**Тема 1. Основи теорії держави та права**

**Функції та форми держави**

*Держава* **–** суверенна політико-територіальна організація суспільства, що володіє владою, яка здійснюється державним апаратом на основі юридичних норм, що забезпечують захист і узгодження інтересів населення певної території зі спиранням, у разі потреби, на примус.

*Загальні ознаки держави:*

1) *територія* – матеріальна основа існування держави. Сама територія не породжує держави. Вона лише створює простір, у межах якого держава простирає свою владу на населення, що мешкає тут. Територіальна ознака породжує громадянство – юридичний зв’язок особи з даною державою, який виражається у взаємних правах і обов'язках. Громадянин держави набуває: а) обов’язок підкорятися державно-владним велінням; б) право на заступництво і захист держави;

2) *має спеціальний апарат управління* – систему державних органів, що складаються з особливого розряду осіб, професіоналів з управління;

3) *має у своєму розпорядженні апарат легального примусу*: збройні сили, установи і заклади примусового характеру (армія, поліція, тюремні і виправно-трудові установи);

4) *в особі компетентних органів видає загальнообов’язкові юридичні норми*, забезпечує їх реалізацію, тобто держава організує громадське життя на правових засадах, виступаючи, таким чином, як арбітр, що узгоджує індивідуальні, групові і суспільні інтереси. Вона забезпечує і захищає права своїх громадян, а також інших людей, що перебувають на її території. Без права, законодавства держава не в змозі ефективно керувати суспільством, забезпечувати здійснення прийнятих нею рішень;

5) *має єдину грошову систему*;

6) *має офіційну систему оподаткування і фінансового контролю*;

7) *має суверенітет*;

8) *має формальні реквізити* – офіційні символи: прапор, герб, гімн.

*Функції держави* – основні напрями діяльності держави, що забезпечують здійснення завдань, заради яких вона створена. Розрізняють внутрішні та зовнішні функції держави, які віддзеркалюють напрямки її діяльності, її сутність та призначення.

*Внутрішні функції* – забезпечують внутрішню політику держави:

1) *політична* – вироблення внутрішньої політики держави, регулювання сфери політичних відносин, забезпечення народовладдя;

2) *економічна* – регулювання сфери економічних відносин, створення умов для розвитку виробництва; організація виробництва на основі визнання і захисту різних форм власності, підприємницької діяльності; прогнозування розвитку економіки;

3) *оподаткування і фінансового контролю* – організація і забезпечення системи оподаткування і контролю за легальністю прибутків громадян та їх об’єднань, а також за витратою податків;

4) *соціальна* – забезпечення соціальної безпеки громадян, створення умов для повного здійснення їх права на працю, життєвий достатній рівень; зняття і пом’якшення соціальних суперечностей шляхом гуманної та справедливої соціальної політики;

5) *екологічна* – забезпечення екологічної безпеки і підтримання екологічної рівноваги на території держави; охорона і раціональне використання природних ресурсів; збереження генофонду народу;

6) *культурна (духовна)* – консолідація нації, розвиток національної самосвідомості; сприяння розвитку самобутності усіх корінних народів і національних меншин; організація освіти; сприяння розвитку культури, науки; охорона культурної спадщини;

7) *інформаційна* – організація і забезпечення системи одержання, використання, поширення і збереження інформації;

8) *правоохоронна* – забезпечення охорони конституційного ладу, прав і свобод громадян, законності і правопорядку, довкілля, встановлених і регульованих правом усіх суспільних відносин.

*Зовнішні функції* – забезпечують зовнішню політику держави:

1) *політична (дипломатична)* – встановлення і підтримання дипломатичних зносин з іноземними державами відповідно до загальновизнаних норм і принципів міжнародного права;

2) *економічна* – встановлення і підтримання торгово-економічних відносин з іноземними державами; розвиток ділового партнерства і співробітництва в економічній сфері з усіма державами, незалежно від їх соціального ладу та рівня розвитку; інтеграція до світової економіки;

3) *екологічна* – підтримання екологічного виживання на планеті;

4) *культурна (гуманітарна)* – підтримання і розвиток культурних і наукових зв’язків з іноземними державами; забезпечення збереження історичних пам’ятників та інших об’єктів, що мають культурну цінність; вжиття заходів щодо повернення культурних цінностей свого народу, які знаходяться за кордоном;

5) *інформаційна* – участь у розвитку світового інформаційного простору, встановлення режиму використання інформаційних ресурсів на основі рівноправного співробітництва з іншими державами;

6) *оборона держави* – захист державного суверенітету від зовнішніх посягань як економічними, дипломатичними, так і воєнними засобами;

7) *підтримання світового правопорядку* – участь у врегулюванні міжнаціональних і міждержавних конфліктів; боротьба з міжнародними злочинами.

Важливою характеристикою держави є її *форма,* тобто порядок (спосіб) організації та здійснення державної влади в країні.

Форми держави включає три взаємозалежних елементи: форму державного правління, форму державного устрою, форму політичного (державного) режиму.

*Форма правління*– порядок утворення і організації влади в країні.

*Форма державного устрою* – порядок поділу території держави на певні складові частини і співвідношення влади між ними і державою в цілому.

*Форма державного режиму* – порядок здійснення державної влади у певні способи певними методами і засобами

*Класифікація форм державного правління:*

*1. Монархія*– форма державного правління, при якій державна влада зосереджена цілком або частково в руках однієї особи – монарха, передається в спадщину, не залежить від населення (як правило, не затверджується ним).

*Абсолютна (необмежена)* – монарх не обмежений конституцією; здійснює законодавчу діяльність; керує урядом, який формує сам; контролює правосуддя, місцеве самоврядування, тобто вся державна влада зосереджена в його руках (характерна для рабовласницьких і феодальних суспільств). Збереглася в первозданному вигляді (без конституції і парламенту) в одиничних країнах (султанат Оман). Сучасна абсолютна монархія, як правило, має і конституцію, і парламент. Конституція встановлює, що влада виходить від монарха, тобто затверджує його абсолютну владу. Парламенту приділяється роль консультативної ради при монарху (Кувейт, Саудівська Аравія), яка у будь-який час може бути розпущена (у Бахрейні розпущена через півтора роки після створення)*.*

*Конституційна (обмежена) –* влада монарха обмежена конституцією, він не може прямо впливати на склад і політику уряду, що формується парламентом і підзвітний йому; парламент здійснює законодавчу діяльність (Велика Британія, Іспанія, Данія, Швеція, Бельгія, Голландія, Японія та ін.)*.*

*2. Республіка* – форма державного правління, при якій вища державна влада здійснюється представницьким загальнонаціональним органом влади (парламентом), обраним населенням на певний строк.

*Парламентська* – глава держави (президент) не може впливати на склад і політику уряду, який формується парламентом і підзвітний йому. Повноважень у президента менше, ніж у прем’єр-міністра. Тут здійснюється принцип верховенства парламенту, що обирається населенням країни. Президент обирається парламентом або більш широкою колегією за участі парламенту (Італія, Греція, Індія, ФРН, Чехія, Угорщина)*.*

*Президентська* – глава держави (президент) особисто або з наступним схваленням верхньої палати парламенту формує склад уряду, яким керує сам. Уряд, як правило, несе відповідальність перед президентом, а не перед парламентом. Президент обирається непарламентським шляхом - прямими чи непрямими виборами населення (США, Аргентина, Мексика, Бразилія, Швейцарія, Іран, Ірак)*.*

*Змішана (напівпрезидентська)* – глава держави (президент) пропонує склад уряду (насамперед кандидатуру прем’єр-міністра), який підлягає обов’язковому затвердженню парламентом. Виконавча влада належить не лише президенту, але й прем’єр-міністру, який очолює уряд. Президент має вправо головувати на засіданнях уряду. Президент обирається позапарламентським шляхом (Україна, Фінляндія, Франція)*.*

*Класифікація форм державного устрою:*

*Унітарна держава* – проста єдина держава, частинами якої є адміністративно-територіальні одиниці, що не мають суверенних прав.

*Основні ознаки унітарної держави*:

1) єдина конституція (конституції прийняті в більшості країн світу);

2) єдина система вищих органів державної влади – глава держави, уряд, парламент, юрисдикція яких поширюється на територію усієї країни;

3) єдине громадянство і єдина державна символіка;

4) єдина система законодавства і єдина судова система;

5) адміністративно-територіальні одиниці не можуть мати будь-яку політичну самостійність;

6) в міжнародних відносинах виступає одноособово. Частини, унітарної держави мають різні назви: в Україні – області , у Польщі – воєводства , в Англії – графства , в Італії –провінції.

*Федерація* – складова союзна держава, частинами якої є державні утворення, що мають суверенні права.

*Основні ознаки федерації*:

1) наявність єдиної території, яка у політико-адміністративному відношенні не є одне ціле, а складається із територій – суб’єктів федерації, що мають власний адміністративно-територіальний поділ;

2) наявність загальної конституції федерації і конституцій її суб'єктів, тобто наділення суб'єктів федерації установчою владою;

3) наявність системи законодавства усієї федерації і системи законодавства її суб’єктів, тобто наділення суб’єктів федерації в межах установленої для них компетенції правом видання законодавчих актів, які діють лише на території суб’єкта федерації і мають відповідати союзному законодавству;

4) наявність федерального двопалатного парламенту і парламентів суб’єктів федерації, федерального уряду і самостійних органів управління суб’єктів федерації;

5) наявність громадянства як усієї федерації, так і її суб’єктів; у ряді федерацій допускається подвійне громадянство (ФРН, Австрія);

6) можливість суб’єктів федерації мати власну правову і судову системи (США);

7) наявність загальнофедеральної податкової і грошової системи.

*Конфедерація* – тимчасовий союз суверенних держав, які об'єдналися для досягнення певних цілей і спільно здійснюють низку напрямків державної діяльності (оборона країни, зовнішня торгівля, митна справа, грошово-кредитна система тощо) при збереженні в інших питаннях повної самостійності: через етап конфедерації пройшли США, Нідерланди, Швейцарія, остання конфедерація – Сенегамбія, 1981-1989 pp.

Заслуговує на увагу особлива форма об’єднання держав, іменована *співдружністю* (СНД 1991 р. – Бєларусь, Росія, Україна, а згодом до них приєдналися дев’ять країн – Азербайджан, Вірменія, Грузія, Казахстан, Киргизстан, Молдова, Таджикистан, Туркменистан, Узбекистан; Британська Співдружність націй; Європейська Співдружність у Західній Європі). Це є дуже рідкісне, ще аморфніше за конфедерацію, але, однак, організаційно оформлене об’єднання держав, які виступають як асоційовані учасники при збереженні ними повного суверенітету і незалежності. В основу співдружності, як і при конфедерації, покладені міждержавний договір, статут, декларація, угоди, інші юридичні акти. Цілі, висунуті при створенні співдружності, можуть бути найрізноманітні – економічні, культурні та ін.

*Види форм державного (політичного) режиму:*

*Демократичний –* порядок державного (політичного) життя суспільства, при якому додержується демократична конституція, реалізується принцип «поділу влади». Державна влада здійснюється на основі вільної і рівної участі громадян і їх об’єднань в управлінні державою. Гарантується здійснення прав і свобод громадян.

*Антидемократичний* ( авторитарний, тоталітарний, расистський, фашистський, військово-диктаторський) – режим, при якому відбувається потоптання прав і свобод людини, придушення опозиції, не виключається скасування представницького вищого органу (парламенту) або перетворення його на маріонеткову установу, формування уряду армією, що захопила владу, відсутністю гласності; войовничою тотальною нетерпимістю до усіх, хто мислить інакше, ніж диктують правляча партія та її ідеологія; репресіями відносно опозиції та інакомислячих; мілітаризацією суспільного життя і т. ін.

**Теорії походження держави**

1) теологічна теорія. Її суть – ідея виникнення держави з волі Бога;

2) патріархальна теорія – держава виникла із сім’ї внаслідок її розростання. Головним у сім’ї вважався батько, якому повинні всі підкорятися;

3) технократична теорія – ідея виникнення держави як результат спілкування людини з технікою;

4) органічна теорія – теорія , що проводить аналогію між державою і біологічним організмом;

5) космічна теорія – держава виникла внаслідок дій інших цивілізацій;

6) договірна теорія – ідея виникнення держави на підставі договору;

7) теорія насильства – держава виникла внаслідок війн, насильницького підкорення одних людей іншими;

8) соціально-економічна теорія – держава виникла через причини соціально-економічного характеру.

**Сутність та функції права**

*Право* – це основний регулятор суспільних відносин, що являє собою систему загальнообов’язкових, формально визначених, встановлених чи санкціонованих державою правил поведінки. регулюючих найважливіші суспільні відносини, що забезпечені державним примусом.

*Ознаками права є:*

- встановлюється чи санкціонується державою;

- загальнообов’язковість;

- формальна визначеність;

- нормативність;

- має всеохоплюючий характер;

- регулює тільки найважливіші суспільні відносини;

- виражає суб’єктивні права та юридичні обов’язки учасників правових відносин;

- діє у часі просторі та по колу осіб;

- характеризується відносною стабільністю та динамізмом;

- забезпечується державним примусом.

Під *сутністю права* розуміють ті внутрішні і необхідні, загальні та основні, головні і стійкі риси, ознаки та якості правових явищ, єдність і взаємообумовленість яких визначають якісну специфіку та закономірності розвитку права як самостійної субстанції. Риси, якості і ознаки, що складають сутність права, іманентні останньому, невіддільні від нього, необхідно знаходяться у ньому. Пізнати сутність – означає зрозуміти правові явища, зрозуміти чому вони саме такі. Ця методологічна вимога полягає у тому, що явища сутності повинні бути проаналізовані в суспільних відносинах у дії, як реальне буття права.

*Джерела права* – способи (форми) вираження та закріплення правових норм. Головним джерелом права є нормативно-правовий акт (закони і підзаконні акти), особливістю якого є чітке і неоднозначне визначення юридичних норм, особливий порядок прийняття (вищими органами держави), втілення в офіційний документ та визначений порядок введення в дію.

*Функції права* – це основні напрямки його впливу на суспільні відносини, впорядкування їх стосовно цілей та завдань правового регулювання. Розрізняють:

- загально соціальні функції (інформаційна, гуманістична, виховна, прогностична, пізнавальна, профілактична);

- спеціально-юридичні функції (регулятивна, охоронна, стимулююча, оперативної дії права).

**Структура та види правової норми**

*Правова норма* – це формально визначене, сформульоване або санкціоноване державою загальнообов’язкове правило поведінки загального характеру, реалізація якого забезпечується державними примусовими заходами.

*Ознаки правової норми:*

1) загальнообов’язковість;

2) формальна визначеність (чітко сформовані та зафіксовані в офіційному джерелі права);

3) зв’язок з державою (встановлюються або санкціонуються (визнаються) державою;

4) діють багаторазово або тривало;

5) норми охороняються державою (існує розгалужена система правохоронних органів).

*Структура правової норми* – внутрішня організація, яка виражається в поділі норми на складові елементи та у певних зв'язках між ними.

*Елементи правової норми*:

У *гіпотезі* описуються обставини, вказуються умови, за яких вступає у дію норма, і зазначається, що саме нею слід керуватися за конкретної життєвої ситуації.

*Диспозиція* – частина правової норми, що вказує на те, якою повинна бути поведінка за наявності фактичних обставин, передбачених гіпотезою. Це – саме правило поведінки, це – відповідні права та обов’язки, врегульовані нормою права.

*Санкція* – це частина правової норми, що містить вказівки щодо юридичних наслідків порушення правила, зафіксованого в диспозиції.

*Якщо* (гіпотеза) існують певні обставини, *то* (диспозиція*)*  варто прийняти запропоновану лінію поведінки, *інакше (*санкція) настануть зазначені несприятливі наслідки.

*Види правових норм:*

*1. За змістом та метою:*

а) регулятивні (встановлюють права та обов’язки);

б) правоохоронні (передбачають заходи примусу за порушення);

в) зобов’язальні (наказують здійснювати позитивні дії);

г) заборонні (забороняють розголошувати таємницю слідства).

*2. За галузями права*:

а) конституційно-правові;

б) цивільно-правові;

в) адміністративно-правові;

г) кримінально-правові;

д) сімейно-правові тощо.

Право являє собою систему норм, яка розподілена на окремі взаємопов’язані між собою складові елементи (галузі, підгалузі права та правові інститути). Різні галузі права регулюють різні сфери суспільних відносин: конституційне право – конституційні відносини; адміністративне право – відносини у сфері управління; господарське право – господарські відносини, екологічне право – відносини охорони природи, трудове право – трудові відносини, тощо.

*Правовідносини* – це частина суспільних відносин, врегульованих нормами права, учасники яких виступають конкретними носіями взаємних суб’єктивних прав та юридичних обов’язків.

Правовідносини мають свою структуру, вони виникають на підставі правової норми і складаються із:

- суб’єктів правовідносин (фізичних, юридичних осіб, держав, спільнот, тощо);

- об’єктів правовідносин (різних благ, заради яких суб’єкти вступають у ці відносини);

- змісту правовідносин (суб’єктивних прав та юридичних обов’язків суб’єктів).

**Приватне і публічне право**

Поділ права на публічне і приватне відомий ще з часів Давнього Риму. Його сутність обгрунтував Доміцій Ульпіан, який вважав, що публічне право є тим, що стосується користі Римської держави, а приватне право – користі окремих осіб. Якщо в континентальній Європі ідея поділу права на публічне і приватне здобула теоретичного і законодавчого визнання, то в країнах англосаксонської правової сім'ї вона не мала такого впливу.

Існують декілька теорій обгрунтування критеріїв поділу права на публічне і приватне: матеріальні (на основі інтересів), формальні (за юридичними критеріями) і змішані (поєднують матеріальні та формальні критерії). Такий поділ не заперечує традиційного галузевого поділу системи права, однак суттєво доповнює уявлення про її структуру.

*Публічне право* – це підсистема права, яка складається з норм, що регулюють відносини, пов'язані зі здійсненням функцій публічної влади у сфері реалізації інтересів держави і місцевого самоврядування за допомогою імперативного методу правового регулювання.

*Предметом публічного права* є відносини, пов'язані з реалізацією публічних інтересів. Ці відносини зазвичай виникають між суб'єктами владних повноважень, а також між суб'єктами владних повноважень та іншими суб'єктами права.

*Метод регулювання публічного права* становить сукупність прийомів, що характеризують використання в публічно-правовій сфері того чи іншого комплексу юридичних засобів. Він є імперативним, забезпечує побудову публічних правовідносин за субординаційною схемою "влада – підпорядкування", передбачає наділення одного із суб'єктів правовідносин владними повноваженнями і компетенцією.

До *складу публічного права* входять: *матеріальні публічно-правові галузі* (конституційне, адміністративне, кримінальне, фінансове право та ін.) і *процесуальні публічно-правові галуз*і (кримінальне процесуальне, цивільне процесуальне, адміністративне процесуальне право тощо).

*Публічне право характеризуєтьс*я певним понятійним апаратом: "публічний інтерес", "суб'єкт публічного права", "об'єкт публічного права" та ін.

*Публічний інтере*с – загальний інтерес суспільства, визнаний державою, який спирається на її підтримку і правовий захист.

*Суб'єкт публічного права* – особа, створена або визнана в порядку, встановленому нормами публічного права, яка має повноваження на участь у публічно-правових відносинах з метою забезпечення і захисту публічних інтересів. Ним може бути держава, орган державної влади чи орган місцевого самоврядування та їх посадові особи.

*Об'єкт публічного права* – об'єкт, щодо якого виникають суспільні відносини у зв'язку з реалізацією публічного інтересу. Такими об'єктами є безпека, інформація, соціальні або адміністративні послуги тощо.

*Приватне право* – це підсистема права, яка складається з норм, що регулюють відносини, не пов'язані зі здійсненням функцій публічної влади у сфері реалізації приватних інтересів, за допомогою диспозитивного методу.

*Предметом приватного права* є відносини, пов'язані з реалізацією приватних інтересів. Ці відносини зазвичай виникають між фізичними та/або юридичними особами.

*Метод у приватному праві характеризується:*

а) *диспозитивністю* (суб'єктам надана свобода вибору варіанта поведінки: вони можуть використовувати встановлені законодавством моделі поведінки або створювати власні правила);

б) *визнанням автономії волі та правової ініціативи суб'єктів* (зокрема, при вчиненні правочинів, визначенні їх правового змісту, захисті суб'єктивного права);

в) *юридичною рівністю суб'єктів приватного права*.

*До складу приватного права* входять галузі цивільного, сімейного права та окремі інститути трудового, житлового, земельного права та ін.

Приватне право також має власний понятійний апарат: "приватний інтерес", "суб'єкт приватного права", "об'єкт приватного права" та ін.

*Приватний інтерес* – це інтерес окремої особи, який визнається і захищається державою. До приватних надежать інтереси у сфері особистого життя (духовного життя, сфери міжособистісного спілкування, майнової сфери та ін.).

*Суб'єкт приватного права* – фізична або юридична особа, створена або визнана в установленому нормами приватного права порядку, здатна брати участь у приватноправових відносинах з метою забезпечення і захисту власних інтересів. Водночас відповідно до норм публічного права він може бути суб'єктом публічно-правових відносин (наприклад, у разі подання позовної заяви до суду фізична особа вступає в публічно-правові процесуальні відносини). Так само суб'єкт публічного права (наприклад, місцева рада) може стати суб'єктом приватноправових відносин, вчиняючи цивільний правочин.

*Відмінність між приватним і публічним правом, яка враховує їхні головні ознаки та критерії поділу, відображена у таблиці:*

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Критерії поділу** | **Публічне право** | **Приватне право** |
| *Предмет* | Сфера публічних відносин (владні, вертикальні) | Сфера приватних відносин (рівні, горизонтальні) |
| *Основний метод регулювання* | Імперативний (метод субординації) | Диспозитивний (метод координації) |
| *Інтерес* | Публічний (держави, суспільства, громади) | Приватний (окремих осіб) |
| *Суб'єкти* | Держава, органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи | Фізичні та юридичні особи |
| *Характер відносин між суб'єктами* | Нерівність (юридична підпорядкованість) | Рівність (юридична непідпорядкованість) |
| *Вид правового регулювання* | Централізоване | Децентралізоване |
| *Вид норм права* | Імперативні | Диспозитивні |
| *Тип правового регулювання* | Спеціально-  дозволенний | Загальнодозволенний |

**Запитання та завдання для самоконтролю**

1. Що таке держава?

2. Визначте ознаки держави.

3. Що таке форма держави? Що містить у собі це поняття?

4. Поясніть значення термінів: форма правління, політичний режим, державний устрій.

5. Які ознаки права вам відомі?

6. Яку роль відіграє право в житті суспільства?

7. Визначте структуру правової норми.

8. Що таке приватне право?

9. Чим характеризується публічне право?

10. Які відмінності між приватним та публічним правом?