

Лекция 1. Понятие и система права

1. Сущность права

2. Признаки права и его ценность

3. Основные концепции
правопонимания

4. Система права. Система частного
права

"Многозначность "права

В общесоциальном смысле (моральное право, право народов и т.п.) - нравственные, политические, культурные и иные возможности в поведении субъектов (например, моральное право руководить коллективом; поступить по совести; изменить, следуя моде, свой внешний вид; право члена общественного объединения и т.п.).

Субъективное право - принадлежащее личности и зависящее от его воли и желания (право на образование, на труд, на пользование культурными ценностями, на судебную защиту и т.д.).

Объективное право - юридический инструмент, связанный с государством и состоящий из целой системы норм, институтов и отраслей. (конституция, законы, подзаконные акты, правовые обычаи, нормативные договоры).

ПРАВО

совокупность исходящих от государства общеобязательных, формально определенных норм, обеспеченных силой государственного принуждения, выражающих идеи свободы, справедливости, гуманизма, нравственности, прав человека и призванных регулировать поведение людей и их коллективов в целях стабильного функционирования и развития общества.

ПРИЗНАКИ ПРАВА

1) право носит волевой характер

оно есть проявление воли и сознания людей, но не любой воли, а прежде всего государственно выраженной воли классов, социальных групп, элит, большинства членов общества;

2) общеобязательность

в нём воплощается суверенитет государства, означающий, что выше официальной, публичной власти в обществе никого нет и быть не может и что все принимаемые нормы права распространяются на всех либо большой круг субъектов

3) нормативность права

оно прежде всего состоит из норм, т.е. общих правил поведения, регулирующих значительный круг общественных отношений

4) связь с государством

Право во многом принимается, применяется и обеспечивается государственной властью.

Государство для того и функционирует, чтобы гарантировать соблюдение исполнения юридических норм;

5) формальная определенность права

нормы права имеют внешне выраженную письменную форму, должны быть четко объективированы, точно определены, воплощены вовне;

б) системность права

оно представляет собой не механическую совокупность юридических норм, а внутренне согласованный, упорядоченный организм, где каждый элемент имеет свое место и играет свою роль, где юридические предписания взаимосвязаны, расположены определенным иерархическим образом, группируются по отраслям и институтам.

ЦЕННОСТЬ ПРАВА

1. регулирование общественных отношений (придает действиям людей согласованность, упорядоченность, уверенность);
2. защита существующего общественного строя (устанавливает меры юридической ответственности за общественно опасные и вредные деяния); обновления общества, фактором его прогресса (содействует развитию тех социальных связей, в которых заинтересовано общество);
3. решение глобальных проблем современности (оборонных, экологических и т. п.);
4. определение меры свободы личности в обществе (фиксирует масштабы, границы свободы);
5. утверждение нравственных начал в общественной жизни, инструментом воспитания населения и формирования цивилизованной правовой культуры

И. Кант верно заметил, что "юристы до сих пор ищут свое определение права".

В силу того что право находится как бы на "перекрестке" удовлетворения интересов различных социальных групп, слоев, классов, элит, оно может быть использовано в разных целях.

КОНЦЕПЦИИ ПРАВА

- 1.естественно-правовая,
- 2.историческая,
- 3.нормативистская,
4. материалистическая,
- 5.психологическая,
- 6.социологическая

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 другие.

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;
- 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 в самой "человеческой природе", права даются либо от рождения, либо от Бога.

ДОСТОИНСТВА

1. это прогрессивная доктрина, под флагом которой совершались первые буржуазные революции, приводившие на смену отжившим феодальным отношениям новый, более свободный строй;
2. сторонниками естественно-правовой теории верно замечено, что законы могут быть и неправовыми, но они должны приводиться в соответствие с правом, т.е. с такими нравственными ценностями, как справедливость, свобода, равенство и т.п.;
3. провозглашает источником прав человека либо природу, либо Бога и тем самым выбивает теоретическую почву у произвола чиновников и государственных структур.

НЕДОСТАТКИ

- 1.данное понимание права (как абстрактных нравственных ценностей) умаляет его формально-юридические свойства, в результате чего теряется четкий критерий законного и противозаконного, ведь определить это с позиций справедливости, представление о которой может быть разным у различных людей, весьма затруднительно;
- 2.такое понимание связано не столько с правом, сколько с правосознанием, которое действительно может быть разным у различных людей.

ИСТОРИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА

сформировалась в конце XVIII - начале XIX в. Ее представителями были: Г. Гуго, К.Ф. Савиньи, Г. Пухта и другие.

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, стихийно;
- 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.

Позитивные моменты

1. впервые было обращено внимание на культурно-исторические и национальные особенности права, на необходимость их учета в правотворческом процессе;
2. справедливо подчеркивается естественность (эволюционность) развития права, т.е. тот факт, что законодатель не может творить нормы права по своему усмотрению;
3. верно подмечено значение правовых обычаев как проверенных временем и стабильных правил поведения.

Негативные моменты

1. данная теория во время своего возникновения объективно выступила как негативная реакция на естественно-правовую доктрину, идеи Французской революции; как идеология феодализма - уже отживающего строя;
2. ее представители переоценивали роль правовых обычаев в ущерб законодательству, между тем в новых экономических условиях обычаи уже не справлялись с властным полноценным упорядочением рыночных отношений.

НОРМАТИВИСТСКАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА

в наиболее полной степени была сформулирована в XX в. Представителями ее были: Р. Штаммлер, П.И. Новгородцев, Г. Кельзен и другие.

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;
- 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.

Достоинства

верно подчеркивается такое определяющее свойство права, как нормативность, обращается внимание на необходимость иерархии правовых норм по степени их юридической силы;

нормативность в данном подходе органически связана с формальной определенностью права, что существенно облегчает возможность руководствоваться юридическими требованиями (в силу более четких критериев) и позволяет субъектам знакомиться с содержанием последних по тексту нормативных актов;

признаются широкие возможности государства влиять на общественное развитие, ибо именно государство устанавливает и обеспечивает основную норму.

Недостатки

представителей данной теории критикуют за увлеченность формальной стороной права, что повлекло за собой игнорирование его содержательной стороны (прав личности, нравственных начал юридических норм, соответствия их объективным потребностям общественного развития и т.п.), за то, что они недооценивали связь права с социально-экономическими, политическими и духовными факторами;

признавая тот факт, что основную норму принимает законодатель, Кельзен преувеличивает роль государства в установлении эффективных юридических норм. В силу разных причин оно может удовлетворяться и устаревшими нормами, и однозначно произвольными.

МАТЕРИАЛИСТИЧЕСКАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА

возникла в XIX - XX вв. Ее представителями выступили: К. Маркс, Ф. Энгельс, В.И. Ленин, Г.В. Плеханов и другие.

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.

Положительные моменты

в связи с тем, что представители данной теории понимали право как закон (т.е. как формально определенный нормативный акт), они выделяли четкие критерии правомерного и противоправного;

показали обусловленность права социально-экономическими факторами, наиболее существенно влияющими на него;

обратили внимание на тесную связь права с государством, которое устанавливает и обеспечивает реализацию правовых норм.

Недостатки

преувеличивали роль классовых начал в праве в ущерб общечеловеческим принципам, ограничивали существование права историческими рамками классового общества;

излишне жестко связывали право с материальными факторами, с экономическим детерминизмом и тем самым умаляли другие причины и условия, влияющие на право.

ПСИХОЛОГИЧЕСКАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА

наиболее логически завершенную форму получила в XX в. Представители: Л.И. Петражицкий, А. Росс, И. Рейснер и другие.

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);
- 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. Так, разновидностью переживаний интуитивного права считаются переживания по поводу карточного долга, переживания детьми своих обязанностей в игре и т.п., которые соответственно формируют "игорное право", "детское право" и т.д.

Достоинства

1. обращено внимание на психологические моменты и их роль в процессе функционирования права наряду с экономическими, политическими и пр. Отсюда - нельзя издавать законы без учета социальной психологии, нельзя применять их, не учитывая психологическую природу индивида;

2. акцентирует внимание на роли правосознания в правовом регулировании и в правовой системе общества.

Недостатки

1. представители данной теории преувеличивали роль в правовой сфере психологических факторов в ущерб другим (социально-экономическим, политическим, культурным и т.п.), от которых в первую очередь зависит природа права;

2. в связи с тем, что "подлинное" (интуитивное) право практически оторвано от государства и не имеет формально определенного характера, в данном подходе отсутствуют четкие критерии правомерного и неправомерного, законного и незаконного.

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.

К плюсам данной теории относятся

- 1.она обращает внимание прежде всего на реализацию права, на сущее, где оно обретает практическое применение;
- 2.фиксирует приоритет общественных отношений как содержания права;
- 3.хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику, с децентрализацией управления.

Минусы

- 1.если под правом понимать реализацию законов, реальный правопорядок, то теряются четкие границы между правомерным и неправомерным, ибо сама по себе реализация может быть как законной, так и противозаконной;
- 2.в силу переноса центра тяжести правотворческой деятельности на судей и администраторов увеличивается опасность некомпетентного применения права, произвола со стороны корыстных должностных лиц.

СИСТЕМА ПРАВА

определенная внутренняя его структура (строение, организация), которая складывается объективно как отражение реально существующих и развивающихся общественных отношений.

Система права характеризуется такими **чертами**

1. Первичным элементом выступают нормы права, которые объединяются в институты, подотрасли, отрасли;
2. Её элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимоувязаны,, что придаёт им целостность и единство;
3. Она обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими фактами;
4. Имеет объективный характер, ибо зависит от существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей;

ДЕЛЕНИЕ ПРАВА

частное и публичное

Основано на принципиальном различии частных и публичных интересов, легших в основу их первоначальной дифференциации, проведенной еще в Юстиниановых Дигестах.

По словам виднейшего древнеримского юриста Ульпиана, публичное право относится к положению римского государства, частное относится к пользе отдельных лиц.

Основа деления:

Охраняемый правом **интерес**

СИСТЕМА ЧАСТНОГО ПРАВА

совокупность правовых отраслей и их частей

- 1.Гражданское право.
- 2.Семейное право.
- 3.Международное частное право.

Нормы частного права содержат:

- 1.Земельное право.
- 2.Жилищное право.
- 3.Трудовое право.

Гражданское право — одна из основных, важнейших частей всякой развитой правовой системы.

Термин **гражданское право** берет свое начало от римского «цивильного права», под которым понималось право исконных римских граждан — квиритов, право государства-города.

В дальнейшем известный процесс рецепции (заимствования) римского частного права европейскими правопорядками привел к переносу этого понятия в современную юридическую терминологию, где оно стало привычным, традиционным наименованием одной из наиболее крупных, фундаментальных правовых отраслей.

Поэтому и гражданское право нередко называют **цивилистикой**, а специалистов в этой области — **цивиристами**.

ЧАСТНОЕ ПРАВО В РОССИИ

1. Период до 1917 года

Сферы частного права как области, по общему правилу закрытой для произвольного вмешательства государства, в истории России почти не было. В конце XVII — начале XVIII в. русский царь был вправе по своему соизволению изъять любое имущество у любого подданного (как это, например, делал Петр I, требуя денег на ведение различных войн). Только во второй половине XVIII в. Екатерина II в виде особой привилегии разрешила дворянству иметь на праве частной собственности имущество, которое не могло стать объектом произвольного изъятия в пользу государства или каких-либо обременений «в казенном интересе». Для всех остальных сословий такое имущественное положение даже юридически стало возможным только после реформ Александра II, т. е. во второй половине 60-х гг. XIX в. и существовало лишь до 1917 гг, всего около 50 лет. Это и был уникальный для отечественной истории, но весьма краткий период признания и существования частного права.

СОВЕТСКОЕ ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

1917-1991 годы

развивалось в условиях господства известной ленинской установки о том, что «мы ничего "частного" не признаем, для нас *все* в области хозяйства есть *публично-правовое*, а не частное».

Такой подход имел следствием преобладание в экономике жестких централизованных начал, вызвавших к жизни, например, категорию «плановых» («хозяйственных») договоров. Их содержание определялось не волей и интересами участников, а плановыми органами, решавшими, кто, с кем и на каких условиях будет заключать конкретный договор. Но даже при этом определение некоторых условий вынужденно отдавалось на усмотрение сторон, а договоры с участием граждан обычно находились под косвенным, а не прямым воздействием плана (если не считать системы карточного распределения товаров). Сохранялась почва для гражданско-правового регулирования, хотя его содержание было существенно видоизменено, и саму частноправовую терминологию старались вывести из широкого употребления.

3. ПЕРИОД с 1991 ПО НАШИ ДНИ

Гражданский кодекс России 1994 г. впервые законодательно закрепил в п. 1 ст. 1 **основные начала частного права:**

- равенство участников имущественных отношений;
- неприкосновенность собственности;
- свободу договора;
- недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
- беспрепятственное осуществление гражданских прав и их судебную защиту от нарушений, в том числе и со стороны публичной власти (государства).

СИСТЕМА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Общая часть: основные положения о понятии, возникновении, осуществлении и защите гражданских прав, субъектах и объектах гражданского оборота, а также о сроках и некоторые другие правила общего порядка, применимые ко всем гражданским правоотношениям. Она имеет важное системообразующее, теоретико-познавательное и вместе с тем практическое, правоприменительное значение, ибо составляющие ее правила так или иначе учитываются при применении всех других гражданско-правовых норм.

Особенная часть - все остальные нормы гражданского права, объединённые в шесть подотраслей

1. Вещное право.
2. Обязательственное право.
3. Наследственное право.
4. Корпоративное право.
5. Право интеллектуальной собственности.
6. Защита нематериальных, личных неимущественных прав.

ОСНОВНЫЕ СИСТЕМЫ КОНТИНЕНТАЛЬНОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

1. Институциональная система, берущая начало от системы «Институций» крупнейшего римского юриста классической эпохи Гая, исходит из последовательного деления гражданского права на три основных раздела: правовое положение субъектов («лица»); объекты права и соответствующие им имущественные права («вещи»); способы их реализации и защиты («иски»), включавшие правила обязательно-правового и даже процессуально-правового характера. По этой системе построен известный Гражданский кодекс Франции 1804 г. («Кодекс Наполеона»), фактически положивший начало **романской системе** гражданского права (воспринятой с некоторыми изменениями в Италии, Испании, Португалии и других европейских странах).

2. Пандектная система, созданная в XVIII—XIX вв. германскими правоведом на базе проведенной ими всеохватывающей («пандектной») систематизации источников римского частного права (прежде всего, Юстиниановых Дигест). Ее основным достижением и характерной особенностью как раз и стало выделение общей части, а также четкое обособление вещных прав от обязательственных (впервые последовавшие в Саксонском гражданском уложении 1863 г.), и разделение материальных и процессуальных норм. По такой системе построено Германское гражданское уложение 1896 г. Оно стало базой для развития **германской системы**, с теми или иными модификациями использованной в Швейцарии, Австрии и ряде других государств, а также в России.

АНГЛО-АМЕРИКАНСКАЯ ПРАВОВАЯ СИСТЕМА

Формально вообще не знает деления на частное и публичное право: она сложилась на основе решений по конкретным спорам (прецедентов), выносившихся в феодальной Англии двумя различными видами королевских судов: судами «общего права» и судом лорда - канцлера («судом справедливости»).

Они сформировали в качестве особых, самостоятельных ветвей этого правопорядка **общее право** и **право справедливости**. Лишь в конце XIX в. эти ветви начали сливаться.