

Документ подписан простой электронной подписью
Информация о владельце:
ФИО: Бублик Владимир Александрович
Должность: Ректор
Дата подписания: 30.08.2023 08:45:58
Уникальный программный ключ:
c51e862f35fca08ce36bdc9169346d2ba451f055

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего
образования
«УРАЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ В. Ф. ЯКОВЛЕВА»

«Утверждено»
Решением Ученого Совета УрГЮУ
имени В. Ф. Яковлева
от 26.06.2023 года

ОЦЕНОЧНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Актуальные вопросы теории государства и права

Основная профессиональная образовательная программа высшего образования –
программа бакалавриата по направлению подготовки
40.03.01 Юриспруденция
(профиль: **Правовое регулирование предпринимательской деятельности**)

ЧАСТЬ 1. (не публикуется)

ЧАСТЬ 2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО РАБОТЕ С ОЦЕНОЧНЫМИ МАТЕРИАЛАМИ РАЗРАБОТЧИКИ

КАФЕДРА:	Теории государства и права
АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ:	Плетников В.С., доцент, к.ю.н., доцент

I. ТЕКУЩИЙ КОНТРОЛЬ

Вопросы для опроса

1. Суверенная, универсальная организация политической власти, призванная обеспечить нормальную жизнедеятельность людей, имеющая свою территорию, аппарат принуждения и взимающая налоги, необходимые для осуществления внешних и внутренних функций – это:

1. партия.
2. государство.*
3. общество.
4. власть.

2. Публичность власти в государстве означает:

1. возможность высказывать свое мнение публично.
2. отделённость государственной власти от общества.*
3. демократичность политического режима.
4. наличие специального аппарата управления и принуждения.*

3. Государство – это _____ изучения философии и теории государства и права.

1. объект*

4. Свойство государства, выражающееся в верховенстве государственной власти внутри страны и ее независимости вовне, именуется:

1. суверенит*

5. Монополия государства на правотворчество является исключительным правом

...

1. общественных организаций издавать нормативно-правовые акты.
2. исполнительной власти издавать нормативные акты, для населения страны.
3. государства издавать нормативные правовые акты, обязательные для населения всей страны.*
4. органов законодательной власти издавать нормативные акты, для населения всей страны.

6. Свойство государственной власти, выражающееся в признании (поддержке) социальными массами этой власти и в способности властвующих убедить подвластных в справедливости своих притязаний, именуется:

1. легитимн*

7. Единая политическая организация общества, распространяющая свою власть на всю территорию, население, располагающая специальным аппаратом управления, издающая обязательные для всех веления и обладающая суверенитетом – это:

1. политическая партия.
2. государство.*
3. муниципальный совет.
4. политическая система.

8. Территорией государства называется:

1. форма государственного устройства как элемент формы государства.
2. пространство, в пределах которого осуществляется государственная власть.*
3. территориальное устройство государства.
4. пространство, в пределах которого государство независимо от любых источников власти.

9. Система отношений господства и подчинения, концентрированное выражение воли и силы доминирующего социального, национального слоя (класса, нации) или народа, воплощенные в государственно-правовых институтах, называется:

1. государств* власт*

10. Установленный обязательный платеж, взимаемый с граждан и юридических лиц, часть доходов населения, предназначенная для финансирования, решения задач всего общества – это:

1. налог.*
2. аванс.
3. задаток.
4. пошлина.

11. Право как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господствующего класса, определяется в рамках _____ подхода к сущности права.

1. классового.*
2. общесоциального.
3. формационного.
4. цивилизационного.

12. Принцип гуманизма относится к _____ принципам права.

1. отраслевым.
2. межотраслевым.
3. социальным.
4. общим.*

13. В рамках ... теории права судьи наделяются возможностью творить право.

1. позитивистской.
2. социологической.*
3. психологической.
4. исторической.

14. К признакам права относится ...

1. нормативность.*
2. общеобязательность.*
3. спекулятивный характер.
4. устная форма передачи.

15. Право состоит из ...

1. правовых интересов.
2. юридических фактов.
3. юридических норм.*
4. правоположений.

16. Основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора, являются _____ права.

1. функциями.
2. формами.
3. принципами.*
4. нормами.

17. Функции права – это...

1. формы выражения правовых норм вовне, в реальной действительности.
2. совокупность внутренне согласованных юридических явлений и средств, с помощью которых устанавливается необходимый правовой порядок.
3. основные направления воздействия права на общественные отношения и поведение людей. *
4. основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора.

18. Направление правового воздействия, нацеленное на организацию социально значимых позитивных отношений с помощью формально-определенных правил поведения, в соответствии с объективными потребностями общественного развития является ... функцией права.

1. воспитательной.
2. политической.
3. регулятивной.*
4. охранительной.

19. Система общеобязательных, формально определенных, гарантированных государством правил поведения и норм, отражающих уровень свободы общества и выступающих регулятором общественных отношений, именуется:

1. прав*

20. Принцип законности – это ... принцип права.

1. общеправовой.*
2. начальный.
3. отраслевой.
4. межотраслевой.

21. Единая система правовых средств, обеспечивающая результативное правовое воздействие на общественные отношения, называется...

1. совокупностью юридических фактов.
2. актом применения права.
3. механизмом правового регулирования.*
4. механизмом государства.

22. Способы (приемами) правового регулирования являются:

1. декларация, программа, рекомендация.
2. запрет, дозволение, позитивное обязывание.*
3. убеждение и принуждение.
4. либерализация.

23. Предмет правового регулирования – это ...

1. преимущественно используемый режим правового регулирования общественных

отношений.

2. юридический способ правового воздействия на определенную сферу общественных отношений.

3. однородные группы общественных отношений, регулируемые той или иной отраслью права.*

4. нормативный порядок воздействия на общественные отношения.

24. Способ правового регулирования, который состоит в предоставлении субъектам прав на совершение определенных положительных действий, называется:

1. запрет.

2. обязывание.

3. дозволение.*

4. уважение.

25. Основными элементами механизма правового регулирования являются:

1. правопорядок и законность.

2. норма права, правоотношение, акт реализации права.*

3. формы права, функции права и принципы права.

4. государственные органы и государственные учреждения.

26. На формуле: «Разрешено все, что не запрещено законом» построен _____ тип правового регулирования.

1. общедозволительн*

27. К основным стадиям процесса правового регулирования относятся:

1. правовая регламентация общественных отношений, возникновение юридических прав и обязанностей, реализация норм права.*

2. анализ фактических обстоятельств юридического дела, принятие решения по делу.

3. законодательная инициатива, обсуждение закона, принятие закона, опубликование закона.

4. в данном процессе стадии выделить нельзя.

28. Юридическое разрешение совершать те или иные юридически значимые действия в условиях, предусмотренных данной нормой, представляет собой ...

1. правовое воздействие.

2. санкцию.

3. дозволение.*

4. дисциплину.

29. Метод правового регулирования, основанный на предоставлении субъектам права возможности выбора вариантов поведения, называется:

1. диспозитивным.*

2. централизованным.

3. поощрительным.

4. императивным.

30. На второй стадии правового регулирования активно «работает» элемент правового регулирования, именуемый ...

1. правоотношен* (правов* отношен*)

31. Претворение правовых норм в деятельности субъектов права в результате соблюдения правовых запретов, исполнения юридических обязанностей и использования субъективных прав, называется:

1. правовым поведением.

2. реализацией права.*

3. применением права.

4. правосудием.

32. Субъекты правоприменительной деятельности:

1. иностранные граждане.
2. управомоченные органы и лица.*
3. граждане.
4. лица без гражданства.

33. Фактическое претворение предписаний юридических норм в действиях различных субъектов права является ...

1. правонарушением.
2. правовым поведением.
3. реализацией права.*
4. правоотношением.

34. Полное или частичное отсутствие норм права, необходимость которых обусловлена развитием общественных отношений и потребностями практического решения дел, называется:

1. ошибкой в праве.
2. недостатком в праве.
3. пробелом в праве.*
4. аналогией права.

35. Отличие аналогии закона от аналогии права заключается в том, что решение по делу принимается на основе ...

1. принципов права, духа законодательства, а не на основе нормы из другой отрасли права.
2. нормы из другой отрасли права, а не на основе принципов права.
3. конкретной нормы конкретного закона, регулирующего сходные с рассматриваемыми отношения, а не на основе принципов права.*
4. принципов права, а не законов.

36. Осуществляемая в процессе правоприменения юридическая оценка совокупности фактических обстоятельств дела, именуется:

1. квалификация*

37. В какой форме реализуются обязывающие нормы?

1. использование.
2. исполнение.*
3. соблюдение.
4. правосудие.

38. Регламентируемая государством властная организующая деятельность компетентных органов и организаций по индивидуализации норм права для единичного случая, конкретного субъекта называется:

1. правоприменением.*
2. правотворчеством.
3. правотолкованием.
4. интерпретацией.

39. Способ преодоления в правоприменительной деятельности пробела в праве:

1. законотворчество.
2. аналогия права.*
3. сравнительное правоведение.
4. аналогия правоприменительных актов.

40. Добровольное и последовательное осуществление субъектами права принадлежащих им субъективных прав, которое происходит в активной или пассивной форме, – это _____ норм права.

1. исползов*

41. Уровень правосознания, свойственный основной массе членов общества,

формирующийся на базе повседневной жизни граждан в сфере правового регулирования:

1. общественный.
2. профессиональный.
3. индивидуальный.
4. обыденный.*

42. Структурный элемент правосознания, который характеризует правовые установки, психологическую направленность личности, готовность действовать определенным образом в сфере правового регулирования, называют:

1. информационным.
2. оценочным.
3. волевым.*
4. профессиональным.

43. Вид правосознания, являющегося совокупностью правовых представлений и чувств тех или иных слоев общества, социальных групп, профессиональных сообществ:

1. индивидуальное.
2. групповое.*
3. массовое.
4. коллективное.*

44. Определенной сумме юридических знаний, являющихся результатом интеллектуальной (мыслительной) деятельности и выражающихся в понятии «правовая подготовка», соответствует _____ функция правосознания.

1. познавательная*

45. Обыденное правосознание - это...

1. представление о праве отдельных социальных групп, слоев общества.
2. чувства и представления о праве конкретной личности.
3. представление людей о праве, основанное на личных эмоциональных переживаниях.
4. представление людей о праве, возникающее из практического общественного опыта.*

46. Целенаправленная деятельность по трансляции (передаче) правовой культуры, правового опыта, правовых идеалов и механизмов разрешения конфликтов в обществе от одного поколения к другому:

1. правовая культура.
2. правовое воспитание.*
3. правосознание.
4. правовой нигилизм.

47. Классовое правосознание относится к ...

1. правовой психологии.
2. правовой оценке.
3. правовой идеологии.
4. групповому правосознанию.*

48. Правовая психология - это ...

1. переживания и чувства человека по поводу отношения общества к человеку.
2. чувства людей по поводу их взаимоотношений в общественной организации.
3. переживания и эмоции человека по поводу действующего законодательства и применения права.*
4. эмоции людей по поводу их отношений друг к другу в семье.

49. Система правовых взглядов и идей, в которых осознаются и оцениваются отношения людей к правовой действительности:

1. правовая идеология.*
2. судебная медицина.

3. правовая психология.

4. правовой романтизм.

50. Правосознание – это совокупность _____, выражающих оценочное психологическое отношение людей к правовым явлениям общественной жизни (к действующим или желаемому праву, юридической практике, правам и свободам гражданина и т.д.).

1. правовых представлений, взглядов, идей и чувств, эмоций, установок и др. проявлений.*

2. правовых актов, законов, предписаний, явлений.

3. смысловых представлений о законодательстве.

4. юридической деятельности и правовых актов.

II. ПРОМЕЖУТОЧНАЯ АТТЕСТАЦИЯ

1. Авторитаризм в современных государствах.

Авторитарный режим – это политический режим, который характеризуется сосредоточением государственной власти в руках одного или нескольких человек, основан на отчуждении государственной власти от народа, ее централизации и снижении роли представительных органов, командном методе руководства.

Исходя из особенностей использования политических средств и методов при осуществлении государственной власти, можно выделять различные разновидности авторитарных режимов, которых со временем становится все больше и больше. Так, можно рассматривать конституционно-авторитарный (Йемен, Иран) и собственно авторитарный (Саудовская Аравия) политические режимы.

2. Акт применения права: понятие и общая характеристика.

Под актом применения права следует понимать внешнее, объективированное и формально-определенное проявление индивидуально-властного предписания, обеспеченного возможностью государственного принуждения и вынесенного правоприменителем в отношении конкретного адресата в результате принятия решения по юридическому делу.

Если акт применения права носит письменный характер, то он обязательно должен обладать определенными реквизитами и внутренней структурой, состоящей из трех обязательных частей.

К реквизитам акта применения права как документа относятся его наименование, дата, место составления, должность и подпись лица, составившего этот документ, в отдельных случаях – штамп, оттиск печати, регистрационный номер и т. п.

Структура акта применения права как документа включает:

– *описательную (установочную) часть*, где фиксируется информация, ставшая предметом рассмотрения юридического дела и излагаются факты, установленные на первой стадии правоприменительной деятельности;

– *мотивировочную часть*, в которой содержится юридическая квалификация деяния, основанная на собранной информации, ее обоснование с указанием ссылок на нормативно-правовые акты, подлежащие применению. Данная часть акта применения права отражает результаты второй стадии правоприменительной деятельности;

– *резолютивную (постановочную) часть*, содержащую формулировку властного решения по делу, в которой конкретизируются (определяются) права и обязанности адресата применения права. В данной части акта применения права находит свое отражение третья стадия правоприменительной деятельности.

Все акты применения права издаются компетентными субъектами в рамках их служебной (должностной) деятельности в отношении индивидуально-определенных лиц (адресатов) и направлены на реализацию правовых предписаний более общего характера. Соответственно, акты применения права по отношению к тем документам, положения которых они конкретизируют, носят вторичный (подзаконный) характер и действуют в дополнение к ним.

3. Гражданское общество в России: проблемы и перспективы развития.

Проблемы формирования в России правового государства и гражданского общества обусловлены тем, что основы этих двух судьбоносных институтов закладываются у нас в стране практически одновременно. Этому предшествовали 300 лет крепостничества, столетия абсолютизма и свыше семидесяти лет тоталитаризма, что крайне негативно сказывается на всем процессе формирования. Речь идет, прежде всего, об изменении взаимоотношений личности и государства. Специфика этих взаимоотношений обусловлена складывающейся рыночной экономикой, а также многонациональным составом страны, ее культурными и географическими факторами. Вместе с тем характер данных взаимоотношений вмещается в рамки двух известных уже более ста лет теоретических конструкций, которые в известной степени модернизированы представителями современной западной науки. Так, суть прежней модели свободы индивида гарантирована государством, в том числе от вмешательства, прежде всего, в экономическую сферу. Цель – обеспечить справедливость в обществе за счет развития структур свободного рынка. Обновленная конструкция – это свобода индивида, но с обязательным участием государства в осуществлении равенства личности (социальное государство). Цель – смягчить социальное неравенство, повысить уровень защищенности человека.

В России имеет место целый ряд серьезных проблем и противоречий, которые препятствуют или тормозят формирование правового гражданского общества.

Главным препятствием в данном аспекте является широкомасштабная коррумпированность чиновничества. Бюрократия рассматривает государство, по образному выражению К. Маркса, как свою частную собственность. Причем по данным Генеральной прокуратуры РФ, «все органы государственной власти пронизаны коррупцией». Прежде всего, этот «тормоз» действует негативно при формировании среднего класса, т. е. при оформлении документов регистрации среднего и мелкого бизнеса.

Второй проблемой является некачественное, неэффективное законодательство, оно не только неправовое, а зачастую – лоббированное, т. е. имеющее массу различных лазеек для олигархов. Причем законодательство, особенно налоговое, не стимулирует, а подавляет бизнес, особенно мелкий.

Третья проблема выглядит как существенное различие между провозглашаемыми целями преобразования общества на идеях господства права и фактической правотворческой и правоприменительной практикой. Не Конституция России служит юридической гарантией охраны и защиты прав и свобод личности от произвола властей, а ее исполнительная власть в лице Президента является гарантом Основного Закона РФ, прав и свобод человека и гражданина (ч. 2 ст. 80). Не авторитет права способствует укреплению механизма властвования, а бюрократический аппарат пытается подчинить своим корыстным интересам государственные интересы.

В качестве четвертой проблемы нельзя сбрасывать со счетов и опасности авторитаризма. Она обусловлена коммунистическим прошлым России, закономерностями исторического становления ее государственности в условиях экономического и политического кризиса, а также нынешними перекосами в проведении в жизнь принципа разделения властей. И в правовом пространстве, и в реальной действительности исполнительная власть в России занимает доминирующее положение.

Негативом (пятая проблема) является и то, что государство пытается вмешиваться во все сферы жизни общества. Главная же его задача состоит в укреплении границ между различными сферами гражданского общества: экономической, политической, духовной, а не в регулировании того, что происходит. Исключением является экономическая сфера с ее приоритетом частной собственности, которая подлежит правовому регулированию, но в весьма ограниченных пределах.

Серьезной проблемой (шестой) за последнее время стал процесс возрастающего влияния экономических групп и различных экономических кланов на региональный уровень управления. Это влияние никак не связано с интересами народа в целом вне зависимости от национальной принадлежности. Данное положение вынужден был отметить В. В. Путин в бытность Президентом РФ.

Огромным недостатком (седьмая проблема) в формировании гражданского общества является отсутствие у нас реально функционирующей многопартийной системы. Универсальным механизмом строительства гражданского общества выступает демократия. Однако в связи с тем, что в России нет развитой политической системы в части ее негосударственных институтов, коэффициент полезного действия демократии невысок. Причем Россия страдает дефицитом народного волеизъявления.

В Российской Федерации претворяется в жизнь центристская модель строительства гражданского общества. Она представляет собой соединение позитивных моментов либеральной и социально-демократической научных концепций. Эта модель не допускает господства государства в какой бы то ни было сфере. Она устанавливает разумные пределы действия государственной власти, способствуя тем самым осуществлению равноправия и фундаментальных свобод. Но данная модель не умаляет и роли государства в социальной сфере, в создании условий для развития самоуправления народа, защите демократии. Данная модель рассматривает человека и гражданина в качестве высшей ценности, а отношения между личностями и государством строит на принципе изначальной свободы индивида.

Создание в России подлинного демократического государства возможно лишь при условии формирования развитого гражданского общества. А это означает, что практика работы государственных органов должна быть подчинена: 1) цели четкого выполнения их функций по отношению к обществу; 2) содействию развития общественных институтов и инициатив в сфере экономической, политической и духовно-культурной, способных не только выдвигать конкретные задачи строительства общества, но и добиваться их реализации; 3) формированию механизма власти рыночного типа; 4) корректировке государственной социальной политики, отказавшись от государственного патернализма (помогать только самым незащищенным и беспомощным – малоимущим и неимущим, многодетным семьям, инвалидам, одиноким престарелым, всем остальным – полная свобода самим позаботиться о себе, гражданское общество должно само кормить себя); 5) налаживанию надежных механизмов диалога между общественными и государственными структурами; 6) поддержке добровольных объединений граждан, прежде всего на законодательном уровне; 7) радикальной и безотлагательной перестройке отношений собственности с целью формирования самоценного, полноправного, активного гражданина-собственника; 8) укреплению государства на основе сложившихся в обществе интересов (в плане использования мирового опыта создания нормативной базы и этических стандартов цивилизованного лоббизма как системы профессионального представительства интересов различных социальных групп в органах государственной власти и управления; 9) созданию эффективной системы социальной и юридической защиты прав и свобод человека и гражданина.

Связующим звеном достижения цели структурирования гражданского общества во всех сферах является общественное единство, т. е. солидарность общества.

4. Методы, способы и типы правового регулирования: соотношение.

Естественно, что отношения, составляющие предмет правового регулирования, должны и регулироваться по-особому. Этот особый характер правового регулирования определяется категориями «методы», «способы» и «типы» правового регулирования.

Метод правового регулирования показывает, каким образом государство регламентирует различные виды общественных отношений. В науке различаются два метода правового регулирования: императивный и диспозитивный. Императивный метод предполагает жесткое государственное регулирование, осуществляемое путем прямых предписаний, не допускающих изменений, учета индивидуальных особенностей и т. д.

Диспозитивный же метод основывается на том, что в процессе регулирования учитываются конкретные особенности, которые можно учесть и осуществить дополнительное индивидуальное регулирование путем заключения договора.

Чем же определяется конкретный метод?

Прежде всего, он зависит от политического режима государства. Так, в условиях тоталитарного режима государство в правовых нормах достаточно подробно императивно регламентирует большинство общественных отношений.

В условиях же демократии дается свобода действий, в том числе и в правовой сфере. Участники отношений сами выбирают вариант поведения, сами определяют способ действия.

Однако при этом не все зависит от государства. Большое значение для используемого государством метода играет характер общественных отношений. Так, в процессе регулирования имущественных отношений (и близких к ним частноправовых отношений) может использоваться как императивный, так и диспозитивный метод. Регулирование же административных, уголовных и других отношений (они называются публичными) осуществляется императивным методом. Государство властно определяет компетенцию государственных органов, меры государственного принуждения к нарушителям и т. д.

Другая сторона, характеризующая правовое регулирование, – способ регулирования. Способ правового регулирования показывает, каким образом правовое предписание, норма права воздействует на человека, побуждая его к действию. Различают три способа правового регулирования: запрет, обязывание и дозволение. Названия способов говорят сами за себя. Запрет предполагает, что государство нормативно запрещает совершение определенных действий. Это предписание словесно выражается словами «запрещается», «не допускается», «не вправе» и т. д. Путем обязывания предписывается необходимость совершать определенные действия. Здесь употребляются выражения «обязан», «необходимо», «следует» и др. Путем дозволения государство предоставляет субъектам возможность выбора характера поведения. Главным образом этот способ реализуется через использование выражений «имеет право», «вправе».

Указанные способы объективно предопределены характером поведения субъектов. Если поведение в сфере правового регулирования имеет необходимый характер (оборона страны, уплата налогов и т. д.) законодатель использует способ обязывания. Варианты вредного, опасного для общества поведения законодательно запрещаются. Допустимое же поведение закрепляется с помощью дозволений, прав.

Типы правового регулирования определяют основанный на общих запретах и общих дозволениях характер правового регулирования в типичных ситуациях. Речь идет о регулировании типичных ситуаций в общественных отношениях, когда либо «все можно», либо «все запрещено». При общедозволительном типе регулирование отношений осуществляется по принципу «разрешено все, кроме того, что прямо запрещено». Следовательно, при использовании такого типа регулирования законодатель запрещает совершение определенных отдельных действий. Об остальных же вариантах поведения в законе не говорится, ибо они как бы автоматически все разрешены. Например, ст. 18 Гражданского кодекса Российской Федерации закрепляет, что граждане могут «заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью...». В соответствующих законах законодатель запрещает совершение определенного вида сделок

(купля-продажа оружия, наркотических веществ и др.). Об этом дается прямое указание в законе. Остальные же виды сделок законом разрешены.

Разрешительный тип предполагает другую формулу регуляции. Здесь «запрещено все, что прямо не разрешено». Например, закон прямо указывает в каких случаях разрешено приобретение, ношение, хранение огнестрельного оружия. Об остальных вариантах обращения с огнестрельным оружием в законе ничего не говорится. Следовательно, все они запрещены.

Характер использования того или иного типа зависит также от политического режима государства. В условиях тоталитарного режима государство использует преимущественно разрешительный тип, такой тип правового регулирования был характерен для СССР. В условиях же демократического режима господствует общедозволительный тип регулирования. При этом, однако, следует иметь в виду, что при регламентации деятельности государственно-властных структур используется (даже в условиях демократии) разрешительный тип, когда деятельность государственных органов ограничена лишь пределами компетенции. Тем самым исключается беспредел, беззаконие в их деятельности. Отношения же, связанные с распоряжением, пользованием, владением собственностью предполагают общедозволительный тип правового регулирования.

Юридической практике и науке известен и такой термин, как «правовой режим». Он предполагает обобщенный характер правового регулирования отдельного вида общественных отношений, основанный на использовании различных правовых средств, способов, типов в их сочетании. В каждом режиме один из способов зачастую выступает как преимущественный, в результате чего в обществе создается определенный порядок, состояние, т. е. режим. Правовой режим включает в себя определенную систему механизмов обеспечения фактической реализации, системы стимулирования, запретов, ограничений, компетентное их использование, применение к правонарушителям мер принуждения и привлечения их к юридической ответственности. Благодаря режиму создаются благоприятные условия для удовлетворения интересов участников и достигаются цели правового регулирования.

5. Механизм правового регулирования: аспекты и структура.

Итак, механизм правового регулирования – это система правовых средств, посредством которых обеспечивается правовое регулирование, т. е. воздействие права на общественные отношения.

Обратим внимание, что речь идет не о простой совокупности средств, а именно об их системе. (Отсюда и образованный с их помощью «механизм».) С другой стороны – речь идет о системе именно правовых средств, т. е. специфических юридических феноменов (сюда не включаются субъекты, участники отношений, неправовые средства и т. д.).

Рассмотрим эти элементы.

На первой стадии таковыми являются нормы права. Именно они составляют основу (базу) правового регулирования. Поскольку речь идет о позитивном праве в нормативистском его понимании, то эти нормы закрепляются и «живут» в нормативных правовых актах.

На второй стадии осуществляется уточнение, конкретизация общих нормативных предписаний применительно к конкретным случаям, отношениям и конкретным субъектам. Основным средством выступает правовое отношение (правоотношение), т. е. отношение между конкретными субъектами. Здесь участники правоотношений наделяются уже не общими, равными для всех правами и обязанностями, а субъективными правами и обязанностями, правами и обязанностями конкретных субъектов.

Но для образования правоотношений недостаточно наличия только норм права. Здесь необходим еще юридический факт, своеобразный «ключик» для включения нормы в действие. Именно он соединяет юридические (правовые) компоненты, содержащиеся в нормах права, и социальные, отраженные в общественных отношениях. Отсюда и

обозначение рассматриваемого средства – правовое отношение, т. е. общественное отношение, получившее правовые качества.

В итоге в рамках правоотношения субъекты, участники правоотношений получают субъективные права и юридические обязанности.

На третьей стадии средством реализации этих субъективных прав и обязанностей выступают специфические правовые акты – акты их реализации.

Кроме того, в необходимых случаях государство вновь вмешивается в действие механизма правового регулирования. В процессе правоприменения оно помогает осуществлению регулирования путем издания правоприменительных актов, являющихся важным (отнюдь не вспомогательным) элементом механизма правового регулирования.

Характеристика механизма правового регулирования будет неполной, если, перечислив правовые средства, его составляющие, не указать средства обеспечения его эффективности. Сюда относятся такие правовые явления, как правосознание и законность. Участники правового регулирования должны знать, понимать содержание правовых актов. Эти знания характеризуются правосознанием субъектов. С другой стороны, юридическим фактором, обеспечивающим функционирование всего механизма на всех его стадиях, выступает режим законности.

Рассмотрим действие механизма правового регулирования на примере.

Статья 43 Конституции России гласит, что в Российской Федерации каждый имеет право на образование. Кроме того, в каждом учебном заведении имеются устав и правила приема, содержащие нормы, регламентирующие порядок приема и обучения.

Непосредственно реализовать это право человек может не абстрактно, а лишь поступив в соответствующее учебное заведение. Для этого он сдает ЕГЭ, предъявляет в приемную комиссию учебного заведения соответствующие документы об образовании (это и будут юридические факты). На основании их ректор института издает приказ о зачислении в учебное заведение (правоприменительный акт). На основе юридических фактов и приказа возникает образовательное правоотношение, сторонами которого являются гражданин (студент) и учебное заведение. Гражданин теперь имеет не просто право на образование, а право на обучение в конкретном институте, на конкретном факультете, в конкретной академической группе. Администрация института обязана обеспечить его методическими материалами, преподавателями, предоставить учебные аудитории и т. д. В итоге, реализуя эти права и обязанности, студент использует свое конституционное (общее для всех) право на образование. Если же он нарушает свои субъективные юридические обязанности (прогуливает занятия, не готовится к ним), ректор института объявляет ему письменно выговор в приказе (правоприменительный акт). Если он оказывает на студента влияние, тот исправляется и реализует свое право и обязанности.

Естественно, для того, чтобы реализовать свои права и обязанности, создать нужный юридический факт, гражданин должен знать соответствующие правовые нормы, регламентирующие этот процесс, понимать их содержание. В этом и заключается суть правосознания. Кроме того, весь процесс правового регулирования осуществляется в рамках законодательства, и не должен нарушаться любым из его участников. В этом заключается содержание законности.

Таким образом, во взаимодействии указанных средств и осуществляется процесс правового регулирования.

В рамках науки теории права как раз и изучаются последовательно все указанные элементы, средства (нормы, формы, правоотношения, акты применения и т. д.). То есть теорию права можно определить и как теорию правового регулирования.

Рассмотрим основные элементы механизма правового регулирования.

Норма
права

Право-
отношение

Акт
применения

Акт
реализации

6. Основные институты гражданского общества.

Структурная основа гражданского общества предполагает возможность граждан контролировать, говоря языком Канта, своих правителей, т. е. выражается в существовании разнообразных общественных институтов, которые в состоянии противостоять силе правителей. Эта структура функционирует на основе определенных демократических принципов, противоречащих идее тоталитаризма. Речь идет о принципах самоуправления, народного суверенитета, национального согласия, частной собственности, свободы, частнопредпринимательской деятельности в рамках закона, утверждения неотъемлемых прав человека и других. Содержание основополагающих принципов неотделимо от системы принципов конституционного строя страны.

Структурными экономическими элементами гражданского общества являются: частная собственность наряду с другими паритетными формами собственности, акционерные общества, концерны, корпорации, холдинги, консорциумы и другие хозяйственные объединения.

Социальными подразделениями гражданского общества являются: классы, нации, этнические группы, другие слои.

Общественные формирования гражданского общества представлены политическими партиями, иными общественными организациями, создаваемыми свободным волеизъявлением членом общества, а также традиционными формированиями: семьи, клубы по интересам и другие общности.

Наличие гражданского общества обуславливают три основных критерия: политический, юридический, социально-экономический. Политическим показателем гражданского общества выступает наличие демократического режима осуществления государственной власти. Речь идет о правовых способах осуществления власти, о демократических приемах воздействия на население, осуществления свободы личности, защите прав граждан, участия народа, политических партий в управлении государством. Юридическим показателем гражданского общества является наличие правового законодательства; социально-экономическим показателем – наличие среднего класса.

Современное гражданское общество характеризуется: 1) в юридическом аспекте – закреплением универсальных прав человека, начиная с ребенка, во всех важных сферах жизни и деятельности людей, возведением их на международно-правовой уровень с соответствующим механизмом их защиты; 2) в политическом плане – политическим плюрализмом, прежде всего многопартийностью как способом оптимального выражения воли различных слоев общества; 3) в идеологическом аспекте – отсутствием господствующей идеологии, гуманизмом; 4) в экономическом плане – плюрализмом форм и видов собственности, конкуренцией, антимонополизмом, оплатой по труду, обеспечением условий его безопасности; 5) в социальной сфере – преобладанием во многих странах среднего класса, всеобщим благоденствием, особой заботой о детях, инвалидах, малообеспеченных (социальное государство).

7. Особенности формирования гражданского общества в России.

Проблемы формирования в России правового государства и гражданского общества обусловлены тем, что основы этих двух судьбоносных институтов закладываются у нас в стране практически одновременно. Этому предшествовали 300 лет крепостничества, столетия абсолютизма и свыше семидесяти лет тоталитаризма, что крайне негативно сказывается на всем процессе формирования. Речь идет, прежде всего, об изменении взаимоотношений личности и государства. Специфика этих взаимоотношений обусловлена складывающейся рыночной экономикой, а также многонациональным составом страны, ее культурными и географическими факторами. Вместе с тем характер данных взаимоотношений вмещается в рамки двух известных уже более ста лет теоретических конструкций, которые в известной степени модернизированы

представителями современной западной науки. Так, суть прежней модели свободы индивида гарантирована государством, в том числе от вмешательства, прежде всего, в экономическую сферу. Цель – обеспечить справедливость в обществе за счет развития структур свободного рынка. Обновленная конструкция – это свобода индивида, но с обязательным участием государства в осуществлении равенства личности (социальное государство). Цель – смягчить социальное неравенство, повысить уровень защищенности человека.

В России имеет место целый ряд серьезных проблем и противоречий, которые препятствуют или тормозят формирование правового гражданского общества.

Главным препятствием в данном аспекте является широкомасштабная коррумпированность чиновничества. Бюрократия рассматривает государство, по образному выражению К. Маркса, как свою частную собственность. Причем по данным Генеральной прокуратуры РФ, «все органы государственной власти пронизаны коррупцией». Прежде всего, этот «тормоз» действует негативно при формировании среднего класса, т. е. при оформлении документов регистрации среднего и мелкого бизнеса.

Второй проблемой является некачественное, неэффективное законодательство, оно не только неправовое, а зачастую – лоббированное, т. е. имеющее массу различных лазеек для олигархов. Причем законодательство, особенно налоговое, не стимулирует, а подавляет бизнес, особенно мелкий.

Третья проблема выглядит как существенное различие между провозглашаемыми целями преобразования общества на идеях господства права и фактической правотворческой и правоприменительной практикой. Не Конституция России служит юридической гарантией охраны и защиты прав и свобод личности от произвола властей, а ее исполнительная власть в лице Президента является гарантом Основного Закона РФ, прав и свобод человека и гражданина (ч. 2 ст. 80). Не авторитет права способствует укреплению механизма властвования, а бюрократический аппарат пытается подчинить своим корыстным интересам государственные интересы.

В качестве четвертой проблемы нельзя сбрасывать со счетов и опасности авторитаризма. Она обусловлена коммунистическим прошлым России, закономерностями исторического становления ее государственности в условиях экономического и политического кризиса, а также нынешними перекосами в проведении в жизнь принципа разделения властей. И в правовом пространстве, и в реальной действительности исполнительная власть в России занимает доминирующее положение.

Негативом (пятая проблема) является и то, что государство пытается вмешиваться во все сферы жизни общества. Главная же его задача состоит в укреплении границ между различными сферами гражданского общества: экономической, политической, духовной, а не в регулировании того, что происходит. Исключением является экономическая сфера с ее приоритетом частной собственности, которая подлежит правовому регулированию, но в весьма ограниченных пределах.

Серьезной проблемой (шестой) за последнее время стал процесс возрастающего влияния экономических групп и различных экономических кланов на региональный уровень управления. Это влияние никак не связано с интересами народа в целом вне зависимости от национальной принадлежности. Данное положение вынужден был отметить В. В. Путин в бытность Президентом РФ.

Огромным недостатком (седьмая проблема) в формировании гражданского общества является отсутствие у нас реально функционирующей многопартийной системы. Универсальным механизмом строительства гражданского общества выступает демократия. Однако в связи с тем, что в России нет развитой политической системы в части ее негосударственных институтов, коэффициент полезного действия демократии невысок. Причем Россия страдает дефицитом народного волеизъявления.

В Российской Федерации претворяется в жизнь центристская модель строительства гражданского общества. Она представляет собой соединение позитивных моментов либеральной и социально-демократической научных концепций. Эта модель не допускает господства государства в какой бы то ни было сфере. Она устанавливает разумные пределы действия государственной власти, способствуя тем самым осуществлению равноправия и фундаментальных свобод. Но данная модель не умаляет и роли государства в социальной сфере, в создании условий для развития самоуправления народа, защите демократии. Данная модель рассматривает человека и гражданина в качестве высшей ценности, а отношения между личностями и государством строит на принципе изначальной свободы индивида.

Создание в России подлинного демократического государства возможно лишь при условии формирования развитого гражданского общества. А это означает, что практика работы государственных органов должна быть подчинена: 1) цели четкого выполнения их функций по отношению к обществу; 2) содействию развития общественных институтов и инициатив в сфере экономической, политической и духовно-культурной, способных не только выдвигать конкретные задачи строительства общества, но и добиваться их реализации; 3) формированию механизма власти рыночного типа; 4) корректировке государственной социальной политики, отказавшись от государственного патернализма (помогать только самым незащищенным и беспомощным – малоимущим и неимущим, многодетным семьям, инвалидам, одиноким престарелым, всем остальным – полная свобода самим позаботиться о себе, гражданское общество должно само кормить себя; 5) налаживанию надежных механизмов диалога между общественными и государственными структурами; 6) поддержке добровольных объединений граждан, прежде всего на законодательном уровне; 7) радикальной и безотлагательной перестройке отношений собственности с целью формирования самоценного, полноправного, активного гражданина-собственника; 8) укреплению государства на основе сложившихся в обществе интересов (в плане использования мирового опыта создания нормативной базы и этических стандартов цивилизованного лоббизма как системы профессионального представительства интересов различных социальных групп в органах государственной власти и управления; 9) созданию эффективной системы социальной и юридической защиты прав и свобод человека и гражданина.

Связующим звеном достижения цели структурирования гражданского общества во всех сферах является общественное единство, т. е. солидарность общества.

8. Понятие и предмет правового регулирования.

Как указывалось, основная функция права – регулятивная. Право – это средство регулирования общественных отношений, один из основных социальных регуляторов. Однако в силу своих особенностей, свойств, функций – это наиболее эффективный, причем специфический регулятор. Поэтому и правовое регулирование принципиально отличается от иных видов социального регулирования (морального, религиозного) и требует специального теоретического исследования.

Правовое регулирование – осуществляемое с помощью государства целенаправленное, результативное воздействие права на общественные отношения с помощью системы правовых средств.

Каковы же особенности правового регулирования?

- Правовое регулирование – это одно из средств воздействия на общественные отношения.
- Оно осуществляется на основе норм права.
- Это целенаправленное регулирование. Законодатель, издавая нормы права, преследует определенные социальные цели, которые и реализуются в процессе правового регулирования.

- Правовое регулирование осуществляется не стихийно, не автоматически, а с помощью системы правовых средств. (Было бы неправильно утверждать, что оно осуществляется «с помощью норм права».)

- Правовое регулирование (в отличие от иных видов социального регулирования) осуществляется под постоянным воздействием государства. Государство участвует на всех стадиях правового регулирования. Оно издает нормы права, в необходимых случаях дает их толкование, обеспечивает и контролирует их реализацию, реагирует на различные варианты поведения в сфере правового регулирования и т. д.

Таким образом, правовое регулирование можно понимать как процесс перевода формальных нормативных предписаний в поведение людей.

Правовое регулирование следует отличать от другого сходного явления – правового воздействия. Это не только нормативное, но и психологическое, информационное, эмоциональное и иное воздействие на человека. Воздействуя на сознание человека, правовые предписания побуждают его к действию, вызывают эмоциональное отношение к нормам права, формируя будущие варианты поведения. В результате человек может активно реализовывать нормы права, действовать вопреки правовым предписаниям, нарушать их либо игнорировать. В этом случае регулирование вообще не осуществляется. Существенное значение для понимания правового регулирования имеет предмет регулирования, т. е. то, на что направлено правовое регулирование, что регулируется правом.

В самом широком смысле предметом правового регулирования выступают общественные отношения. Оно не регулирует, не способно упорядочивать физические, химические, биологические и иные процессы, которые протекают по собственным объективным законам, не зависят от воли и сознания людей. Однако общественные отношения проявляются через поведение, действия, деятельность людей. Поэтому непосредственным предметом правового регулирования является именно поведение многочисленных субъектов права.

Вместе с тем право не всевластно. Оно не может регулировать все без исключения отношения, как и все варианты поведения.

Предмет правового регулирования составляют лишь наиболее важные с точки зрения государства и подконтрольные ему, многократно повторяющиеся волевые действия людей. Следовательно, право регулирует только поведение, выражающееся в действии (или бездействии). Правовому регулированию не могут подвергнуться мысли, чувства, не выраженные вовне, в действиях. С помощью права, правовыми средствами нельзя заставить (или запретить) любить, ненавидеть, исповедовать конкретную религию, воспринять определенную идеологию и т. д.

При этом предмет регулирования составляет не любое поведение, не всякие действия, а лишь важные, общественно значимые, способные породить общественно значимые последствия. Следовательно, правовыми нормами не регламентируется цвет одежды, обуви, цвет волос и т. д. Уточним, что социальная значимость поведения определяется не самим субъектом, а государством. Например, государство может определить цвет школьной формы.

Право регулирует не все отношения, а лишь подконтрольные государству, т. е. те случаи, когда государство может проконтролировать выполняемость своих предписаний.

Право регулирует не однократные, единичные варианты поведения, а варианты неоднократно повторяющиеся, ставшие нормой, правилом для широкого круга лиц. Вспомним, что право – одинаковый масштаб поведения для различного круга неравных людей.

Наконец, предмет правового регулирования составляют лишь волевые варианты поведения, т. е. это поведение, которое зависит от воли самого человека – субъекта права. Поведение, определяемое биологическими, физиологическими, возрастными и другими факторами, не может быть подвергнуто правовой регламентации. Например, посредством

правовых предписаний нельзя регулировать сроки беременности, время рождения и пол ребенка, ибо они предопределены биологическими факторами.

Все остальные отношения, варианты поведения, не входящие в предмет правового регулирования, правом регулироваться не могут.

Определив, «что» регулирует право, важно выявить, «как» оно это делает.

9. Понятие и признаки гражданского общества.

Создание гражданского общества есть неременная предпосылка современного общественного развития России. Отсутствие надлежащего общественного устройства в наибольшей степени отражается на качестве жизни любого общества. Что есть гражданское общество и какое место оно занимает в социальной структуре государства как целостного организма?

Впервые идея гражданского общества была выдвинута в сочинениях Т. Гоббса, Г. Гроция, Дж. Локка, Ж. Ж. Руссо. Развивалась она в XVIII в. Ш. Монтескье, В. Гумбольдтом, Д. Вико и другими крупными мыслителями раннекапиталистической эпохи. В тот период принципиального различия между государством и гражданским обществом не проводилось, но они уже и не отождествлялись. Названные мыслители исходили из того, что гражданское общество представляет собой государство, основанное на общественном договоре.

Шаг за шагом в политической мысли сложилось представление о существовании в обществе двух различных, хотя и взаимосвязанных сфер. Гегель уже разграничивал сферу государства как воплощение высшего единства: оно примиряло все противоречия. Вторая сфера – сфера внегосударственной жизни – гражданское общество. В нем отдельные граждане самостоятельно реализуют свои потребности и интересы.

Гражданское общество возникает лишь на определенной ступени общественного развития. Маркс однозначно отождествлял эту ступень с капитализмом, а само это общество трактовал прежде всего как сферу частных экономических отношений.

Зародилось же гражданское общество задолго до того, как его стали теоретически осмысливать как таковое.

Гражданское общество – система отношений, в которой индивиды и образуемые ими объединения в соответствии с их свободным волеизъявлением на основе права реализуют свои интересы, которая основывается на частной собственности среднего достатка и зарождается с ее возникновением.

Именно с появлением частной собственности начинается генезис гражданского общества.

10. Понятие, виды обществ.

Понятие «общество» неодинаково трактовалось различными учеными. Так, Э. Дюркгейм рассматривал общество как наиндивидуальную духовную реальность, основанную на объективных представлениях. М. Вебер понимал общество как взаимодействие людей, которое является продуктом социальных, т. е. ориентированных на других людей действий. Т. Парсонс определял общество как систему отношений между людьми, связующим началом которой являются нормы и ценности. К. Маркс понимал общество как исторически развивающуюся совокупность отношений между людьми, которые складываются в процессе их совместной деятельности.

Итак, «общество» – это система общественных отношений между людьми.

В рамках данных общественных отношений существуют устойчивые социальные образования, связи, отношения.

Человек всегда находится в рамках каких-либо институтов (сфер) общества.

Так, в духовной сфере общества человек рассматривается в качестве носителя определенных моральных (а если быть более точными – то духовных) ценностей.

В социальной сфере общества человек принимает участие в качестве члена семьи, социальной группы.

В рамках экономической сферы общества гражданин (человек) участвует в производственных отношениях и процессах как член, участник трудового коллектива. В свою очередь, государство и право выступают как основные элементы регулирования данных отношений в развитом обществе.

11. Правосознание: виды и формы.

Из сложного взаимодействия и взаимопроникновения основных элементов социальной структуры правосознания складываются его уровни, характеризующие социальную структуру правосознания с точки зрения глубины познания правовых явлений с целью их использования субъектами в практической деятельности в сфере правового регулирования. Уровни правосознания можно представить в виде обыденного (массового), теоретического (научного) и специализированного (профессионального), на которое мы обратим особое внимание в рамках самостоятельного параграфа, правосознания.

Определяющим в уровне правосознания является предметная направленность деятельности субъектов правосознания в сфере правового регулирования, т. е. единство процесса познания правовых явлений и их использование в целенаправленной правовой деятельности. Здесь можно поставить вопрос следующим образом: насколько необходимо глубокое осознание правовых явлений для их использования в практической деятельности?

Обыденное правосознание складывается стихийно, под воздействием конкретных условий жизни, личного жизненного опыта и правового образования, доступного населению. Обыденное правосознание выступает как совокупность правовых идей и соответствующих им психологических форм, непосредственно, с помощью эмпирического опыта людей отражающих общественное бытие с точки зрения его правового регулирования.

В связи с этим обыденное правосознание очень ограничено. Его ограниченность обусловлена, прежде всего, узостью своего источника – индивидуального опыта. Обыденное правосознание представляет собой совокупность повсеместно распространенных правовых знаний, представлений, чувств, возникающих как результат осмысления правовых предписаний и практики их реализации при непосредственном соприкосновении с правовым регулированием.

Теоретическое правосознание, в отличие от обыденного, характеризуется более глубоким проникновением в сущность правовых явлений. Оно опирается на систему научных понятий о праве и правовом регулировании, суждений, принципов, научно-теоретических доказательств, т. е. в основе теоретического правосознания лежит юридическая наука.

Основные компоненты теоретического правосознания (правовые идеи, научные понятия, юридические конструкции) преобладают в правосознании научных работников (ученых-юристов) и используются последними для специальной разработки, обобщения и систематизации правовых идей в целях объяснения правовой практики общественных потребностей и ее преобразования.

Социальная структура правосознания предстает в виде общественного, группового и индивидуального правосознания, которые существуют во взаимодействии и единстве. Они имеют общий предмет отражения, одну и ту же познавательную и социальную основу и причинную обусловленность. В то же время их единство и взаимосвязь никоим образом не предполагают сведение общественного и группового правосознания к сумме правовых взглядов отдельных индивидов.

Общественное правосознание включает в себя правовые идеи, взгляды, мнения, теории, которые распространены в данном обществе и которые отражают типичные свойства его юридической действительности. Прежде чем общественное правосознание проникает в психику отдельных граждан, оно становится коллективным сознанием социальных групп.

Отражая общественное бытие, общественное правосознание выполняет особую функцию – способствует усвоению индивидом правовой природы происходящих в жизни явлений, формирует у людей представления о действительном праве, его принципах и нормах.

Индивидуальное правосознание является результатом социализации отдельного человека и усвоения им группового и общественного правосознания, опосредованного особенностями его жизненного пути. Коллективные формы сознания плюс личный опыт – вот что образует основу восприятия юридической действительности каждой неповторимой личностью. Индивидуальное правосознание не может быть врожденным свойством разума, психики человека. Оно формируется в процессе его социальной деятельности как участника общественных отношений. На формирование индивидуального правосознания значительное влияние оказывает правосознание различных социальных групп.

Групповое правосознание – это коллективные представления и чувства о праве и иных правовых явлениях, которые выражают отношение и оценки правовых явлений со стороны социальных групп, коллективов, социальных образований. Каждая социальная группа, коллектив в обществе имеет как общие цели и задачи, совпадающие с общественными задачами в целом, так и специфические, порожденные потребностями и интересами данной социальной группы. Отсюда следует, что в сознании социальных групп, коллективов находит проявление общественное сознание, но оно в каждой отдельной социальной группе преломляется через призму специфических условий, потребностей, интересов этой группы, приобретает особые черты, которые позволяют рассматривать групповое сознание как относительно самостоятельное духовное образование, отличающееся от общественного и индивидуального образования.

Проводимые в обществе конкретно-социологические исследования, направленные на анализ и изучение особенностей группового правосознания, наглядно показывают, что социальные группы, сформированные по видам социальной деятельности, профессии, образования характеризуются различным уровнем знания и понимания права, эмоциональным к нему отношением, по-разному могут оценивать содержание отдельных норм права и следовать их предписаниям. Поэтому правосознание юристов отличается от правосознания иных социальных групп.

Как субъективный элемент правовой действительности оно включает в себя следующие основные элементы (компоненты), определяющие, в свою очередь, его функции:

1. Знание правовых явлений (познавательная сторона правосознания), которые по своей сути обращаются к каждому человеку с предписаниями, дозволениями и запретами, предоставляют ему права и возлагают на него обязанности.

На познавательную сторону правосознания обратил внимание еще И. А. Ильин в своем фундаментальном труде «О сущности правосознания». «Нормативное правосознание, – пишет И. А. Ильин, – отнюдь не сводится к верному знанию положительного права... И тем не менее это знание необходимо. Народ, не знающий законов своей страны, ведет неправовую жизнь или довольствуется самодельными и неустойчивыми зачатками права. Люди, не ведающие своих обязанностей, не в состоянии и блости их, не знают их пределов и уступают силе».

2. Экспериментальные исследования правосознания различных групп и слоев населения показали, что центральным компонентом правосознания, наиболее чувствительным к определенным воздействиям, играющим важную роль в выборе варианта поведения, являются оценочные компоненты. По тому, как относятся граждане к праву (как к чему-то необходимому или чуждому), можно судить о социальном престиже права в обществе. Необходимо отметить, что именно оценка в конечном счете определяет характер поведения личности в сфере права. Сабо И. верно отмечает, что под оценочной деятельностью в праве понимается процесс, при котором «определенные общественные отношения и их правовое регулирование как бы измеряются путем их сопоставления с соответствующими правовыми принципами».

3. Поведенческая сторона правосознания.

В работах, посвященных правосознанию, его поведенческие элементы обычно выпадают из поля зрения исследователей. Между тем эта сторона правосознания занимает наиболее важное место в структуре юридической деятельности, поскольку она как бы «перебрасывает мостик» между сознанием субъекта и его поведением в сфере правового регулирования.

12. Правосознание: понятие и структура.

Правосознание представляет собой одну из форм или областей человеческого сознания, явление идеальное, непосредственно не наблюдаемое. Уяснение его конкретной роли в процессе правотворчества и правореализации с давних пор находится в поле зрения представителей российской науки.

Впервые вопрос о правосознании в России был поставлен во второй половине XIX в. – в период кодификации российского законодательства, в связи с активной дискуссией о взаимовлиянии законов и правосознания.

Исследуя труды русских юристов указанного периода, можно выделить ряд особенностей, присущих российскому правосознанию дореволюционного времени.

По мнению многих юристов, право вне нравственности, построенное на безрелигиозных принципах, не считалось обязательным. Правосознание исходит из оснований, лежащих вне самих правовых норм, т. е. из мотивов морали и религии, или из целей общества.

В советской правовой науке проблеме правосознания также уделялось достаточно внимания. Так, в 20-е гг. и в начале 30-х гг. XX в. обозначенная проблема нашла свое отражение в трудах таких известных юристов, как П. И. Стучка, Е. Б. Пашуканис, Н. В. Крыленко и др.

Характерной особенностью этих лет является то, что у всех авторов правосознание выступает как классовое явление, обусловленное общественным бытием, материальными условиями жизни. Причем исследователи этого периода, постоянно подчеркивая мысль об отсутствии разработанного, четкого понимания правосознания в теории права, скорее занимались не столько разработкой проблем самого понятия, сколько выдвинувшимися тогда на первый план «новыми типами» правосознания – революционным, классовым, коммунистическим, социалистическим.

Значительно вырос интерес к проблеме правосознания с середины 50-х гг. Примечательным моментом для этого периода является то, что появляются работы, авторы которых исследуют проблему правосознания не только в связи с разработкой других юридических понятий, а как один из ключевых компонентов права.

Е. А. Лукашева отмечает, что правосознание – это форма общественного сознания, которая воплощает взгляды, представления, настроения, чувства относительно характера, сущности, принципов права и законности, рациональную и эмоциональную оценку правовых норм, убеждение в необходимости претворять нормы права в жизнь, понимание смысла и социального назначения юридических прав и обязанностей в их неразрывной связи, решительное осуждение неправомерного поведения и любых фактов несправедливости, беззакония и произвола.

При выяснении специфики и роли правосознания в правовом регулировании важно учитывать не только его генезис, но и внутреннее строение, структуру. Исследование структуры правосознания позволяет определить закономерности правового регулирования общественных отношений и поведения людей, наметить основные направления и методы правового воспитания граждан, формирования правосознания и правовой культуры общества.

Рассматривая структуру правосознания, важно учитывать, что, во-первых, она не может иметь самостоятельного существования вне тех общественных отношений, которые отражаются правосознанием, во-вторых, характер построения и изменения данной

структуры зависит от природы и закономерностей развития отражаемых общественных отношений.

Структура правосознания должна быть представлена, на наш взгляд, в виде определенных взаимосвязанных элементов и образований, различаемых в определенной плоскости, под различными углами зрения: во-первых, по признаку социальной общности; во-вторых, с точки зрения их содержания; в-третьих, по глубине познания правовых явлений.

Правосознание в своей структуре содержит правовую идеологию, или познавательную, когнитивную сторону (знания, идеи, взгляды и т. д.), и правовую психологию, или социально-психологическую, эмоционально-волевую сторону (убеждения, переживания, чувства, настроения и пр.).

Рационально-идеологические компоненты, называемые правовой идеологией – это система взглядов и представлений, которые в теоретической форме отражают правовые явления общественной жизни. Это осознанное отношение к праву, выражаемое в обоснованной критике или одобрении всей правовой системы, правовых учреждений, судов.

Роль правовой идеологии в правовом регулировании значима, так как на основе правовых воззрений, теорий, доктрин осуществляется правотворчество и правоприменительная деятельность.

Она должна формироваться как процесс выявления, теоретического осознания, координации и согласования различных общественных интересов, путем достижения социального компромисса. В этом случае правовая идеология будет содержать большой нравственный потенциал, подразумевающий приоритет прав и свобод личности, разделение властей, политический плюрализм, высокую роль суда как антипода бюрократического управления, что свойственно идеологически и экономически здоровому обществу с развитой общей и правовой культурой.

Ядром правовой идеологии, ее обязательным компонентом являются знания права, которые по своей сущности обращаются к каждому человеку с предписаниями, дозволениями и запретами, предоставляют ему права и возлагают обязанности.

Особой значимостью в правовой идеологии обладают юридические доктрины, создаваемые теоретиками права. Научная теория определяет стратегию развития правовой жизни общества, осуществляет всесторонний анализ современной правовой ситуации. Освоение правовой теории, рациональное осмысление роли права в жизни общества является важным и необходимым элементом юридического образования, формирования юридического профессионализма.

В правосознании выделяют и эмоционально-психологические структурные элементы, называемые правовой психологией. Правовая психология – это совокупность эмоций, чувств, настроений, в которых выражается отношение различных социальных групп, профессиональных коллективов, отдельных индивидов к праву, законности. Эмоции включены в структуру сознания, и человек в сфере правового регулирования не может руководствоваться лишь рациональным мышлением.

Под правовыми эмоциями понимаются особые психологические отношения (переживания), связанные с восприятием явлений, имеющих значение для жизнедеятельности людей в сфере правового регулирования.

Настроение отличается от эмоции тем, что оно более устойчиво, а также тем, что оно слабее эмоции.

Правовые чувства являются наиболее устойчивыми психологическими образованиями в системе правового сознания. Они регулируют отношения между людьми в обществе с точки зрения сохранения его как целого. В них синтезированы различные эмоции и идеи.

Психологическая структура играет значительную роль в формировании и реализации права. Об эмоционально-психологических компонентах правосознания можно лишь тогда говорить с полной определенностью, когда мы имеем дело с сознательными правовыми переживаниями, активно воздействующими на поведение субъектов. Они имеют точную

предметную направленность, в них проявляются отношения к явлениям окружающей действительности, составляющим предмет правового регулирования. О таких эмоциях пишет, например, М. С. Строгович: «...сознание, разум, понимание того, что полезно для общества и что вредно для него, и вызывают чувство негодования, возмущения при нарушении законности, как и чувство удовлетворения, одобрения тогда, когда законность охраняется и соблюдается».

Таким образом, правосознание – суть диалектическое единство рациональных и психологических компонентов правовой идеологии и правовой психологии.

Правосознание представляет собой сложный комплекс идеологических и психологических компонентов (элементов). От уровня идеологической подготовки личности зависит возможность контроля ее над переживаниями, эмоциями, чувствами, умение властвовать собой. В свою очередь, от правовой психологии зависит, в конечном счете, признание или непризнание права, а соответственно – следование правовым предписаниям или нарушение их. В этом смысле правосознание выполняет роль своеобразного «фильтра», через который пропускаются все факторы, влияющие на право и правовое поведение (деятельность).

13. Пробелы в праве и применение права.

В правоприменительной практике иногда возникают ситуации, когда спорное отношение имеет правовой характер, входит в сферу правового регулирования, но не предусмотрено конкретной нормой права. Правоприменитель обнаруживает пробел в законодательстве.

Пробел в законодательстве — это отсутствие конкретной нормы, необходимой для регламентации отношения, входящего в сферу правового регулирования.

Круг общественных отношений, составляющих сферу правового регулирования, устанавливается законодателем двумя способами.

Во-первых, каждая юридическая норма регулирует отдельный вид общественных отношений, признаки которого описываются в ее гипотезе. Таким образом, каждая норма имеет свой «участок» в общей сфере правового регулирования. Совокупность подобных «участков», если иметь в виду все без исключения нормы какой-либо отрасли, и составит общую сферу правового регулирования данной отрасли.

Во-вторых, круг отношений, которые признаются правовыми, законодатель закрепляет по отраслям права посредством специализированных норм. Такие нормы предназначены для установления круга отношений, входящих в сферу правового регулирования. Так, ст. 2 ГК РФ имеет заголовок «Отношения, регулируемые гражданским законодательством». В ч. 1 названной статьи предусмотрено, что «гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников». В ст. 2 «Отношения, регулируемые семейным законодательством» Семейного кодекса РФ записано: «Семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей». Аналогичным образом фиксируется круг правовых отношений и в других отраслях права.

Вместе с тем для правоприменителя недостаточно определить правовой характер рассматриваемого случая. Ему необходимо знать, каковы его правовые последствия. Эту

информацию он может получить лишь из конкретных норм, в диспозициях которых сформулированы в общем виде права и обязанности сторон. Если таких норм нет, то налицо пробел в законодательстве.

Пробелы в законодательстве существуют в основном вследствие двух причин: во-первых, в результате появления новых общественных отношений, которые в момент принятия закона не существовали и не могли быть учтены законодателем; во-вторых, из-за упущений при разработке закона.

В таких ситуациях обычно используются специальные приемы: аналогия закона и аналогия права.

Аналогия закона — это применение к не урегулированному в конкретной норме отношению нормы закона, регламентирующей сходные отношения. Необходимость применения данного приема заключается в том, что решение по юридическому делу обязательно должно иметь правовое основание. Поэтому если нет нормы, прямо предусматривающей спорный случай, то надо отыскать норму, регулирующую сходные со спорным отношения. Правило найденной нормы и используется в качестве правового основания при принятии решения по делу.

Применение аналогии закона в случаях обнаружения пробела предусмотрено законодателем. Так, в ст. 10 Гражданского процессуального кодекса РСФСР записано: «В случае отсутствия закона, регулирующего спорное отношение, суд применяет закон, регулирующий сходные отношения». Область применения аналогии закона достаточно обширна, поскольку в соответствии со ст. 1 ГПК РСФСР в порядке гражданского судопроизводства рассматриваются дела по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, административно-правовых отношений. Приведем один из примеров. В последние годы в стране появилось множество частных фирм, оказывающих правовую помощь гражданам и юридическим лицам. Однако возмещение расходов на эти услуги процессуальным законом не предусмотрено. Поэтому, например, истец, понесший расходы на юридическую помощь, хотя и выигрывал дело, не мог взыскать такие расходы с ответчика. В настоящее время в судебной практике при рассмотрении подобных дел используется аналогия закона: правило ст. 91 ГПК РСФСР, предусматривающей возможность взыскания расходов по оплате юридической помощи адвокатов — членов юридической консультации, признается правовым основанием для возмещения расходов по оплате помощи, оказанной юридическими фирмами.

Заметим, что в связи с возрождением в России частного права и расширением гражданских свобод сфера применения аналогии закона соответственно сужается. Об этом говорит определение аналогии в Гражданском кодексе Российской Федерации: в ч. 1 ст. 6 зафиксировано, что в случаях, когда «отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона)». В гражданском праве, следовательно, для применения аналогии закона недостаточно отсутствия нормы, прямо регуливающей спорное отношение. Необходимо также отсутствие соглашения сторон и применимого к спорному случаю обычая делового оборота.

Аналогия права — это применение к не урегулированному в конкретной норме спорному отношению при отсутствии нормы, регулирующей сходные отношения, общих начал и смысла законодательства.

Общие начала и смысл законодательства есть не что иное, как принципы права (общеправовые и отраслевые). При аналогии права принципы выполняют непосредственно регулиющую функцию и выступают единственным нормативно-правовым основанием правоприменительного решения.

Применение аналогии права, таким образом, обосновано при наличии двух условий: при обнаружении пробела в законодательстве и при отсутствии нормы, регулирующей сходные отношения, что не дает возможности использовать аналогию закона.

Новое гражданское законодательство внесло некоторые изменения в процедуру применения аналогии права. В ч. 2 ст. 6 Гражданского кодекса РФ записано: «При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости». Иначе говоря, правоприменитель, используя аналогию права, руководствуется не только отраслевыми (общие начала и смысл законодательства), но и общеправовыми (требования добросовестности, разумности и справедливости) принципами.

14. Развитие идеи гражданского общества.

Концептуальные идеи о сущности гражданского общества, а точнее, основы его теории, сформулировал в период Античности еще Аристотель. Великий аналитик, не употребляя понятие «гражданское общество», обосновал его экономические, социальные, политические и юридические предпосылки. При этом Аристотель особо пристальное внимание уделил среднему классу, средней частной собственности. Он считал, что крайняя нищета развращает так же, как и богатство: оба крайние классы одинаково опасны для существования государства. Граждане же достаточные, положение которых занимает золотую середину между крайностями, служат на деле естественной основой государства.

Реально (первый этап) гражданское общество зарождается в Древней Греции – родине демократии – в VI в. до н. э. Это было обусловлено демократическими преобразованиями Солона, затем Перикла. Человек законодательно был наделен соответствующими правами как основой его жизнедеятельности: свободой личности, равенством перед законом, правом на земельный участок, правом на участие в делах государства, в выборных его органах, в установлении законов, в отправлении правосудия.

Однако древнегреческое гражданское общество находилось лишь в зародышевом состоянии. В полном объеме его субъектами были даже не все свободные, а только граждане.

Второй этап в развитии гражданского общества обусловлен значительным расширением правосубъектности гражданского общества в Древнем Риме. Это связано с высоким развитием системы римского права, которое, по выражению К. Маркса, явилось классическим правом общества, основанного на частной собственности. Здесь все свободные были субъектами гражданского общества, а естественное право (*jus naturale*) как составная часть частного права распространялось даже на всех рабов.

Третий этап развития гражданского общества начинается в Англии в XIII в. в связи с утверждением парламентаризма и принятием в 1215 г. Великой хартии вольностей. Стремительное развитие этот этап получил в XVII в. в связи с расширением прав личности и принятием целого ряда базовых, основополагающих законодательных актов о правах человека. Характерной чертой английского гражданского общества является его постепенное отделение от государства (монархической власти), начавшееся в ходе буржуазной революции в XVII в., что было закреплено в соответствующих юридических актах.

Началом четвертого этапа развития гражданского общества послужила знаменитая французская Декларация прав человека и гражданина 1789 г., принятая Национальным собранием Франции. Декларация провозгласила как высшие принципы справедливость, свободу, равенство, безопасность, братство, сопротивление угнетению, веротерпимость, подконтрольность государства обществу, неприкосновенность частной собственности, равноправие всех граждан. Она провозгласила также принцип «разрешено все, что не

запрещено законом», предусмотрела гарантии прав человека, а также закрепила другие правовые устои гражданского общества.

Пятый этап гражданского общества (продолжается по настоящее время) сопряжен с падением диктаторских, фашистских, тоталитарных и авторитарных режимов в ходе Второй мировой войны и после нее. Связан с созданием ООН и других межгосударственных структур, активно содействующих провозглашению универсальных прав человека, возведению их на международно-правовой уровень.

15. Реализация права и правовое регулирование.

Право, правовые предписания как средство регулирования общественных отношений, как система регламентации поведения людей имеют смысл только при условии, что они претворяются в жизнь, получают конкретное выражение в предметной деятельности социальных субъектов, т. е. реализуются участниками правовых отношений. Таким образом, реализация права представляет собой воплощение правовых предписаний в правомерном поведении субъектов права. При этом реализация права осуществляется исключительно в рамках правовых отношений в качестве элемента (стадии) механизма правового регулирования.

Более того, реализация права как перевод правовых предписаний посредством правоотношений в правомерное поведение социальных субъектов в качестве основного отличительного признака имеет правомерный характер, означающий, что реализация права есть поведение, соответствующее правовым предписаниям и направленное на их претворение в жизнь. Вместе с тем если правовое предписание указывает на необходимость достижения какого-либо социально-значимого результата (например, изготовление продукции определенного качества), то в реализацию права в этом случае входит не только деятельность (поведение) субъектов по исполнению своих обязательств (обязанностей), но и фактическое достижение предусмотренного правовым предписанием результата.

Помимо этого для реализации права характерно наличие юридических последствий воплощения правовых предписаний в жизнь. Также в качестве признаков нередко указывают поведенческий, массовый и правовой характер этого вида социальной деятельности.

Заниматься реализацией права, т. е. являться ее субъектами, могут как физические, юридические, должностные лица, так и общественные объединения, а также органы публичной власти (государственные и муниципальные), государства, межгосударственные объединения (например, СНГ) и международные организации (ОБСЕ, ООН). При этом объектами выступают сами правовые предписания, нормы права, подлежащие воплощению в жизнь. Например, в случае отказа от дачи показаний свидетелем против своего супруга объектом реализации права будет являться норма ч. 1 ст. 51 Конституции России.

В правовой системе любой страны реализация права занимает ведущее место. Именно на ее обеспечение направлен весь арсенал правовых средств государства, включая правотворческую деятельность. Тот факт, что в правовой системе можно выделить два основных блока – правотворческий и правореализующий, – ситуации не меняет, поскольку процессы реализации права характерны и для правотворчества, ведь правотворческая деятельность тоже регламентируется правовыми предписаниями, нуждающимися в реализации. Так, принятие федерального закона в рамках процедуры, предусмотренной ст. 105 Конституции России, есть не что иное, как реализация права, осуществляемая в ходе законотворчества. Любое государство, претендующее на статус правового, должно стремиться к тому, чтобы всякая правовая деятельность на его территории всегда была сопряжена с реализацией права.

В зависимости от времени, затрачиваемого на реализацию права, она делится на два основных вида:

1) единомоментная реализация права, заключающаяся в мгновенном, не требующем временных затрат осуществлении субъективных прав или юридических обязанностей субъектов (в частности, возврат долга, осуществление сделки купли-продажи, использование свободы слова и т. п.);

2) длящаяся реализация права, рассчитанная на относительно длительный временной период ее осуществления (предоставление услуги проката, грузопассажирские перевозки, поставка энергоносителей и др.).

В зависимости от субъектного состава реализация права может быть:

1) индивидуальной, воплощающейся единичным субъектом (человеком, организацией либо органом), например, уплата налога;

2) коллективной, требующей для проведения в жизнь одновременного участия нескольких субъектов. Например, реализация правовых норм, регламентирующих проведение митингов, шествий, пикетирований и демонстраций, которая невозможна без объединения людей.

Итогом реализации права выступает акт реализации права, который может иметь форму письменного документа, созданного субъектами права в связи с воплощением правовых предписаний в жизнь, либо являться деянием, т. е. фактическим поступком субъекта права, направленным на правомерное осуществление нормы права.

Примерами подобных актов как документов являются товарные чеки, использованные проездные билеты, погашенные почтовые марки, акты приемки выполненных работ, зачетные книжки студентов, в которые заносят отметки по изученным дисциплинам, и иные документы, подтверждающие факт выполнения правовых предписаний.

Особенностью актов реализации права, отличающей их от правовых актов как таковых, является то, что юридической силой они, как правило, не обладают. Исключением являются индивидуальные (в том числе индивидуально-властные) акты, принятые во исполнение других правовых актов и нуждающиеся в собственной реализации. В качестве примера приведем подписанные сторонами, но еще не исполненные гражданско-правовые договоры и соглашения (в частности, договоры купли-продажи, ссуды и т. п.), которые утратят свою силу по выполнении прописанных в них условий. Также актами реализации права в широком смысле будут являться судебные решения и приговоры, еще не приведенные в исполнение и до этого момента обладающие определенной юридической силой; после их исполнения свою юридическую силу они утрачивают и в дальнейшем обладают лишь доказательственной силой, т. е. способностью подтверждать наличие ранее совершенных правовых деяний.

Таким образом, можно заключить, что отличительной чертой актов реализации права как документов, не позволяющей отождествить их с собственно правовыми актами, является обладание не столько юридической силой, сколько доказательственной, подтверждающей наличие свершившихся юридических фактов.

Акт реализации права как деяние, как фактический поступок представляет собой правомерное действие либо бездействие субъекта права, направленное на воплощение правовых предписаний в жизнь. Примером этого является, в частности, переход пешеходом проезжей части в установленном месте на зеленый сигнал светофора. Другой пример – отсутствие отказа на приобретение страховки при покупке проездного билета железнодорожным транспортом.

При этом реализация права может иметь как объективный, так и субъективный смысл. В объективном смысле речь идет о реализации объективного права, т. е. правовых предписаний, закрепленных в действующем законодательстве. В субъективном – подразумевается реализация субъективных прав и юридических обязанностей, которые могут быть закрепленными в юридических источниках или вытекать из сложившихся правоотношений. Вместе с тем реализация права в субъективном смысле всегда является производной от правореализации в объективном смысле и вторичной по отношению к ней.

В целом же основная цель реализации права – максимально эффективно, по возможности без отступлений преобразовать правовые предписания в правомерное поведение субъектов права, что означает установление как можно более полного соответствия между правовым требованием совершить социально значимое деяние и фактически выполненным поступком.

16. Современное понимание демократии.

Если в государстве имеют место права и свободы человека и гражданина, они юридически оформлены, созданы необходимые условия для их реализации, а также существует соответствующий механизм их защиты и охраны; народ участвует в управлении государством посредством выборных представительных органов или непосредственно; при принятии решения большинством учитывается мнение меньшинства; свободно действуют различные политические партии, объединения, движения, за исключением тех, которые преследуют цели насильственного изменения основ конституционного строя, подрыв безопасности государства. Такая совокупность методов и способов организации осуществления государственной власти в стране отражает содержание демократического политического режима.

Демократический политический режим предстает перед нами в следующих формах:

- а) либерально-демократический (Швеция, Нидерланды);
- б) собственно демократический (в том числе ливийская Джамахирия, Вьетнам, Китай, Конго).

17. Содержание авторитарного режима.

Авторитарный режим – это политический режим, который характеризуется сосредоточением государственной власти в руках одного или нескольких человек, основан на отчуждении государственной власти от народа, ее централизации и снижении роли представительных органов, командном методе руководства.

Исходя из особенностей использования политических средств и методов при осуществлении государственной власти, можно выделять различные разновидности авторитарных режимов, которых со временем становится все больше и больше. Так, можно рассматривать конституционно-авторитарный (Йемен, Иран) и собственно авторитарный (Саудовская Аравия) политические режимы.

18. Содержание демократического режима.

Если в государстве имеют место права и свободы человека и гражданина, они юридически оформлены, созданы необходимые условия для их реализации, а также существует соответствующий механизм их защиты и охраны; народ участвует в управлении государством посредством выборных представительных органов или непосредственно; при принятии решения большинством учитывается мнение меньшинства; свободно действуют различные политические партии, объединения, движения, за исключением тех, которые преследуют цели насильственного изменения основ конституционного строя, подрыв безопасности государства. Такая совокупность методов и способов организации осуществления государственной власти в стране отражает содержание демократического политического режима.

Демократический политический режим предстает перед нами в следующих формах:

- а) либерально-демократический (Швеция, Нидерланды);
- б) собственно демократический (в том числе ливийская Джамахирия, Вьетнам, Китай, Конго).

19. Структура гражданского общества.

Структурная основа гражданского общества предполагает возможность граждан контролировать, говоря языком Канта, своих правителей, т. е. выражается в

существовании разнообразных общественных институтов, которые в состоянии противостоять силе правителей. Эта структура функционирует на основе определенных демократических принципов, противоречащих идее тоталитаризма. Речь идет о принципах самоуправления, народного суверенитета, национального согласия, частной собственности, свободы, частнопредпринимательской деятельности в рамках закона, утверждения неотъемлемых прав человека и других. Содержание основополагающих принципов неотделимо от системы принципов конституционного строя страны.

Структурными экономическими элементами гражданского общества являются: частная собственность наряду с другими паритетными формами собственности, акционерные общества, концерны, корпорации, холдинги, консорциумы и другие хозяйственные объединения.

Социальными подразделениями гражданского общества являются: классы, нации, этнические группы, другие слои.

Общественные формирования гражданского общества представлены политическими партиями, иными общественными организациями, создаваемыми свободным волеизъявлением членов общества, а также традиционными формированиями: семьи, клубы по интересам и другие общности.

Наличие гражданского общества обуславливают три основных критерия: политический, юридический, социально-экономический. Политическим показателем гражданского общества выступает наличие демократического режима осуществления государственной власти. Речь идет о правовых способах осуществления власти, о демократических приемах воздействия на население, осуществления свободы личности, защите прав граждан, участии народа, политических партий в управлении государством. Юридическим показателем гражданского общества является наличие правового законодательства; социально-экономическим показателем – наличие среднего класса.

Современное гражданское общество характеризуется: 1) в юридическом аспекте – закреплением универсальных прав человека, начиная с ребенка, во всех важных сферах жизни и деятельности людей, возведением их на международно-правовой уровень с соответствующим механизмом их защиты; 2) в политическом плане – политическим плюрализмом, прежде всего многопартийностью как способом оптимального выражения воли различных слоев общества; 3) в идеологическом аспекте – отсутствием господствующей идеологии, гуманизмом; 4) в экономическом плане – плюрализмом форм и видов собственности, конкуренцией, антимонополизмом, оплатой по труду, обеспечением условий его безопасности; 5) в социальной сфере – преобладанием во многих странах среднего класса, всеобщим благоденствием, особой заботой о детях, инвалидах, малообеспеченных (социальное государство).

20. Тоталитаризм в современных государствах.

Тоталитарный режим выступает в качестве крайней формы авторитарного политического режима, характеризуется государственным вмешательством во все сферы общественной жизни и жестким контролем со стороны органов государственной власти за реализацией всех принимаемых решений. В конечном итоге складывается такая система отношений в обществе, когда человек становится винтиком государственной машины, не способным на принятие решений, подчиняется диктаторской политике государства либо политического института, его представляющего, спокойно допускает грубое нарушение его прав и свобод.

Возможности развития тоталитарного, как и иных политических режимов, неограниченны. Современная юридическая наука имеет представление о таких разновидностях тоталитарного политического режима, как режим апартеида (на территории ЮАР), националистический, милитаристский и иные режимы.

В целом существование антидемократических политических режимов обусловлено множеством особенностей. В первую же очередь стоит отметить, что

антидемократические политические режимы возникают в тех государствах, в которых народ не может или, скорее, не желает сам участвовать в государственной политической жизни и оставляет эту сферу для кого-то третьего.

21. Элементы и стадии механизма правового регулирования.

Правовое регулирование – постоянный и непрерывный процесс, в котором участвуют разные субъекты права, используются различные правовые средства, различные варианты поведения (правомерные и неправомерные), возникают противоречия и споры, нередко применяются меры государственного принуждения.

Однако при всем многообразии отношений во всех случаях правовое регулирование осуществляется через ряд следующих стадий:

- 1) стадия общей, нормативной регламентации;
- 2) стадия индивидуальной регламентации (конкретизации);
- 3) стадия реализации.

Поскольку речь идет о позитивном регулировании, оно начинается с издания норм права в процессе правотворчества. Однако если норма права – одинаковый масштаб, но к неодинаковым людям, эта норма требует конкретизации. Это осуществляется на второй стадии, когда у конкретных субъектов образуются субъективные (уже не общие) права и обязанности. И лишь после этого субъекты осуществляют на практике, реализуют свои права и обязанности. В необходимых случаях к правовому регулированию повторно подключается государство (его органы), которое в процессе правоприменения обеспечивает нормальную эффективную реализацию правовых предписаний.

Указанные стадии осуществляются с помощью системы правовых средств, обеспечивающих правовое регулирование, т. е. воздействие права на общественные отношения. Взятые вместе и объединенные в определенной последовательности эти элементы создают специфический механизм правового регулирования.

ЧАСТЬ 3. (не публикуется)