



Теория государства и права
Курс Н.И.Малышевой
2017–2018 учебный год

ПОНЯТИЕ ПРАВА: МНОГООБРАЗИЕ ПОДХОДОВ



ТИП ПРАВОПОНИМАНИЯ

Тип правопонимания – это определенный образ права, характеризуемый совокупностью наиболее общих теоретических признаков права и наиболее общих признаков практического (ценностного) к нему отношения (А.В. Поляков).

Тип правопонимания – совокупность правовых теорий, сходным образом раскрывающих сущность права, а также его связь с человеком, обществом, государством (В.С. Нерсисянц).



О ПРОБЛЕМАХ ПОИСКА ПОНЯТИЯ И ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПРАВА

Правопонимание – представление о том, что есть право, определённое понимание (вариант понимания) данного явления, находящее своё синтетическое выражение в том или ином понятии права (Н.В.Варламова)

Понятие права – это представление о сущности и предназначении права.

Понятие раскрывается через определение.

Теоретические юридические дефиниции являются философскими.

Иммануил Кант: «Юристы и до сих пор ищут дефиницию для своего понятия права».



ПРОБЛЕМА МНОГООБРАЗИЯ ТИПОВ ПРАВОПОНИМАНИЯ

**Характер типа правопонимания определяется
гносеологическими подходами,
аксиологическими предпочтениями,
представлениями о бытии права.**

**Типизация как исследовательская процедура
преследует цель познания сущности изучаемого
явления.**

**Критерий, положенный в основу типологии,
должен обеспечить обособление (или
группировку) сущностно-специфических понятий
права.**



В.С.НЕРСЕСЯНЦ (1938-2005)





В.С.Нерсисянц О ТИПАХ ПРАВОПОНИМАНИЯ

1. В зависимости от типа взаимоотношения между **правом и государством** выделяются **юридический** и **легистский** типы правопонимания.

Примечание: данная типология особенно актуальна при изучении теории права и государства.

2. В зависимости от точки зрения на соотношение **сущности и явления в праве** выделяются **легистский, естественно-правовой** и **либертарно-юридический** типы правопонимания.

Примечание: данная типология особенно актуальна при изучении философии права.



Методологический критерий типологии правопонимания

Позитивистское направление в понимании права (включает в себя легистский, социологический и психологический типы правопонимания).

Метафизическое направление в понимании права (охватывает естественно-правовой и либертарно-юридический типы).

В.В.Лапаева

«Типы правопонимания:
правовая теория и практика»



КЛАССИКА ЗАПАДНОГО ПРАВОПОНИМАНИЯ

Естественное право (в классической традиции выделяют три редакции естественного права): 1. закон природы; 2. Божественный закон; 3. права и свободы человека.

Юридический позитивизм
(этатизм, эксклюзивный позитивизм).

Оба подхода сформировались в рамках классической науки.



ПОСТКЛАССИЧЕСКИЕ ПРАВОВЫЕ ТЕОРИИ

Социологическая школа?

Марксистское правоведение?

Психологическая теория права?

«Возрожденное» естественное право.

Нормативизм.

Инклюзивный юридический позитивизм.

Интегративная юриспруденция.

**Интегральная юриспруденция, например,
коммуникативная теория.**



СОЦИОЛОГИЧЕСКИЙ ПОДХОД

Социологический подход знаменует переходный вариант от классической к неклассической науке.

Представители западной науки:

Е. Эрлих (1862-1922), Р. Паунд (1870-1964).

Представители российской науки:

С.А. Муромцев (1850-1910), Н.М. Коркунов (1853-1904), М.М. Ковалевский (1851-1916).

Право рассматривается как социальное явление, отражающее закономерные условия социального бытия и относительно независимое от государства.

Н.М.КОРКУНОВ





ПСИХОЛОГИЧЕСКАЯ ТЕОРИЯ ПРАВА

«...мы под правом в смысле особого класса реальных феноменов будем разуметь те этические переживания, эмоции которых имеют атрибутивный характер».

Петражицкий Л. И.

Теория права и государства
в связи с теорией нравственности.



ПЕТРАЖИЦИКИЙ Л.И.





«ВОЗРОЖДЕННОЕ» ЕСТЕСТВЕННОЕ ПРАВО

Идея естественного права возрождается на неклассических основаниях.

Идея справедливости соединяется с идеей исторической изменчивости права.

Рудольф Штаммлер (1856-1938) вводит в оборот формулу *«естественного права с изменчивым содержанием»*.

В российской правовой науке эти идеи проводил Павел Иванович Новгородцев (1866–1924).

К современным теориям относят концепции

Г. Радбруха (1878-1949), Л. Фуллера (1902 —1978),

Дж. Ролза (1921-2002), Р. Дворкина (1931-2013),

Дж. Финниса (род. 1940).



МАРКСИСТСКОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ

Марксистская интерпретация права и определение его места в жизни общества с позиций доктрины исторического материализма, разработанной К. Марксом (1818-1883) и Ф. Энгельсом (1820-1895).

Государство и право выступают в марксизме как надстройка над экономическим базисом.

Социальный мир, в котором живет человек, является порождением его деятельности.



НОРМАТИВИЗМ

Ганс Кельзен (1881 – 1973) - основатель правового нормативизма.

«Конкретное действие получает свой специфический юридический смысл... в силу существования некоторой нормы, которая по содержанию соотносится с этим действием, наделяя его правовым значением, так что акт может быть истолкован согласно этой норме».

Право есть принудительный порядок человеческого поведения.

«В своем качестве политической организации государство есть правопорядок».



ИНКЛЮЗИВНЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ПОЗИТИВИЗМ

Инклюзивный (мягкий) юридический позитивизм признает определенную зависимость между условиями действительности правовых норм и их нравственным содержанием.

Герберт Лайонел Адольф Харт (1907—1992) – основатель данного направления:

Право описывается Хартом как единство правил первичных (налагающих обязанности) и вторичных (наделяющих властью, обеспечивающих сохранение и развитие первичных норм). Особый характер и значение здесь имеют «правила признания», формулирующие в различных формах критерии юридического в правовой системе.



ИНТЕГРАЛЬНОЕ ПРАВОПОНИМАНИЕ

На основе выводов, сделанных в рамках различных теорий права, необходимо выделить актуальные идеи и объединить их на основе современной философской методологии.

В современной правовой науке утвердилась идея многоаспектности права.

Задача юриспруденции в XXI в.: продолжение поиска путей формирования нового, **интегрального типа правопонимания (от лат. *integer* – целый), возникающего на основе диалога всех школ и течений в современном правоведении, как западных, так и восточных.**



КОММУНИКАТИВНАЯ ТЕОРИЯ

**Право - психосоциокультурная система.
По А.В. Полякову, право, рассмотренное
как система, представляет собой
основанный на социально признанных и
общеобязательных нормах порядок
отношений, участники которого имеют
взаимообусловленные правомочия и
обязанности.**



КРИТИКА ТЕОРЕТИЗИРОВАННЫХ ПРАВОВЫХ КОНСТРУКЦИЙ

В классической юриспруденции отсутствовал ясный механизм *трансформации* научных положений в практическую плоскость.

«И сегодня «теория» все чаще и чаще поворачивается спиной к юридической практике, чтобы придать самим себе больший вес и представить самих себя в качестве *интеллектуальных конструкций*».

Мелкевик Б.



ЗНАЧЕНИЕ ПОСТКЛАССИЧЕСКОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ТЕОРИИ

Переход к постклассическому правоведению не означает полного разрушения основ классической теории, включая ее составную часть — юридическую догматику. /.../ Постклассическое правоведение, как и классическое естественно-правовое, проблематизирует само понятие права, саму возможность его беспроblemного нахождения в текстуальном пространстве «позитивного». А.В. ПОЛЯКОВ

Постклассика — это изучение механизма действия правовой системы: ее конструирования и воспроизводства практиками людей.... нельзя отрицать универсальности таких модусов бытия права, как мера свободы, формальное равенства, справедливость. Однако конкретное содержание меры свободы, формального равенства и справедливости всегда контекстуально — обусловлено историческими и социокультурными факторами, а потому относительно. И.Л. ЧЕСТНОВ