

D.K. Social Studies

Олимпиадный курс «Обществознание»

Блок «Право», занятие №1

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

ПРЕПОДАВАТЕЛЬ: КАГАНЕР Л.М.

LEV_KAGANER@MAIL.RU

VK.COM: ЛЕВ КАГАНЕР

ПРАВО

Понятие, признаки, функции права.

Теории правопонимания.

Источники права. Система законодательства РФ. Система права и правовая система.

Правовые семьи.

Основные категории теории права. Эссе по теории государства и права.

ПРАВООПОНИМАНИЕ

ПРАВООПОНИМАНИЕ – это система знаний о наиболее общих закономерностях становления и функционирования права, признанных логически и объективно истинными и в качестве таковых включенных в состав науки правоведения, бытующей в данном, определенном конкретно-историческом обществе.

Что есть право?

Для каких целей оно служит?



ПРАВООПОНИМАНИЕ

Факторы принятия (непринятия) в обществе определённой правовой доктрины (теории правопонимания):

1. Сложность права и многообразие форм его проявления в обществе
2. Влияние на процессы познания права исторически меняющихся правовой и политической идеологии
3. Различные исходные философские и методологические посылки

ДРЕВНЕВОСТОЧНЫЕ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ О ПРАВЕ

В.С. НЕРСЕСЯНЦ «ПРАВО И ЗАКОН»

«Уже на стадии мифологических представлений значительное внимание уделяется поискам первоначал и истоков человеческих установлений. В мифах древних народов происхождение, смысл, значение и роль данных установлений объясняются на базе более общих воззрений, согласно которым земные порядки будут частью общемировых (космических) порядков, имеющих божественный характер. Мифологические представления о возникновении мира, человека и человеческого общества играли роль ведущего объяснительного принципа (ключа дешифровки), человеческих взаимоотношений и были вместе с тем источником общеобязательных норм и правил человеческого поведения, подлежащих безусловному исполнению в настоящем и будущем. Уместно отметить, что описание в мифе имеет одновременно значение предписания, в силу чего положения мифа, обладавшие высшим авторитетом и божественной санкцией, играли роль императивной модели для соответствующего устройства человеческих связей и взаимоотношений»



ДРЕВНЕВОСТОЧНЫЕ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ О ПРАВЕ О.М. ФРЕЙДЕНБЕРГ «МИФ И ЛИТЕРАТУРА ДРЕВНОСТИ»

«В до-родовой период нет ни морали, ни права. Однако здесь функционирует образность, которая впоследствии становится правовыми и этическими понятиями, хотя не содержит в себе ни этических, ни правовых архетипов. Морали, как я говорю, здесь нет. Но существуют метафоры 'права' и 'беззакония', 'дурного' и 'хорошего', 'зла' и 'правды', 'добра'. Все эти конкретные образы означают только одно: 'преисподнюю' — 'небо' в их борьбе и несменяющейся смене. Качественных признаков у них нет никаких. Все зависит от положения тотема: если он 'преисподняя', это 'зло', 'темнота', 'беззаконие', 'нарушение', все то, из чего образуется всякое 'отрицание', 'нет', будущая отрицательная категория; если он 'небо', это 'добро', 'свет', 'праведность', будущее утверждение»



ДРЕВНЕВОСТОЧНЫЕ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ О ПРАВЕ

В.С. НЕРСЕСЯНЦ «ПРАВО И ЗАКОН»

«Характерные для мифологии представления о божественном первоисточнике правил человеческого поведения и человеческих установлений вообще, об обусловленности норм человеческого общения (дозволений и запретов – «табу») более широкими и глобальными отношениями, общемировыми (космическими) процессами и порядками сохраняют (с теми или иными изменениями и модификациями) своё значение и в дальнейшем, в условиях формирования раннеклассовых обществ и возникновения государственности. Это отчетливо видно уже из того, что все древние народы (египтяне, вавилоняне, индусы, ассирийцы, персы, евреи и др.) выводят свое право и законодательство непосредственно от богов, законодательство в целом возводится к божественному первоисточнику, и законы приписываются или прямо богам, или их ставленникам-правителям (легендарным учредителям государств и героям-законодателям)»

ДРЕВНЕВОСТОЧНЫЕ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ О ПРАВЕ СУДЕБНИК ЦАРЯ ХАММУРАПИ

Когда высокий Анум, царь ануннаков, и Эллиль, владыка небес и земли, определяющий судьбу страны, определили Мардуку, первейшему сыну Эа, владычество над всеми людьми, возвеличили его среди игигов, Вавилон назвали его высоким именем, сделали его могучим среди частей света и утвердили в нем вечную царственность, основание которой прочно, как небеса и земля — тогда меня, Хаммурапи, заботливого государя, богобоязненного, чтобы дать сиять справедливости в стране, чтобы уничтожить преступников и злых, чтобы сильный не притеснял слабого, чтобы подобно Шамашу восходить над черноголовыми и озарять страну, — Анум (*«отец», бог неба*) и Эллиль (*бог воздуха*) призвали меня для благоденствия населения.

ОСНОВНЫЕ ТЕОРИИ ПРАВОПОНИМАНИЯ

- Юснатурализм (теория естественного права)
- Юридический позитивизм
- Социологическая школа права (школа живого права)
- Историческая школа права
- Психологическая школа права

ЮСНАТУРАЛИЗМ: ФОРМА ЖИЗНИ ПРАВА - ИДЕЯ

Право – система естественных, неотъемлемых прав человека, личности в обществе и государстве, которые существуют независимо от воли общества и государства и определяют сущность и смысл права.

Античность (Сократ, Платон,
Цицерон)

Средние века – божественное право
(Августин)

17 век – оформление как теории
(Т. Гоббс, Дж. Локк, Гуго Гроций, Б.
Спиноза, Д. Дидро, А.Н. Радищев)

ЮСНАТУРАЛИЗМ

Аристотель «Политика»:

«...Одни люди, по своей природе, — свободны, другие — рабы, и этим последним быть рабами и полезно, и справедливо...»

В. Зигфрид о взглядах Аристотеля на естественное право:

«По-моему, высшее и всеобщее положение естественного права весьма сжато гласит: каждому — свое, надлежащее... Второе основное положение, представляющее собой форму применения первого, гласит: равным — равное, неравным (соответственно) неравное».

ЮСНАТУРАЛИЗМ: НЕДОСТАТКИ ТЕОРИИ

- Изучает право не так, как оно реально существует, а так, каким оно должно быть
- Носит внеисторический и внетерриториальный характер
- Субъективизм

ЮРИДИЧЕСКИЙ ПОЗИТИВИЗМ: ФОРМА ЖИЗНИ ПРАВА – НОРМА

Право – совокупность норм, осуществляемых в принудительном порядке.

ПРАВО = ЗАКОН

I. Дж. Остин «Чтения по юриспруденции»:

Право реальное образует 4 элемента: приказ, санкция, обязанность исполнения, суверенная власть.

II. Г. Кельзен «Чистая теория права» (нормативизм)

Право представлено в виде пирамиды во главе с Конституцией.

ЮРИДИЧЕСКИЙ ПОЗИТИВИЗМ

ПРЕИМУЩЕСТВА

- Выработка четкой и законченной логической структуры системы права, юридических конструкций, механизма осуществления права
- Формальная определенность
- Нормативность
- Внутренняя согласованность
- Единое толкование

НЕДОСТАТКИ

- Утрата критериев, позволяющих отличить подлинно правовые нормы от произвола законодателя
- Игнорирование процессов формирования права вне связи с изданием законов государством

ЮРИСПРУДЕНЦИЯ ИНТЕРЕСОВ Р. ИЕРИНГА (Р. ИЕРИНГ «БОРЬБА ЗА ПРАВО»)

- Юридический позитивизм: предмет научного анализа ограничен формально исследуемым позитивным правом
- Юриспруденция интересов: обращается к анализу целей, потребностей, задач законодательной деятельности

ЮРИСПРУДЕНЦИЯ ИНТЕРЕСОВ Р. ИЕРИНГА

- Отсутствие единого принципиального подхода к явлениям природы и общества.

В природе функционирует закон механического свойства (причина – следствие)

В обществе функционирует целевой закон, закон психологического свойства («нет хотения, нет деяния без цели»)

- «Хотение» – процесс внутреннего образования воли

СОЦИОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА ФОРМА ЖИЗНИ ПРАВА – РЕАЛЬНЫЕ ОБЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Право – это юридические действия субъектов, которые могут осуществляться на основе или вне основ права, это практика осуществления и применения права, реальный правовой порядок, который наполняется живым содержанием именно в процессе творческого восприятия и использования норм права.

Представители: Е. Эрлих, Э. Дюркгейм, С.А. Муромцев

СОЦИОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА Е. ЭРЛИХ «ОСНОВОПОЛОЖЕНИЯ СОЦИОЛОГИИ ПРАВА»

«Часто утверждают, будто книга должна быть такой, что ее смысл может резюмироваться в нескольких предложениях. Если настоящее сочинение мы должны были бы подвергнуть такой пробе, то смысл его заключался бы в следующем: центр тяжести развития права в наше время, как и во все другие времена, находится не в законодательстве, не в юриспруденции или судопроизводстве, а в самом обществе. Пожалуй, в этом предложении содержится смысл всякой основы социологии права»



СОЦИОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА

Е. ЭРЛИХ «ОСНОВОПОЛОЖЕНИЯ СОЦИОЛОГИИ ПРАВА»

Социальные союзы: государство, магистраты, религиозные общины, политические партии, общественные группы, объединения, производственные, профессиональные союзы.

«Право социальных союзов» – нормы «самодействующего порядка общества, вытекающие из непосредственного наблюдения жизни, торговли, обычаев, привычек, из организационных и уставных положений различных союзов. Как признанных законом, так и игнорируемых и даже отрицаемых им».

ИСТОРИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА:
ФОРМА ЖИЗНИ ПРАВА – ПРАВОВЫЕ ОБЫЧАИ,
ОСОБЫЕ ДЛЯ КАЖДОГО КОНКРЕТНО-
~~ИСТОРИЧЕСКОГО ОБЩЕСТВА~~

Право – исторически складывающиеся в процессе свободного развития общества обычаи, которые влекут за собой юридические последствия и постепенно закрепляются государством в системе юридических норм.

Представители: Ф.К. Савиньи, Г. Гуго

ИСТОРИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА

Г. ГУГО «УЧЕБНИК ЕСТЕСТВЕННОГО ПРАВА ИЛИ ФИЛОСОФИЯ ПОЛОЖИТЕЛЬНОГО ПРАВА»

Критика теории общественного договора:

- Таких договоров никогда не было – все государства и учреждения возникали и изменялись другими путями.
- Общественный договор практически невозможен – миллионы незнакомых людей не могут вступить в соглашение и договориться о вечном подчинении учреждениям, о которых они судить еще не могут, а также о повиновении еще не известным людям.
- Данная концепция вредна – никакая власть не будет прочной, если обязанность повиновения зависит от исследования ее исторического происхождения их договора.

ИСТОРИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА

ПРЕИМУЩЕСТВА

- Впервые были выделены культурно-исторические и национальные особенности правового развития

НЕДОСТАТКИ

- В условиях сложной правовой системы при развитии экономических отношений правовые обычаи не могут справиться с регулированием большинства общественных отношений

ПСИХОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА ФОРМА ЖИЗНИ ПРАВА – ЭМОЦИИ ЧЕЛОВЕКА, СФЕРА ЕГО ПСИХОЛОГИЧЕСКИХ ИНТЕРЕСОВ (Л.И.

~~ПЕТРАЖИЦКИЙ, Г. ТАРД)~~

Право – это специфические эмоции человека, переживания субъекта, которые заставляют человека определенным образом поступать и требовать определённых вещей в ответ.

Недостатки:

- Смещение права со многими иными регулятивными системами
- Неучет роли иных факторов правообразования
- Игнорирование фактора обеспеченности государственной властью в праве

ПСИХОЛОГИЧЕСКАЯ ШКОЛА ПРАВА Л.И. ПЕТРАЖИЦКИЙ «ТЕОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА В СВЯЗИ С ТЕОРИЕЙ НРАВСТВЕННОСТИ»

Императивно-атрибутивный характер норм:

- «императивность» – осознание своего долга
- «атрибутивность» – осознание своего права (притязание)

"Наше право есть не что иное, как закрепленный за нами, принадлежащий нам — как наше добро — долг другого лица".

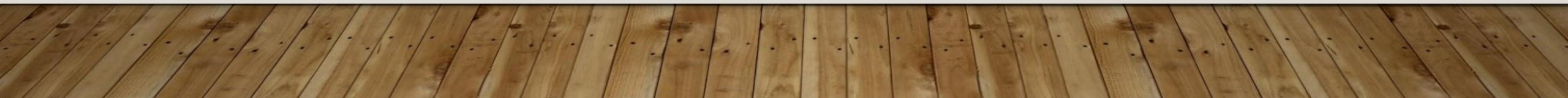
"Переживания, которые имеются в психике лишь одного индивида и не встречают признания со стороны других, не перестают быть правом". На этом основании Петражицкий допускал существование правовых отношений с неодушевленными предметами, животными и нереальными субъектами, такими, как бог или дьявол.

ДРУГИЕ ТЕОРИИ ПРАВООПОНИМАНИЯ

- Теологическая теория (Ф. Аквинский «Сумма теологии»)
- Классовая (материалистическая) теория (К. Маркс «Капитал», Ф. Энгельс «Происхождение семьи, частной собственности и государства»)
- Солидаристская (Л. Дюги «Социальное право, индивидуальное право и преобразование государства»)
- Либертарная теория права (Нерсисянц, Четвернин)

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРАВА

Право – система общеобязательных, формально определённых правил поведения (норм), установленных или санкционированных государством для регулирования общественных отношений и обеспеченных мерами государственного принуждения.

- Нормативность
 - Системность
 - Общеобязательность
 - Формальная определённость
 - Связь с государством
 - Регулятивность
 - Интеллектуально-волевой характер и др.
- 

ПРИЗНАКИ ПРАВА

- Нормативность подразумевает, что правовому регулированию подлежат наиболее типичные, устойчивые, повторяющиеся действия людей.

- Формальная определённость:

Внутренний аспект: чёткая формулировка

Внешний аспект: доступность норм

- Связь с государством:

Норма исходит от государства

Нормы охраняются мерами государственного принуждения

- Интеллектуально-волевой характер: право – проявление воли и сознания людей. Интеллектуальная сторона права – отражение общественных отношений

Является ли договор купли-продажи источником права?

ИСТОЧНИКИ ПРАВА

- Правовая доктрина – научные работы в области юриспруденции (Институции Гая)
- Религиозные тексты (Коран – высказывание Аллаха своему пророку и посланнику Мухаммеду, Сунна – жизнеописание пророка Мухаммеда, Иджма – мнение знатоков шариата по отдельным вопросам)
- Правовой обычай – исторически сложившееся правило поведения, не закрепленное в нормативно-правовых актах
- Юридический прецедент (судебный, административный) – решение по конкретному делу, ставшее образцом для рассмотрения аналогичных дел
- Принципы права – основополагающие идеи, лежащие в основе права
- Нормативный правовой акт – официальный документ правотворческой деятельности компетентных органов государства или всенародного волеизъявления
- Нормативный договор – добровольное соглашение двух или более сторон, в результате которого устанавливаются, изменяются или отменяются правовые нормы

ОСНОВНЫЕ КАТЕГОРИИ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА. ЭССЕ ПО ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА.

ПРАВА.

Система законодательства – внешняя форма права, выражающая строение его источников, т.е. систему нормативных правовых актов.

Система права - внутренняя структура права, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, подотраслей, отраслей права.

Правовая система государства – понятие, включающее систему права, правовую культуру, правовую идеологию, правовую психологию и др

Р. Давид:
Критерии классификации правовых систем:
-Особенности юридической техники
-Идеологический фактор

Правовая семья – несколько родственных национальных правовых систем (по Р. Давиду)

-Романо-германская правовая семья (континентальное право)

-Англосаксонская правовая семья (общее право)

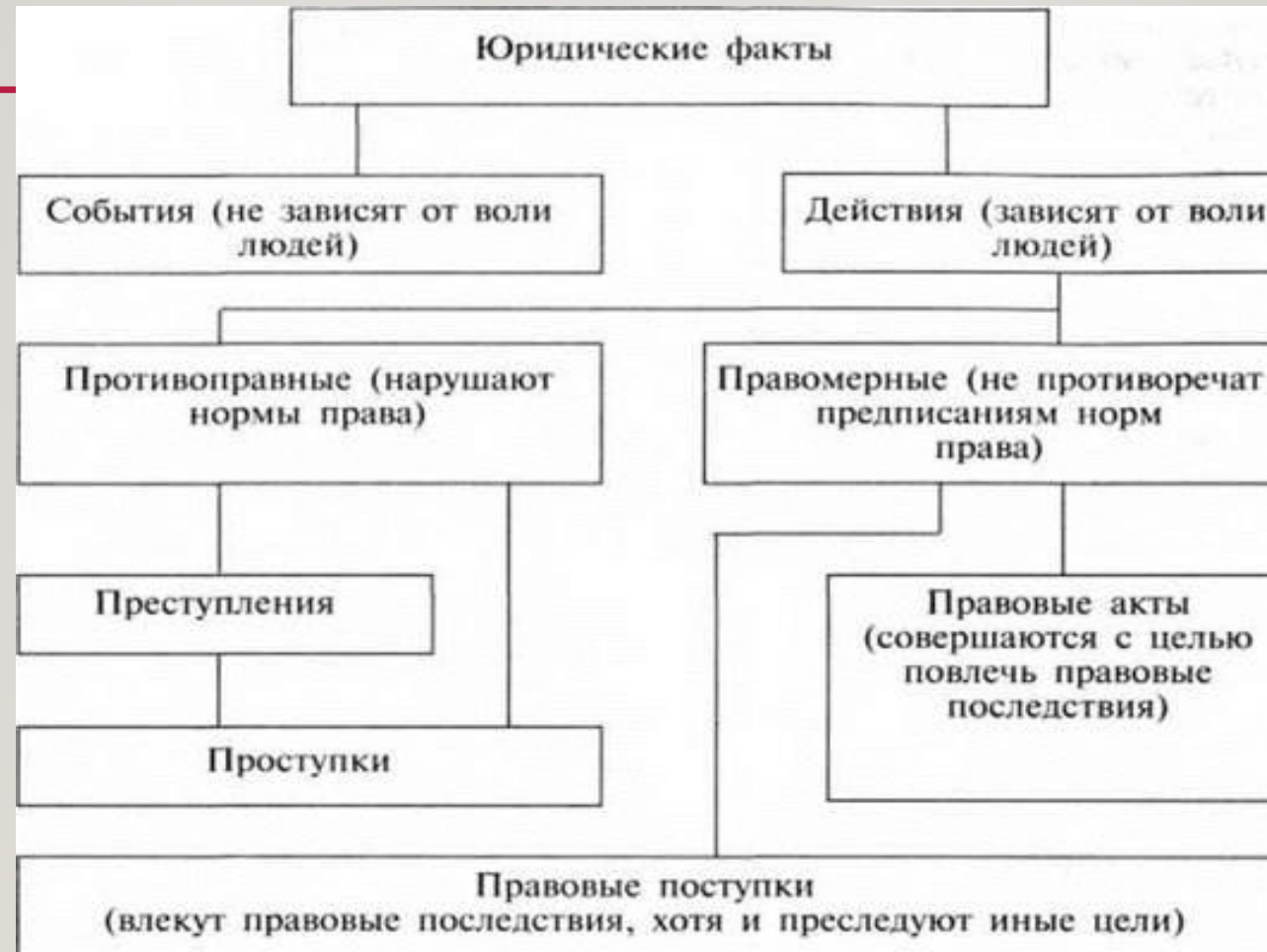
-Религиозная правовая семья

ОСНОВНЫЕ ПРАВОВЫЕ СЕМЬИ СОВРЕМЕННОСТИ

(ПО Р. ДАВИДУ)

Семья континентального права	Семья общего права	Религиозная правовая семья
<ul style="list-style-type: none"> • Рецепция римского права • Кодифицированность основных отраслей • Частное и публичное право • Основной источник права – нормативный правовой акт • Роль судов состоит в применении и толковании положений, содержащихся в НПА <p>Страны: Австрия, Бельгия, Германия, Италия, Франция, Россия, Испания, Польша, Швейцария и др.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Право устанавливается для каждого конкретного дела в результате его рассмотрения • Общее право и право справедливости • Основной источник права – судебный прецедент • Закон (статут) также является источником права <p>Страны: США, Англия, Канада, Новая Зеландия и др.</p>	<ul style="list-style-type: none"> • Опирается на религиозные установления и доктрины • Нет деления на частное и публичное право, общее право и право справедливости • Право является неотъемлемым элементом религии • Помимо священных книг источником права является суждение по аналогии • Мусульманское право, иудейское право <p>Страны: Катар, Оман, Саудовская Аравия и др.</p>

ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ



ПРАВОСОЗНАНИЕ

Правосознание – совокупность идей, теорий, взглядов, чувств, эмоций, переживаний, выражающих отношение людей к правовым явлениям общественной жизни.

- Правовая идеология – систематизированное научное выражение взглядов (теорий, концепций, доктрин) о праве и его роли в регулировании общественных отношений.
- Правовая психология – это совокупность чувств, эмоций, настроений, переживаний, привычек, в которых отражает отношение людей к праву.

ПРАВОСОЗНАНИЕ

Деформации правосознания:

- Правовой нигилизм – отрицательное отношение к праву, закону, правовым формам организации общественных отношений.
- Правовой идеализм – гипертрофированное отношение к юридическим средствам, переоценка роли права, его возможностей, убежденность, что с помощью законов можно решить все социальные проблемы.

ТЕМЫ ЭССЕ

- Деформации правосознания, их причины.
- Государство и семья.
- Источники права в различных типах правовых систем.
- Современное состояние и тенденции развития правовых систем мира.
- Юридический позитивизм, его современные течения.
- Современный юридический нормативизм.
- Социологическое направление в теории государства и права.