**Действие права**

**Содержание**

[Введение 3](#_Toc447621943)

[Глава 1. Теоретические особенности действия права 6](#_Toc447621944)

[1.1 Понятие действия права 6](#_Toc447621945)

[1.2 Механизм действия права 7](#_Toc447621946)

[1.3 Эффективность действия права 10](#_Toc447621947)

[Глава 2. Действие права в пространстве, во времени, по кругу лиц и сфере регуляции 13](#_Toc447621948)

[2.1 Особенности действия права в пространстве, во времени, в сфере регуляции и по кругу лиц 13](#_Toc447621949)

[2.2 Реализация и применение норм права 17](#_Toc447621950)

[2.3 Проблемы в праве. Аналогия закона и аналогия права 20](#_Toc447621951)

[Заключение 28](#_Toc447621952)

[Библиографический список 31](#_Toc447621953)

[Приложения 33](#_Toc447621954)

# **Введение**

Действие права представляет из себя совокупность всех возможных форм проявления его юридической силы. В данном случае, под юридической силой понимается официальная, государственная и властная обязательность для всех норм права, а также принятых на их основе нормативно-правовых актов, отдельных норм права, и права как системы норм.

Понятие действия права помогает отобразить динамику права, процесс его действительного регулятивного влияния на те общественные отношения, которые уже урегулированы. Такое динамическое состояние права, право в непосредственном действии, являются по своей сути той целью, ради который в результате правоустановлительной деятельности официально формулируется, документально закрепляется и текстуально выражается.

Статика права и динамика – это два связанных между собой состояния, а также два взаимосвязанных аспекта бытия права как одного из особых социальных регуляторов. С одной стороны, можно отметить, что само официальное установление права в статике осуществляется, базируясь на действующем праве, в форме и в рамках регулятивного проявления его юридической силы. Что касается другой стороны, то право реализуется в тех сферах и формах, которые закрепляются в статичном виде.

Динамика и статика взаимосвязаны, дополняющие, а также предполагающие друг друга стадии единого процесса регуляции, который необходим для того, чтобы право действовало как регулятор. Изначально оно и устанавливается исключительно как регулятор.

Установление права является исходной стадией правового регулирования, то есть правового регулирования в его абстрактно-общей форме, которая не конкретизируется в регулятивно-правовом значении норм по отношению к какому-то конкретному поведению конкретного лица в определенны условиях.

Действие права, которое выражается в его динамике, представляет из себя завершающую стадию правового регулирования. Буквально говоря, - это его конкретизированная форма в виде конкретизации общего регулятивно-правового значения абстрактной нормы применительно к конкретным поведениям отдельных лиц.

Две эти стадии и формы правовой регуляции – конкретная и абстрактная формы правовой регуляции, то есть право в статике, а также право в действиии, - имеют по своей сути один и тот же механизм правового регулирования в виде юридико-логической конструкции нормы права.

Право действует по такой же нормативно-регулятивной схеме, по которой в абстрактной форме им уже урегулированы различного рода общественные отношения.

Учитывая насколько важным в обществе и государстве является право, а также все категории, которые с ним связаны, можно сказать, что изучение особенностей действия права будет актуально на любом этапе развития демократического, правового и социального государства, которым является Российская Федерация. Сложностью процесса действия права и обуславливается актуальность выбранной темы исследования.

Объект исследования – права.

Предмет исследования – действие права.

Главной целью исследования является всестороннее изучение особенностей действия права.

Для того, чтобы достигнуть поставленной цели исследования, необходимо выполнить следующие задачи:

* дать определение действию права;
* рассмотреть механизм действия права и особенности эффективности действия права;
* изучить действие права во времени, пространстве и по кругу лиц;
* проанализировать особенности реализации права и его применения;
* охарактеризовать пробелы в законе и виды данного института.

Концептуальные основы действия права и отдельные аспекты механизма его действия, действия во времени, пространстве и по кругу лиц в теории государства и права были рассмотрены и изучены в работах зарубежных и российских авторов. Среди них следует отметить труды следующих авторов: А. Б. Венгеров, М. Н. Марченко, В. С. Нерсесянц, В. М. Сырых, В. Е. Чиркин и многих других.

В теоретических и научно-практических исследованиях особенностей действия права широко освещаются общие вопросы действия права, механизмы его реализации и эффективности действия права, особенности реализации права и правоприминения, а также ряд других важнейших вопросов.

Тем не менее, инструменты, которые позволяют обосновать действие права рассмотрены только на уровне общих теоретических подходов.

Методы, которые были использованы в процессе исследования, следующе: сравнительно-правовой, структурный, системный, исторический и различные другие.

Структурно исследование состоит из двух глав, которые дополнительно включают в себя параграфы.

# **Глава 1. Теоретические особенности действия права**

# **1.1 Понятие действия права**

Действие права представляет из себя совокупность всех возможных форм проявления его юридической силы. В данном случае, под юридической силой понимается официальная, государственная и властная обязательность для всех норм права, а также принятых на их основе нормативно-правовых актов, отдельных норм права, и права как системы норм.

Понятие действия права помогает отобразить динамику права, процесс его действительного регулятивного влияния на те общественные отношения, которые уже урегулированы. Такое динамическое состояние права, право в непосредственном действии, являются по своей сути той целью, ради который в результате правоустановлительной деятельности официально формулируется, документально закрепляется и текстуально выражается[[1]](#footnote-1).

Статика права и динамика – это два связанных между собой состояния, а также два взаимосвязанных аспекта бытия права как одного из особых социальных регуляторов[[2]](#footnote-2). С одной стороны, можно отметить, что само официальное установление права в статике осуществляется, базируясь на действующем праве, в форме и в рамках регулятивного проявления его юридической силы. Что касается другой стороны, то право реализуется в тех сферах и формах, которые закрепляются в статичном виде (см. Приложение 1).

Динамика и статика взаимосвязаны, дополняющие, а также предполагающие друг друга стадии единого процесса регуляции, который необходим для того, чтобы право действовало как регулятор. Изначально оно и устанавливается исключительно как регулятор.

Установление права является исходной стадией правового регулирования, то есть правового регулирования в его абстрактно-общей форме, которая не конкретизируется в регулятивно-правовом значении норм по отношению к какому-то конкретному поведению конкретного лица в определенны условиях.

Действие права, которое выражается в его динамике, представляет из себя завершающую стадию правового регулирования. Буквально говоря, – это его конкретизированная форма в виде конкретизации общего регулятивно-правового значения абстрактной нормы применительно к конкретным поведениям отдельных лиц.

Две эти стадии и формы правовой регуляции – конкретная и абстрактная формы правовой регуляции, то есть право в статике, а также право в действии, – имеют по своей сути один и тот же механизм правового регулирования в виде юридико-логической конструкции нормы права[[3]](#footnote-3).

Право действует по такой же нормативно-регулятивной схеме, по которой в абстрактной форме им уже урегулированы различного рода общественные отношения.

По результатам изучения понятия «действия права», можно сказать, что данная категория по своей сути является крайне сложной и многоструктурной. Изучение её особенностей требует по отношению к себе достаточно громоздкого исследования. Чтобы в полной мере понять, что из себя представляет действие права, необходимо изучить механизм действия права.

# **1.2 Механизм действия права**

Действие права может быть рассмотрено и оценено с разных научных и практических позиций. Каждый их существующих подходов делает свой акцент на какой-то конкретный аспект, на сторону реализации и на многие другие критерии и аспекты непосредственной реализации.

Наиболее важным механизмом действия права является процедурный. Природа права очень тесно взаимосвязана с процедурами, это его основная особенность, а также специфика. К примеру, появление юридической нормы нельзя представить вне правотворческого процесса, который представляет из себя весьма длительную во времени процедуру. Такой процедурой является, в частности, законотворчество, как вид правотворчества и отдельные его стадии[[4]](#footnote-4). Они достаточным образом регламентированы на законодательном уровне и на региональном, и на федеральном.

Внесение законодательной инициативы, а также непосредственное обсуждение концепции законопроекта, принятия его в первом, втором чтении и так далее. Деятельность парламента, комитетов, комиссий строго регламентирована положениями или же регламентами по поводу каждого из этих органов рядом нормативно-правовых актов.

Другой важнейшей деталью механизма действия права является возникновение, изменение, а также прекращение субъективных юридических прав и субъективных юридической обязанностей сопряжено с рядом юридических процедур. Действующее в России законодательство: Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации, Гражданский кодекс РФ и ряд других актов, устанавливают, а также регламентируют юридические процедур.

Гражданское право, к примеру, устанавливает процедуры заключения договоров, проведения торгов, регистрацию юридических лиц и многое другое.

Реализация права не представляется возможной вне юридических процедур. это не только связано с вынесением правоприменительных решений, но еще и с их исполнением[[5]](#footnote-5). Весьма тщательным образом в законодательстве прописываются процедуры привлечения к юридической ответственности, по поводу отбывания наказания.

То есть, можно сказать, что действие права, его различных элементов, сопровождается рядом процедурных механизмов. Без всех этих процедур, как последовательной системы юридической деятельности, а также юридических операций, правовое регулирование не может быть возможным.

Информационный механизм действия права тоже обладает рядом своих особенностей. В теории информации правовое регулирование является строго направленным движением информационных потоков[[6]](#footnote-6). Один из самых важных циклов непосредственно движения информации – это нормативный. Производителем, а также поставщиком информации выступает Парламент РФ. Тем не менее, существует не только прямая, но еще и обратная связь. Изучение правоприменительной практики, выработки различных нормотворческих предложений является обратным движением правовой информации. Суд, в том числе, может выступать генератором правовой информации, в том случае, если речь идет об официальном толковании юридических норм.

Основой информационного механизма являются опубликованные нормативно-правовые акты в официальных изданиях. Презумпция знания законом обеспечивается в полной мере их непосредственным опубликованием. Конституция РФ говорит о том, что законы должны подлежать официальному опубликованию[[7]](#footnote-7). Неопубликованные законы не могут быть применены на практике. Любые возможные нормативно-правовые акты, которые затрагивают права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут быть применены, если они не публиковались официально для общего сведения всех граждан в стране.

Социально-психологический механизм действия права представляет из себя единство системы психологических и социальных фактов, которые способствуют ли противостоят реализации права. Социально-экономические, социальные и политические условия по-разному влияют на оценку права, одобрение и принятие его норм. Отсюда вытекает и непосредственная эффективность его действия.

Психологические установки, в том числе, обладают немаловажным характером обеспечения действенности права[[8]](#footnote-8). В своей совокупности обстоятельства, а также факторы, образуют социально-психологический механизм действия права.

По результатам сказанного, мы можем видеть, что механизм действия права также является достаточно сложной и разветвленной структурой, которая имеет сложнейший порядок реализации. Продолжить ознакомление с сущностью действия права необходимо путем изучения эффективности действия права.

# **1.3 Эффективность действия права**

Эффективность права является одной из узловых теоретико-правовых отраслевых проблем современной теории государства и права.

Эффективность права не является его прямой априорной особенностью, так как отраслевые правовые установления могут устареть или же не полностью отразить потребности, задачи и цели правового регулирования общественных отношений. На основании этого проблема эффективности права превращается в очень важную, которая определяет уровень продуктивности созданных норм права.

Существует много различных подходов к определению эффективности норм права. Следует назвать одно из наиболее обобщенных и часто используемых определений. Эффективность правовых норм является отношением между фактическими результатами действия и социальной целью, для непосредственного достижения которого такие нормы были ранее приняты. Такое определение заключается в том, что оно рассматривает эффективность в виде общенаучного понятия, которое выступает обобщенным выражением проблемы наиболее оптимальных способов достижения целей нормативно-правового регулирования всех общественных отношений[[9]](#footnote-9).

В тех определениях, что существуют, понятие эффективности правовых норм не может быть рассмотрено вопросом по поводу заключения в них социальных и правовых целях, которые не тождественны между собой. При этом, правовые цели связаны с обеспечением конкретных вариантов поведения субъектов, а социальные – с соответствующими изменениями в регулируемых сферах общественных отношений. То есть, эффективность права – это в первую очередь способность норм права обеспечивать при минимальных тратах достижения заложенных социально-правовых целей, которые заключаются в программируемых позитивных изменениях регулируемых сфер общественных отношений путем формирования требуемых для этого поведения их участников.

Эффективность норм права обусловлена комплексом различных условий, которые между собой связаны с качеством норм, а также с социальным механизмом их действия. Качества содержания правовых норм выражены в их социальной ценности, адекватности социальным потребностям и реалиям, а также в уровне юридико-технического изложения содержащихся в них предписаний.

К внешним социальным факторам, которые обуславливают эффективность правовых норм включают в себя:

* условия, что связаны с функционированием правовой и политической системы;
* макросоциальные условия;
* личностные условия субъектов, которые реализуют нормы права;
* микросоциальные условия[[10]](#footnote-10).

Экономичность является качеством норм права, которые обуславливают в итоге эффективность права. В ряде случаев это качество связано непосредственно с проблемой избыточности правовой информации. То есть, для эффективности правового регулирования общественных отношений требуется, чтобы воля законодателя, которая выражена в праве, была полностью доведена до адресатов норм права, правильно понята и воплощена непосредственно в жизнь. Достижение такого рода цели напрямую зависит от характеристик различной правовой информации: содержательности и объема сообщений, их понятности, соотношения числа сигналов – носителей информации, а также её характеристик. Все характеристики имеют место в категории избыточности информации. Все, что было сказано, относится к категории правовой информации.

Другие авторы сосредоточивают собственное внимание на технической и юридической проблематике: стиле, языке изложения правовых предписаний, их согласованности между собой. В данном случае наиболее важным требованием законодательного языка является краткость. То есть, закон не является повествованием или же описанием, он должен быть исключительно лаконичным.

# **Глава 2. Действие права в пространстве, во времени, по кругу лиц и сфере регуляции**

# **2.1 Особенности действия права в пространстве, во времени, в сфере регуляции и по кругу лиц**

Действие права является составляющей различных норм, которые в официальной форме выражаются в разного рода нормативно-правовых актах и других правоустановительных актах. Действие такого рода актов, а также установленных в них правовых нормах, имеет свои исключительные пределы, которые определяются временными и территориальными границами действия, а также пределами объектов нормативно-правового регулирования и кругом адресатом определенных норм права.

Все эти характеристики рамок действия норм права на официальном уровне закреплены в соответствующих нормативно-правовых актах. Но при такой трактовке этой проблематики необходимо иметь в виду, что рамки действия отдельного конкретного нормативно-правового акта в целом, а также содержащихся в нем норм, совпадают не всегда[[11]](#footnote-11). Возможны случаи, что акт продолжает действовать, но отдельные его нормы могут быть изменены или же отменены. Возможны и случаи, когда акт в целом меняется, но отдельные нормы продолжают действовать в различных формах.

Действие во времени определяется периодом времени от момента вступления нормативного акта в законную силу и до момента её утраты[[12]](#footnote-12).

Время вступления в законную силу различных нормативно-правовых актов определяется разными способами: временем принятия акта; временем, которое указывается в самом акте или же в специальном акте по поводу введения какого-то конкретного акта, а также временем официального опубликования акта и по истечении определенного времени после того, как было осуществлено официальное опубликование акта.

Согласно с общим правилом, в том случае, если другое не было установлено в нормативно-правовых актах, в РФ законы вступают в законную силу по истечению десяти дней со дня их официального опубликования. Что касается нормативно-правовых актов Президента РФ и Правительства РФ, то они вступают в законную силу по истечению семи дней после официального опубликования[[13]](#footnote-13). Нормативно-правовые акты министерств и различных ведомств внутриведомственного характера вступают в законную силу с момента их государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ. Кроме этого, акты общего значения, которые подлежат официальной публикации, вступают в законную силу после истечения десяти дней после их официального опубликования.

Большая часть нормативно-правовых актов Правительства РФ и Президента РФ, предусматривает их непосредственное вступление в законную силу с того момента, как они были официально приняты или же официально опубликованы. Со дня своего официального опубликования в законную силу вступила также и Конституция РФ[[14]](#footnote-14).

Момент утраты силы нормативно-правового акта определяется датой истечения срока действия какого-то временного акта, если он не был продлен, а также датой отмены акта или же датой вступления в силу нового акта, что включает в себя предмет регулирования предыдущего акта[[15]](#footnote-15).

Согласно с общим правилом, нормативно-правовые акты не имеют обратной силы, то есть не могут распространяться на те отношения, что возникли до момента их вступления в законную силу, ни последующей силы, то есть, после момента их отмены, когда они полностью потеряли свою силу. При этом, допускаются различные исключения из такого общего правила. В ряде случаев, в законодательном порядке может признаваться обратная сила или же последующая, того или иного нормативно-правового акта.

Обратной силой, как правило, могут быть наделены нормативно-правовые акты, которые собой отменяют или же смягчают административную, а также уголовную ответственность.

Все последующие действия акта – это определенное переживание акта, то есть продление его действия, продление отмененного акта на отношение, которое возникло до момента отмены[[16]](#footnote-16). Подобного рода исключения допускаются чаще всего гражданским законодательством, которое продиктовано необходимость непосредственного обеспечения стабильности в регуляции конкретных общественных отношений и уверенности их участников в сфере достижения планируемых целей своих законных действий.

Действие различных нормативно-правовых актов в пространстве определяется той территорией, на которую они распространяются, то есть, на которую распространяются нормативно-правовые акты конкретного государства.

В состав такой территории включена суша, недра и континентальный шельф, внутренние, а также территориальные воды государства, воздушное пространство над сушей и водной частью территории[[17]](#footnote-17). Кроме этого, в список включена территория посольств, военных кораблей, воздушных и морских судов, которые находятся вне территории других государств, станций и космических кораблей, объектов в космосе и открытом море, что принадлежат данному государству.

Правила и порядок экстерриториального действия нормативно-правовых актов различных государств на территории посольств в других государствах, определены международным правом.

Нормативно-правовые акты в унитарном и федеративном государстве всех государственных органов власти действуют на всей территории страны. Что касается актов территориальных государственных органов, то они распространяются на конкретные территории соответствующих субъектов. При этом, они основываются на определенные принципы. (см. Приложение 2,3).

Действие нормативного акта по сфере регуляции определяется непосредственно объектов правового регулирования, то есть теми общественными отношениями, на которые распространяется юридическая сила конкретного нормативно-правового акта.

Нормы разного рода акта относятся к конкретной отрасли права с характерными им особенностями метода и предмета правового регулирования[[18]](#footnote-18). Это означает, что каждой сфере правовой регуляции характерны особые нормы, которые устанавливают в процессе исходной правовой регуляции и с учетом специфики общественных отношений конкретной сферы.

По общему правилу, нормы, что регулируют общественные отношения в сфере отдельного правового института или же отрасли, не могут распространятся на отношения в регулятивных сферах других правовых институтов.

Действие нормативно-правовых актов по кругу лиц определяется составом тех или иных субъектов права, к которым адресуются требования данного акта.

Согласно с общим правилом, под действием нормативно-правовых актов, попадают все лица, которые находятся в пространстве действия соответствующего акта.

Из этого общего правила существует ряд различных исключений.

Субъектами конкретных прав и обязанностей политического характера могут являться только граждане отдельного государства[[19]](#footnote-19). Лица без гражданства и иностранцы не являются адресатами такого рода норм. При этом, они являются субъектами прав и обязанностей в большей части других сфер правовой регуляции.

Адресатами определенной части норм могут быть определенные специальные субъекты[[20]](#footnote-20). То есть, не все лица, а только определенная категория лиц, что характеризуется особыми признаками.

Таким образом, можно сказать, что действие права осуществляется по различным направлениям, в зависимости от разного рода критериев и категорий. Все это связано по большей части с национальным законодательством отдельных государств, так как действие права распространяется на их территории.

# **2.2 Реализация и применение норм права**

Реализация норм права является осуществлением их требования путем соответствующих форм поведения.

Такого рода формы поведения субъектов обусловлена различными требованиями и их характером.

По своему характеру требования права могут быть двух различных видов: запреты и предписания[[21]](#footnote-21). Первые выложены в наложении запрета на совершение неправомерных действий, а вторые – на предписание субъектам права осуществлять определенные правомерные действия в процессе реализации своих прав и обязанностей. Согласно с этим, двумя главными формами реализации права являются соблюдения запретов, а также исполнение различного рода предписаний.

В поведенческом плане соблюдение правовых запретов означает пассивное воздержание от совершаемых действий неправомерного характера и по своей сути не связано с совершение различного рода активных действий, в том числе и правомерных[[22]](#footnote-22).

Исполнение предписаний требует по отношению к себе, от всех субъектов права определенных активных действий правомерного характера, для того, чтобы были реализованы их права и обязанности.

Главный смысл такого рода предписаний общих правил правореализации заключается в том, что в силу двустороннего характера права использование субъектом правореализации собственного права всегда должно быть связано с исполнением определенных обязанностей. В частности, праву субъекта правореализации всегда необходимо соответствовать надлежащим обязанностям, а права и обязанности одной группы субъектов, являются правами и обязанностями других субъектов правореализации[[23]](#footnote-23).

В пределах правореализации нет односторонних прав и таких же обязанностей. Нет субъектов только с правами или субъектов только с обязанностями. Это по своей сути означает, что процесс реализации норм права должен обладать правовым характером, а взаимоотношения и действия различных субъектов правореализации, должны быть осуществлены в нормативной связующей форме правовых отношений.

Общим основанием, а также признаком и критерием правомерности всего множества видов правореализующих действий и различных актов субъектов права является обоснованность и обусловленность реализации соответствующей, закрепленной правовой нормы.

В числа правореализуюзих действий входят еще и правоприменительные действия различных государственных органов, а также должностных лиц по осуществлению их прав и непосредственных обязанностей.

При всех возможных особенностях правоприменительные действия, как и все остальные действия других субъектов права, должны быть осуществлены именно в виде исполнения предприсаний права по общим для всех правореализующих субъектов правила, а также единой нормативной и регулятивной модели.

Подчинение правоприменительных действий и всей деятельности такого рода общеправовым требованиям, а также единым правилам реализации норм права является необходимым условием обеспечения правовой законности на всех уровнях деятельности государственных органов и должностных лиц[[24]](#footnote-24).

Осуществление всего перечня правоприменительных действий только в соответствии с предписаниями права, а также в надлежащей правовой форме, является наиболее существенным условием реальности и успешной практической реализуемости прав и обязанностей субъектов, надлежащего действия всего права.

Применение норм права представляет из себя реализацию в установленных правом случаях, а также в предписанной форме правореализующих действий государственного органа, которые осуществляются в рамках его компетенции и по разрешению конкретных правовых дел, а также принятию конкретных нормативно-правовых актов.

Весь перечень государственных органов и должностных лиц в сфере собственной компетенции занимается правоприменительной деятельностью[[25]](#footnote-25). В целом можно сказать, что все государственные функции осуществляются в виде именно правоприменительной деятельности государственных органов, а также должностных лиц и в форме реализации их собственной компетенции. В общей совокупности таких правоприменительных действий наиболее лучшим образом проявляется правовая природа каждого государства. Совместно с этим можно сказать, что именно совокупность различных правоприменительных действий самым наглядным образом демонстрирует какая правовая форма и какой правовой характер действительности свойственны отдельному государству в реальной действительности.

# **2.3 Пробелы в праве. Аналогия закона и аналогия права**

Пробел в праве представляет из себя полное или же частичное отсутствие норм, необходимость которых обусловлена развитием общественных отношений, а также потребностями практических дел.

Социальные, экономические и политические отношения в мире постоянно усложняются. Государство издает различные нормативно-правовые акты, которые призваны урегулировать такого рода отношения[[26]](#footnote-26). Тем не менее, далеко не всегда удается охватить абсолютно все сферы жизни, в результате чего могут возникать пробелы в праве.

Пробел в праве является отсутствием в праве нормы, при помощи которой бы можно было решить конкретные жизненные ситуации, которые по отношению к себе требуют только правового регулирования.

Необходимо отметить, что ранее термин «пробел в праве» на территории нашего государства не применялось. Говорилось только о том, что отсутствуют в полной мере нормы, которые необходимы для регулирования определенных отношений или сходных к ним. Связано это было с тем, что ранее считалось, что советское право совершенно и превосходит по своей сути всякое другое существующее не только по сущности, но также и по эффективности, а также адекватности объективной реальности. В связи с этим, считалось, что различного рода проблемы, связанные с отсутствием ряда норм, могут быть быстро устранены советским законодателем.

Характерной чертой пробела в праве является фактическое обстоятельство, по поводу которого отсутствует конкретно нормативное предписание[[27]](#footnote-27).

Причины пробелов по своей природе достаточно разнообразны и различны. Они могут быть как объективными, так и субъективными.

Объективные выражаются в моменте, когда в момент непосредственного принятия различных новых норм права не было тех отношений, которые бы проявились позже в качестве таких, что нуждаются в урегулировании.

К примеру, Уголовный кодекс РСФСР 1960 года не устанавливал ответственность за угон воздушного судна, так как на том этапе развития о таком виде преступлений не знали[[28]](#footnote-28). То же можно сказать и о компьютерной преступности, которая появилась значительно позднее.

Что касается субъективных причин, то законодатель по разного рода причинам мог сделать неверную или неправильную оценку существующих общественных отношений и по этой причине упустил противоречия между различными нормами.

В ряде случаев необходимость правового регулирования конкретных общественных отношений вполне очевидна, но тем не менее, они все равно остаются неурегулированными. В таком случае отсутствие нужной нормы именуется «намеренным пробелом».

Существуют такого рода пробелы под влияние экономических обстоятельств, к примеру. Принятие ряда законов связано напрямую с определенными затратами на осуществление этого процесса. Иногда, в силу того, что некоторые законы могут обойтись в значительные финансовые вливания, они могут быть отвергнуты.

Кроме этого, такой вид пробелом может стать причиной воздействия политических факторов различных видов. Невозможность достигнуть согласия в законодательном органе может отдалять между собой регулирующие отношения.

Определенная роль отводится и идеологическому фактору. Это означает, что идеологическое непринятие обществом соответствующего явления общественной жизни вызывает не принятие какого-то конкретного нормативно-правового акта. Часто бывает так, что приходится ждать, когда правовая культура населения достигнет нужного показателя, что в итоге позволит урегулировать нужные общественные отношения.

В силу всех указанных факторов законодатель может намеренно не подвергать правовому регулированию конкретные общественные отношения.

Конечно же, в данном случае, законодатель в полной мере сознательно оставляет такой вопрос открытым с целью предоставления его решения времени или же отдает решение такого вопроса на усмотрение практических органов.

Важно отметить, что наличие различных пробелов не всегда является исключительно «недостатком» права. Часто бывает так, что их наличие является свидетельством динамичности права. Конечно же, законодатель должен на все это своевременно реагировать и вносить нужные коррективы по необходимости.

В ряде случаев наравне с пробелами в праве могут возникать и ошибки в праве[[29]](#footnote-29). Ошибка в праве означает, что неверную оценку существующих объективно условий и проявлений из-за этого не той законодательной воли, которую бы следовало бы применить в нормативно-правовых актах.

В ряде случаев пробелы в праве и ошибки в нем же могут между собой совпадать. К примеру, это может быть в том случае, если считать, что какие-то отношения не подлежат юридическому влиянию. Кроме этого, если полагать, что можно обойтись конкретизацией в праве в процессе его непосредственного применения и затем передать вопрос на решение правоприменителя.

В случае ошибки в праве, законодатель также может издать норму, в которой не было необходимости или же решить вопрос не так, как того требовала отдельная ситуация.

В праве выделяют несколько основных видов пробелов в нем.

Пробелы могут быть достаточно различными по своей сути. В первую очередь, выделяют пробелы по времени их выявления: первичные; те, которые проявились в период опубликования или же вступления в законную силу нормативно-правовых актов. Вторые обычно становятся результатом упущения правотворческих органов. Вторичные или же последующие пробелы появляются в результате создания нормативно-правовых актов в процессе правоприменения, а также развития общественных отношений[[30]](#footnote-30).

Учитывая структуру нормы права, можно выделить пробелы в гипотезе, диспозиции или же санкции.

По источникам права также существует своя классификация. В частности, выделяют пробелы в позитивном праве, когда нет ни одного источника права, закона, обычая, прецедента, где бы присутствовала какая-то конкретная норма права, при помощи которой бы можно было решить существующую проблему, которая требует по отношению к себе правового регулирования.

Кроме этого, пробелы в нормативно-правовых актах, которые обусловлены отсутствием норм права в законах, а также подзаконных актах.

Выделяют и пробел непосредственно в законе, когда отсутствует норма права в конкретном законе. Учитывая такую особенность, можно говорить и о наличии пробелов в нормативно-правовых актах, прецедентах, обычаях и иных источниках права.

Отсутствие или же неполнота нормы в отдельном акте и является его пробелом, а также пробелом в праве в целом.

По степени не урегулированных отношений выделяют пробелы следующих видов: полного отсутствия определенной нормы, которая бы регулирована конкретные жизненные ситуации, а также нормы недостаточного регулирования.

К примеру, в ст. 59 Конституции РФ четко устанавливает право гражданина на замену военной службы каким-либо альтернативным видом гражданской службы в том случае, если несение военной службы противоречит его прямым убеждениям или же вероисповеданию, а также в ряде других случаев, которые устанавливаются федеральным законодательством[[31]](#footnote-31). Длительный период времени эта конституционная норма не работала, так как не существовало специального федерального закона.

По времени появления выделяют первоначальные, а также последующие пробелы в праве. Первоначальные могут появляться в момент издания нормативно-правовых актов. Что касается последующих или же вторичных, то они обычно возникают после их непосредственного издания в процессе развития общественных отношений.

По степени вины законодатель выделяет следующие виды пробелов в праве: непростительные, простительные. Непростительные, в том случае, если существовала необходимость в правовом регулировании в момент подготовки, а также прохождения законопроекта, но законодатель по непонятной причине не заметил её. Простительные выражаются в том виде, что законодатель не мог по ряду причин увидеть и предвидеть потребность в непосредственном правовом регулировании.

Могут выделяться различные пробелы в праве и по отраслевой принадлежности. В частности, в гражданском, уголовном, административном, конституционном праве и иных отраслях. Могут также выделяться пробелы в праве и по виду того или иного нормативно-правового акта.

В целом можно сказать, что пробелы в праве, как и различные случаи полной правовой неурегулированности, должны быть устранены законодателем по мере их прямого обнаружения. Тем не менее, в силу системности права, его тесной взаимосвязи с элементами системы права, пробел в нем можно будет преодолеть еще на стадии реализации права, а именно в процессе непосредственно правоприменения.

В частности, в юриспруденции выделяют три основных способа преодоления пробелов:

* Аналогия закона;
* Аналогия права;
* Субсидиарное применение норм права[[32]](#footnote-32). (см. Приложение 4).

Аналогия закона является способом преодоления пробела в праве, в случае с которым правоприменительное решение принимается на основе какой-то определенной нормы конкретного закона, который регулирует сходные с рассматриваемыми общественные отношения.

Аналогия закона предполагает собой соблюдение ряда различных условий:

* наличие правового регулирования конкретного случая;
* отсутствие адекватной юридической нормы;
* существоввание аналогичной нормы, то есть такой нормы, в гипотезе которой указываются обстоятельства, что аналогичны тем, с которым столкнулся в процессе пробела правоприменитель.

Сходство юридических фактов как раз и позволяет задействовать диспозицию аналогичной нормы.

Субсидиарное применение права – это способ преодоления пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе нормы из другой отрасли права.

Это та же аналогия закона, но закона, относящегося к другой, родственной отрасли. Такое возможно, например, между нормами гражданского и семейного права.

Аналогия права – это способ преодоления пробела, при котором правоприменительное решение принимается на основе общего смысла и духа законодательства[[33]](#footnote-33).

Аналогия права представляет собой менее точный прием решения юридического дела по аналогии и предполагает соблюдение следующих условий: наличие общей правовой урегулированности данного случая; отсутствие адекватной юридической нормы; отсутствие аналогичной нормы.

На практике это означает использование принципов — общих, межотраслевых, отраслевых институтов, которые закреплены в праве и так или иначе отражают закономерности предмета и механизма правового регулирования.

Применение аналогии права при наличии аналогичной нормы, как и применение аналогичной нормы при наличии адекватной, является ошибкой правоприменителя.

В уголовном и административном праве аналогия не допускается в принципе. Здесь действует правовая аксиома: нет преступления и нет проступка, как нет наказания и нет взыскания, если нет закона.

Как мы можем видеть из сказанного, пробелы в праве вызывают ряд различных осложнений в процессе правоприменительной деятельности и в ряде иных схожих видов деятельности. Законодатель обязан учитывать все особенности общественных отношений, а также особенности их развития для того, чтобы избежать негативных изменений права.

# **Заключение**

По результатам проведенного исследования можно сделать определенные конкретные выводы о том, что же из себя представляет действие права, а также каковы именно особенности его реализации, применения, что из себя представляют пробелы в законе и какого значение всех перечисленных категорий в современном государстве и обществе.

Действие права представляет из себя совокупность всех возможных форм проявления его юридической силы. В данном случае, под юридической силой понимается официальная, государственная и властная обязательность для всех норм права, а также принятых на их основе нормативно-правовых актов, отдельных норм права, и права как системы норм.

Понятие действия права помогает отобразить динамику права, процесс его действительного регулятивного влияния на те общественные отношения, которые уже урегулированы. Такое динамическое состояние права, право в непосредственном действии, являются по своей сути той целью, ради который в результате правоустановлительной деятельности официально формулируется, документально закрепляется и текстуально выражается.

Статика права и динамика – это два связанных между собой состояния, а также два взаимосвязанных аспекта бытия права как одного из особых социальных регуляторов. С одной стороны, можно отметить, что само официальное установление права в статике осуществляется, базируясь на действующем праве, в форме и в рамках регулятивного проявления его юридической силы. Что касается другой стороны, то право реализуется в тех сферах и формах, которые закрепляются в статичном виде.

Динамика и статика взаимосвязаны, дополняющие, а также предполагающие друг друга стадии единого процесса регуляции, который необходим для того, чтобы право действовало как регулятор. Изначально оно и устанавливается исключительно как регулятор.

Установление права является исходной стадией правового регулирования, то есть правового регулирования в его абстрактно-общей форме, которая не конкретизируется в регулятивно-правовом значении норм по отношению к какому-то конкретному поведению конкретного лица в определенны условиях.

Действие права, которое выражается в его динамике, представляет из себя завершающую стадию правового регулирования. Буквально говоря, – это его конкретизированная форма в виде конкретизации общего регулятивно-правового значения абстрактной нормы применительно к конкретным поведениям отдельных лиц.

Две эти стадии и формы правовой регуляции – конкретная и абстрактная формы правовой регуляции, то есть право в статике, а также право в действии, – имеют по своей сути один и тот же механизм правового регулирования в виде юридико-логической конструкции нормы права.

Право действует по такой же нормативно-регулятивной схеме, по которой в абстрактной форме им уже урегулированы различного рода общественные отношения.

Механизм действия права является механизмом абстрактно0всеобщей правовой регуляции, который представляет из себя конкретизированную и индивидуализированную форму по отношению к какому-то определенно случаю проявления юридического сила права, которое действует.

Основной функцией механизма действия права, а также юридико-логическом смыслом действия права является норма статичного права, то есть, общее правило для каждого отдельного случая.

Весьма важной обобщающей характеристикой действующего права является эффективность его действия.

Эффективность действия права представлена в виде мер достижения различных правовых целей действующего законодательства в разных сферах правовой регуляции.

Показатели эффективности действующего права выражены в соотношении между последствиями реализации норм законодательства, а также правовыми целями указанных норм.

В процессе непосредственного действия права и реализации различных норм, решаются различные социальные, экономические, политические и иные цели, интересы и потребности, задачи, которые являются объектами правовой регуляции.

Право оказывает влияние на осуществление и непосредственное удовлетворение таких неправовых целей, потребностей и интересном не прямым образом, а опосредованно – в общей правовой форме. По этой причине, право нельзя превращать в средство или инструмент политики, экономики, идеологии.

Эффективность ныне действующего права зависит от ряда различных объективных, а также субъективных факторов – экономических, социальных, идеологических, юридических.

Действие права является действием, которое составляется из различных норм, что в официальной форме выражаются в разного рода нормативно-правовых актах и других правоустановительных актах.

Действие такого рода актов имеет свои определенные пределы, которые определяются временными, территориальными границами действия, а также рамками объектов и кругом адресатов правовых норм.

Выбранная тема исследования в процессе работы над ней полностью оправдала свою актуальность.

Все поставленные задачи и цели были достигнуты.

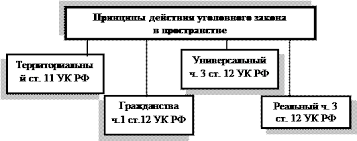
# **Библиографический список**

1. Конституция Российской Федерации [Электронный ресурс]: принята Всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. – Режим доступа: http://www.constitution.ru/. (15.12.2015).
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 29.06.2015) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. - № 32. – С. 3301.
3. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015) Собрание законодательства Российской Федерации. – 2001. - № 17. – С. 4015.
4. Уголовный кодекс Российской Федерации. – Москва: Проспект, КноРус, 2015. – 281 с.
5. Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации [Текст]: / под ред. В. В. Лазарева. – М.: Юристъ, 2013. – 401 с.
6. Братановский, С. Н. Теория государства и права [Текст] / С. Н. Братановский. – М.: Приор-издат, 2014. – 174 с.
7. Венгеров, А. Б. Теория государства и права [Текст] / А. Б. Венгеров. – М.: Юристъ, 2014. – 168 с.
8. Комаров, С. А., Малько А. В. Теория государства и права [Текст] / С. А. Комаров, А. В. Малько. – М.: Норма, 2011. – 442 с.
9. Лазарев, В. В., Липень С. В. Теория государства и права [Текст] / В. В. Лазарев, С. В. Липень. – М.: Юрайт, 2013. – 640 c.
10. Летушева, Н. И., Летушева М. В. Теория государства и права [Текст] / Н. И. Летушева, М. В. ЛЕтушева. – М.: Академия, 2014. – 192 c.
11. Летушева, Н. И. Теория государства и права [Текст] / Н. И. Летушева, М. В. Летушева. – М.: Академия, 2011. – 208 c.
12. Марченко, М. Н. Теория государства и права [Текст] / М. Н. Марченко. – М.: Проспект, 2013. – 652 c.
13. Матузов, Н. И. Теория государства и права [Текст] / Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М.: Дело, 2013. – 528 c.
14. Оксамытный, В. В. Теория государства и права [Текст] / В. В. Оксамытный. – М.: ИМПЭ-ПАБЛИШ, 2013. – 563 c.
15. Пиголкин, А. С. Теория государства и права [Текст] / А. С. Пиголкин, Ю. А. Дмитриева. – М.: Юрайт, 2013. – 752 c.
16. Радько, Т. Н. Теория государства и права [Текст] / Т. Н. Радько. – М.: Академический Проект, 2011. – 816 c.
17. Рассказов, Л. П. Теория государства и права [Текст] / Л. П. Рассказов. – М.: РИОР, 2012. – 464 c.
18. Рассолов, М. М. Теория государства и права [Текст] / М. М. Рассолов. – М.: Юрайт, 2011. – 640 c.
19. Смоленский, М. Б. Теория государства и права [Текст] / М. Б. Смоленский. – М.: Феникс, 2014. – 288 c.
20. Сырых, В. М. Теория государства и права [Текст] / В. М. Сырых. – М.: Юстицинформ, 2011. – 704 c.
21. Теория государства и права [Текст] / М.: Сова, 2013. – 160 c.
22. Теория государства и права [Текст] / М.: КноРус, 2012. – 382 c.
23. Теория государства и права [Текст] / М.: Астрель, 2012. – 160 c.
24. Корельский, В. М.; Перевалов, В.Д. Теория государства и права [Текст] / В. М. Корельский, В. Д. Перевалов. – М.: Норма, 2013. – 616 с.
25. Мокичев, К. А. Теория государства и права [Текст] / К. А. Мокичев. – М.: Юридическая литература, 2013. – 520 c.

# **Приложение 1**



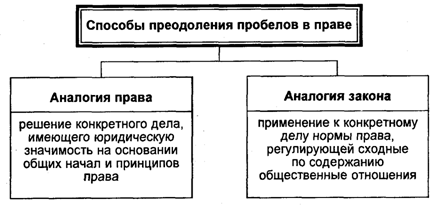
**Приложение 2**

****

**Приложение 3**

****

**Приложение 4**



1. Оксамытный, В. В. Теория государства и права [Текст] / В. В. Оксамытный. – М.: ИМПЭ-ПАБЛИШ, 2013. – 563 c. [↑](#footnote-ref-1)
2. Марченко, М. Н. Теория государства и права [Текст] / М. Н. Марченко. – М.: Проспект, 2013. – 652 c. [↑](#footnote-ref-2)
3. Марченко, М. Н. Теория государства и права [Текст] / М. Н. Марченко. – М.: Проспект, 2013. – 652 c. [↑](#footnote-ref-3)
4. Матузов, Н. И. Теория государства и права [Текст] / Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М.: Дело, 2013. – 528 c. [↑](#footnote-ref-4)
5. Марченко, М. Н. Теория государства и права [Текст] / М. Н. Марченко. – М.: Проспект, 2013. – 652 c. [↑](#footnote-ref-5)
6. Матузов, Н. И. Теория государства и права [Текст] / Н. И. Матузов, А. В. Малько. – М.: Дело, 2013. – 528 c. [↑](#footnote-ref-6)
7. Конституция Российской Федерации [Электронный ресурс]: принята Всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. – Режим доступа: http://www.constitution.ru/. (03.04.2016). [↑](#footnote-ref-7)
8. Пиголкин, А. С. Теория государства и права [Текст] / А. С. Пиголкин, Ю. А. Дмитриева. – М.: Юрайт, 2013. – 752 c. [↑](#footnote-ref-8)
9. Пиголкин, А. С. Теория государства и права [Текст] / А. С. Пиголкин, Ю. А. Дмитриева. – М.: Юрайт, 2013. – 752 c. [↑](#footnote-ref-9)
10. Рассказов, Л. П. Теория государства и права [Текст] / Л. П. Рассказов. – М.: РИОР, 2012. – 464 c. [↑](#footnote-ref-10)
11. Рассказов, Л. П. Теория государства и права [Текст] / Л. П. Рассказов. – М.: РИОР, 2012. – 464 c. [↑](#footnote-ref-11)
12. Смоленский, М. Б. Теория государства и права [Текст] / М. Б. Смоленский. – М.: Феникс, 2014. – 288 c. [↑](#footnote-ref-12)
13. Сырых, В. М. Теория государства и права [Текст] / В. М. Сырых. – М.: Юстицинформ, 2011. – 704 c. [↑](#footnote-ref-13)
14. Конституция Российской Федерации [Электронный ресурс]: принята Всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. – Режим доступа: http://www.constitution.ru/. (03.04.2016). [↑](#footnote-ref-14)
15. Смоленский, М. Б. Теория государства и права [Текст] / М. Б. Смоленский. – М.: Феникс, 2014. – 288 c. [↑](#footnote-ref-15)
16. Корельский, В. М.; Перевалов, В.Д. Теория государства и права [Текст] / В. М. Корельский, В. Д. Перевалов. – М.: Норма, 2013. – 616 с. [↑](#footnote-ref-16)
17. Сырых, В. М. Теория государства и права [Текст] / В. М. Сырых. – М.: Юстицинформ, 2011. – 704 c. [↑](#footnote-ref-17)
18. Теория государства и права [Текст] / М.: КноРус, 2012. – 382 c. [↑](#footnote-ref-18)
19. Корельский, В. М.; Перевалов, В.Д. Теория государства и права [Текст] / В. М. Корельский, В. Д. Перевалов. – М.: Норма, 2013. – 616 с. [↑](#footnote-ref-19)
20. Теория государства и права [Текст] / М.: КноРус, 2012. – 382 c. [↑](#footnote-ref-20)
21. Мокичев, К. А. Теория государства и права [Текст] / К. А. Мокичев. – М.: Юридическая литература, 2013. – 520 c. [↑](#footnote-ref-21)
22. Мокичев, К. А. Теория государства и права [Текст] / К. А. Мокичев. – М.: Юридическая литература, 2013. – 520 c. [↑](#footnote-ref-22)
23. Теория государства и права [Текст] / М.: Сова, 2013. – 160 c. [↑](#footnote-ref-23)
24. Теория государства и права [Текст] / М.: Сова, 2013. – 160 c. [↑](#footnote-ref-24)
25. Летушева, Н. И. Теория государства и права [Текст] / Н. И. Летушева, М. В. Летушева. – М.: Академия, 2011. – 208 c. [↑](#footnote-ref-25)
26. Летушева, Н. И. Теория государства и права [Текст] / Н. И. Летушева, М. В. Летушева. – М.: Академия, 2011. – 208 c. [↑](#footnote-ref-26)
27. Летушева, Н. И. Теория государства и права [Текст] / Н. И. Летушева, М. В. Летушева. – М.: Академия, 2011. – 208 c. [↑](#footnote-ref-27)
28. Лазарев, В. В., Липень С. В. Теория государства и права [Текст] / В. В. Лазарев, С. В. Липень. – М.: Юрайт, 2013. – 640 c. [↑](#footnote-ref-28)
29. Лазарев, В. В., Липень С. В. Теория государства и права [Текст] / В. В. Лазарев, С. В. Липень. – М.: Юрайт, 2013. – 640 c. [↑](#footnote-ref-29)
30. Венгеров, А. Б. Теория государства и права [Текст] / А. Б. Венгеров. – М.: Юристъ, 2014. – 168 с. [↑](#footnote-ref-30)
31. Братановский, С. Н. Теория государства и права [Текст] / С. Н. Братановский. – М.: Приор-издат, 2014. – 174 с. [↑](#footnote-ref-31)
32. Братановский, С. Н. Теория государства и права [Текст] / С. Н. Братановский. – М.: Приор-издат, 2014. – 174 с. [↑](#footnote-ref-32)
33. Братановский, С. Н. Теория государства и права [Текст] / С. Н. Братановский. – М.: Приор-издат, 2014. – 174 с. [↑](#footnote-ref-33)