План

Введение

Сущность права

* + Экономический строй общества и право
  + Классово-волевая природа права
  + Основные теории о сущности и происхождении права

Источники права

Понятие исторического типа права

Тип права в современной России

Заключение

Список литературы

право источник

Введение

Самой большой проблемой при изучении права является попытка определить «что есть право», дать определение понятию «право». И дело не в том, что определение невозможно дать, а в том, что представлений о праве слишком много. Причиной этого феномена является многогранность права, его тесная связь со всеми сторонами общественной жизни. Право – огромный кристалл и каждый описывает лишь ту его грань, которую видит. Сущность права еще не раскрыта до конца, ученые сходятся во мнениях только на главную функцию права – быть нормативно-регулятивной системой общества.

Сущность права

* Экономический строй общества и право

«Нормативно–регулятивная система общества – особая совокупность социальных норм общества, представляющая единое целое для решения задачи упорядочения, регулирования общественных отношений.

Признаки нормативно-регулятивной системы общества:

искусственная система.[[1]](#footnote-1)

Инстинкт продолжения рода и инстинкт самосохранения – два главных инстинкта, присущие всем живым существам. Но человек в отличии от животных обладает разумом, поэтому тысячи лет он пытается найти наиболее эффективный способ выжить и передать себя в потомках. Если судить по тому, что человек – доминантный вид на планете, то он нашел этот способ (способ поведения среди себе подобных). Люди создали искусственную систему – систему свобод, запретов, правил поведения и наказаний и она работает. Система – не идеальна, но эффективна. И название у этой системы – право.

«Право возникает вместе с государством, неразрывно с ним связано, является результатом его деятельности при сложившихся экономических и классовых условиях»[[2]](#footnote-2)

Определяющими факторами для права есть экономический и политический факторы, т.е. экономический и политический строй государства.

На заре времен люди объединились, чтобы выжить перед голодом, холодом и хищниками. Им это удалось, более того они научились выращивать растения, разводить скот, добывать огонь, строить дома. Люди стали жить сытнее и теплее, добывать еды больше, чем могли бы съесть. Еду начали менять на предметы роскоши, развивались ремесла. Произошло разделение труда (крестьяне, скотоводы, ремесленники, купцы). Именно в это время люди осознали, чтобы заработать на хлеб с маслом, не обязательно работать всем вместе и руками, а можно работать лишь головой и одному. Оказалось, что не все люди равны, что можно хитростью, силой завоевать, наторговать себе богатство. Это богатство станет уже не общей, а частной собственностью. И тут выяснилось, что для регулирования жизни в обществе недостаточно обычаев и религиозных табу. Нарушилось ровное течение жизни, возникли первые государства. Общество быстро развивалось, подталкиваемое желанием людей выжить, жить хорошо и дать счастливое детство своим детям. Но люди не могут жить в хаосе, в самой шумной детской игре есть правила. Если же их нет, то их надо выдумать.

Первые законы возникли из обычаев, санкционированных государством, и из правил, сформулированных правительством. Эти правила закрепляли экономические основы государства. Если основной рабочей силой в государстве являются рабы, то нужно оставить им как можно меньше возможностей освободиться и закрепить права их хозяев.

«…..последствия массовых нарушений принципов обмена, закрепленных юридическими нормами, пострашнее любых санкций, которые может применить государство к тем, кто не соблюдает его, государства, предписаний !»[[3]](#footnote-3)

Если бы выпустили на свободу половину рабов Великого Рима, он не стал бы Великой Римской Империей, а государство просто бы развалилось.

* Классово-волевая природа права

«По сущности права можно судить о том, какие цели преследуются и достигаются с помощью юридических средств и чьи интересы выражают законы и правовые нормы, кому служит право в целом»[[4]](#footnote-4)

Отличительною особенностью государства является его деление на классы. Деление может производиться по виду деятельности людей, по происхождению, по способностям, по богатству, национальным или религиозным признакам. Граница между классами может быть размытой или непреодолимой. Главное – это степень влияния на государство и право, которой обладает каждый класс. Большевики сумели свергнуть царя и построить Советский Союз, потому что они сделали ставку на тех, кто был основой экономики Империи: рабочих и крестьян. Большевики стали их идейными лидерами, политической властью. Но до революции простой народ и не осознавал, насколько он важен для страны, и, как можно влиять на власть имущих. Власть имущей в Российской Империи была самодержавная царская семья. А классом, обладающим наибольшим влиянием, были помещики-дворяне, как крупнейшие землевладельцы в стране. Следовательно, основные законы Российской Империи были направлены на утверждение и сохранения прав царя и дворян.

Но право отражает в себе волю не только отдельных индивидуумов, но и всеобщую волю народа. Ведь всегда есть то, что объединяет все классы. В прошлые века этим стержнем была религия. Именно библейские заповеди легли в основу европейского права и были записаны в позитивных законах. Правда богатые и знатные считали, что наказание за грехи для них не должно быть таким суровым, но в какой-то мере интересы и воля всех классов здесь совпадали. Следует отметить, что большинство людей довольно своим положением, как бы низко на ступени социальной иерархии они не стояли. Этим они и проявляют свою волю.

* Основные теории о сущности и происхождении права

Существует множество правовых теорий, но если выделить их основные идеи и суммировать, получится , что большинство идей составляют две антагонистические теории: естественное право и позитивное право. Эти две концепции являются и старейшими в истории.

Первым сформулировал понятие, что есть естественное право, римский юрист Ульпиан. «Естественное право (ius naturale) - это то, которому природа научила все живое : ибо это право присуще только человеческому роду, но и всем животным, которые рождаются на земле и в море, и птицам; сюда относятся сочетание мужчины и женщины, которое мы называем браком, сюда же порождение детей, сюда же воспитание; мы видим, что животные даже дикие обладают знанием этого права.»

Следствием из этого положения Ульпиана должно быть, что человек имеет от рождения право на жизнь, свободу, брак, рождение детей, но тут же следом в Дигестах Ульпиан рассуждает о том, будет ли рабом ребенок, зачатый рабыней.

«Естественное право, т.е. правила поведения, вытекающие из свободной воли как естественного состояния человека и призванные служить мерилом и руководством для положительного законодательства, образцом его усовершенствования»[[5]](#footnote-5)

Последователи естественного права главным образом отстаивают естественные неотчуждаемые права человека: право на жизнь , честь, личную свободу, свободу слова и вероисповедания. Эти права даны человеку Богом или высшими силами природы. А право как система должно быть добрым , беспристрастным и справедливым и определять, насколько справедливы позитивные писаные законы.

Гегель определял идею, душу права как свободу.[[6]](#footnote-6) И эта свобода должна выражаться в праве иметь частную собственность и уважать свободу и частную собственность других людей. Но нормы естественного права не имеют силы, поэтому нужны законы, законодатели и принудительная сила государства.

Естественное право оказало большое влияние на многие современные государства, и их Конституции представляют собой смесь экономических, политических и ценностно-нравственных норм. Так, например, в Конституции нашей страны говориться: «…..чтя память предков, передавших нам любовь и уважение к Отечеству, веру в добро и справедливость….. мы принимаем КОНСТИТУЦИЮ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ» А в главе 1, ст. 2: «Человек , его права и свободы являются высшей ценностью»

Позитивное право включает себя и юридический позитивизм, и нормативистскую теорию. Они были разработаны Джоном Остином и Г. Кельзеном не так давно. Но основы позитивизма заложены с древних времен. Господином всей страны считали Бога, а царь, король, фараон и т.д. был наместником, голосом бога на земле. А веления Бога не обсуждаются, какими они бы ни были, ведь право – это повеления главы или правительства страны».

«….. источником права является только суверенная власть.»[[7]](#footnote-7)

«Право – это возведенная в закон воля господствующего класса» В. И. Ленин.

Представители этой концепции резко расходятся во взглядах с представителями естественной теории. Они считают, что сильная власть важнее признания естественных прав человека и дискуссий , является ли закон положительным с точки зрения морали. Они отождествляют право и писаный закон. Но при всех недостатках позитивного права без него, без конкретных норм, правил поведения, изложенных четким и сухим языком невозможна работа нормативно-регулятивной системы общества.

Источники права

В широком смысле источниками права являются:

1. Материальные источники (условия жизни людей, система производства, обмена и распределения товаров и услуг)

2. Идеальные источники (правовое сознание).

3. Юридические источники – это правила, признаваемые общеобязательными и охраняемые государством.

Право изучает в основном юридические источники. Правила, прежде чем стать общеобязательными, могут возникнуть где угодно, а общеобязательными их делает воля народа или суверена.

Большинство ученых признают источниками права: 1) обычай; 2) судебную практику или судебный прецедент; 3) нормативный договор; 4) нормативно-правовой акт.

1. В настоящее время обычай почти утратил свое значение в странах Европы, в отличии от стран Латинской Америки, Азии и Африки. А в Европе обычай широко используется только в сфере торговли. «Обычаем называется правило поведения, сложившееся вследствие его применения в течение продолжительного времени. Повторяемость определенного поведения в течение продолжительного времени приводит к образованию представлений о его обязательности.»[[8]](#footnote-8)
2. Судебный прецедент или судебная практика представляет собой решение суда по конкретному делу, по которому не существует закона и санкций, что требует от судей толкования юридических норм или правотворчества. Такой прецедент обычно является обязательным при решении аналогичных дел нижестоящими судами. Исторически система прецедентов возникла в Англии и по сей день широко используется в англосаксонских странах. В России суды не имеют правотворческой функции.
3. Нормативный договор - это долговременное соглашение сторон, в котором прописаны общие правила поведения, права и обязанности сторон, целенаправленность соглашения. Широко распространен по всему миру. В России чаще всего используются коллективные договоры. Некоторые авторы выделяют международное право как один из источников национального права. Обычно соглашения, принятые на международном уровне, заключаются в форме нормативного договора.
4. Нормативно-правовой акт – это письменный документ, принятый государственным органом, органом местного самоуправления или главой государства, при составлении документа используются законы логики, четкие формулировки и специальные термины. Имеет общеобязательный характер и предусматривает различного виды санкции при его неисполнении. Среди нормативно-правовых актов выделяют законы и подзаконные акты. Основным законом называют Конституцию. В редких случаях законы могут приниматься народом в ходе референдума.

Кроме того, в качестве источников права могут выступать труды ученых-юристов и религиозные книги. Для мусульманского и индуистского права характерно переплетение с религией и использование в суде текстов религиозных книг.

Исторические типы права

«Исторический тип права – это совокупность наиболее существенных признаков, свойственных правовой системе определенной общественно-экономической формации» [[9]](#footnote-9)

В зависимости от того, воля какого класса является законом выделяют: рабовладельческий, феодальный, буржуазный и социалистический тип права.

Основными задачами рабовладельческого права являлись закрепление частной собственности рабовладельцев, а также охрана основ рабовладельческого государственного строя. Рабовладельческое право юридически закрепляло сословно-классовое неравенство; было тесно связано с религией; правовые нормы представляли собой записи конкретных случаев из судебной практики и не содержат в себе общих правил поведения; рабовладельческому праву свойственен невысокий уровень юридической техники (за исключением римского права). Родилось в Древнем Египте, Вавилоне, Индии, Китае и Древней Греции.

Основной задачей феодального права являлось юридическое оформление и урегулирование права собственности феодалов на землю и другие средства производства. Земля была главным богатством в средние века, поэтому законы были в первую очередь направлены на урегулирование поземельных отношений; существовала судебная система, но она была основана на формальных доказательствах, и инквизиция считала нормальным признание обвиняемого, добытое с помощью пытки; феодальное право – это право сильного; отсутствовала единая система права в масштабах всей страны. Составными частями права были маноральное право, городское, торговое, каноническое и королевское право. Европейскими станами было много позаимствовано из римского права. Существовало в Европе в Средневековье.

Буржуазное право сформировалось в XVII-XIX вв. Основной задачей буржуазного права является охрана капиталистической собственности на землю и средства производства и сохранение свободной рыночной экономики. Буржуазное право не связано с религией; обладает высокой юридической техникой; характеризуется созданием разветвленной отраслевой системы и признанием закона основным источником права. Существует и сейчас в большинстве стран мира.

Социалистическое право считалось в социалистических странах преходящим явлением и представляет собой возведенную в закон волю пролетариата, крестьян и трудовой интеллигенции. На позднем этапе развития социализма право должно было отмереть, так как нужды в регулировании общества больше бы не было. Социалистическое право насыщено идеологией и сильно зависело от государства.

Интересно, что за тип права наличествует сегодня в нашей стране.

Тип права в современной России

Некоторые ученые считают, что сегодня в России существует буржуазный тип права. Но некоторые особенности заставляют усомниться в этом.

Современное буржуазное право характеризуется также демократической формой правления или почти полным урезанием монархической власти. В ст. 1 Конституции РФ сказано: «Российская Федерация – Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления». Уже много лет у зарубежных политологов и экспертов вызывает сомнения именно термин «демократическое». Если в 90-е годы нашу страну называли «частично свободной», то последнее время называют «несвободной» и на то есть основания.

А.А. Горелов выдвинул теорию, что власть в России в ходе истории качается от очень слабой до авторитарной. Причем периоды слабой власти непродолжительны, а авторитарная сильная власть приносила благо, укрепляло государство, пока этот режим не изживал себя, потом наступало «смутное время» развала страны. И цикл повторяется. В настоящее время маятник качнулся в сторону укрепления федеральной власти (отказ от выборности губернаторов; снижение процента явки избирателей, чтобы выборы могли считаться состоявшимися; удлинения срока работы Госдумы и президента до 4 и 6 лет соответственно).

Также у нас наблюдается движение в сторону однопартийности. «Единая Россия» постепенно берет на себя функции КПСС советских времен»[[10]](#footnote-10) Причем вступать в эту партию заставляют «добровольно-принудительно» - как выразился главврач одной больницы , собрав всех врачей, и поставил их перед фактом. Общее число вступивших в «Единую Россию» составляет уже сотни тысяч. Главная идея этой партии сочетание экономической свободы авторитарной власти. Авторитарность и однопартийность – это не признаки демократии.

Что касается экономики, то в России возник новый социально-экономический класс – олигархи. Олигархи – это очень богатые бизнесмены, в руках которых много крупнейших и прибыльнейших предприятий России. Часто богатство нажито нечестным путем, среди олигархов встречаются мафиози и госчиновники. Количество олигархов в России небольшое и вряд ли увеличится. Олигархи стремятся к монопольному бизнесу и внимательно следят за конкурентами. В их интересах ничего не менять в состоянии российской экономики и законодательстве, так как это состояние позволяет зарабатывать большие деньги. Коррумпированность судов и госчиновников, неразвитость малого предпринимательства – все это им на руку.

Кроме того, огромная часть экономики России принадлежит государству (РФ) – 44 % от всей экономики. Правительство и не собиралось приватизировать эту часть экономики, а, учитывая мировой финансовый кризис, государство наоборот увеличивает долю своих акций в банках, например, полностью стал казенным «Россельхозбанк»

Если определять тип права с позиции, интересы какого класса выражает право, то в данном случае это сложно сделать. Наше сегодняшнее право – переходного типа, олигархически-социалистическое право.

Заключение

Ближе всего мне оказались идеи естественного права . На протяжении существования всей человеческой цивилизации идеи свободы, равенства и справедливости не потеряли популярности. Неизвестно, почему это так, но очень убедительный факт. Поэтому я согласна, что именно естественное право должно служить критерием позитивным законам.

«Можно только приблизиться к универсальному правовому началу, однако оно не определяющим, ни самодостаточным, и многие характеризующие право факторы, тенденции, свойства, черты окажутся за пределами соответствующего понимания права».[[11]](#footnote-11)

Возможно, нужно что-то совершенно новое в исследованиях права, революция, новый виток в развитии общества государства и права. Пару лет назад появилась книга известного русского фантаста Романа Злотникова «Виват, Император!». «Виват, Император!» - утопия, книга о возможном будущем России, но написана настолько реалистично, что начинаешь думать, не это ли наше будущее?

Список литературы

Правоведение / под общей редакцией Г.В. Мальцева. - М., 2008

Комаров С.А. Общая теория государства и права.- Питер, 2004

1. Любашиц В.Я., Смоленский М.Б., Шепелев В.И. Теория государства и права. - Ростов-на-Дону. 2006

Мелехин А.В. Теория государства и права. - М. 2007.

Гегель Философия права. - М. 1990

1. Клименко А.В., Румынина В.В. Теория государства и права. - М. 2004
2. Горелов А.А. Политология. - М. 2006
3. Экономика / под редакцией А.С. Булатова – М. 2006
4. Любашиц В.Я. Теория государства и права. – Ростов-на-Дону. 2002
5. Конституция Российской Федерации. – М. 2006

1. Правоведение / под общей редакцией Г.В. Мальцева. М., 2008. С. 144 [↑](#footnote-ref-1)
2. Комаров С.А. Общая теория государства и права. Питер, 2004. С. 47 [↑](#footnote-ref-2)
3. Спиридонов Л.И. Теория государства и права. М. 1999 С. 94 [↑](#footnote-ref-3)
4. Любашиц В.Я., Смоленский М.Б., Шепелев В.И. Теория государства и права. Ростов-на-Дону. 2006 С. 309 [↑](#footnote-ref-4)
5. Мелехин А.В. Теория государства и права. М. 2007. С.190 [↑](#footnote-ref-5)
6. Гегель Философия права. М. 1990 С. 59 [↑](#footnote-ref-6)
7. Мелехин А.В. Теория государства и права. М. 2007. С.144 [↑](#footnote-ref-7)
8. Правоведение / под общей редакцией Г.В. Мальцева. М., 2008. С. 162 [↑](#footnote-ref-8)
9. Клименко А.В., Румынина В.В. Теория государства и права. М. 2004 С.121 [↑](#footnote-ref-9)
10. Горелов А.А. Политология. М. 2006 С. 533 [↑](#footnote-ref-10)
11. Любашиц В.Я., Смоленский М.Б., Шепелев В.И. Теория государства и права. Ростов-на-Дону. 2006 С. 254 [↑](#footnote-ref-11)