

ТЕМА. ПРАВО И ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

1.1. Понятие, сущность и признаки права

1.1. Понятие, сущность и признаки права

Право — сложное многогранное и многоаспектное явление. Соответственно имеется и множество его трактовок, интерпретаций. В настоящее время в российской юридической науке и практике наиболее распространенным (с небольшими расхождениями) является следующее определение данного феномена.

Право есть совокупность исходящих от государства общеобязательных, формально определенных норм, выражающих идеи свободы, справедливости, гуманизма, нравственности, прав человека и направленных на регулирование поведения людей и их коллективов в целях нормального развития и функционирования общества.

1.1. Понятие, сущность и признаки права

Есть и другие дефиниции (определения), например :

1. Право - официальный, цивилизованный и наиболее эффективный регулятор общественной жизни, важнейшая социальная, культурная и моральная ценность, мера свободы и ответственности личности.
2. Право - это система нормативных установок, опирающихся на идеи человеческой справедливости и свободы, выраженная большей частью в законодательстве и регулирующая общественные отношения.
3. Право - это система общеобязательных формально определенных норм, выражающих меру свободы человека, принятых или санкционированных государством и охраняемых им от нарушений.

1.1. Понятие, сущность и признаки права

Сущность права заключается в том, что оно выражает и закрепляет баланс интересов различных социальных слоев, групп, классов общества, представляет эти интересы в виде государственных и общезначимых.

Консолидированная воля народа трансформируется в законы и другие основополагающие правовые акты, которые становятся обязательными для всех, кому они адресованы.

1.1. Понятие, сущность и признаки права

Главная миссия права — быть объективным, справедливым и эффективным (властным) **регулятором** общественных отношений, участники которых и являются носителями соответствующих интересов и потребностей.

Последние получают свое выражение прежде всего в принадлежащих им (субъектам отношений) юридических правах и обязанностях.

1.1. Понятие, сущность и признаки права

Можно выделить некоторые наиболее **характерные признаки права**, раскрывающие его содержание и роль в обществе.

1. **Право связано с государством**, которое либо непосредственно само устанавливает соответствующие юридические нормы, либо санкционирует уже действующие правила поведения, либо передает правотворческие полномочия отдельным общественным организациям. **Никто не может создавать «свое» право без ведома или вопреки воле государства.**
2. **Право имеет нормативный характер**, то есть состоит из норм или совокупности норм.
3. **Право характеризуется общеобязательностью.** Это властный социальный институт, с которым должны считаться участники общественной жизни и соотносить с ним свое поведение.

1.1. Понятие, сущность и признаки права

- 4. Право обеспечивается возможностью государственного принуждения, применения санкций за его нарушение.** Этим оно отличается от других социальных регуляторов, например морали. За правом всегда стоит официальная власть, ее органы и аппарат.
- 5. Волевая природа права.** Она проявляется в том, что право — это продукт сознания и воли людей — тех, кто создает, «творит» право, его нормы (законодателей, других субъектов правотворчества).

1.1. Понятие, сущность и признаки права

6. Формальная определенность. Правовые нормы — это строго формализованные правила поведения, в них дается детальное описание запрещаемого или разрешаемого действия, указываются меры ответственности за их нарушение.

Нормы права фиксируются в соответствующих юридических актах, которые именно поэтому называются нормативными.

7. Системность. Право есть совокупность норм т.е. строго согласованная целостная система, в которой нормы выстраиваются, группируются в определенном порядке.

1.2. Основные учения о праве

1.2. Основные учения о праве

Становление права есть процесс и результат целенаправленной деятельности человека, включающий в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению. Это «вечно» протекающее действие, поскольку общество на каждом этапе своего развития открывает в праве все новые и новые качества, свойства, стороны, грани. Множественность теорий правопонимания обусловлена различными национальными и региональными традициями, философскими и идеологическими воззрениями, историческими и социально-психологическими особенностями.

1.2. Основные учения о праве

Существуют следующие основные концепции права :

1. Естественно-правовая
2. Историческая
3. Нормативистская
4. Материалистическая
5. Психологическая
6. Социологическая

Основные теории права

Естественно-правовая – право есть совокупность естественных прав человека (Гоббс, Локк, Радищев и др.)

Историческая – право есть совокупность правовых обычаев (Гуго, Пухта, Савиньи и др.)

Нормативистская - право есть пирамида не зависящих от сущего норм (Штамлер, Новгородцев, Кельзен и др.)

Материалистическая – право есть возведенная в закон воля господствующего класса (Маркс, Энгельс, Ленин и др.)

Психологическая – право есть правовые эмоции личности (Петражицкий, Росс, Рейснер и др.)

Социологическая – право есть реализация законов, юридические действия (Эрлих, Муромцев, Паунд и др.)

1.2. Основные учения о праве

Естественно-правовая теория наиболее логически завершенную форму получила в период буржуазных революций XVII—XVIII вв. Представителями ее являются Т. Гоббс, Дж. Локк, А.Н. Радищев и др.

Главными идеями этого учения выступают следующие:

1. В рамках данной доктрины разделяется право и закон. Наряду с позитивным правом, т. е. законами, принимаемыми государством, существует высшее, «естественное» право, свойственное человеку от рождения. Это данные от природы неотъемлемые права человека (право на жизнь, свободу, семью, собственность), которые выступают критериями права позитивного.

1.2. Основные учения о праве

2. Право, по существу, отождествляется с моралью. По мнению представителей данной теории, такие абстрактные нравственные ценности, как справедливость, свобода, равенство, составляют ядро права, определяют собой правотворческий и правоприменительный процессы.
3. Источник прав человека содержится не в законодательстве, а и самой «человеческой природе», права даются либо от рождения, либо от Бога.

1.2. Основные учения о праве

Историческая школа права сформировалась в конце XVIII — начале XIX в.

Ее представителями были: Г. Гуго, К.Ф. Савиньи, Г. Пухта и др.

Основные идеи названной доктрины:

1. Право — историческое явление, которое, как и язык, не устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию, а возникает и развивается постепенно.

1.2. Основные учения о праве

2. Право — это прежде всего правовые обычаи (т. е. исторически сложившиеся правила поведения, влекущие за собой юридические последствия). Законы же производны от обычного права, которое произрастает из недр «национального духа», глубин «народного сознания».
3. Представители этой теории, возникшей во времена феодализма, отрицали права человека, ибо в обычаях той сословной эпохи не могли найти отражения никакие «естественные» права человека.

1.2. Основные учения о праве

Нормативистская теория права в наиболее полной степени была сформулирована в XX в. Представителями ее были Р. Штаммлер, П.И. Новгородцев, Г. Кельзен и др.

Основные идеи данного учения заключаются в следующем:

1. Исходным (в частности, для концепции Кельзена) является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится **«основная (суверенная) норма»**, принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме большей юридической силы.

1.2. Основные учения о праве

2. По Кельзену, право — это сфера должного, а не сущего. Оно, таким образом, не имеет обоснования вне сферы норм долженствования и его сила зависит от логичности и стройности системы юридических правил поведения. Поэтому Кельзен считал, что юридическая наука должна изучать право в «чистом виде», вне связи с политическими, социально-экономическими и другими оценками.
3. В основании пирамиды норм находятся индивидуальные акты — решения судов, договоры, предписания администрации, которые также включаются в понятие права и которые тоже должны соответствовать основной (прежде всего конституционной) норме.

1.2. Основные учения о праве

Материалистическая теория права возникла в XIX—XX вв. Ее представителями выступили К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин, Г.В. Плеханов и др.

Основными идеями названной доктрины можно считать следующие:

1. Право понимается как возведенная в закон воля господствующего класса, т. е. как классовое явление;
2. Содержание выраженной в праве классовой воли в конечном счете определяется характером производственных отношений, носителями которых выступают классы собственников, держащие в своих руках государственную власть;
3. Право представляет собой такое социальное явление, в котором классовая воля получает государственно-нормативное выражение. Право — это нормы, устанавливаемые и охраняемые государством.

1.2. Основные учения о праве

Психологическая теория права наиболее логически завершенную форму получила в XX в. Представители: Л.И. Петражицкий, А. Росс, И. Рейснер и др.

Основными идеями этой доктрины являются:

1. Психика людей — фактор, определяющий развитие общества, в том числе его мораль, право, государство.
2. Понятие и сущность права выводятся не из деятельности законодателя, а прежде всего из психологических закономерностей — правовых эмоций людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, т. е. представляют собой переживания чувства, связанного с правомочием на что-то (атрибутивная норма), и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма);

1.2. Основные учения о праве

3. Все правовые переживания делятся на два вида права — позитивные (исходящие от государства) и интуитивные (личные, автономные). Последние могут не быть связаны с первыми. Интуитивное право, в отличие от позитивного, выступает подлинным регулятором поведения людей и поэтому должно рассматриваться как «действительное» право.

1.2. Основные учения о праве

Социологическая теория права была сформирована в наиболее законченном виде в XX в. Е. Эрлих, Жени, С.А. Муромцев, Р. Паунд считаются ее ведущими представителями.

Основные идеи заключаются в следующем:

1. Разделяют право и закон, хотя делают это не так, как идеологи естественно-правовой доктрины. Право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов. Если закон находится в области должного, то право — в сфере сущего;
2. Под правом понимаются юридические действия, практика, правопорядок, применение законов и т. п. Право — это реальное поведение субъектов правоотношений: физических и юридических лиц. Отсюда другое название данной доктрины — *теория «живого» права*;
3. Формулируют такое «живое» право прежде всего судьи в процессе юрисдикционной деятельности. Они «наполняют» законы правом, вынося соответствующие решения и выступая в этом случае субъектами правотворчества.

1.2. Основные учения о праве

Таким образом, в историческом контексте право оценивалось и оценивается по-разному. Названные теории есть самые заметные вехи в процессе правопонимания, в изменении юридического мировоззрения общества. Далекое не случайно, что эти учения не раз уже были востребованы практикой. Каждая из перечисленных доктрин имеет как положительные, так и отрицательные моменты.

1.3. Принципы права

1.3. Принципы права

Принципы права — это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора.

Они воплощают закономерности права, его природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

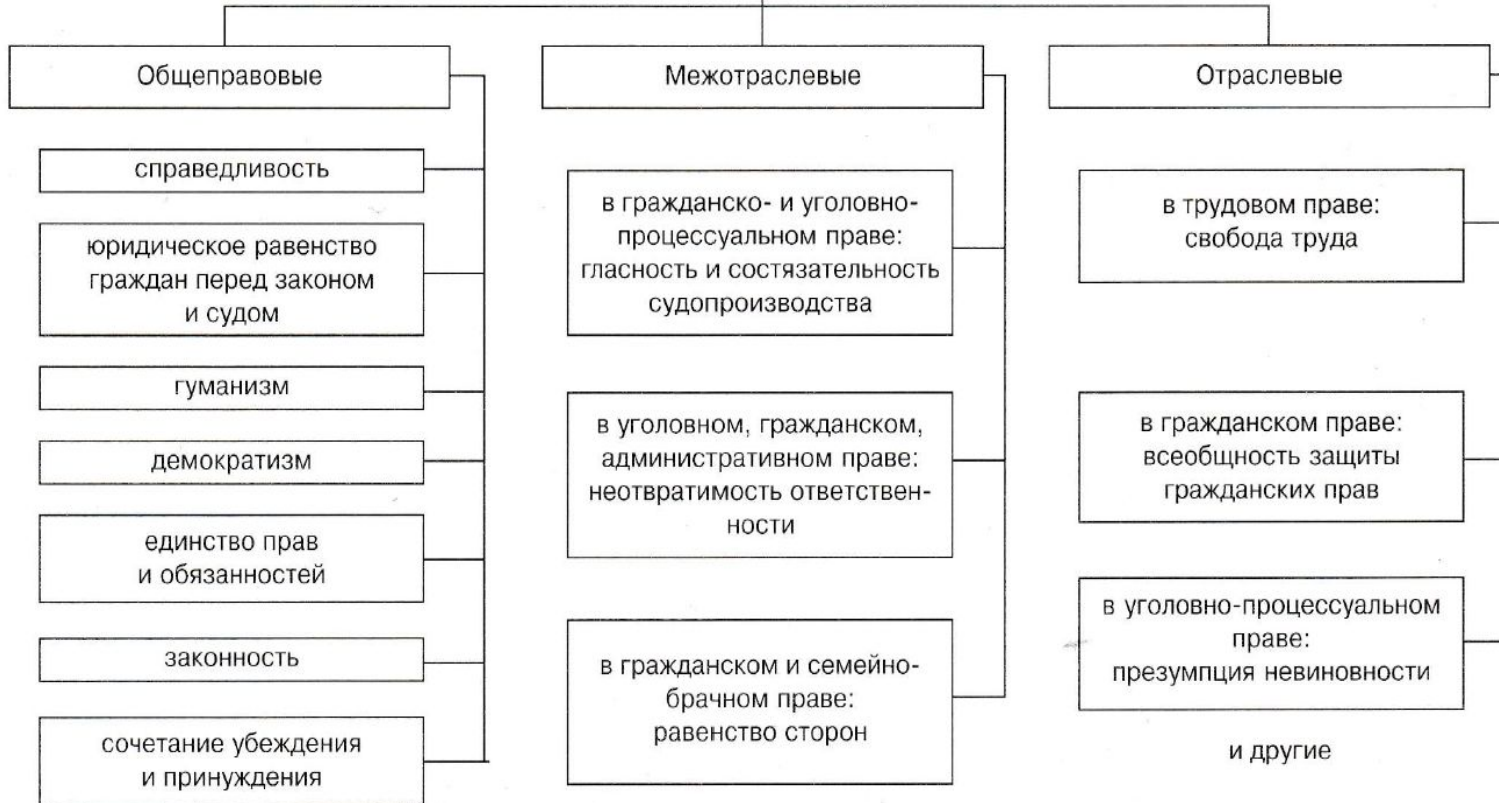
1.3. Принципы права

Представляется, что принципы права должны отражать и выражать основные ценности, на которые ориентируется право. Принципы — это своего рода отправные пункты, показывающие вектор правового регулирования.

Они являются более фундаментальными и обобщенными правилами поведения, нежели юридические нормы; обладают значительной устойчивостью и стабильностью, фиксируясь преимущественно в конституциях либо важнейших законах.

Принципы выступают в качестве своеобразной несущей конструкции, на основе которой создаются и реализуются не только нормы, институты или отрасли, но и вся система права.

ПРИНЦИПЫ ПРАВА



1.3. Принципы права

В зависимости от сферы распространения выделяют **общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы.**

К общеправовым относят такие принципы, как:

1. **Справедливость**, которая означает соответствие между ролью лица в обществе и его социально-правовым положением; это соразмерность между деянием и воздаянием, между заслуженным поведением и поощрением, между преступлением и наказанием и т. п.

Данный принцип в наибольшей мере выражает общесоциальную сущность права и поиск компромисса между участниками правоотношений, между гражданином и государством;

1.3. Принципы права

2. *Юридическое равенство граждан перед законом и судом*, провозглашающее равный правовой статус всех субъектов и нашедший свое воплощение в ст. 19 Конституции РФ, которая устанавливает:

- Все равны перед законом и судом.
- Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности.
- Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации.

1.3. Принципы права

3. **Гуманизм**, означающий, что Конституция и законы должны закреплять права и свободы человека и гражданина, запрещать различные деяния, посягающие на человеческое достоинство.
4. **Демократизм**, предполагающий, что в правовых нормах должны быть закреплены механизмы и институты представительного и непосредственного народовластия, с помощью которых граждане могут участвовать в управлении государственными и общественными делами, защищать свои права и свободы.
5. **Единство прав и обязанностей**, которое выражается в взаимообусловленности прав и обязанностей участников правоотношений — субъектов права, и означает, что нет и не может быть прав без обязанностей или обязанностей без прав; то или иное право может быть реальным только тогда, когда установлена соответствующая ему юридическая обязанность.

1.3. Принципы права

6. **Федерализм**, присущий только тем правовым системам, которые существуют в федеративных государствах. Он означает, что в данном обществе действуют две системы законодательства — общенациональная и региональная;
7. **Законность** — система требований общества и государства, состоящая в точной реализации норм права всеми и повсеместно.
8. **Сочетание убеждения и принуждения**. К основным формам убеждения относятся: правовоспитательная работа, обсуждение законопроектов, обоснование в преамбулах нормативных актов целей и задач их принятия. Особенности принуждения: а) более жесткий метод воздействия права на субъектов; б) оно является второстепенным, применяемым после убеждения методом; в) осуществляется в особой процессуальной форме, установленной в праве.

1.3. Принципы права

Названные принципы являются общеправовыми и действуют во всех без исключения отраслях права.

Если принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к **межотраслевым**. Среди них выделяют: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства и т. д.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются **отраслевыми**. К ним относятся: в гражданском праве — принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в уголовном праве — презумпция невиновности; в трудовом праве — принцип свободы труда; в земельном праве — принцип целевого характера использования земли и т. п.

1.4. Функции права: понятие и классификация

1.4. Функции права: понятие и классификация

Функции права — это основные пути правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.

Имеются в виду методы воздействия права на общественные отношения, которые отражают его сущность и природу, необходимость самого данного явления.

1.4. Функции права: понятие и классификация



1.4. Функции права: понятие и классификация

Если следовать широкому значению функций права, то среди них можно выделить, например, такие:

- 1. Экономическая** (право, устанавливая «правила» в экономической сфере, упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности, определяет механизм распределения общественного богатства и т. п.);
- 2. Политическая** (право в своих нормах закрепляет политический строй общества, механизм функционирования государства, регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.);

1.4. Функции права: понятие и классификация

3. **Воспитательная** (право, отражая определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, формирует у субъектов мотивы правомерного поведения);
4. **Коммуникативная** (право, являясь информационной системой, выступает способом связи между субъектом и объектом управления, специфическим «посредником» между законодателем и обществом, между творцами правовых предписаний и физическими или юридическими лицами).

1.4. Функции права: понятие и классификация

На специально-юридическом уровне право выполняет **регулятивную** (развитие общественных отношений) и **охранительную функции**.

1. Регулятивная функция право с помощью этой функции призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Подобную функцию обеспечивают, как правило, правовые стимулы — поощрения, льготы, дозволения, рекомендации и т. п. Данные средства способствуют удовлетворению интересов лиц, открывая простор для их активности, инициативы, предприимчивости.

1.4. Функции права: понятие и классификация

2. Охранительная функция реализуется с помощью правовых ограничений (обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений) и имеет вторичный характер. Эта функция права направлена на охрану основополагающих ценностей — жизни, здоровья, чести, достоинства, свободы, собственности, правопорядка, безопасности и т. д.

Формами осуществления охранительной функции права выступают: установление обязанностей, запретов, приостановлений, мер пресечения, мер принуждения; фиксация негативных санкций — наказаний и процедуры их реализации.

Регулятивная и охранительная функции находятся во взаимодействии и дополняют друг друга — каждая из них вносит свой вклад в упорядочение социальных связей.

1.5. Право, правовая система и основные правовые семьи.

1.5. Право, правовая система и основные правовые семьи

Понятия права и правовой системы соотносятся как часть и целое. Если под правом традиционно понимаются исходящие от государства общеобязательные нормы, то правовая система — более широкая реальность, охватывающая собой всю совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых официальная (публичная) власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей.

1.5. Право, правовая система и основные правовые семьи

Право — ядро и нормативная основа правовой системы, ее связующее и цементирующее звено. По характеру права в данном обществе легко можно судить о сущности всей правовой системы этого общества, правовой политике и правовой идеологии государства.

Помимо права как стержневого элемента правовая система включает в себя множество других слагаемых: правотворчество, правосудие, юридическую практику, нормативные, правоприменительные и правотолкующие акты, правоотношения, субъективные права и обязанности, правовые учреждения (суд, прокуратура, адвокатура), законность, ответственность, механизмы правового регулирования, правосознание, юридические доктрины и др.

1.5. Право, правовая система и основные правовые семьи

Современная российская правовая система организована на федеральной основе. В каждом субъекте Федерации — своя правовая система, имеющая местные особенности и включающая в себя региональные нормы и институты.

Свои правовые системы созданы в бывших союзных республиках — ныне суверенных государствах. В наше время наблюдается интенсивное сближение и взаимопроникновение различных правовых систем на основе обязательного для всех международного права и национальных особенностей каждой страны.

1.5. Право, правовая система и основные правовые семьи

В мире существуют различные правовые системы и правовые семьи, отражающие особенности соответствующих эпох, цивилизаций, стран, народов, континентов. Различают **национальные правовые системы и межнациональные (семьи или отдельные группы систем)**.

Национальная правовая система — органический элемент конкретного общества, его истории, культуры, традиций, социального уклада, географического положения и т. д.

1.5. Право, правовая система и основные правовые семьи

Правовая семья — это несколько родственных национальных правовых систем, которые характеризуются сходством некоторых важных признаков (пути формирования и развития; общность источников, принципов регулирования, отраслевой структуры; унифицированность юридической терминологии, понятийного аппарата; взаимозаимствование основных институтов и правовых доктрин).

В зависимости от вышеназванных признаков выделяют следующие основные правовые семьи.



К романо-германской правовой семье относятся правовые системы Италии, Франции, Испании, Португалии, Германии, Австрии, Швейцарии и др. Современная правовая система России при всех ее особенностях более родственна именно романо-германской правовой семье.

Среди признаков романо-германской правовой семьи можно выделить следующие:

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

- писанные конституции, обладающие высшей юридической силой; высокий уровень нормативных обобщений достигается при помощи кодифицированных нормативных актов;
- весомое положение занимают подзаконные нормативные акты (регламенты, инструкции, циркуляры и др.);
- деление системы права на публичное и частное, а также на отрасли; правовой обычай и юридический прецедент выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;
- на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина;

К англосаксонской правовой семье относятся национально-правовые системы Великобритании, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии и др.

Данная семья характеризуется следующими признаками:

1. Основным источником права выступает судебный прецедент (правила поведения, сформулированные судьями в их решениях по конкретному делу и распространяющиеся на аналогичные дела);
2. Ведущая роль в формировании права (правотворчестве) отводится суду, который в этой связи занимает особое положение в системе государственных органов;
3. На первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина, защищаемые прежде всего в судебном порядке;

4. Главенствующее значение имеет в первую очередь процессуальное (процедурное, доказательственное) право, которое во многом определяет право материальное;
5. Нет кодифицированных отраслей права;
6. Отсутствует классическое деление права на частное и публичное; широкое развитие статутного права (законодательства), а юридические обычаи выступают в качестве вспомогательных, дополнительных источников;
7. Юридические доктрины, как правило, носят сугубо прагматический, прикладной характер.

К семье религиозного права относятся правовые системы таких мусульманских стран, как Иран, Ирак, Пакистан, Судан и др., а также индуское право общин Индии, Сингапура, Бирмы, Малайзии и др.

Среди признаков данной правовой семьи можно выделить следующие:

- главный творец права — Бог, а не общество, не государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда, в них нужно верить и соответственно строго соблюдать;
- источниками права являются религиозно-нравственные нормы и ценности, содержащиеся, в частности, в Коране, Сунне, Иджме и распространяющиеся на мусульман, либо в Шастрах, Ведах, законах Ману и т. д. и действующих в отношении индусов;

- весьма тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, а также с местными обычаями образует в своей совокупности единые правила поведения;
- особое место в системе источников права занимают труды ученых-юристов, конкретизирующие и толкующие первоисточники и лежащие в их основе конкретные решения;
- отсутствует деление права на частное и публичное; нормативные правовые акты (законодательство) имеют вторичное значение;
- судебная практика в собственном смысле слова не является источником права; во многом основана на идее обязанностей, а не прав человека (как это имеет место в романо-германской и англосаксонской правовых семьях).

К семье традиционного права относятся правовые системы Мадагаскара, ряда стран Африки и Дальнего Востока.

Признаками данной правовой семьи являются следующие:

- доминирующее место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписаный характер и передаваемые из поколения в поколение;
- обычаи и традиции представляют собой синтез юридических, моральных, мифических предписаний, сложившихся естественным путем и признанных государствами;

- обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп или сообществ, а не отдельных индивидов;
- нормативные акты (писанные законы) имеют вторичное значение, хотя их принимается в последнее время все больше и больше;
- судебная практика (юридический прецедент) не выступает в качестве основного источника права;
- судебная власть руководствуется идеей примирения, восстанавливая согласие в общине и обеспечивая ее сплоченность;
- юридическая доктрина не играет существенной роли в юридической жизни данных обществ;
- архаичность многих ее обычаев и традиций.

Таким образом, правовые семьи неоднородны. В каждой из перечисленных семей имеются свои отличительные особенности, одновременно неизбежно присутствуют и черты, присущие любому праву и любой правовой системе.

Общий признак — все они выступают в качестве регуляторов общественной жизни, средством управления обществом, выполняют охранительную, защитительную и принудительную роль, стоят на страже прав человека и гражданина.