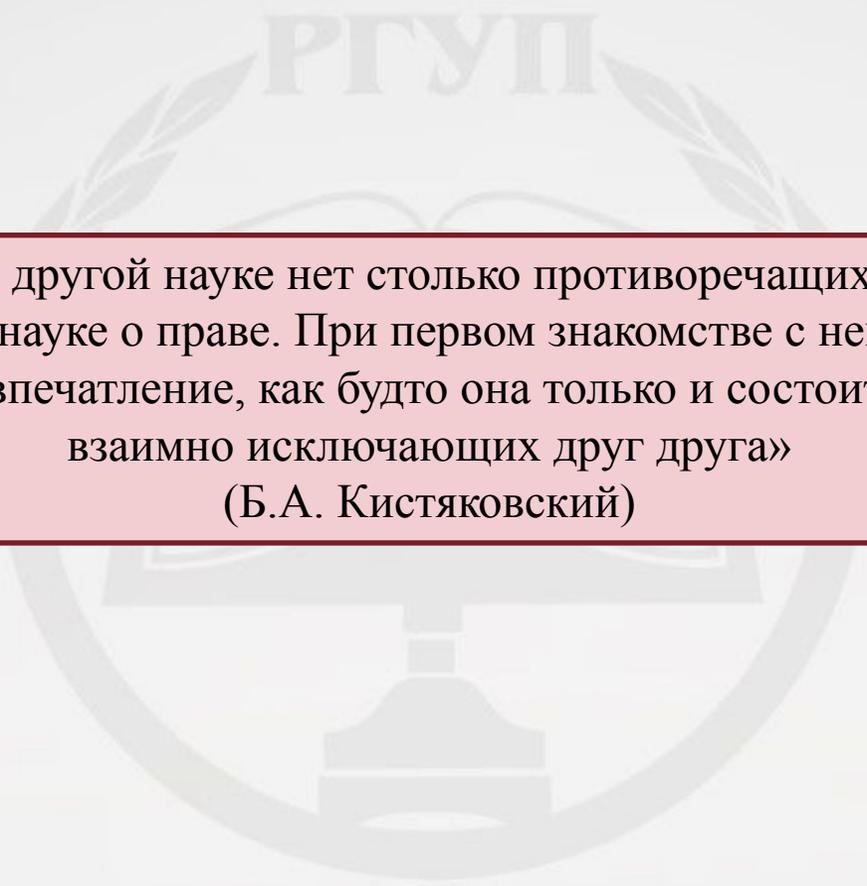




Тема 5. «Понятие права. Право в системе социального регулирования»

1. Определение права. Признаки права. Право в субъективном и объективном смысле
2. Принципы права. Общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы права
3. Правовые презумпции и правовые аксиомы
4. Функции права. Общесоциальные и специально-юридические функции права
5. Понятие социального регулирования. Социальные регуляторы и их виды
6. Соотношение права и моральных норм
7. Соотношение права и обычаев
8. Соотношение права и корпоративных норм
9. Соотношение права и религиозных норм



«Ни в какой другой науке нет столько противоречащих друг другу теорий, как в науке о праве. При первом знакомстве с нею получается даже такое впечатление, как будто она только и состоит из теорий, взаимно исключающих друг друга»
(Б.А. Кистяковский)

Типы правопонимания

Позитивистский тип правопонимания
(от «*jus positum*», «право, установленное победителем»)

Юридический позитивизм

(Д. Остин, И. Бентам, Е.В. Васильковский, Д. Д. Гримм, Г.Ф. Шершеневич и др.)

Нормативизм

(Р. Штаммлер, Г. Кельзен и др.)

Социологический подход

(Р. Иеринг, Е. Эрлих, Р. Паунд, С.А. Муромцев, Е.Б. Пашуканис и др.)

Психологический подход

(Л.И. Петражицкий, Н.М. Коркунов, Ф.Ф. Кокошкин и др.)

Историческая школа права

(Ф.К. Савиньи, Г.Ф. Пухта, Г. Гуго)

Естественно-правовой тип правопонимания
(юснатурализм)

Дж. Локк,
И. Кант,
В.М. Гессен и др.

Интегративный тип правопонимания

Научно-обоснованная концепция интегративного правопонимания
(В.В. Ершов)

Коммуникативная концепция
(А.В. Поляков)

Реалистическая концепция
(Р. А. Ромашов)

Юридический позитивизм

- государственная власть порождает право своим решением, а потому все, что приказывает власть, есть право;
- право - система норм, установленных или санкционированных государством и обеспеченных его принудительной силой;
- право есть результат только правотворческой функции государства, независимо от экономических и классовых отношений;
- право и закон отождествляются, отрицается «естественное право».

Нормативизм

(«Чистая теория права» Г. Кельзена)

- право - совокупность норм, осуществляемых в принудительном порядке;
- право отождествляется с законом;
- право относится к сфере должного;
- задача юридической науки – исследование норм права, понимание права таким, какое оно есть, без философской и нравственной оценки;
- право представляет собой иерархически связанную систему норм, образующих пирамиду.

Социологический подход

- право - социальное реально существующее явление, имеющее вследствие этого социальную ценность;
- право рассматривается не как система норм права, а как возникающий на их основе порядок общественных отношений;
- право - система норм, которая претворяется в деятельности субъектов права, образует правовые отношения.

Психологический подход

- психика людей является главным фактором развития общества, права и государств;
- право представляет собой психическую деятельность человека, его правовые эмоции, чувства, оценки и переживания;
- психические переживания определяют все поведение и всю деятельность людей и выступают, исходя из этого, реальным действительным правом;
- право выступает индикатором уровня развития и качественного состояния нравственного сознания.

Историческая школа права

- право - выражение и проявление «народного духа», его традиций, идеологии, культуры;
- важнейший источник права – обычай;
- правовой обычай – выразитель духа определенной исторической эпохи;
- право развивается естественно;
- правообразование - длительный исторический процесс, в котором развивается народное сознание.

Естественно-правовой тип правопонимания

- естественное право - высшее, подлинное право, которое свойственно человеку от рождения;
- за личностью признаются естественные, неотъемлемые права и свободы, принадлежащие ей от рождения в силу природы, а не вследствие закрепления их государством в законе;
- неотчуждаемые права личности должны выступать основой функционирования всей государственной машины;
- разграничиваются право и закон.

Интегративный тип правопонимания

Научно-обоснованная концепция интегративного правопонимания

- право ограничивается прежде всего принципами и нормами права, содержащимися в единой, развивающейся и многоуровневой системе форм национального и (или) международного права, реализуемыми в государстве;
- разграничиваются источники права и формы права;
- проводится разграничение правового и индивидуального регулирования правоотношений, при этом они рассматриваются как парные категории.

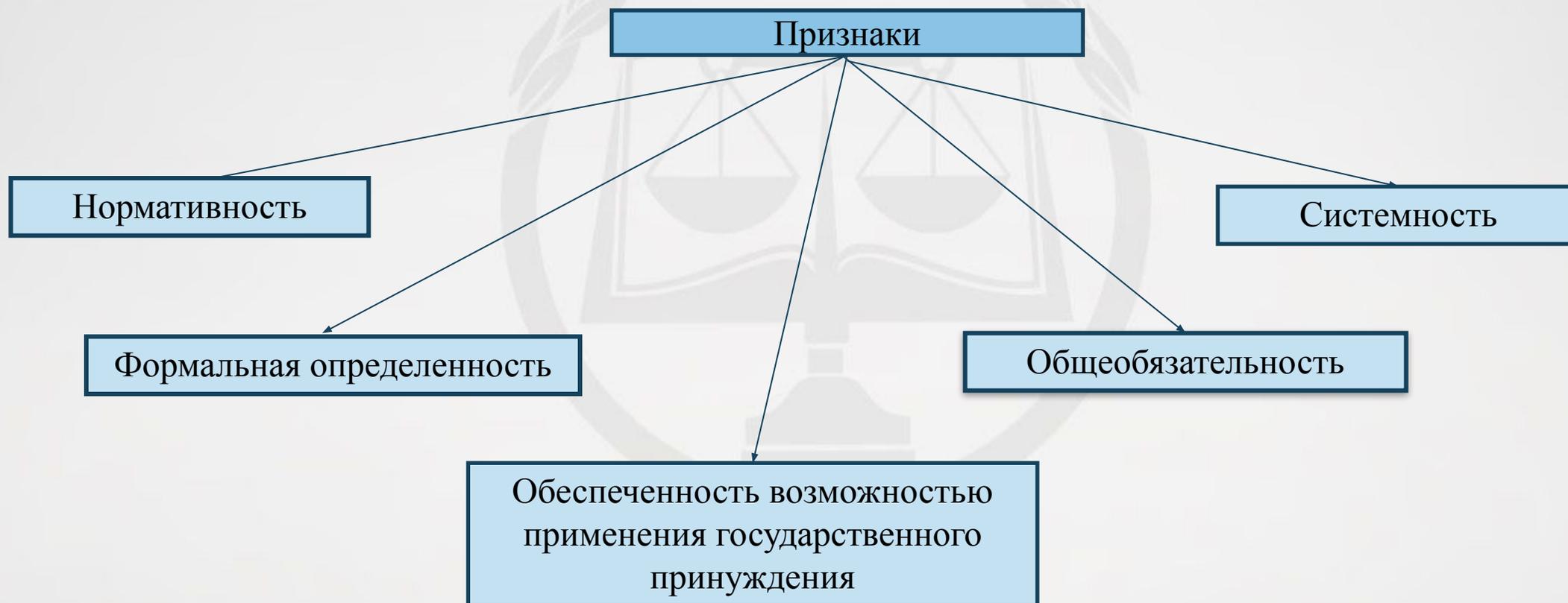
Коммуникативная концепция

- право – один из видов социальных регуляторов;
- право - одна из форм коммуникации;
- право выражается в нормах права, которые, в свою очередь, являются результатом достигнутого участниками правовой коммуникации согласия.

Реалистическая концепция

- интегрирует социологический подход и позитивизм;
- право в функциональном смысле складывается из правовых норм, общественных отношений, на урегулирование которых нормы направлены, гарантий реализации и достигаемых посредством правового воздействия результатов;
- в основе результативного правового регулирования лежат стимулы, основанные на страхе перед нарушением права и на выгодах, обусловленных правомерным поведением.

Право - система принципов и норм права, содержащихся в формах права, реализуемых в государстве, имеющих общеобязательный характер и обеспеченных возможностью применения государственного принуждения



Право

В объективном смысле

система принципов права и норм права, обусловленных объективными закономерностями общественного развития - уровнем экономики, развития науки и техники, национальными и культурными особенностями и т.д.

В субъективном смысле

мера юридически возможного поведения конкретного лица. Субъективное право всегда принадлежит конкретному лицу, зависит от его воли и сознания и способствует удовлетворению интересов этого лица.

- абстрактные принципы и нормы объективного права реализуются посредством деятельности конкретных субъектов, в рамках конкретных правоотношений, наделяя их участников конкретными правами и обязанностями;
- персонифицированные правомочия у конкретного лица возникают на основе объективного права

Принципы права – это первичные регуляторы правоотношений, теоретическое обобщение опыта, выработанного на основе многовековой правотворческой и правореализационной практики



Особые виды регуляторов правоотношений

Правовая презумпция - предположение о наличии (отсутствии) какого-либо факта, считающееся заведомо верным и имеющее значение для правового регулирования

Правовая аксиома - положение, принимаемое юридической наукой и практикой без доказательств

По наличию возможности опровержения

Опровержимые

Неопровержимые

По сфере действия

Общеправовые

Отраслевые

- ✓ нельзя быть судьей в собственном деле;
- ✓ один свидетель - не свидетель;
- ✓ все сомнения толкуются в пользу обвиняемого;
- ✓ никто не может быть наказан дважды за одно и то же правонарушение;
- ✓ субъективному праву всегда соответствует юридическая обязанность;
- ✓ где есть право, там есть его защита;
- ✓ нельзя быть виновным без вины.

Функции права – это основные направления воздействия права на поведение, действия, деятельность субъектов права



Социальное регулирование – это упорядочение, регламентация поведения людей и их организаций при помощи социальных регуляторов



Социальное регулирование – это деятельность общества по созданию и выработке правил, норм, стандартов общественного поведения

Социальные регуляторы – это общие правила поведения людей, определяющие границы и (или) направления их деятельности, носящие волевой характер и обусловленные уровнем развития общества



- правила общего характера, которые распространяются на неопределенный круг лиц и случаев и не исчерпываются исполнением;
- результат, проявление сознательно-волевой деятельности людей;
- выступают критерием оценки поведения людей, средством социального контроля за их деятельностью;
- содержание определяется уровнем развития общества;
- регуляторы общественных отношений.

Виды социальных норм

Исходя из особенностей регулирующего воздействия

Нормы права — формально определенные, имеющие общеобязательную силу регуляторы правоотношений, закрепляющие права и обязанности их участников, обеспеченные возможностью применения государственного принуждения

Нормы морали — сложившиеся на основе представлений о добре и зле, о совести, чести, похвальном и постыдном правила поведения, обеспеченные силой внутреннего убеждения и общественного мнения

Корпоративные нормы — правила поведения, установленные организацией, регулирующие внутренние отношения

Обычаи - правила поведения общего характера, складывающиеся исторически на основе фактических отношений и вошедшие в привычку в результате многократного повторения

Религиозные нормы — правила поведения, закреплённые в религиозных книгах, регулирующие поведение верующих и имеющие для них обязательный характер

По предмету регулирования

Экономические, политические, религиозные и др.

По форме закрепления

Устные

Письменные

Соотношение права и моральных норм

Сходство

- сознательно-волевой характер;
- содержание определяется уровнем развития общества;
- выполняют функцию регулирования определённых видов общественных отношений;
- определяют границы должного и возможного поведения субъектов права;
- многократность применения;
- используют одинаковые способы регулирования;
- общеобязательны и неперсонифицированы

Различие

- по способу формирования и закрепления;
- по характеру действия;
- по сфере распространения;
- по внутренней организации;
- по методам обеспечения;
- по объёму регулируемых отношений;
- по скорости реагирования на изменения в обществе

Взаимодействие

- взаимодействуют в сфере правотворчества и реализации права

Соотношение права и обычаев

Сходство

- выполняют функцию регулирования определённых видов общественных отношений;
- содержание определяется уровнем развития общества;
- определяют границы должного и возможного поведения субъектов права;
- характеризуются многократностью применения;
- общеобязательны и неперсонифицированы.

Виды обычаев по характеру отношения к праву

- нейтральные, безразличные к праву,
- одобряемые правом,
- санкционированные государством и имеющие юридическую силу,
- запрещенные правом.

Соотношение права и корпоративных норм

Сходство

- характеризуются сознательно-волевым характером;
- включают в себя четкие, детализированные правила (нормы) и закреплены в специальных актах;
- выполняют функцию регулирования определённых видов общественных отношений;
- не персонифицированы;
- определяют границы должного и возможного поведения субъектов права;
- характеризуются многократностью применения;
- используют одинаковые способы регулирования

Различие

- по способу формирования и закрепления;
- по объёму регулируемых отношений;
- по кругу лиц, на которых распространяются;
- по содержанию;
- по методам обеспечения

Взаимодействие

- корпоративные нормы могут регламентировать отношения, входящие в предмет правового регулирования (имущественные, трудовые, финансовые).
- корпоративные нормы не должны противоречить принципам и нормам права

Соотношение права и религиозных норм

Сходство

- являются видом социальных норм;
- выполняют функцию регулирования определённых видов общественных отношений;
- определяют границы должного и возможного поведения субъектов права;
- характеризуются многократностью применения;
- формально определены – закреплены в религиозных формах права;
- общеобязательны и неперсонифицированы

Различие

- по кругу лиц;
- по характеру действия;
- по внутренней организации;
- по методам обеспечения;
- по объему регулируемых отношений;
- по устойчивости содержания

Взаимодействие

- нередко религиозные нормы совпадают с нормами права - в основном это касается заповедей «не убий, не укради, не лги» и т.д., общих для всех религий мира и закрепленных правом;
- в некоторых странах религиозные нормы в своей непосредственной, а не опосредованной форме (т.е. через воплощение в праве) выступают формами права