть монарха ограничена незначительно. Традиционно дуалистическая монархия представляет собой переходный этап от абсолютной монархии к парламентарной монархии.

Признаки парламентарной (конституционной) монархии: правительство формируется из представителей определенной партии, получившей большинство голосов на парламентских выборах. Лидер победившей на выборах партии становится главой правительства, формирует состав правительства и несет ответственность перед парламентом, а не перед королем (современная Великобритания). Известна выборная монархия (в Малайзии монарх избирается членами федерации).

Юридические признаки республики: выборность; срочность; зависимость от избирателей.



Виды республики: парламентская, президентская, смешанная (полупрезидентская, полупарламентская). В парламентских республиках глава правительства назначается парламентом и несет перед ним ответственность (Германия); в президентских республиках, как правило, – президентом и несет перед ним ответственность (США). Некоторые авторы выделяют еще суперпрезидентскую республику.

Политико-правовой режим – совокупность методов, принципов, способов осуществления государственной власти.

Классификация политических режимов:

- демократические;
- недемократические (тоталитарный, авторитарный и др).

Признаки демократического режима:

1. население участвует в осуществлении государственной власти путем прямой (референдум) или представительной демократии (выборные представительные органы);
2. выборность, сменяемость высших и местных органов власти;
3. разделение властей;
4. многопартийность;
5. господство закона во всех сферах жизни;
6. доминирование в управлении методов компромисса, согласования и т. д.

Признаки недемократического режима:

1. господство одной политической партии или движения, одной официальной идеологии, одной формы собственности;
2. сведение к минимуму или ликвидация каких бы то ни было политических прав и свобод;
3. низкий жизненный уровень народа;
4. акцент на карательные меры воздействия;
5. агрессивность во внешней политике;
6. всеохватывающая милитаризация общественной жизни;
7. примат государства над правом, влекущий за собой произвол, нарушения законности, ликвидацию правовых начал в общественной жизни.

Форма государственного устройства – это способ организации единства государства и его дифференциации; национально-территориальное или административно-территориальное устройство государства, а также характер и принципы взаимоотношений между государством как целым с его составными частями.

Под формой государственного устройства понимают национально-территориальное или административно-территориальное устройство государства, а также характер и принципы взаимоотношений между центральной государственной властью и властями частей, из которых состоит государство.

Существуют две основные разновидности форм государственного устройства: простые (унитарные) и сложные.

Унитарное государство является единым, сильным государственным образованием, состоящим из административно-территориальных единиц, которые

подчиняются центральным органам власти и признаками государственного суверенитета не обладают. В унитарном государстве существуют:

- единая система высших органов власти и управления; одна конституция и единая система законодательства; - единая денежная система;
- общая налоговая и кредитная политика;
- одно гражданство;
- единые вооруженные силы.

Федерация – союзное государство, члены которого (штаты, республики и т. п.) делегируют часть своих суверенных прав общефедеральным органам. В федерации имеются две системы государственных органов (правотворческих, судебных, правоохранительных): федеральная и республиканская. Правовой статус членов федерации может быть одинаковым, равным (США), или неравным (Индия). Однако само государство является цельным и федеральный центр наделен полномочиями по реализации суверенитета государства.

Одной из важнейших, хотя и менее распространенной формой государственного устройства является конфедерация (лат. – «сообщество») - не союзное государство, а союз государств, при котором государства, образующие конфедерацию, полностью сохраняют самостоятельность, имеют собственные высшие органы власти, управления и правосудия. Для координации совместных усилий государства – члены конфедерации создают объединенные органы. Последние функционируют лишь в строго определенных целях (экономических, военных, политических).

Конфедерации, как правило, носит временный характер и нередко выступала промежуточным звеном на пути движения государства к образованию федерации (США, Швейцария) или распались (Австро-Венгрия, Речь Пополотая). В настоящее время конфедерацией в формально-юридическом плане считается Швейцария, хотя фактически она является федерацией. Признаки конфедерации имеются у Содружества Независимых Государств и Евросоюза.

Однако не все авторы согласны с тем, что в качестве самостоятельной формы государственного устройства можно выделять конфедерацию. Они указывают следующие причины. Конфедерация – союз государств, члены которого полностью сохраняют свой суверенитет, координируя общую деятельность. В конфедеративном союзе отсутствует единая система государственных органов (парламент, конституционный суд и т. д.). Таким образом, конфедерация это не государство, а союз государств. Следовательно, неправильно определять данную форму сотрудничества государств в качестве формы государственного устройства.

## **Тема 12. Функции и аппарат государства**

Функции государства – это основные направления деятельности государства по управлению обществом, включая механизм государственного воздействия на развитие общественных процессов.

Классификацию функций государства проводят:

- по сферам осуществления функций;
- структуре государственной власти;

- формам и методам осуществления.

По сферам осуществления выделяют внутренние и внешние функции государства.

Внутренние функции государства действуют в политической, экономической, экологической, социальной и других сферах. Среди них:

- охранительная – выступает ключевой функцией и предусматривает защиту прав и свобод человека и гражданина, охрану правопорядка в обществе;

- регулятивная, в состав которой входят:

- финансово-экономическая – принятие государством нормативно-правовых актов в экономической сфере; принятие и исполнение бюджета, контроль за сбором налогов, выпуск денежных знаков и т. п.;

- социальной защиты – создание достойного уровня жизни каждого человека, обеспечение надлежащего уровня жизни инвалидам, сиротам, многодетным матерям и другим лицам, нуждающимся в государственной поддержке;

- экологическая – установление режима природопользования: использование лесов, вод, недр земли, установление правил охоты и пр.; охрана среды обитания и ее защита от вредного воздействия со стороны нарушителей правил природопользования; ликвидация стихийных бедствий, экологических катастроф и т. д.

Внешние функции государства направлены на решение глобальных проблем современности, обеспечение национальной безопасности, отстаивание государственных интересов в международных делах. Среди них:

- представительство национального государства в мировом сообществе;
- оборона страны от нападения извне;
- борьба за мир и мирное сосуществование государств мира;
- сотрудничество с зарубежными государствами в решении глобальных мировых проблем (экологических, энергетических, продовольственных и др.);
- сотрудничество с другими государствами, отвечающее национальным интересам страны.

Некоторые функции могут быть и внешними и внутренними, как, например, экологическая функция.

По структуре государственной власти:

- законодательная (правотворческая),
- исполнительно-распорядительная,
- судебная,
- контрольно-надзорная.

По формам и методам осуществления функции государства разграничивают:

по формам:

- правовые (правотворческая, правоприменительная, правоохранительная) – подготовка законов, их реализация, обеспечение правового порядка;

- организационные (организационно-регламентирующая) – подготовка проектов законов, организация выборов и т. д.;

- организационно-хозяйственная – статистика, бухучет, хозяйственная работа;

- организационно-идеологическая – разъяснение изданных нормативно-правовых актов, формирование общественного мнения и т. п.);

по методам:

- убеждения,
- принуждения,
- поощрения,
- наказания и т. д.

Механизм государства – система специализированных органов и учреждений, посредством которых осуществляется государственное управление обществом и защита его интересов. Одним из важнейших факторов, являющимся определяющим для характеристики механизма государства, является форма правления данного государства. В него входят:

- государственный аппарат (законодательные, исполнительные, судебные, контрольно-надзорные органы);

- государственные организации и материальные придатки (учебные, научные учреждения и т. д.);

- вооруженные силы, органы охраны правопорядка, уголовно-исполнительные учреждения, обеспечивающие деятельность государственного аппарата;

- государственные служащие (чиновники), занимающиеся управлением;
- организационные и финансовые средства.

Государственный аппарат – все органы государства в статике, порядок их формирования, компетенция.

Орган государства – основной элемент механизма государства, имеющий собственную структуру, определенные полномочия и образующим с другими частями (элементами) единое целое.

Признаки органа государства:

- является самостоятельным элементом механизма государства;
- образован и действует на основе права (закона);
- выполняет свойственные ему задачи и функции;
- наделен в этой связи властными полномочиями, в том числе возможностью применения, в случае необходимости, принудительных мер;
- имеет соответствующую структуру, материальную базу, финансовые средства;
- ликвидируется в установленном законом порядке.

Органы государства классифицируют:

- по принципу разделения властей: законодательные, исполнительные, судебные, контрольно-надзорные;

- характеру компетенции: общей (парламент, правительство, местные советы); специальной (министерства, ведомства, управления, исполкомы);

- характеру формирования: первичные (создаются без участия других органов государства; Президента непосредственно избирает народ); производные (формируются другими госорганами; Президент Республики Беларусь назначает 6

членов избирательной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов);

- территориальным пределам действия: высшие (Президент, Парламент, Правительство, Конституционный суд, Верховный суд); центральные (министерства, ведомства); местные (исполкомы);

- способу осуществления полномочий: коллегиальные (Парламент, Правительство, исполкомы), единоначальные (министерства, управления, ведомства).

Важно разграничивать понятия «функции государства» и «функции государственного органа». Понятие функции государства охватывает деятельность государства в целом, их осуществлению подчинены все звенья государственного аппарата и каждого органа в отдельности; понятие функции государственного органа – определенный вид деятельности, функции государства.

Принципы организации и деятельности государственного аппарата – наиболее важные, ключевые идеи и положения, которые лежат в основе формирования и функционирования государственных органов. Среди них принципы приоритета прав и свобод человека и гражданина; демократизма; разделения властей; гласности и открытости; научности; профессионализма, компетентности, этики; сочетания коллегиальности и единоначалия; выборности и назначаемости; исполнимости и т. д.

### **Тема 13. Правовое государство и гражданское общество**

Теоретики права солидарны в мнении о том, что идея правового государства, связанность государства правом, законом возникла в древности, вместе с появлением государства и права. Идея о господстве права содержится в сочинениях древнегреческих и римских мыслителей Сократа, Демокрита, Платона, Аристотеля. Идеи правового государства получили дальнейшее развитие в трудах Вольтера, Г. Гроция, Гегеля, Т. Гоббса, И. Канта, Дж. Локка, Б. Спинозы и других западноевропейских и американских ученых, а также в трудах российских правоведов Б. А. Котляревского, П. Н. Новгородцева, Б. Н. Чичерина. Однако автором классической теории разделения государственных властей традиционно считается Шарль Луи Монтескье.

Впервые термин «правовое государство» ввел в научный оборот немецкий ученый Роберт фон Мольте (1832). В англоязычной литературе этот термин использовал профессор Оксфордского университета Д. К. Дэйси (1835–1922).

Идеи о правовом государстве ученых нового и новейшего времени нашли воплощение в Веймарской Конституции Германии (1919), позже – в конституциях ФРГ (1949), Испании (1978) и других стран.

Сегодня именно правовое государство рассматривается в качестве модели современного государства.

Правовое государство – государство, осуществляющее управление делами гражданского общества посредством издания правовых законов и самоподчиняющееся праву.

Основные признаки правового государства:

- верховенство закона,

- реальность прав личности,
- взаимная ответственность государства и личности,
- разделение властей,
- гарантированность прав и свобод граждан и др.

Правовое государство - это развитое суверенное государство, которое концентрирует в себе суверенитет народа, наций и народностей, населяющих страну. Осуществляя верховенство, всеобщность, полноту и исключительность власти, такое государство обеспечивает свободу общественных отношений, основанных на началах справедливости, для всех без исключения граждан.

Принуждение в правовом государстве осуществляется на основе права, ограничено правом и исключает произвол и беззаконие. Государство применяет силу в правовых рамках и только в тех случаях, когда нарушается его суверенитет, интересы его граждан. Оно ограничивает свободу отдельного человека, лишь в том случае, если его поведение угрожает другим людям.

Неотчуждаемость естественных прав человека в правовом государстве обеспечивается соблюдением правовых требований, прежде всего, государством.

Принципы правового государства:

1. Верховенство права (закона).
2. Суверенитет народа
3. Разделение властей (построение основных институтов (ветвей) государственной власти (законодательной, исполнительной и судебной) на базе четкого разграничения компетенции в целях предотвращения монополизации (узурпации) властных полномочий, чаще всего, при наличии системы «сдержек и противовесов» - особой формы реализации принципа разделения властей, механизм конституционно-правовых средств обеспечения баланса различных ветвей государственной власти в целях предотвращения монополизации власти в руках одного органа, лица или социального слоя)
4. Реальное обеспечение прав и свобод личности. Взаимная ответственность государства и личности
5. Демократизм законотворчества
6. Наличие эффективных организационно-правовых средств контроля и надзора за реализацией права
7. Соответствие законодательства общепризнанным нормам и принципам международного права.

Основой для построения эффективно действующего стабильного правового государства является гражданское общество, т.е. совокупность независимых, преследующих свои цели индивидов и их добровольных объединений; система отношений, в которых равноправные индивиды и образуемые ими объединения в соответствии с их свободным волеизъявлением на основе права реализуют свои интересы.

Принципы гражданского общества:

- экономическая свобода, рыночная экономика
- легитимности и демократический характер власти
- признание и защита естественных прав человека и гражданина

- равенство перед законом и судом
- наличие правового государства
- невмешательство государства в частную жизнь.

Структура гражданского общества:

- личность
- семья
- школа
- церковь
- собственности и предпринимательство
- социальные группы, слои, классы
- частная жизнь граждан и ее гарантии
- институты демократии
- общественные объединения
- независимое правосудие
- система воспитания и образования
- свободные средства массовой информации
- негосударственные социально-экономические отношения и др.

Для второй половины XX в. в конституционной организации государства характерно сочетание правового принципа с социальным, что дает формулу социального правового государства.

Чаще всего понятие «социальное государство» раскрывают сквозь призму реализации права человека на достойное существование (право на достойный уровень жизни).

Социальное государство – это правовое государство, достигшее такого уровня развития, которое дает возможность гарантировать соблюдение и защиту социально-экономических прав и свобод человека, создавать гражданам равные реальные возможности свободно развивать и реализовывать свой потенциал в различных областях жизнедеятельности, обеспечивая тем самым их материальную состоятельность, заботиться о наиболее уязвимых слоях и группах населения и оказывать им материальную поддержку.

По аналогии с принципами социальной деятельности государства можно указать принципы социального государства как основополагающие начала его деятельности по реализации всех функций:

1. Принцип справедливости;
2. Обеспечение социальных прав человека и гражданина;
3. Установлений достойных условий жизнедеятельности человека;
4. Осуществление социальной безопасности общества;
5. Достижение социальной защищенности населения;
6. Достижение формально-юридического равенства с целью устранения резких расхождений материального положения индивидов;
7. Взаимная социальная ответственность граждан, общества и государства последовательного развития гражданского общества.

## **Тема 14. Типология права и государства**

Типология (типизация, классификация) государства и права – это стихийный, обусловленными объективными закономерностями и факторами процесс исторического развития государства и права.

Исторический тип государства – совокупность наиболее существенных признаков, черт, характеризующих государство определенной общественно-экономической формации или определенной цивилизации.

Различают следующие подходы к типологии государства и права:

- **Формационный подход.** В зависимости от общественно-экономической формации различают четыре типа государства и права: рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический (К. Маркс). Сегодня выделяют постбуржуазное современное социальное право в социальном правовом государстве и правовом гражданском обществе как новый тип права.

- **Цивилизационный подход.** Тип государства и права определяется в зависимости от культурных факторов, от определяющего воздействия на государственность духовно-нравственных и культурных факторов общественного развития. В рамках данного подхода право формируется на основе географического, национально-исторического, специально-юридического и иных признаков. Древние – локальные цивилизации: древнеегипетская, шумерская, эгейская, индская, доколумбовая, дальневосточная, исламская, восточно-европейская, западно-европейская и т. д. (А. Тойнби). Нет единого научного подхода к выделению и классификации цивилизаций, поскольку критериями типологизации государства и права выделяют такие, как социальный прогресс, «правовая техника», «правовой стиль», этнические, культурные, географические, религиозные и иные критерии. Различают цивилизации: первичные (государства Древнего мира: Египет, Вавилон, Индия, Китай и др.); вторичные (европейские государства: Франция, Германия и др.).

Существуют иные подходы к типологии государства и права. Выделяют государства демократические и авторитарные, светские и теократические, правовые и полицейские и др. Светским признается государство, в котором не существует официальная религия, ни одно из религиозных учений не является обязательным и предпочтительным, запрещается религиозным объединениям вмешиваться в государственную деятельность. Теократическим является государство, в котором Церковь оказывает влияние на государственную деятельность через институты, представленные законодательством, где изучение религиозных писаний объявляется обязательным, где религия признается конституцией в качестве государственной.

## **Тема 15. Нормы права**

Нормы права – установленные (санкционированные) государством правила поведения, регулирующие определенную разновидность общественных отношений, реализация которых обеспечивается, контролируется, охраняется компетентными государственными органами.

Признаки норм права:

- **общеобязательность,**



- формальная определенность,
- системность,
- безличный характер,
- конкретность,
- многократность применения,
- связь с государством.

Структура нормы права включает три элемента: гипотезу, диспозицию и санкцию.

Гипотеза – часть нормы, предусматривающая конкретные жизненные условия, при наступлении которых следует соблюдать установленные ею правила.

Диспозиция – часть нормы, в которой указывается, каким должно быть поведение субъекта при наступлении условий, обстоятельств, указанных в гипотезе. Как само правило поведения диспозиция (основная часть нормы) содержит требование, запрет, дозволение.

Санкция – часть нормы, в которой указываются юридические последствия в случае невыполнения предписаний, указанных в диспозиции.

Гипотеза, диспозиция и санкция – неотъемлемые свойства структуры нормы права, которые образно можно выразить в следующих словах: без гипотезы норма права бессмысленна, без диспозиции – невыполнима, без санкций – бессильна.

Структура логической нормы права может быть сформулирована следующим образом: «Если имеют место определенные обстоятельства (гипотеза), то субъект обязан или имеет право совершить или не совершить то или иное действие (диспозиция), в противном случае могут наступить неблагоприятные последствия (санкция)». Можно дать более короткую логическую формулу: «если – то – иначе».

Трехчленная структура нормы права (гипотеза, диспозиция, санкция) называется типичной (идеальной). В реальной норме права может отсутствовать гипотеза или санкция, но это не значит, что их нет вообще. Они либо подразумеваются, либо излагаются в разных статьях одного нормативно-правового акта, либо в разных нормативно-правовых актах.

В юридической литературе выделяются три способа изложения норм права в нормативных правовых актах:

- прямой способ имеет место, когда норма права (гипотеза, диспозиция, санкция) изложена в одной статье нормативного акта;
- отсылочный способ имеет место, когда одна статья нормативного акта, содержащая один элемент нормы (например, диспозицию), отсылает к другой статье (или другим статьям) этого же нормативного акта, содержащей (содержащим) другие элементы нормы, то есть гипотезу, санкцию;
- бланкетный способ имеет место, когда статья отсылает не к конкретной статье этого же нормативного акта, а к другому виду нормативно-правового акта.

Следует иметь в виду, что гипотеза, диспозиция и санкция могут быть простыми, сложными, альтернативными, излагаться в разных статьях нормативного акта.

Классификации норм права:

- в зависимости от роли в регулировании общественных отношений (типичные и нетипичные),
- в зависимости от функций права (охранительные, определяющие меры юридической ответственности, и регулятивные, предусматривающие сами правила поведения) – это две основные разновидности юридических норм, которые выделены на основе двух основных функций права;
- по форме предписания (обязывающие, запрещающие, управомочивающие),
- по видам регулируемых общественных отношений (конституционные, административно-правовые, гражданско-правовые, уголовно-правовые и др.),
- по методу правового регулирования (императивные, т.е. содержащие властные предписания; диспозитивные, содержащие свободу усмотрения; поощрительные, стимулирующие социально-полезное поведение; рекомендательные, предусматривающие наиболее приемлемый для общества и государства вариант поведения),
- по объему регулирования общественных отношений (общие, специальные, исключительные),
- по сфере действия (нормы общего, ограниченного и локального действия),
- по времени действия (постоянные и временные) и по иным критериям.

## **Тема 16. Правовые отношения**

Правоотношение – возникающее в связи с нормами права и юридическими фактами общественное отношение, участники которого наделены субъективными правами и несут юридические обязанности. Правовые отношения – юридическая форма иных общественных отношений (экономических, политических и др.).

Признаки правоотношений:

- двусторонняя связь между управомоченным и обязанным,
- волевой характер,
- правосубъектность участников,
- возможность государственного принуждения и др.

Юридическая норма – это модель правоотношения, а фактическое поведение – это реализация модели.

Элементы структуры правоотношения:

- субъекты правоотношения;
- содержание правоотношения: юридическое (субъективные права и соответствующие им юридические обязанности) и фактическое (реальное поведение участников правоотношений);

- объекты правоотношения – благо, на использование и охрану которого направлены субъективные права и юридические обязанности (материальные, духовные, товары и услуги).

Субъект правоотношения – субъект права, который реализовал свою правосубъектность, стал участником конкретного правоотношения. Следует различать понятия «субъект права» и «субъект правоотношения». Субъект права – потенциальный участник правоотношения, который может выступать носителем субъективных прав и юридических обязанностей. Правовой статус субъекта права определен в Конституции и иных источниках права.

Субъекты правоотношений:

- индивиды (физические лица) – граждане, иностранцы, лица без гражданства (апатриды);
- социальные общности – народ, нация, население регионов, трудовой коллектив;
- организации (юридические лица) – само государство, государственные органы, учреждения и предприятия, общественные образования, хозяйственные организации, религиозные организации, частные организации и предприятия.

Понятие правосубъектности включает в себя:

- правоспособность – признаваемая нормами права способность лица иметь субъективные права и юридические обязанности (возникает у физических лиц в момент рождения, иногда даже раньше, когда Закон защищает интересы ребенка, который еще не родился, исчезает после смерти человека; у юридических лиц – в момент государственной регистрации)
- дееспособность – признаваемая нормами права способность лица лично, своими действиями приобретать субъективные юридические права и осуществлять юридические обязанности (у юридических лиц совпадает с правоспособностью и деликтоспособностью)
- деликтоспособность – способность лица понимать противоправность своих действий и осознанно претерпевать меры юридической ответственности за содеянные противоправные действия (у физических лиц по белорусскому законодательству уголовная и административная деликтоспособность возникает, по общему правилу, в 16 лет, в исключительных случаях – с 14 лет).

Субъективное право – возникающая в пределах, предусмотренных нормами права, и вследствие определенных жизненных обстоятельств (юридических фактов) точная мера возможного поведения, позволяющая конкретному субъекту права удовлетворить его собственные интересы, гарантированные государством.

Юридическая обязанность – возникающая в пределах, предусмотренных нормами права, и вследствие определенных жизненных обстоятельств (юридических фактов) точная мера должного поведения конкретного субъекта права, обеспеченная возможностью применения государственного принуждения.

Юридический факт – конкретное жизненное обстоятельство, с которым нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей.

Классификации юридических фактов:

- по волевому содержанию – события (абсолютные и относительные) и деяния (правомерные: акты или деяния, и неправомерные, преступления и проступки),

- в зависимости от влияния на развитие правоотношения – правоустанавливающие, правоизменяющие и правопрекращающие.

Фактический состав – совокупность нескольких юридических фактов, при наличии которых возникают юридические последствия.

### **Тема 17. Правовая система**

В наиболее общем виде система — это внутреннее строение некоего целостного явления, состоящего из определенных элементов (частей), взаимосвязанных и взаимодействующих между собой.

Система права – это объективно обусловленная общественными отношениями внутренняя структура права, которая выражается в единстве и согласованности всех действующих норм права, в их распределении по отраслям и институтам права.

Элементы системы права:

1. отрасль,
2. подотрасль,
3. институт (субинститут),
4. норма права.

Отрасль права - это совокупность однородных правовых норм, обособившихся внутри системы права и регулирующих определенный род общественных отношений.

Подотрасль права – это крупная группа правовых норм, состоящая из ряда институтов в составе отрасли права и регулирующая близкие отношения определенного вида. Не все отрасли имеют в своем составе подотрасли.

Институт права – это объективно обособившаяся внутри одной отрасли или нескольких отраслей права совокупность взаимосвязанных юридических норм, регулирующих определенный вид общественных отношений.

Субинститут – это определенная часть крупного правового института, образующая самостоятельное подразделение.

Норма права – первичный элемент системы права. Норма права — это признаваемое и обеспечиваемое государством общеобязательное правило, из которого вытекают права, обязанности и ответственность участников общественных отношений, чьи действия призвано регулировать данное правило в качестве образца, эталона, масштаба поведения.

Стадии формирования новой отрасли права:

- появление нового института права;
- выделение новой отрасли права (самостоятельной или комплексной).

Критерии деления права на отрасли:

- предмет правового регулирования,
- метод правового регулирования,
- правовой режим (выделяют не все ученые).

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

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

Система законодательства — это совокупность нормативных правовых актов государства, в которых внешне объективируются содержательные и структурные характеристики права.

Элементы системы законодательства — это нормативные правовые акты и составляющие их элементы (разделы, главы, статьи, пункты и др.).

Выделяют также отрасли законодательства.

Различия между системой права и системой законодательства:

1. Структура
2. Система права — объективна, система законодательства — субъективна
3. Система права — внутренняя форма права, система законодательства — внешняя форма права
4. Система права шире понятия системы законодательства, т.к. включает в себя различные формы права, а не только нормативные правовые акты.

Основной критерий деления права на частное и публичное состоит в характере и способах (методах) воздействия их норм на регулируемые отношения, причем их различия в действительности обусловлены самой природой этих отношений.

Частное право построено на началах координации (согласования) деятельности юридически равных участников регулируемых отношений, реализующих собственные (частные) интересы, и потому представляет собой систему их децентрализованного регулирования, в значительной мере — саморегулирования.

Публичное право построено на принципе субординации (подчинения) неравноправных субъектов, деятельность которых связана с осуществлением государственных и общественных (публичных) интересов и потому представляет собой систему централизованного регулирования соответствующих отношений.

Материальные нормы регулируют фактические связи, обусловлены материальными условиями жизни общества и имеют целью обеспечивать права и свободы человека, упорядочивать отношения в обществе.

Процессуальные нормы призваны обеспечивать реализацию материальных норм; имеют целью обеспечивать право на защиту прав, свобод и интересов человека, а также закрепляют властные полномочия суда по рассмотрению юридических дел.

Имплементация (международного права) ([англ.](#) implementation — «осуществление», «выполнение», «практическая реализация») — фактическая реализация международных обязательств на внутригосударственном уровне, а также конкретный способ включения международно-правовых норм в национальную правовую систему.

Каждая из двух систем – внутригосударственного и международного права – обладает верховенством в своей сфере, при этом имеет место их взаимодействие, их соотношение можно охарактеризовать координацией и взаимодополняемостью.

Правовая система – это совокупность взаимосвязанных и взаимодействующих юридических средств, характер единства которых определяет своеобразие правовой жизни данного общества.

Элементы правовой системы :

- система права (совокупность правовых норм)
- правовая культура, правосознание
- доктрина
- юридическая практика (правотворчество, систематизация законодательства, правоприменение) и др.

Правовая семья - это более или менее широкую совокупность национальных правовых систем, которые объединяют общность источников права, основных понятий, структуры права и исторического пути его формирования.

Критерии разграничения правовых систем:

1. Историческое развитие;
2. Источники права
3. Особенности правовой доктрины;
4. Особенности юр. образования;
5. Идеологические факторы и др.

Основные правовые семьи в зависимости от преобладающего источника права:

- англосаксонская (общего права),
- романо-германская (континентальная),
- религиозная (мусульманского, индусского, иудейского и др. права),
- традиционная (обычного права).

Европейское право исторически складывалось путем рецепции римского права, начав с толкования кодекса Юстиниана и закончив включением абстрактных норм в национальные кодексы. Английское право развивалось постепенно путем накопления опыта судебных решений. В странах Дальнего Востока исторически придерживались совокупности неписаных правил, освященных традицией. В Мадагаскаре, некоторых странах Африки право развивается формирования системы правовых обычаев.

Признаки романо-германской правовой семьи :

- единая иерархически построенная система источников писаного права, доминирующее место в которой занимают нормативные правовые акты;
- главная роль в формировании права отводится законодателю, который создаёт общие юридические правила поведения; правоприменитель же (судья, административные органы и т.п.) призван лишь точно реализовать эти общие нормы в конкретных правоприменительных актах;
- писанные конституции, обладающие высшей юридической силой;

- высокий уровень нормативных обобщений достигается при помощи кодифицированных нормативных правовых актов;
- весомое положение занимают подзаконные нормативные правовые акты (регламенты, инструкции и др.);
- деление системы права на публичное и частное, а также на отрасли;
- на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина;
- особое значение имеет юридическая доктрина, разработавшая и разрабатывающая в университетах основные принципы (теорию) построения данной правовой семьи.

Признаки англосаксонской правовой семьи:

- основным источником права выступает судебный прецедент (правила поведения, сформулированные судьями в их решениях по конкретному делу и распространяющиеся на аналогичные дела);
- ведущая роль в формировании права (правотворчестве) отводится суду, который в этой связи занимает особое положение в системе государственных органов;
- на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина, защищаемые прежде всего в судебном порядке;
- главенствующее значение имеет в первую очередь процессуальное (процедурное, доказательственное) право, которое во многом определяет право материальное;
- нет кодифицированных отраслей права;
- отсутствует классическое деление права на частное и публичное;
- широкое развитие статутного права (законодательства), а юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;
- юридические доктрины, как правило, носят сугубо прагматический, прикладной характер.

Среди признаков религиозной правовой семьи:

- главный творец права – Бог, а не общество, не государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и соответственно строго соблюдать;
- источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся, в частности, в Коране, Сунне, Иджме, Шастрах, Ведах, законах Ману и т.д.;
- весьма тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, а также с местными обычаями образует в своей совокупности единые правила поведения;
- особое место в системе источников права занимают труды учёных-юристов, конкретизирующие и толкующие первоисточники и лежащие в их основе конкретные решения;
- отсутствует деление права на частное и публичное;
- нормативные правовые акты имеют вторичное значение;

– судебная практика в собственном смысле слова не является источником права; во многом основана на идее обязанностей, а не прав человека (как это имеет место в романо-германской и англосаксонской правовых семьях).

Признаки семьи традиционного права:

– доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписанный характер и передаваемые из поколения в поколение;

– обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных, мифических предписаний, сложившихся естественным путём и признанных государствами;

– обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов;

– нормативные правовые акты имеют вторичное значение, хотя их принимается в последнее время всё больше и больше;

– процесс кодификации обычаев;

– судебная практика (юридический прецедент) не выступает в качестве основного источника права;

– судебная власть руководствуется идеей примирения, восстанавливая согласие в общине и обеспечивая её сплочённость;

– юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных обществ;

– архаичность многих её обычаев и традиций.

## **Тема 18. Формы (источники) права**

В науке теории права чаще оперируют понятием «форма (источник) права» в узком или формально-юридическом (формально-логическом, формальном) смысле. В таком понимании источник (форма) права – это государственно-официальные способы выражения и закрепления норм, придания общим правилам общеобязательного, юридического значения. В формально-логическом смысле источники, или формы права, это конкретные способы закрепления (выражения) и существования норм права. Виды источников права:

- правовой обычай;
- правовой прецедент;
- нормативный правовой акт;
- правовая доктрина;
- нормативный договор;
- общие принципы права (выделяют не все ученые);
- религиозные тексты.

Правовой обычай – форма закрепления нормы права, сложившаяся с течением времени вследствие имевшей место единообразной практики субъектов права. Обычай носит неписанный характер.

Правовой (юридический) прецедент (судебный или административный) – решение правоприменительной инстанции (например, суда), юридически обязательное впоследствии при рассмотрении аналогичных дел. Правовой прецедент широко применяется в странах англосаксонской системы права, где



составляет существенную часть всей нормативной базы. Правовые прецеденты могут быть созданы не всеми правоприменительными органами, такое право специально делегировано. Как правило, это высшие судебные органы.

Правовая доктрина – труды авторитетных ученых-юристов. Несмотря на то, что доктрина имеет большое значение для развития правовой науки, она редко рассматривается как источник права.

Нормативный договор – соглашение сторон, содержащее наряду с обязательствами сторон, еще и нормы права. От нормативного правового акта нормативный договор отличается тем, что последний заключается сторонами, не находящимися в подчинении по отношению друг к другу.

Общие принципы права – правовые универсальные императивные нормы, выражающие основное содержание и направленность системы права. Общеправовые принципы права применяются практически во всех правовых системах. При отсутствии в законе конкретного юридического предписания, а также правового обычая или прецедента правоприменительные органы часто ссылаются на общеправовые принципы.

Нормативный правовой акт – письменный документ, устанавливающий норму права, вводящий ее в действие и адресованный субъектам права. Данное определение является общенаучным. В Республике Беларусь действует Закон «О нормативных правовых актах Республики Беларусь», который определяет нормативный правовой акт как «официальный документ установленной формы, принятый (изданный) в пределах компетенции уполномоченного государственного органа (должностного лица) или путем референдума с соблюдением установленной законодательством Республики Беларусь процедуры, содержащий общеобязательные правила поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение» (ст. 1 Закона).

Признаки нормативного правового акта:

- официальный письменный документ,
- установленная форма,
- содержит общеобязательные правила поведения,
- рассчитан на неопределенный круг лиц,
- рассчитан на неоднократное применение и др.

Важно отличать от нормативных правовых актов такой источник права как нормативный договор. Например, международные договоры, хоть и ратифицируются зачастую путем принятия соответствующего закона, но сами не являются нормативными правовыми актами.

Согласно подходу белорусского законодателя нормативный правовой акт – это то же самое, что и акт законодательства. Законодательство, в свою очередь, это система нормативных правовых актов Республики Беларусь.

Реквизиты нормативного правового акта:

- вид акта,
- название,
- дата,
- место принятия (издания),

- регистрационный номер,
- подписи уполномоченных лиц.

Структурные элементы нормативного правового акта:

- преамбула,
- разделы,
- главы,
- статьи,
- пункты,
- подпункты,
- части,
- абзацы.

Классификации нормативных правовых актов:

- по юридической силе (законы и подзаконные акты; конституция и подконституционные акты),
- по отраслям права (гражданские, уголовные, административные и др.),
- в зависимости от объема и характера действия (общие, ограниченные, чрезвычайные),
- по срокам действия (постоянные и временные).

Виды нормативных правовых актов в Республике Беларусь в зависимости от их формы:

- закон (конституция, программные, конституционные, кодекс).
- решение референдума,
- декрет,
- директива,
- указ,
- постановление,
- регламент,
- инструкция,
- правила,
- устав,
- решение и др.

В Беларуси согласно законодательству есть еще законодательные акты, к ним относятся Конституция (Основной Закон) Республики Беларусь, законы, декреты и указы Президента Республики Беларусь. Важно не путать понятия «акт законодательства» и «законодательный акт», т.к. это не синонимы, первой понятие включает в себя второе.

Традиционно в науке теории права выделяют такие виды пределов действия нормативных правовых актов: во времени, в пространстве, по кругу лиц.

Действие нормативных правовых актов во времени. Вступление нормативного правового акта в силу возможно:

- с момента принятия акта или его опубликования (промульгации);

- по истечении определенного срока после принятия или опубликования (в соответствии со ст. 104 Конституции Республики Беларусь законы вступают в силу через 10 дней после опубликования, если иной порядок не указан в самом законе);

- ретроспективно – закон имеет обратную силу (действие акта распространяется на период, предшествовавший его принятию). В некоторых случаях это прямо запрещено, как если акты устанавливают юридическую ответственность.

Прекращение действия акта возможно:

- в связи с истечением срока действия, если он был принят на определенный срок;

- наступлением события, указанного в акте (принятие другого акта, вступление в силу международного договора и т. п.);

- вследствие прямой отмены или признания утратившим силу, в том числе признания неконституционным в установленном порядке.

Переживание закона – ситуация, когда отмененный в установленном порядке акт продолжает действовать.

Действие нормативного правового акта в пространстве. Акт распространяет свое действие на территорию государства, к которой относятся: часть земного шара, в т.ч. суша и ее недра, воды и воздух, которая находится под суверенитетом данного государства и в пределах которой оно осуществляет свою государственную власть. К территории государств относят также военные и воздушные суда под государственным флагом, космические объекты под государственным флагом, территории консульских и дипломатических учреждений данного государства.

Действие нормативного правового акта по кругу лиц предусматривает определение категорий субъектов права, на которых распространяются действия норм данного акта. По общему правилу (вытекающему из принципа суверенности государств) нормативные правовые акты действуют на всех лиц в пределах юрисдикции государства, включая его граждан, апатридов (лиц без гражданства), бипатридов (лиц с двойным гражданством), юридических лиц, иностранцев.

Круг лиц, на которых распространяется нормативный правовой акт, обычно указан в самом акте. Физические лица могут классифицироваться по различным основаниям: возрасту (например, по общему правилу уголовная ответственность наступает с 16 лет), социальному статусу (пенсионеры, студенты), полу и т. п. Следует помнить, что дискриминация по расовым, религиозным, гендерным и иным основаниям находится под общеправовым запретом.

## **Тема 19. Правотворчество**

Правообразование – это протекающий в настоящее время процесс развития права (формирования правовых норм), одним из этапов которого является правотворчество. Правотворчество – этап процесса правообразования, результатом которого является право в определенных формах, процесс создания юридических источников права.

Понятие «правотворчество» традиционно рассматривается в узком смысле, т.е. как деятельность уполномоченных государственных органов, направленная на подготовку, издание и совершенствование нормативных правовых актов. Белорусский законодатель использует термин «нормотворческая деятельность» и «нормотворческий процесс».

Факторы правотворчества:

- Политические
- Экономические
- Социальные
- Национальные
- Идеологические
- Внешнеполитические
- Организационно-волевые и др.

В литературе выделяют следующие принципы правотворчества:

- демократизм – выявление и учет воли народа при издании нормативно-правовых актов;
- законность – соблюдение процедуры принятия нормативно-правового акта, то есть учет последовательности правотворческого процесса;
- научность – учет социологических и статистических данных, экспертиз ученых и т. п.;
- исполнимость – необходимость учета финансовых, кадровых, организационных, юридических условий, наличие которых позволяет нормативному правовому акту быть реализованным;
- строгая дифференциация правотворчества(субординация) – каждый субъект правотворчества обязан принимать нормативные правовые акты в рамках своей компетенции, предусмотренных Конституцией Республики Беларусь,
- гласность;
- профессионализм;
- планирование;
- техническое совершенство принимаемых актов и др.

Принципы правотворчества (легальный подход, ст. 7 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. № 361-З «О нормативных правовых актах Республики Беларусь»):

- конституционности;
- соответствия актов нижестоящих государственных органов (должностных лиц) актам Главы государства и вышестоящих государственных органов;
- приоритета общепризнанных принципов международного права;
- защиты прав и свобод, законных интересов граждан и социальной справедливости;
- научности;
- системности и комплексности правового регулирования общественных отношений.

В зависимости от способов установления правовых норм выделяют:

- непосредственно правоустановительную деятельность (субъект правотворчества самостоятельно формулирует нормы права и их устанавливает),
- санкционирование (субъект правотворчества придает юридическую силу обычаям, корпоративным и иным неправовым нормам).

Формы правотворчества целесообразно классифицировать в зависимости от субъектов, устанавливающих правовые нормы:

- непосредственное государственное правотворчество,
- непосредственное правотворчество народа (референдум),
- санкционированное негосударственное правотворчество,
- совместное правотворчество государственных и негосударственных субъектов.

Способы правотворческой деятельности традиционно выделяют в зависимости от источника права, в которой закрепляется правовая норма:

- путем принятия (издания) нормативных правовых актов (законотворчество, подзаконное нормотворчество),
- создания юридического прецедента (судебного, административного),
- заключения нормативного договора (договорное правотворчество) и т. д.

В зависимости от уровня правотворчество может быть:

- международным,
- национальным,
- местным,
- локальным.

Иногда выделяют региональный уровень международного правотворчества. Применительно к государствам с федеративной формой устройства можно выделять региональный уровень национального правотворчества.

Законотворчество – специальная деятельность компетентных органов, в результате которой приобретает юридическую силу, вступает в действие закон.

Законодательный процесс относится лишь к процедуре создания лишь законов. Он включает в себя следующие стадии:

1. законодательная инициатива (внесение законопроекта в законодательный орган); в Республике Беларусь ею обладают всего 5 субъектов:

- депутаты Палаты представителей Национального собрания (лично),
- Совет Республики Национального собрания (вся палата в целом),
- Президент,
- Правительство,
- граждане, обладающие избирательным правом, в количестве не менее 50 тысяч.

Стадия законодательной инициативы заканчивается внесением в законодательный орган проекта закона.

2. обсуждение законопроекта; сначала происходит в Палате представителей (по общему правилу – 2 чтения; срок не установлен), затем – в Совете Республики (не более 20 дней).

3. официальное принятие закона (три этапа – принятие Палатой представителей, одобрение Советом Республики, подписание Президентом, который обладает правом отлагательного вето), законопроект становится законом после принятия Палатой представителей и одобрения Советом Республики большинством голосов от полного состава каждой палаты;

4. опубликование закона и введение его в действие; законы подлежат немедленному опубликованию после их подписания и вступают в силу через 10 дней после опубликования, если в законе не установлен иной срок. С 1 июля 2012 года единственным источником официального опубликования нормативных правовых актов, в том числе и законов, зарегистрированных в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь, является Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь – основной государственный интернет-ресурс в области права и правовой информатизации – pravo.by. Датой официального опубликования правового акта считается дата его размещения на портале. Кроме того, указанные правовые акты могут быть обнародованы (опубликованы) в сборнике правовых актов «Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь» и газете «Звезда» – законы Республики Беларусь на белорусском языке, в газете «Народная газета» – законы Республики Беларусь на русском языке. Обнародование (опубликование) правовых актов в указанных печатных изданиях не является официальным.

Стадии нормотворческой деятельности (легальный подход, ст. 39 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. № 361-З «О нормативных правовых актах Республики Беларусь»):

1. планирование нормотворческой деятельности (оно включает в себя разработку государственных программ подготовки проектов нормативных правовых актов, ежегодных планов подготовки законопроектов, ежегодных планов подготовки иных нормативных правовых актов);

2. нормотворческая инициатива;

3. подготовка проекта нормативного правового акта;

4. принятие (издание) нормативного правового акта;

5. включение нормативного правового акта в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь;

6. опубликование нормативного правового акта.

Стадия подготовки проекта нормативного правового акта может состоять из подстадий (ст. 47 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. № 361-З «О нормативных правовых актах Республики Беларусь»). Среди них:

1. рассмотрение нормотворческого предложения и принятие решения по подготовке проекта;

2. организационно-техническое и финансовое обеспечение его подготовки;

3. сбор необходимых материалов и информации;

4. разработку концепции проекта;

5. составление текста проекта;

6. согласование проекта;

7. проведение юридической и иных необходимых экспертиз.

## **Тема 20. Реализация права**

Любые нормы права, чтобы не остаться «книжным или мертвым правом», призваны быть реализованными.

Реализация права (норм права) – это деятельность субъектов права по воплощению юридических предписаний в своих правомерных действиях.

«Реализация права» и «правонарушение» - несовместимые понятия. Если субъект реализует норму права, то это правомерное поведение, а при неправомерном поведении субъект нарушает норму права.

По характеру правореализующих действий обычно выделяют четыре формы реализации норм права:

- 1) соблюдение;
- 2) исполнение;
- 3) использование;
- 4) применение.

Первые три формы еще называют непосредственной реализацией, когда субъект своими действиями (поведением) реализует конкретную норму права. Это самые простые формы, т.к. их может осуществлять субъект права самостоятельно. Четвертая относится к так называемой, опосредованной реализации, при которой права и обязанности субъекта возникают не в силу его собственного поведения, а как результат деятельности соответствующего государственного органа.

Соблюдение – это форма реализации норм права, при которой субъекты права воздерживаются от совершения запрещенных правом действий. Соблюдаются запреты.

Исполнение – это форма реализации, при которой субъекты права совершают активные действия по осуществлению своих юридических обязанностей. Исполняются обязанности.

Использование – это форма реализации, при которой субъекты права осуществляют свои субъективные права в виде дозволений и правомочий, т.е. по своему усмотрению поступают определенным образом, отказываются от определенного поведения либо требуют определенного поведения от обязанных лиц. Используются права.

Применение права – это активно-властная деятельность компетентных государственных органов по решению в рамках правовых норм конкретных дел, завершающихся изданием специальных правовых актов.

Применение права (правоприменение, правоприменительная деятельность) – это деятельность уполномоченных субъектов (государственных органов и должностных лиц) по принятию специальных решений в целях возникновения, изменения и прекращения правоотношений на основе норм действующих норм права.

Основаниями правоприменительной деятельности являются:

1. Когда реализация права изначально предполагает участие компетентного органа или должностного лица в качестве обязательного условия выполнения правовых предписаний.

2. Отношения субординации (должностного подчинения), при которых любое указание или поручение, данное руководителем подчиненному в рамках трудовой или служебной деятельности, - это применение права.

3. В случае необходимости разрешения юридического конфликта (спора о праве).

4. При применении мер государственного принуждения (в частности, при привлечении к юридической ответственности).

5. Для официального установления (признания) либо регистрации наличия или отсутствия юридического факта.

Особенности правоприменительной деятельности:

1. детально регламентируется действующим законодательством,

2. субъектами правоприменения выступают только государственные органы и должностные лица

3. устанавливаемые правоприменительным актом конкретные права и обязанности субъектов права основываются непосредственно на нормах права, зафиксированных в источниках права (нормативных правовых актах и иных)

4. принципы правоприменения – это принципы законности, обоснованности и справедливости.

Правоприменительная деятельность представляет собой сложный процесс (процедуру), состоящий из ряда взаимосвязанных стадий.

Основные стадии правоприменительного процесса:

1. установление и исследование фактических обстоятельств дела;

2. выбор нормы права;

3. толкование нормы права;

4. вынесение решения по делу;

5. доведение решения до сведения заинтересованных лиц;

6. исполнение решения.

Правоприменительный акт (акта применения норм права, индивидуальный акт, индивидуально-правовой акт) – официальный документ, изданный компетентным государственным органом (должностным лицом) в пределах его компетенции с соблюдением установленной процедуры, рассчитанный на однократное применение и заранее определенный круг лиц.

Признаки правоприменительного акта:

1) носит разовый характер.

2) носит индивидуализированный, персонифицированный характер (в нем всегда указаны ФИО субъекта – адресата правоприменения).

3) является юридическим фактом либо элементом юридического состава.

4) обладает юридической силой (он обязателен на всей территории государства, но (и это отличие от юридической силы нормативных правовых актов) в отношении конкретных лиц).

Структура правоприменительного акта:

1) Вводная часть, в которой содержатся наименование акта, место и дата принятия, наименование органа или должностного лица, которое принимает решение, по какому делу.



2) Описательная часть, в которой описываются факты, являющиеся предметом рассмотрения, фиксируется, когда, где, кем, при каких обстоятельствах и какими способами совершены действия.

3) Мотивировочная часть, включающая в себя анализ доказательств, подтверждающих наличие или отсутствие фактических обстоятельств, их юридическую квалификацию, ее обоснование, указание на официальные разъяснения применяемого закона и процессуальные нормы, которыми руководствовался правоприменитель.

4) Резолютивная часть, в которой содержится формулировка решения по делу.

Отличием правоприменительного акта от нормативного правового акта является то, что нормативные правовые акты имеют общеобязательный характер, а правоприменительный акт – строго индивидуален.

Виды правоприменительных актов:

1. Устные, конклюдентные и письменные;
2. По форме (указы, приказы, приговоры, решения, постановления и т.д.)
3. По субъекту (судебные, административные и т.д.)
4. и др.

Актами применения права не являются те официальные документы, которые хотя и имеют юридическое значение, но непосредственно не порождают правоотношений (дипломы, официальные справки, доверенности, квитанции, накладные, платежные поручения, дипломы, аттестаты, грамоты, удостоверения личности и т.д.).

Реализацию права усложняет наличие пробелов в законодательстве и коллизий нормативных правовых актов.

Пробелы в законодательстве – это отсутствие правовых норм, регулирующих общественные отношения, необходимость регулирования которых обусловлена сущностью и содержанием действующей правовой системы государства, принципами и нормами международного права.

Устранение пробела возможно только в ходе правотворческой деятельности, в результате которой устанавливается недостающая норма права. При выявлении пробелов в нормативных правовых актах нормотворческие органы (должностные лица), принявшие (издавшие) эти акты, обязаны внести в них соответствующие дополнения или изменения, устраняющие пробелы.

До внесения соответствующих изменений и (или) дополнений преодоление пробелов может осуществляться путем использования институтов аналогии закона и аналогии права.

Аналогия закона – применение к общественным отношениям вследствие отсутствия норм законодательства, регулирующих данные общественные отношения, норм законодательства, регулирующих сходные общественные отношения.

Аналогия права – применение к общественным отношениям вследствие отсутствия норм права, регулирующих не только данные, но и сходные общественные отношения, общих начал, смысла законодательства, общих принципов права и принципов конкретных отраслей права.

Применение институтов аналогии закона и аналогии права запрещается в случае привлечения к ответственности, ограничения прав и установления обязанностей.

Коллизия нормативных правовых актов – противоречие (несоответствие) норм действующих нормативных правовых актов, регулирующих одни и те же общественные отношения.

Коллизии нормативных правовых актов бывают:

- временные
- пространственные
- содержательные

В случае коллизии между нормативными правовыми актами субъекты правоотношений обязаны руководствоваться нормой акта, обладающего более высокой юридической силой.

В случае коллизии между нормативными правовыми актами, обладающими равной юридической силой, и если ни один из них не противоречит акту с более высокой юридической силой, действуют положения акта, принятого (изданного) позднее.

В случае коллизии между общей и специальной нормой, необходимо применять специальную правовую норму.

## **Тема 21. Толкование права**

Толкование права можно определить как процесс познания права, состоящий в уяснении и разъяснении смысла и содержания его норм в целях правильного и единообразного их реализации. Чаще всего толкование права – это деятельность компетентных государственных органов и отдельных лиц по разъяснению ими действительного содержания норм.

Критериями классификаций толкования права на виды обычно выступают:

- субъект толкования,
- объем толкования,
- способ толкования.

Виды толкования по субъекту:

1. официальное

1.1 аутентическое и легальное (делегированное),

1.2 нормативное и казуальное

2. неофициальное толкование:

2.1 научное (теоретическое),

2.2 профессиональное (практическое),

2.3 обыденное.

Официальное толкование права дается специально уполномоченными на такую деятельность субъектами, т.е. компетентными субъектами, и является обязательным для тех субъектов, кому адресовано.

Казуальное толкование права связано с разъяснением смысла юридической нормы применительно к конкретному единичному делу. Такое толкование преимущественно осуществляется судебными или правоприменительными

органами в связи с рассмотрением конкретных дел (толкование кассационной инстанции).

Нормативное официальное толкование дается неопределенно широкому кругу субъектов и имеет обязательное значение во всех случаях для всех дел, связанных с применением толкуемой нормы. Чаще всего оно оформляется в виде специальных письменных официальных актов толкования права. Нормативное толкование права – это важнейший способ разрешения коллизий правовых актов.

Нормативное толкование тоже делится на две разновидности – аутентическое толкование и легальное толкование.

Аутентическое толкование дается субъектами, которые сами создали норму (примечание к статье закона).

Легальное (делегированное) толкование осуществляется субъектами, которые не уполномочены принимать законодательство, но в компетенцию которых входит толкование законов других органов (разъяснения высшими судебными органами, например, Конституционным Судом Республики Беларусь по предложениям Президента Республики Беларусь дается официальное толкование декретов и указов Президента Республики Беларусь, касающихся конституционных прав, свобод и обязанностей граждан).

Неофициальное толкование права – такое разъяснение правовых предписаний, которое исходит от субъектов, специально не уполномоченных на такую деятельность, не имеющее обязательное значение. Отличительным признаком является то, что оно дается в произвольной форме.

Различают три вида неофициального толкования права:

- обыденное,
- профессиональное,
- научное.

Обыденное толкование дается любым человеком, любым субъектом, опирающимся на свой жизненный опыт, который часто не имеет юридического познания и практики.

Профессиональное толкование, основанное на глубоких юридических познаниях, дается юристами-практиками (следователи, судьи, адвокаты). По форме своей может быть письменным и устным.

Научное (доктринальное) толкование дается учеными-юристами, специалистами в области юриспруденции, может быть изложено в разной форме – монографии, заключении, статьи, выступлениях и т.п. Иногда оно может совпадать с профессиональным толкованием (например, толкование нормы судьей Конституционного суда, имеющим научные степень и звание).

Вид (способ) толкования по объему признан выяснять соотношение между текстуальными выражениями правовой нормы и ее действительным содержанием. Иными словами, он нацелен на выявление соотношения «духа» и «буквы» закона.

Выделяют также толкование содержания права по объему:

- адекватное,
- распространительное,
- ограничительное.

Адекватное (буквальное) толкование имеет место в случаях, когда содержание разъясняемого правового предписания совпадает с его текстуальным выражением. Буквальное толкование – основной и наиболее распространенный вид толкования.

Расширительное (распространительное) толкование – результат толкования, когда действительное содержание правовой нормы шире ее текстуального выражения (словесной формулировки).

Ограничительное толкование – результат толкования, когда действительное содержание правовой нормы уже, чем ее текстуальное выражение.

Не допускается:

1. распространительное толкование исчерпывающих "закрытых" перечней;
2. ограничительное толкование "открытых" перечней;
3. распространительное толкование санкций;
4. распространительное толкование положений, составляющих исключение из общего правила;
5. распространительное и ограничительное толкование терминов, определенных в нормативных правовых актах.

Способы (приемы) толкования права бывают разными:

- филологическое (языковое, грамматическое, синтаксическое),
- систематическое,
- логическое,
- историческое (историко-политическое),
- специально-юридическое (юридико-терминологическое).

Филологический (грамматический, языковой) способ толкования представляет собой уяснение смысла правовой нормы на основе анализа текста какого-либо нормативного акта. Такое толкование предполагает, прежде всего, выяснение значения отдельных слов, как в общеупотребительном, так и в терминологическом смысле. Необходимо понять тот смысл слова (как лексической единицы), какой вкладывал в него законодатель. Зачастую такое толкование дается с учетом правил грамматики и синтаксиса.

Систематическое толкование (по сути, системное толкование) – это уяснение содержания правовых норм в их взаимной связи, с их местом и значением в данном нормативном акте, институте, отрасли права в целом. Данный способ толкования предопределяется внутренними свойствами права, его системностью.

Логический способ толкования основывается на применении принципов, правил, законов логики (прежде всего – формальной). При таком способе толкования норм права законы логики используются самостоятельно, обособленно от остальных способов. Здесь исследуется логическая связь отдельных положений закона с правилами логики. Анализу подвергаются не сами по себе слова, как при грамматическом толковании, а обозначаемые ими понятия, явления и соотношения их между собой.

Историко-политический способ помогает выявить смысл правовой нормы, обращаясь к истории ее принятия, целям и мотивам, обусловившим введение ее в систему правового регулирования. Этот способ толкования позволяет анализировать также источники, находящиеся вне права: материалы обсуждения и принятия проектов нормативных актов, первоначальные проекты, материалы всенародного обсуждения, различные выступления, мнения и т.д.

Специально-юридическое толкование основывается на профессиональных знаниях юридической науки и законодательной техники. Оно предусматривает исследование технико-юридических средств и приемов выражения воли законодателя. Оно раскрывает содержание юридических терминов, конструкций и т.д. Это обусловлено тем, что в области законодательной стилистики существует свой язык законов как особый стиль речи и в связи с этим имеются термины и конструкции, специфичные для законотворчества.

Акты толкования (интерпретационные акты) – это правовые акты компетентных государственных органов, содержащие результат официального толкования; это официальные документы субъекта, изданный им в пределах своей компетенции, с соблюдением установленной процедуры, в целях разъяснения норм изданных ранее нормативных правовых актов и не содержащий новых норм права.

## **Тема 22. Правосознание и правовая культура**

Сознание – это человеческая способность воспроизведения действительности в мышлении. Правовое сознание – совокупность идей, взглядов, чувств, традиций, переживаний, которые выражают отношение людей к правовым явлениям общественной жизни.

Признаками правосознания являются:

1. одна из форм общественного сознания;
2. состоит из различных компонентов (идей, взглядов, эмоций...);
3. носители – различные субъекты права (индивиды, социальные группы, общество);
4. обращено к настоящему, прошлому и будущему;
5. оказывает воздействие на поведения людей вместе с нормами права;
6. это не только осознание права, но и правовое самосознание.

Применительно к правосознанию выделяется три основные функции:

- познавательная,
- оценочная,
- регулятивная,

и неосновные:

- информационная,
- воспитательная,
- коммуникативная и другие.

Структура правосознания:

1. Правовая идеология;
2. Правовая психология.

Правовая идеология - это система концентрированных правовых взглядов, основывающихся на определенных социальных и научных познаниях. Иными словами, это система взглядов и представлений, которые в теоретической форме отражают правовые явления общественной жизни.

Правовая идеология - это осознанное отношение к праву, выражаемое в обоснованной, аргументированной критике или одобрении всей правовой системы, правовых учреждений, судов, отдельных законов и т. п.

Правовая психология - это оценка существующего и желательного права, выражающаяся в виде эмоций, чувств, стереотипов, ожиданий и иных психологических характеристик.

В структуре правосознания, кроме идеологии и психологии, выделяются и уровни:

1. обыденное,
2. профессиональное,
3. научное.

Виды правосознания по субъекту :

1. индивидуальное;
2. групповое;
3. общественное.

Деформация правосознания – это его искажение, разрушение позитивных идей, убеждений, чувств, установок. Виды деформаций правосознания:

Виды (формы) деформации правосознания:

– правовой инфантилизм – несформированность, недостаточность правовых знаний при личной уверенности в хорошей юридической подготовке;

– правовой нигилизм – неуважение к правам и закону, отрицание социальной ценности права как нормативного регулятора общественных отношений, отрицание социального значения, ценности права, осознанное игнорирование требований закона, та часть правосознания, которая негативно относится к требованиям уважения и соблюдения закона;

– правовой дилетантизм – вольное обращение с законами либо оценками юридической ситуации не в силу корыстных целей, а от небрежности отношения к юридическим ценностям;

– правовой фетишизм – гипертрофированное представление о роли юридических средств в решении социально-экономических, политических и иных задач;

– «перерождение» правосознания – крайняя степень искажения правосознания, включающая преступный умысел, антипод законности.

Для преодоления таких деформаций необходимо:

- Формирование у граждан уважительного отношения к закону,
- Укрепление режима законности,
- Наличие реальных механизмов защиты прав и свобод, иногда за счет разнообразия таких средств
- Совершенствование правовой системы
- Правовое воспитание
- Пропаганда правомерного поведения

- Повышение авторитета судебной и правоохранительной системы и др.

Правовая культура - это обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания и, в целом, в уровне правового развития субъекта (человека, различных групп, всего населения). Проще говоря, это совокупность всех ценностей, созданных человеком в правовой сфере.

К показателям, которые характеризуют правовую культуру общества, относят:

- уровень совершенства законодательства,
- правосознания, законности и правопорядка,
- развития юридической техники и др.

Структура правовой культуры:

- правовые идеи, доктрины – определяющие содержание правовых ценностей субъекта;
- правовые нормы – закрепляют правовые ценности социальных групп, общества, наций, общечеловеческие ценности;
- правовые поступки – проявление системы правовых ценностей субъекта в реальной действительности, через правовое поведение.

### **Тема 23. Правовое поведение. Правонарушение**

Правовое поведение - это социально значимое поведение субъектов права, предусмотренное нормами права и влекущее определенные юридические последствия.

Признаки правового поведения:

- социальная значимость,
- юридическая регламентированность,
- волевой характер,
- способность вызывать юридические последствия и др.

Виды правового поведения:

- Правомерное,
- Злоупотребление правом,
- Противоправное поведение.

Правомерное поведение - это осознанное поведение субъектов права, которое соответствует или не противоречит правовым нормам.

Типы правомерного поведения.

По отношению законодателя к правомерному поведению:

- желательное,
- допускаемое,
- необходимое.

Как правило, в научной литературе выделяется четыре типа правомерного поведения:

- социально-активное,
- привычное (обычное),

- конформистское;
- маргинальное.

Злоупотребление правом - социально вредное, осуществляемое на основании правовых норм поведение управомоченного субъекта, порой связанное с неправовыми средствами реализации субъективного права. Злоупотребление правом всегда осуществляется в рамках правовых норм.

Признаки злоупотребления правом:

- 1) наличие у субъекта субъективного права;
- 2) деятельность субъекта по реализации этого права; - субъект выходит за установленные законом пределы реализации права
- 3) использование субъективного права в противоречие его социальному назначению и причинение этим использованием вреда общественным интересам либо интересам других лиц; при употреблении права во зло наносится ущерб интересам общества, государства, правам и законным интересам граждан
- 4) отсутствие правонарушения, т.е. нарушения конкретных юридических запретов или неисполнения обязанностей.

Противоправное поведение - это поведение, противоречащее действующим правовым нормам, сложившимся общественным отношениям, причиняющее (либо способное причинить) вред правам и интересам граждан, общества, государства.

Признаки:

- социальная недопустимость,
- нежелательность,
- опасность для общества.

Виды неправомерного поведения:

- Внутренне-обусловленное неправомерное поведение — это такой вариант противоправного поведения, при котором личность совершает правонарушение, осознавая, что нарушает интересы общества или права третьих лиц; не выполняет свои обязанности, вытекающие из требований соответствующих норм права;
- Ситуационно-случайное неправомерное поведение — это такая разновидность противоправного поведения, при котором совершение правонарушения обусловлено незнанием правовой нормы или стечением неблагоприятных обстоятельств.

Правонарушение – это неправомерное (противоправное) общественно опасное виновное деяние (действие или бездействие) деликтоспособного субъекта, за которое предусмотрена юридическая ответственность.

Классификации правонарушений:

- по степени общественной опасности (преступления и проступки),
- по отраслевой принадлежности (административные, дисциплинарные, гражданско-правовые и др.).

Преступлением признается совершенное виновно общественно опасное деяние (действие или бездействие), характеризующееся признаками, предусмотренными уголовным кодексом, и запрещенное им под угрозой наказания.



Проступками называются виновные, противоправные деяния, не представляющие большой общественной опасности и влекущие применение взысканий.

Виды проступков:

- административные правонарушения (проступки),
- дисциплинарные проступки (в сфере служебной, учебной, военной, трудовой дисциплины),
- гражданские правонарушения (деликты),
- экономические правонарушения.

Элементы состава правонарушения:

- объект,
- субъект,
- объективная сторона,
- субъективная сторона.

Объектом правонарушения являются общественные отношения, социальные блага, явления окружающего мира, на которые направлено противоправное деяние.

Субъектом правонарушения признается лицо, совершившее виновное противоправное деяние. Субъектом правонарушения может физическое лицо, юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, обладающие Деликтоспособность. Деликтоспособность – способность лица понимать противоправность своих действий и осознанно претерпевать меры юридической ответственности за содеянные противоправные действия. Деликтоспособность у юридических лиц возникает с момента государственной регистрации, у физических лиц – по общему правилу с 16 лет (уголовная, административная), в исключительных случаях, прямо указанных законом – с 14 лет.

Объективная сторона правонарушения — это внешнее проявление противоправного деяния:

- Деяние противоправное
- Вред, причиненный деянием
- Причинно-следственная связь между ними.

Факультативно – время, место, способ, условие и т.д. совершения правонарушения

Субъективная сторона правонарушения — это внутренняя сторона правонарушения, которая характеризует психическую деятельность лица в момент совершения правонарушения.

В нее входят:

- Вина - психическое отношение лица к совершенному правонарушению,
- Мотив - те побуждения, которыми руководствовался правонарушитель,
- Цель - результат, к достижению которого стремился правонарушитель

Формы вины:

- умысел,
- неосторожность.

Виды умысла:

- прямой,

- косвенный.

При прямом умысле лицо:

- Сознает общественно опасный или вредный характер своего деяния;
- Предвидит наступление общественно опасных или вредных последствий своего деяния;
- Желает наступления общественно опасных или вредных последствий своего деяния.

При косвенном умысле лицо:

- Сознает общественно опасный или вредный характер своего деяния;
- Предвидит наступление общественно опасных или вредных последствий своего деяния;
- Сознательно допускает наступление общественно опасных или вредных последствий своего деяния.

Виды неосторожности:

- самонадеянность (легкомыслие),
- небрежность.

При самонадеянности лицо:

- предвидит возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния;
- без достаточных на то оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение.

При небрежности лицо:

- не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния;
- хотя при необходимой внимательности должно было и могло их предвидеть.

В гражданском праве понятие «неосторожность» (простая, грубая) отличается от понятия «неосторожность» в уголовном праве. Гражданское право предусматривает возможность юридической ответственности и без вины (по договору).

Именно субъективная сторона позволяет отличить правонарушение от казуса (случая). Казус — это факт, который возникает не в связи с волей и желанием лица.

## **Тема 24. Юридическая ответственность**

Под социальной ответственностью понимается объективная необходимость отвечать за нарушение социальных норм. Юридическая ответственность — один из видов социальной ответственности индивида, ее наиболее строгий и формализованный вид.

Аспекты юридической ответственности:

- негативная и позитивная;
- ретроспективная и перспективная.

Юридическая ответственность — это возникающее в связи с правонарушением особое правоотношение между государством в лице его

специальных органов и правонарушителем, на которого возлагается ответственность претерпевать предусмотренные законом лишения и неблагоприятные последствия за совершенное правонарушение.

Признаки юридической ответственности:

- наступление за совершенное правонарушение,
- субъективна (индивидуализирована),
- обязанность правонарушителя претерпевать неблагоприятные юридические последствия,
- предполагает доказанность вины,
- предполагает государственное и общественное осуждение правонарушителей,
- обеспечивает предупреждение правонарушений (частную и общую превенции),
- является одной из форм государственного принуждения, а поэтому применяется либо по поручению государственных органов, либо по поручению государственных органов общественными органами и др.

Функции юридической ответственности:

- **Обеспечительная.** Юридическая ответственность обеспечивает нормальное действие механизма правового регулирования, будучи элементом правового регулирования, одним из юридических средств воздействия на регулируемые общественные отношения.
- **Охранительная.** Юридическая ответственность – средство охраны, защиты установленного в государстве правопорядка.
- **Карательная (штрафная).** Юридическая ответственность влечет претерпевание правонарушителем лишения определенных, принадлежащих ему благ.
- **Восстановительная (компенсационная).** Юридическая ответственность (имущественная) предполагает восстановление нарушенного имущественного субъективного права путем возмещения причиненного ущерба, являющегося следствием данного правонарушения.
- **Частнопревентивная** (профилактическая, предупреждающая). Применение мер юридической ответственности к правонарушителю предупреждает его о недопустимости совершения в будущем правонарушений, влекущих неблагоприятные последствия.
- **Общепревентивная** (профилактическая, предупреждающая). Применение мер юридической ответственности к правонарушителям предупреждает иных людей о недопустимости совершения правонарушений.
- **Воспитательная.** Юридическая ответственность способствует формированию у людей мотивов правомерного поведения

К принципам юридической ответственности относятся:

1. **Законность.** Юридическая ответственность применяется в соответствии с требованиями материального и процессуального права.
2. **Неотвратимость.** Юридическая ответственность должна быть обязательным следствием какого-либо правонарушения. Неотвратимость

юридической ответственности – показатель ее действительности как особого института правовой системы.

3. Обоснованность. Применение мер юридической ответственности предполагает: предварительное установление объективного существования всех фактов, имеющих значение для применения этих мер; за одно правонарушение наступает одна ответственность; правонарушитель несет ответственность только за свое собственное виновное противоправное деяние; воздаяние (вид и мера наказания, взыскания) соразмерно тяжести деяния, соответствует личности правонарушителя, не унижает и не оскорбляет человеческое достоинство.

4. Целесообразность. Применение мер юридической ответственности предполагает:

а) их соответствие целям юридической ответственности (исправление, перевоспитание правонарушителя, воспитательное воздействие на иных лиц);

б) их уменьшение, даже отказ от них, если цели юридической ответственности могут быть достигнуты иным путем.

Как отмечают в научной литературе, принципы «справедливость», «целесообразность» охватываются принципом более общего порядка – «индивидуализация юридической ответственности».

Виды юридической ответственности:

1. по отраслям права (конституционная, уголовная, административная, гражданская, дисциплинарная, материальная),

2. по порядку возложения (судебная, административная),

3. по характеру санкций (карательная, правовосстановительная) - первая преследует цель кары, справедливого воздаяния за правонарушение, а также общую и частную превенцию правонарушений;

4. по субъекту ответственности (индивид, юридическое лицо, государство).

В соответствии с различными видами правонарушений юридическая ответственность подразделяется на основные виды:

- уголовно-правовую,
- административно-правовую,
- дисциплинарно-правовую,
- гражданско-правовую,
- материальную.

Уголовная ответственность – это наказание за совершение преступления, предусмотренного действующим уголовным законом.

Административная ответственность – это предусмотренное административным законодательством административное взыскание за административное правонарушение.

Дисциплинарная ответственность – это дисциплинарное взыскание за дисциплинарный проступок. Применяется в трудовом праве либо в процессе несения воинской, государственной службы, в процессе получения образования.

Гражданско-правовая ответственность – это имущественная ответственность за гражданское правонарушение (деликт). Применяется в гражданском праве в пользу лица, чьи права и интересы нарушены.

Материальная ответственность – имущественная ответственность работника за ущерб, причиненный по его вине имуществу нанимателя. Она применяется в трудовом праве вместо гражданской ответственности и содержит больше гарантий для работника, причинившего ущерб.

Различают юридические, фактические и процессуальные основания юридической ответственности.

Под юридическими (нормативными) основаниями понимают обязанность субъектов права соблюдать запреты, установленные в нормах права. Нормативное основание – это наличие нормы права, предусматривающей возможность возложения ответственности.

Фактическим основанием юридической ответственности является совершение виновного правонарушения. Фактическое основание – это наличие факта правонарушения (фактически совершенного деяния), с которым связывается возникновение охранительного правоотношения, в рамках которого реализуется юридическая ответственность.

Процессуальное основание – это наличие правоприменительного акта, который конкретизирует общие предписания охранительной нормы права (содержит санкции), определяет вид и меру юридической ответственности.

Рассматривая отношение юридической ответственности в развитии, в нем нужно различать следующие стадии:

- 1) Возникновение юридической ответственности.
- 2) Выявление правонарушителя.
- 3) Официальная оценка правонарушения как основания юридической ответственности в актах компетентных органов.
- 4) Реализация юридической ответственности.
- 5) Прекращение юридической ответственности.

Действующее законодательство в отношении лиц, виновных в совершении правонарушения, устанавливает некоторые **основания освобождения их от юридической ответственности** (юридические факты или фактические обстоятельства, при наличии которых в силу норм права снимается обязанность претерпевать меры государственного принудительного воздействия за совершенное правонарушение). К числу таких оснований освобождения от юридической ответственности относятся:

1. акт амнистии;
2. истечение срока давности;
3. деятельное раскаяние виновного;
4. примирение виновного с потерпевшим;
5. изменение социально-политической обстановки;
6. применение к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия.

К основаниям исключения юридической ответственности относятся:

- необходимую оборону;
- задержание лица, совершившего преступление;
- крайнюю необходимость;
- физическое и психическое принуждение (легально – в России);

- обоснованный риск;
- исполнение приказа или распоряжения;
- малозначительность правонарушения, не представляющего общественной опасности;
- казус (случай) и т. д.

Юридическая ответственность выступает важным, но лишь одним из видов государственного принуждения.

Наряду с ней видами государственного принуждения признаются:

- меры предупредительного воздействия,
- меры пресечения,
- праввосстановительные меры,
- принудительные меры медицинского характера,
- принудительные меры воспитательного характера.

Меры предупредительного воздействия можно подразделить на меры, применяемые в целях предупреждения возможных правонарушений (проверка документов, удостоверяющих личность, досмотр багажа, груза, административный надзор за лицами, освобожденными из мест лишения свободы, и др.), и меры, обеспечивающие общественную безопасность при стихийных бедствиях, авариях, несчастных случаях (прекращение или ограничение движения транспорта и пешеходов, прекращение или ограничение доступа к объекту, подвергнутому аварии, и проч.). Названные меры носят профилактический характер.

Меры пресечения преследуют цель прекратить противоправные деяния и не допустить новых. Они должны быть оперативными и осуществляться в интересах общества, государства или в интересах самого потенциального правонарушителя (помещение в медицинский вытрезвитель, в психиатрическую больницу, применение огнестрельного оружия и др.).

Праввосстановительные меры применяются за проступки, обладающие минимальной степенью общественной опасности, или за деяния, представляющие собой лишь некоторую «правовую аномалию», незначительное отклонение от нормального правопорядка, не приобретшие характер правонарушения. Меры защиты заключаются в том, что лицо принуждается к исполнению лежащей на нем обязанности, которую оно ранее должно было исполнить, но по каким-либо причинам не исполнило.

Принудительные меры медицинского характера являются разновидностью мер государственного принуждения и назначаются судом, к мерам уголовного наказания они не относятся, поскольку применяются на основании определения суда, а не приговора, не содержат элемента кары, не выражают отрицательной оценки от имени государства общественно опасных действий лиц, страдающих психическими расстройствами, не направлены на исправление указанных лиц и восстановление социальной справедливости, длительность их применения зависит от состояния больного, они не влекут судимости. Целями применения принудительных мер медицинского характера в уголовном праве Республике Беларусь названы - излечение вышеуказанных лиц или улучшение их

психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых противоправных деяний.

## **Тема 25. Правовая законность и правопорядок**

Требование строжайшего, неукоснительного соблюдения и исполнения всех юридических норм, всех правовых предписаний всеми субъектами (т.е. гражданами, их объединениями, должностными лицами, государственными органами) – это законность. Законность также определяют как строгое и полное осуществление предписаний правовых норм и основанных на них юридических актов всеми субъектами права определяется. Ее объектом является поведение юридически обязанных лиц.

В юридической литературе указывается, что законность проходит реализацию:

- как принцип деятельности социальных субъектов (индивидов, организаций), проявляющийся в соответствии поведения закону;
- метод государственного руководства обществом, при котором государство и его органы связаны правом и действуют в его рамках с целью реализации общественных потребностей, гарантий прав человека и гражданина. Предусматривает степень выявления нарушений законов, восстановления нарушенных прав и привлечения нарушителей закона к юридической ответственности.
- требование общества и государства, состоящее в точной реализации всеми субъектами действующей Конституции и законов. Результатом реализации является урегулированность общественных отношений на основе социальной справедливости и верховенства, естественных прав и свобод человека и гражданина.

Принципы (требования) законности – основополагающие исходные положения, лежащие в основе реализации предписаний норм права и выражающиеся в важнейших требованиях к поведению субъектов права в конкретных правоотношениях.

Принципы (требования) законности:

- верховенство правовой Конституции и основанных на ней законов;
- единство законности – единообразное ее понимание и применение на всей территории государства;
- общеобязательность закона;
- равенство всех перед законом в случаях, когда он карает и когда защищает;
- неотвратимость юридической ответственности за нарушение закона. Данный принцип означает, что любое правонарушение должно раскрываться, а виновные – понести адекватную содеянному юридическую ответственность;
- постоянный и эффективный контроль и надзор за исполнением законов со стороны государства и общества;
- предупреждение правонарушений – проведение профилактических, превентивных мероприятий с целью предотвращения правонарушения;

- неразрывная связь законности с культурой населения. От культурного уровня населения зависит состояние законности. Законность опирается на правовые (культурные) законы и правовую культуру. Правовая культура служит необходимым условием издания правовых законов и их качественной реализации в жизни;

- связь законности с целесообразностью. Отступление от закона по мотивам целесообразности недопустимо. Но возможна целесообразность применения норм права в пределах «свободы усмотрения», предоставляемой законом конкретному государственному органу или должностному лицу.

Гарантии законности – это совокупность объективных условий, субъективных факторов и специальных юридических средств, с помощью которых обеспечивается законность.

Гарантии законности:

- общие – совокупность объективных факторов (экономических, социальных, политических и духовных), опосредованно воздействующих на правовое регулирование общественных отношений;

- специальные юридические – система юридических и организационных средств, направленных на обеспечение законности. Сугубо юридические гарантии: средства предупреждения правонарушений; средства обнаружения правонарушений; средства пресечения правонарушений; меры защиты и восстановления нарушенных прав, устранения последствий правонарушений; юридическая ответственность; процессуальные гарантии в обеспечении прав и свобод; организационные гарантии (необходимые и эффективные структуры по борьбе с преступностью).

Законность является предпосылкой правопорядка.

Правопорядок – это состояние фактической упорядоченности общественных отношений, выражающее реальное, практическое осуществление требований законности; это система общественных отношений, которая устанавливается в результате точного и полного осуществления предписаний правовых норм всеми субъектами права.

Особенности правопорядка:

- правопорядок предусмотрен в нормах права, прежде всего в конституционных;

- возникает в результате реализации норм права: гражданами (исполнение, использование, обязывание) и органами государства (применение права);

- гарантируется, обеспечивается и охраняется государством.

Правопорядок – часть общественного порядка, т.е. более узкое понятие.

Общественный порядок – состояние упорядоченности общественных отношений, которое достигается не только с помощью норм права и их реализации (законности), но и других социальных регуляторов (норм, морали, религии, корпоративных норм, обычаев, традиций и т. д.).

Законность, правопорядок и общественный порядок соотносятся следующим образом.



Правопорядок – часть общественного порядка. Подлинный демократический общественный порядок невозможен без законности и правопорядка, без них демократия превратится в хаос, различные злоупотребления. Но правопорядок и законность не принесут пользы людям без демократических общественных механизмов, всестороннего учета противоположных социальных интересов, контроля общественности за реализацией законов.

### Список использованной литературы при написании конспекта:

1. Венгеров, А.Б. Общая теория права: учебник для юридических вузов / А.Б. Венгеров. – М: Омега-Л, 2004. – 608 с.
2. Вишневский, А.Ф. Общая теория права: учебник / А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский; под общ. ред. В.А. Кучинского. – Минск: Интегралполиграф, 2009. – 552 с.
3. Дробязко, С.Г. Общая теория права: учеб.пособие / С.Г. Дробязко, В.С. Козлов. – 2-е изд., испр. – Минск: Амалфея, 2007. – 464 с.
4. Матузов, Н.И. Общая теория права: учебник для вузов / Н.И. Матузов, А.В. Малько. – М.: Юристъ, 2004. – 512 с.
5. Общая теория права: акад. курс: в 3-х т. – 3-е изд., перераб. и доп.; отв. ред. М.Н. Марченко. – М.: ИКД «Зерцало», 2001. – Т. 1. – 528 с.; Т. 2. – 528 с.; Т. 3. – 528 с.
6. Общая теория государства и права / Э.А. Калинина, А.Л. Козик. – Минск: Молодежное, 2011. – 160 с. – (Библиотека юриста).
7. Общая теория государства и права: опорные конспекты курса интенсивного изучения / Н.А. Слободчиков. – 2-е изд., перераб. и доп. – Минск, МИТСО, 2009. – 32 с.
8. Общая теория права : учебн. пособие / В. А. Абрамович [и др.] ; под общ.ред. С. Г. Дробязко, С. А. Калинина. — Минск : БГУ ; издательство «Четыре четверти», 2014. — 416 с.
9. Общая теория права: учеб.для вузов; под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Изд-во НОРМА, 2007. – 496 с.
10. Общая теория права: учебник / А.С. Пиголкин [и др.]; под ред. А.С. Пиголкина. – М.: Юрайт, 2005. – 624 с.
11. Общая теория права: хрестом.: в 2 т. / авт.-сост. М.Н. Марченко. – М.: ОАО «Издательский дом «Городец», 2004. –Т. 1. – 896 с.; Т. 2. – 800 с.
12. Общая теория права: учеб.пособие / Е.А. Зорченко, Н.А. Полящук, Н.М. Юрашевич; под ред. Н.М. Юрашевич. – Минск: Акад. упр. – 2015. – 307 с. Учебно-методический комплекс: в 3 ч. – / Э.А. Калинина, А.Л. Козик. – Минск: МИТСО, 2009. – Ч. 1: Общая теория государства и права. Краткий курс лекций. – 198 с.
13. Учебно-методический комплекс: в 3 ч. – Ч. 2. Общая теория государства и права. Планы семинарских занятий, тесты, глоссарий / сост. Э.А. Калинина, А.Л. Козик. – Минск : МИТСО, 2011. – 80 с.