

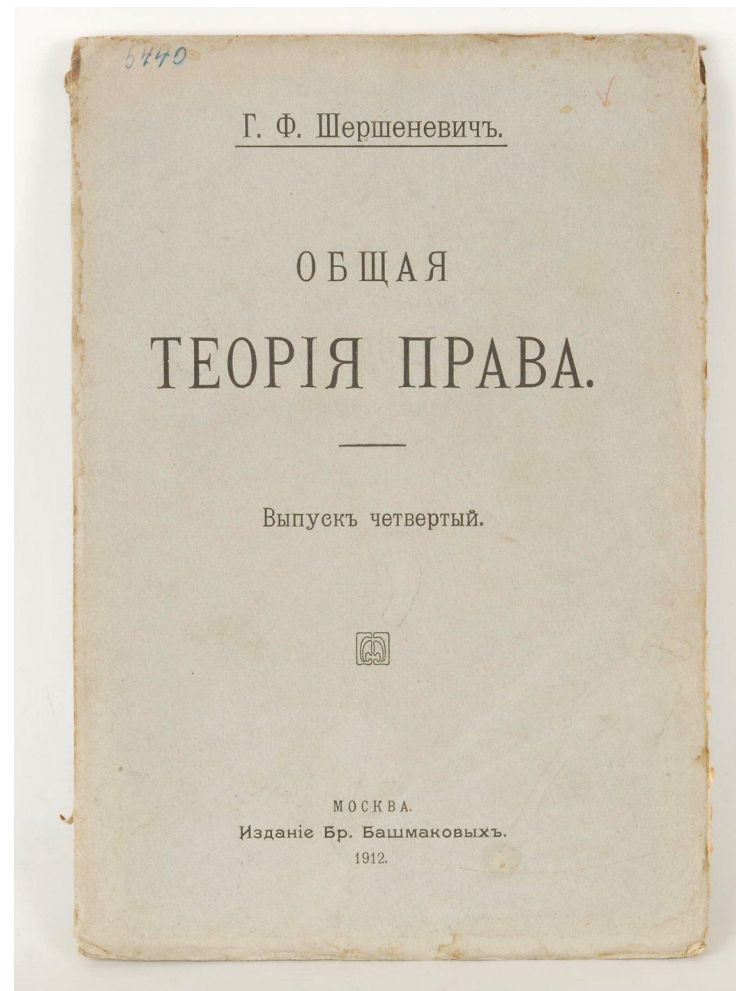
«Общая теория права». Г.Ф. Шершеневич

Подготовила Кошелева А.
гр. 406

Г.Ф. Шершеневич как выразитель идей юридического позитивизма



1863 - 1912



Учебная и политическая деятельность



- ✓ Окончил юридический факультет казанского университета
- ✓ Начинает преподавательскую деятельность в качестве приват-доцента на кафедре торгового права
- ✓ Степень магистра гражданского права получил в 1888 году в Московском университете после защиты диссертации «Система торговых действий. Критика основных понятий торгового права»
- ✓ В следующем году был назначен профессором Казанского университета на кафедре торгового права и торгового судопроизводства
- ✓ Преподавательская деятельность Г.Ф. Шершеневича продолжается до конца 1905
- ✓ В этом же году - избрание депутатом от города Казани в Первую Государственную Думу
- ✓ Назначение его лишь сверхштатным профессором Московского университета на кафедре торгового права
- ✓ Последний год жизни Г.Ф. Шершеневич преподавал гражданское и торговое право в Московском коммерческом институте



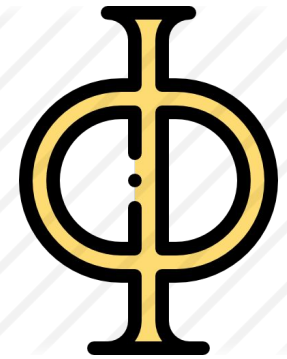
«Общая теория права» как «второе дыхание» юридического позитивизма

Разделы книги:

- Философия права.
- Человек и его потребности.
- Общество.
- Правила общежития.
- Государство.
- Право.
- Формы права.
- Образование права.
- Система права.
- Юридическое отношение.
- Нарушение права.
- Применение права.
- Методология юридических наук.



О философии права



Философия права не может быть построена на одних юридических науках.

Право есть одно из проявлений общественности, и чтобы его понять, необходимо отграничить его от других проявлений в той же области познания. Отсюда следует, что право, в его целом, есть понятие социологическое, а не юридическое.



Понятие о государстве (методологические подходы к изучению государства)

«Юридическое определение не только не способно объяснить реального существа того, что мы называем государством, но оно кроет в себе опасность затемнить перед нами истинную сущность явлений, происходящих в государстве».

Государство:

- ✓ НЕ правовое
- ✓ НЕ какой-то один из исторических типов государства
- ✓ ДОЛЖНО отвечать на вопрос, что такое государство в его исторической действительности, и притом во всех его исторических типах





Государство с юридической точки зрения:

- правовое отношение
- объект права
- субъект права



Несостоятельны

Следовательно

Понятие о государстве только одно — социологическое

Специфика государственной власти

- ✓ Самостоятельность характеризует государственную власть, как независимую, высшую, неограниченную и неделимую.
- ✓ Из того, что государственная власть есть верховная власть, ее необходимостью следует третье свойство ее — неограниченность.
- ✓ Государственная власть едина.



Именно то обстоятельство, что общество, лежащее в основе государства, сливается в общем инстинкте политического самосохранения, дает основание предполагать ту солидарность между государством и обществом, которая выражается в положении: всякий народ имеет власть, какой он заслуживает.

Чем обеспечивается правовой порядок против произвола государственной власти?



**Форма государства – в основу нужно
положить государственное устройство**

Монархия

- Абсолютная
- Конституционная

Республика

- Непосредственная
- Представительная

Формы права. Понятие, их многообразие, его законы, пределы действия закона

Под источниками права понимаются:

- Силы, творящие право**
- материалы, положенные в основу того или другого законодательства**
- исторические памятники**

Взаимное отношение различных форм права, особенно важнейших — закона и правовых обычаев, вызывает интерес с разных точек зрения.

В истории роль формы права принадлежала судебной практике.



Признаки закона:

- ❖ закон есть норма права, т. е. общее правило, рассчитанное на неограниченное число случаев
- ❖ норма права исходит непосредственно от государственной власти
- ❖ воля органов государственной власти, творящей норму права, должна выразиться в установленном заранее порядке

**Приказы и
запреты**



**Принудительные и
восполнительные**

**Постоянные
Временные
Переходные**

Применение права. Принципы применения норм права

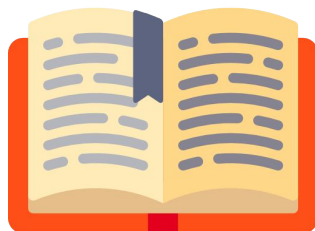


Применение права производится всеми агентами государственной власти, которые выполняют задачу управления на основании действующего права.

НО! Норма права может быть применяема в точном ее значении лишь до тех пор, пока она не приводит к результатам, оскорбляющим чувство справедливости.

Право существует не ради самого себя, не для торжества отвлеченной идеи, а ради живых людей, ввиду насущных интересов жизни.

Пробелы в праве и способы их определения



Что должен делать судья, когда представленный на его обсуждение конкретный случай не разрешается правом вовсе или вполне?

Закон может вменить суду в обязанность приостановить разрешение дела и представить вопрос на рассмотрение законодательной власти

Закон может вменить суду в обязанность разрешить конкретный случай на основании справедливости

Закон может вменить суду в обязанность разрешить конкретный случай по сходству с существующими нормами права – аналогия

Закон может призвать суд к законодательному творчеству



СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

- 1) Шершеневич Г.Ф. Общая теория права. Т. 1. Вып. 1. М., 2005 (по изданию 1910-1912).
- 2) Радько Т.Н. Хрестоматия по теории государства и права. 2015, С. 718