

Лекция **2.**

Тема: Правовая реальность и ее философско-правовое осмысление (правовая онтология)

План:

1. Введение

2. Понятие и основные проблемы правовой онтологии.

3. Гносеология права и правовое мышление современного юриста.

Понятие и основные проблемы правовой онтологии

Бытие с позиции онтологии вообще представляет собой всеобщее свойство всех вещей и предметов, а понятие бытия фиксирует это их свойство как первичный, исходный по своему происхождению – фундаментальный признак, не затрагивая характеристики иных – частных, особенных их качеств.

под бытием в широком смысле этого слова понимается предельно общее понятие о существовании, о сущем вообще.

«Что значит “быть” для права?»
человеческом сознании и опыте?

где обитает право: во внешнем мире или исключительно в

Иными словами, в результате ответа на данный вопрос должно возникнуть ясное понимание того, к какому типу реальности принадлежит право?

ПРАВОВАЯ РЕАЛЬНОСТЬ

в «широком» смысле



вся совокупность правовых феноменов: правовых норм, институтов, правоотношений, явлений правового менталитета, правовых концепций, доктрин и т.д.

в «узком» смысле



базовые правовые реалии, по отношению к которым все остальные правовые феномены являются производными



правовые чувства, эмоции (психологическое направление)



правовые нормы (нормативизм)



правоотношения (социологическое направление)





Правовая онтология – это философское учение о праве как сущем. Ее предмет – онтологическое основание права и выявление форм его бытия.

Правовая реальность – это совокупность взаимосвязанных ее субъектов и объектов, при этом она характеризуется как способ организации и толкования определенных аспектов социальной жизни, бытия человека.

В этом контексте к базисным феноменам правовой реальности относят такие формы бытия права: идея или смысл права (правовой объективизм); установленные государственной властью нормы права (юридический позитивизм); правоотношения (правовой объективизм); взаимодействие субъектов права, объективируемое социальной коммуникацией (правовой интерсубъективизм).

Гносеология права и правовое мышление современного юриста

Гносеология права – это отрасль философии права, или философское учение о познании права, которое призвано раскрыть познавательную природу права, выявить закономерности правового познания как необходимое условие функционирования самого права.

Правовая норма, являясь результатом процесса познания правовой реальности, одновременно служит критерием оценки социализованности поведения субъекта права, средством оценивания его правомерности или неправомерности и, таким образом, реализуется только в динамике познавательной оценочной активности правоприменения.

В историческом развитии права выявляется значение текстуально определенной формы его бытия в виде правовой традиции органов власти или правовых формул. С гносеологической точки зрения этот процесс не только позволяет точно определить конкретное содержание правовой нормы, но и представляет собой механизм выявления, т.е. познания его смысла, структуры, недостатков, пробелов и т.д. Иначе говоря, этот процесс является познавательным средством развития права.



Формулы права – это результат, цель и механизм, а также язык развития права, а потому в них сконцентрированы все аспекты его познания. Юридическая техника, нормы права, его институты, отрасли и подотрасли, презумпции и принципы – все это порождения юридической формулы, ее разновидностей и способов ее функционирования.

Юридическая формула – это язык права, способ его бытия и развития. Она наиболее адекватно выражает логическую природу и структуру права, обосновывает почему аутентичным методом познания права является именно логико-догматический метод.

Право, впрочем, не исчерпывается формулой (дефиницией), но оно всегда пытается выразить и отобразить в ней определенные социальные отношения как четкие, ясные и однозначные правоотношения. Поэтому без юридических формул, по сути, нет и права, остается лишь абстрактная идея справедливости, которая не имеет конкретной формы применения.

Юридическая формула – это конкретизация общей идеи права относительно определенного вида поведения. Наука права развивается формулами.

Право не только исторически релятивно, но также и исторически абсолютно. Абсолютное в праве составляет предмет правовой онтологии, относительное – предмет гносеологии права.

Гносеология права выясняет как когнитивные, этнопсихологические, социально-исторические коэффициенты права трансформируют абсолютное право и задают параметры реального права. Ее предметом является изучение закономерностей правового познания как необходимого условия функционирования и развития самого права, так и развития правового мышления любого субъекта права, но особенно юриста.

Право всегда выступает объектом для познающего его субъекта как социального агента, а механизмом их взаимодействия является реальное противоречие между ними.

Существенным проявлением действия этого механизма является обоснование и применение комплекса методов познания и освоения правовой реальности.

Критерием же достоверности полученных в результате познания этой реальности знаний является собственно социально-правовая практика.

В зависимости от того, какая реальность представляется в качестве источника правовых смыслов, различаются способы обоснования (познания) права:

юридический позитивизм

правовой объективизм

правовой субъективизм

правовой интерсубъективизм



Юридический позитивизм.

Этот способ обоснования права тесно связан с позитивистской философией, в рамках которой он получил мировоззренческо-методологическое обоснование. Он исходит из того, что реальность права воплощена в фактически действующем праве сводимом к законодательству.

Сторонники этого метода настаивают на невозможности отличить реально существующее право от права, каким оно должно быть отрицание необходимой связи между правом и моралью, или, другими словами, отрицание перспективы справедливости. Юридический позитивизм отрицает возможность познания сущности права.

Правовой объективизм.

Его мировоззренческо-методологическим основанием выступает материалистическая установка выведения всех идеальных смыслов из «жизни», из объективной реальности. Правовая реальность рассматривается как реальность общественных отношений, в глубине которых следует искать основания права, разгадку тайны его сущности. В зависимости от того, какие отношения рассматриваются в качестве основных, выделяются различные объективистские теории. Важнейшими среди них являются: юридический биологизм, юридический экономизм, политический объективизм, культурно- исторический объективизм, социологический объективизм и др.

Достоинством правового объективизма является то, что в нем обращается внимание на тот бесспорный факт, что правопорядок включен в актуально существующие отношения и немислим без их учета. Благодаря их учету здесь ставится и решается вопрос о том, при каких условиях правопорядок может быть справедливым. В то же время объективизм абсолютизирует роль существующих условий (социальных и культурно-исторических) в качестве источника правосознания, превращая правосознание и правопорядок в зеркальные отражения этих условий.

Правовой субъективизм.

Правовой субъективизм представляет собой наиболее развитую и аутентичную форму естественно-правового мышления (в его классическом варианте).

К нему могут быть отнесены те концепции естественного права, которые освободились от «приземляющего» их натурализма и в обосновании права сосредоточились на субъекте как носителе «должного». В основном это нравственно-философские концепции, которые подчеркивают деонтологическую природу права и предлагают более адекватный этой природе метод обоснования права. В попытках обоснования права они исходят из субъекта, его сознания. Для них характерен взгляд на правовую реальность «сверху», из духовно-идеальной сферы. Источник правосознания, а, следовательно, и правопорядка выводится из идеи, или смысла права, которые открываются в сознании (разуме) субъекта. Благодаря такой установке субъективизм ближе всего подходит к выявлению собственной природы права, не сводимой к сущности общественных отношений. Он ориентируется на свободу и творческую активность субъекта. Однако им абсолютизируется роль субъективности, в результате чего утрачивается связь права с жизнью, затрудняется учет актуально существующих условий в данном обществе.

Правовой интерсубъективизм.

Интерсубъективность как способ обоснования права представляет парадигму современных концепций естественного права. Эти концепции стремятся преодолеть характерное для классической философии права противопоставление объекта и субъекта, бытия и сознания, а, следовательно, учета объективных условий и идеи права в процессе создания и применения законов. Принцип интерсубъективности означает, что смысл права не растворяется в сознании субъекта или во внешнем социальном мире, а раскрывается во взаимодействии (коммуникации) субъектов (по крайней мере, двух, а в принципе — всех). Основной конструкцией правопонимания здесь оказывается договор.

Интерсубъективный подход, исходя из договорных концепций права, в качестве основного элемента правовой реальности рассматривает социальную коммуникацию субъектов права.