**Одеська національна юридична академія**

**На правах рукопису**

**ЗАМОРСЬКА ЛЮБОВ ІГОРІВНА**

**УДК 340.11**

**ВІДНОСНО ВИЗНАЧЕНІ НОРМИ ПРАВА:**

**ПОНЯТТЯ, СТРУКТУРА, ФУНКЦІЇ**

**Спеціальність: 12.00.01. – теорія держави і права; історія держави і права; історія політичних та правових вчень**

**ДИСЕРТАЦІЯ**

**на здобуття наукового ступеня**

**кандидата юридичних наук**

**Науковий керівник:**

**Козловський Антон Антонович,**

**доктор юридичних наук, професор**

**Одеса – 2009**

**ЗМІСТ**

**ВСТУП………………………………………………………………………..........3**

**РОЗДІЛ 1. ПОНЯТТЯ І СПЕЦИФІКА ВІДНОСНО ВИЗНАЧЕНИХ НОРМ ПРАВА………………………………………………………........….…12**

**1.1. Диспозитивна природа відносно визначеної норми права ……... ...12**

**1.2. Логіко-структурні закономірності відносно визначених норм права ………………………………………………………………….. 37**

**1.3. Юридично-галузева специфіка відносно визначених норм права … 66**

**Висновки до розділу 1 ……………………………………………………. 78**

**РОЗДІЛ 2.ФУНКЦІОНАЛЬНІСТЬ ВІДНОСНО ВИЗНАЧЕНИХ НОРМ ПРАВА………………………………………………………………………..….82**

**2.1. Структурно-системний підхід до функцій відносно визначених норм права ………………………………………………..……..………….. 82**

**2.2. Техніка надання відносно визначеним нормам права інструментальної функції ……………………………..……………. 95**

**2.3. Оптимізація правового режиму як одна із функцій відносно визначених норм права ………………………….………………… 104**

**Висновки до розділу 2 …………………………………………………… 113**

**РОЗДІЛ 3. ГАЛУЗЕВІ ОСОБЛИВОСТІ ВІДНОСНО ВИЗНАЧЕНИХ НОРМ ПРАВА…………………………………………………………………115**

**3.1. Правовий зміст відносно визначених норм конституційного**

**права ………………………………………………………………… 115**

**3.2. Прояв відносно визначених норм у кримінальному праві …...…. 126**

**3.3. Особливість відносної диспозитивності норм цивільного права … 147**

**Висновки до розділу 3 ……………………………………………. 158**

**ВИСНОВКИ ………………………………………………………………….. 161**

**СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ …………………………………... 166**

ВИСНОВКИ

1. Аналізуючи диспозитивну природу поняття відносно визначеної норми права та порівнюючи його із сучасними тенденціями загальнотеоретичних правових досліджень, автор дійшов до висновку, що відносно визначена норма права – це загальнообов’язкове, формально-логічне, диспозитивне правило поведінки, встановлене чи санкціоноване державою як регулятор суспільних відносин, яке офіційно закріплює міру свободи, рівності та справедливості відповідно до суспільних, групових та індивідуальних інтересів населення країни, що надає учасникам правовідносин можливість вибору варіанту поведінки (залежно від їх волі та обставин), забезпечується всіма заходами державного впливу аж до примусу.

2. Надзвичайно близькою (почасти тотожною) до відносно визначених норм права є категорія диспозитивних норм права. Однак, диспозитивні норми права відображають внутрішню сутність специфічного типу врегульовуваних правом суспільних відносин, що ґрунтуються на юридичній свободі суб’єктів правовідносин і є похідними від диспозитивного методу правового регулювання. Натомість відносно визначені норми права відображають зовнішню форму закріплення та виразу особливого виду норм права, що передбачають нормативно окреслену свободу вибору сторонами правовідносин певного варіанту поведінки. Відносно визначені норми права похідні від внутрішньої структури норм права та видів її структурних компонентів.

3. Відносно визначені норми права можна класифікувати за різними підставами поділу. Зокрема, за предметом правового регулювання вони поділяються на норми публічного та приватного права; за галузями права – на норми конституційного, кримінального, адміністративного, цивільного, трудового тощо; за диспозитивною модальністю на факультативні, альтернативні та ситуаційні та норми з оціночними поняттями.

4. Знання структури правової норми, розмежування її елементів за ступенем визначеності має як теоретичне, так і практичне значення для правильного розуміння, а відповідно, і застосування правової норми. Тому надаючи подальшого розвитку концептуальним засадам структуризації відносно визначеної норми права, слід визнати, що структура відносно визначеної норми права – це ідеальна логічна динамічна конструкція, що забезпечує про¬цес регулювання відносин між людьми, модель можливої поведінки, що сформувалась у процесі суспільного розвитку, яка відображає у правовій нормі певні суспільних відносин з урахуванням особли¬востей їх типу, виду, суб'єктів, об'єктів, поширеності і повторюваності, що залежить від волі законодавця у процесі формування структурних елементів відповідно до системи юридичних фактів.

5. Основні структурні елементи відносно визначеної норми права необхідно розглядати у їх взаємозв’язку та взаємодії. До таких, зокрема належать:

- відносно визначена гіпотеза – це елемент відносно визначеної норми права, який не містить достатньо повних даних про умови та обставини дії норми й обмежує її застосування певним колом формальних вимог, сукупність яких визначає і є підставою виникнення, зміни чи припинення правовідносин;

- відносно визначена диспозиція – це елемент відносно визначеної норми права, який, встановлюючи права й обов’язки учасників суспільних відносин, водночас дає їм можливість уточнювати їх обсяг і зміст або в межах можливого мінімуму, якого слід дотримати, або в межах максимуму, за який виходити забороняється, або в межах альтернативи шляхом вибору певної дії;

- відносно визначена санкція – це елемент відносно визначеної норми права, що вказує на декілька можливих засобів впливу на правопорушника та притягнення його до юридичної відповідальності, межі якої визначаються залежно від особливостей конкретної справи.

Необхідними компонентами структури відносно визначеної норми права є відносно визначені гіпотеза або диспозиція. Наявність відносно визначеної санкції при абсолютно визначеній гіпотезі чи диспозиції в основному (окрім цивільно-правових норм) не зумовлюватиме відносно визначений характер всієї норми права.

6. Відносно визначеними є тільки ті норми, які мають у своєму складі відносно визначену гіпотезу чи диспозицію. Якщо ж гіпотеза і диспозиція є абсолютно визначеними, а відносно визначеною є тільки санкція, то норму в цілому необхідно віднести до абсолютно визначених норм. Оскільки характер санкції зовсім не впливає на визначення її як імперативної чи диспозитивної. Таке визначення можна дати тільки при аналізі гіпотези чи диспозиції. Виключення становлять тільки норми цивільного права, про відносно визначеність яких можна міркувати виходячи з характеру санкції.

7. Відносно визначені норми права вирізняються особливою функціональністю в системі соціальних, що обґрунтовується їх специфічним змістом, сутністю, формою вираження, джерелами походження та структурою. Основними системно-структурними функціями відносно визначених норм права є такі, як:

- регулятивна (у тому числі техніко-інструментальна);

- охоронна;

- компенсаційна;

- колізійна;

- правонаділяюча (уповноважуюча);

- виховна;

- державно-орієнтаційна (зокрема оптимізації правового режиму);

- державної оцінки дій суб’єктів права (оцінювальна);

- інформаційна;

- цільова;

- мотиваційна та ін.

8. Особливість техніко-інструментальної функції відносно визначених норм права полягає у тому, що за їх допомогою поняття, категорії, терміни, а також визначення, що використовує законодавець при створенні цього виду правових норм, можуть існувати не лише у методологічному, логічному, науковому, тобто якомусь абстрактному розумінні, а набувають форми теоретичної основи для удосконалення змісту чинного законодавства.

9. Відносно визначені норми права наділені функцією оптимізації правових режимів, тобто є певним засобом, який використовує законодавець для суб’єктів – учасників конкретних правовідносин певної галузі – з метою отримання найбільш позитивного результату.

10. Відносно визначені норми права мають свою специфіку прояву у фундаментальних галузях права. Аналізуючи ці особливості, зокрема, у таких галузях, як конституційне, кримінальне та цивільне право, можна констатувати, що:

- відносно визначені норми конституційного права бувають ситуаційними, факультативними, диспозитивними та альтернативними, особливістю цих норм є те, що вони мають вищу юридичну силу у порівнянні з нормами інших галузей права і майже всі не містять такого структурного елемента, як санкція, за винятком відсильних;

- норми кримінального права в переважній більшості характеризуються не диспозитивністю, а імперативністю, тому такий вид, як відносно визначені норми зустрічається у Кримінальному кодексі України доволі рідко, проте характерною особливістю цієї галузі права є те, що більшість кримінальних санкцій за видовою належністю є саме відносно визначеними, оскільки в них, як правило, встановлюються межі застосування покарання до правопорушника;

- у цивільному праві найбільш поширеною є форма викладу норм у вигляді відносно визначених, тому (на відміну від конституційного та кримінального) у цій галузі права відносно визначену норму ототожнюють із диспозитивною чи дозвільною.

11. Аналіз чинного законодавства дає підстави стверджувати, що у структурі різних галузей права відносно визначені норми кількісно переважають. Поясненням цьому є те, що немає абсолютно однакових (тотожних) суспільних відносин, які перебували би у сфері регулювання однаковими правовими нормами. Законодавець дає суб’єктам цих відносин можливість вибору відповідного варіанту поведінки залежно від обставин, що виникли у правовій реальності. Тому саме ситуативність, факультативність, диспозитивність та альтернативність мають стати основними напрямами динаміки розвитку відносно визначених норм права в Україні.