**Право и его сущность**

**Основные теории происхождения права**

В теории права существует множество самых разнообразных подходов к проблеме происхождения права. Рассмотрим некоторые из них.

**Естественно-правовая теория.** Сторонники этой теории убеждены, что, кроме устанавливаемого государством права, существуют и естественные права, присущие человеку от рождения. Их никто (ни общество, ни государство) человеку не дарует. Они являются условиями существования человека, его жизнедеятельности. В числе таких прав - право на жизнь, здоровье и другие неотчуждаемые права. Следовательно, утверждала эта теория, естественные права - это высшие права по отношению к позитивному праву (законам, обычаям, прецедентам), это права, воплощающие в себе разум и вечную справедливость. Теория естественного права, таким образом, снимала по существу проблему происхождения права, делая упор на изначальном присутствии у человека как социального существа определенной суммы прав. Она разрывала взаимосвязь между возникновением государства и права.

**Теологическая теория** происхождения права. В основу этой теории положен тезис о том, что существует высший божественный закон и естественное право, которые составляют основу действующего права. В своем объяснении происхождения права эта теория опиралась на религиозные книги, прежде всего на Библию, где утверждалось, что основные законы (заповеди Моисея) были даны человечеству Богом. Вот как об этом, например, говорится в Библии: Моисей возопил к Господу, и Господь показал ему дерево, и он бросил его в воду, и вода сделалась сладкою. Там Бог дал народу устав и закон, и там испытывал его. Законы современного государства освещаются божественной силой и авторитетом.

**Историческая школа права** сложилась в первой половине XIX века в Германии. В работах Савиньи, его сторонников основное внимание уделялось обычному праву, множеству локальных правовых систем тогдашней Европы. Согласно взглядам сторонников исторической школы, право не создается законодателями, оно появляется самопроизвольно в результате развития народного духа, примерно так же, как появляется язык. Ученые правоведы должны уметь уловить и выразить проявления правового народного духа, изложить его положения в юридических формулах, а законодатель, найдя готовое право, должен его превратить в действующее законодательство. Право, по Савиньи, - продукт развития народного духа. Историческая школа права утверждала, что право - объективный результат исторического развития. Критики исторической школы видели ее недостаток в нечеткости понятия народный дух.

**Марксистская теория** происхождения права основывается на материалистическом подходе к процессу происхождения права. Согласно этой теории, неразрывной является связь права с государством, с экономическим строем, с классовыми структурами, с принуждением и насилием. Именно в рамках этой теории утверждалось, что право - ничто без аппарата, способного принудить к исполнению норм права. Тем самым исключалась самоценность права как глубинного пласта регулятивной системы, обеспечивающей жизнедеятельность общества, насаждалась репрессивная, карательная, принудительная функция права (функция насилия). В марксистской теории утверждается, что классовый характер норм права, вытеснивших собой старые родовые обычаи, выражен ярко и открыто. С появлением частной собственности и образованием классов правила поведения стали отражать и закреплять общественное неравенство. А с возникновением классового деления общества и образованием государства появились правила поведения, исполнение которых обеспечивалось всей силой государственного принуждения. Все это, разумеется, имело место в реальности и может подтверждаться примерами из истории народов и государств. Но и преувеличение этих процессов, затушевывание иных, более глубинных и общих факторов

правообразования, является искажением действительности, уходом от признания и объяснения общесоциальных закономерностей происхождения права. Достижениями марксистской теории происхождения права является проведение принципа историзма, подход к появлению права как социального института, рожденного потребностями материальной жизни общества, связь права с классовыми структурами и классовыми интересами, ряд других положений - все это, несомненно, является большим продвижением теоретико-правовой мысли.

**Понятия, функции и принципы права**

**Право** как нормативно-регулятивная система есть совокупность норм, идей и отношений, которая устанавливает поддерживаемый средствами власти порядок организации, контроля и защиты человеческого поведения. Под правом можно понимать систему нормативных установок, опирающихся на идеи человеческой справедливости и свободы, выраженная большей частью в законодательстве и регулирующая общественные отношения. Праву присущи следующие признаки: всеобщность, нормативность, общеобязательность, государственная га рантированность, определенность содержания, выраженность в законах и иных источниках и некоторые другие. Эти признаки принадлежат так называемому позитивному, положительному праву, которое преимущественно выражено в законодательстве. Это право связано с государством, что и предопределяет большинство его свойств. Рассмотрим основополагающие признаки права. Право представляет собой возведенную в закон волю.

**Воля** - это сознательно обусловленное и психофизическое состояние человека, выраженное в целенаправленном поведении.

# Воля отражает потребности и интересы человека. Они оп

ределяют направленность воли, ее содержание. Воля пронизывает всю деятельность человека, все его целенаправленное поведение во всех сферах жизни, в том числе и в правовой сфере. Процесс возведения воли в закон представляет собой оформление ее определенным образом, издание законодательными органами обязательных нормативных предписаний. Право в этом случае получает государственное освещение или санкционирование. Истории политико-правовой мысли известны разные ответы на вопрос, чья воля получает закрепление в законе: обще-народная, определенного господствующего класса, социальной группы и даже одного человека. Анализируя содержание воли и сопоставляя его с идеями справедливости и свободы, можно сделать вывод о сущности права, о его прогрессивном значении. Так, например, социологический подход к праву предполагает, что государство в лице своих законодательных органов возводит в закон существующие вне зависимости от государства идеи справедливости и свободы.

Праву присущ такой признак как **формальная определенность.** Она проявляется в четкости, однозначности законодательных предписаний. Достигается это с помощью правовых понятий, их определений, выработанных столетиями правил законодательной техники. Именно поэтому субъекты права знают границы правомерного поведения, свои права и свободы, обязанности, размер и вид ответственности за совершенное правонарушение. Формальная определенность позволяет внести строгость и четкость в общественный порядок, избежать произвольного толкования и применения юридических норм.

**Системность права** означает, что нормы права для выполнения своих функций составляют взаимосогласованную, связанную систему. Системность в право вносится законодательством. Законодатель, закрепляя в предписаниях новые юридические нормы, обязательно должен согласовывать их с уже существующими. Только системное, непротиворечивое, официально существующее право способно выполнить стоящие перед ним задачи. Эффективность права находится в прямой зависимости от его системности.

**Динамизм права** проявляется в подвижности, возможности быстрого изменения законодательных положений. Это свойство права наиболее наглядно проявляется в период бурных социально-экономических и политических преобразований. Именно тогда интенсивно меняются и отменяются устаревшие нормативные правовые акты, активно разрабатываются и принимаются новые. Этот признак может входить в некоторое противоречие с требованием стабильности права, но постепенное развитие права не должно обострять указанные два принципа.

Право представляет собой **равный масштаб свободы** по отношению к разным людям. Благодаря данному принципу право может выполнять важные социальные функции, проводить равенство всех людей перед законом и судом. Идея социальной справедливости также опосредуется правом. Важным признаком позитивного права является **охрана государством,** которое поддерживает право своим авторитетом и принудительной силой. Далеко не все нормы права соблюдаются и исполняются исключительно добро-вольно, в силу внутреннего убеждения. Часть населения подчиняется требованиям предписаний лишь потому, что опасается применения государством санкций. Государственная охрана правовых норм включает в себя государственное принуждение, различные организационные, технические и воспитательные, превентивные (предупредительные) меры государственных органов по соблюдению и исполнению гражданами юридических норм. Эти меры позволяют стабилизировать правовой порядок в обществе. Праву свойственна **всеобщность, нормативность.** Право через свою документальную форму способно делать те или иные общие правила обязательными для всех в стране, на данной территории.

**Признак письменности** характеризует право именно как институционное образование, так как этот признак характеризует право как явление, имеющее определенные внешние формы выражения и внутреннюю структуру. Таким образом, право обладает целым рядом признаков, которые позволяют его отделять от иных социальных норм, в частности, моральных и религиозных.

Различение публичного и частного права осуществляется по нескольким критериям. Один из них - сфераинтересов правовой защиты. Публичное право имеет в видуинтересы государства как целого, а частное право - интересы индивида. В качестве критерия может использоваться способ судебной защиты. Публичное право охраняется в порядке уголовного или административного производства по инициативе государственного органа. Частное право - по инициативе лица в порядке гражданского производства. В сфере публичного права государство своими нормами определяет роль каждого субъекта, его права и обязанности по отношению к государству как к целостному образованию. В сфере частного права юридически значимые решения принимаются множеством лиц, действующих самостоятельно.

**Функции права** представляют собой направления его воздействия на поведение людей путем нормативного закрепления и охраны предпосылок социально значимой деятельности субъектов. Можно выделить следующие виды функций права.

**Социальная функция** права проявляется в том, что право закрепляет условия свободной деятельности человека в сфере семьи, быта, культуры. Охраняя жизнь, честь, достоинство, неприкосновенность личности, гарантируя ей доступ к достижениям культуры и образованию, право тем самым обеспечивает предпосылки для его нормального и всестороннего развития. Иными словами, здесь право опосредует производство самого человека, продолжение его вида. **Экономическая функция** права проявляется в правовом закреплении основ свободной деятельности личности, ее материальную и интеллектуальную собственность, гарантирует возможность владения, пользования и распоряжения принадлежащим ей имуществом, обеспечивает свободу предпринимательства, договоров, завещаний и т.п. По-средством экономической функции опосредуется производство, распределение, обмен и потребление материальных благ, осуществляемые индивидами по своему усмотрению.

**Политическая функция** права проявляется в обеспечении правом участия личности в делах общества, ее возможности объединяться с другими в общественные организации и партии, лично или через выборных лиц влиять на содержание принимаемых государственными органами политических решений, гарантирует разные способы выражения отношения человека к деятельности государства. Право опосредует политическую свободу, отношения людей в сфере борьбы за власть, участие граждан в ее распределении и осуществлении.

**Воспитательная функция** выполняется правом посредством описания в диспозициях правовых норм моделей необходимого или дозволенного поведения людей. Санкция нормы оказывает воспитательное воздействие путем установления мер воздействия на правонарушителей.

Право выполняет **специально-юридические функции.**

К ним относятся регулятивная и охранительная функции. **Регулятивная функция** - это такое направление правового воздействия, которое призвано обеспечить четкую организацию общественных отношений, их функционирование и развитие в соответствии с потребностями общественного прогресса. Регулятивная функция реализуется путем закрепления этих отношений в нормативных правовых актах (регулятивная статическая функция), а также с помощью данной функции право обеспечивает высокую степень свободы и организованности общественных отношений, их постоянное совершенствование и развитие (регулятивная динамическая). **Охранительная функция** права направлена на охрану положительных и вытеснение вредных для общества отношений, на пресечение и предотвращение противоправного поведения. Охранительное воздействие выражается в определении запретов на совершение противоправных деяний, в установлении юридических санкций за совершение указанных деяний, в непосредственном применении юридических санкций к лицам, совершившим правонарушение. Одни отрасли права содержат нормы преимущественно регулятивного характера, как, например, гражданское, трудовое, земельное право. Другие отрасли выполняют в большей степени охранительную функцию, например, уголовное право.

**Система права. Основные отрасли системы российского права**

**Соотношение системы права и системы законодательства**

**Конституция РФ: общие характеристики**

Предполагается, что термин конституция происходит от латинского слова constitutio - устанавливаю, учреждаю. Конституции, в современном смысле этого слова, возникли в конце XVIII в. Первая конституция, действующая до настоящего времени, появилась в 1787 г. в США. В 90-е годы XVIII века были приняты конституции во Франции (1791 и 1793 гг.) и Польше (1793 г.). Сегодня большинство стран мира имеют конституции. Конституция - это особый акт в правовой системе государства. Она обладает высшей юридической силой и регулирует основы организации государства и: общества, а также взаимоотношения государства и гражданина. Конституция обладает учредительным характером, что проявляется в том, что она выступает первоосновой, ее положения являются фундаментом, основанием для всех правовых норм страны, а также создают систему государственных органов.

Конституция имеет важную социально-политическую сущность, которая отражает соотношение политических сил в обществе, баланс социальных интересов. Конституция является общественным компромиссом, в котором согласованы политические интересы, представленные различными политическими силами.

Основополагающим юридическим свойством конституции является ее верховенство в системе нормативных правовых актов. Это означает, что любой правовой акт должен соответствовать конституции. Конституция должна обеспечивать целостность, единство, непротиворечивость всей системы правовых актов.

Конституция имеет особый предмет правового регулирования - наиболее важные общественные отношения. Она учреждает основные институты государства, статус гражданина и тем самым влияет на содержание всей право-творческой деятельности. В конституции устанавливается система правовых актов, определяется их предмет и порядок принятия.

Под **конституцией** в любой стране понимается основной закон государства, имеющий высшую юридическую силу и регулирующий наиболее важные общественные отношения: объем прав и свобод человека **и** гражданина, устройство общества и государства, механизм осуществления государственной власти и местного самоуправления. Конституции разделяются на писаные и неписаные. Кодифицированные конституции представляют собой единый правовой документ, занимающий доминирующее положение в правовой системе как по своему содержанию, так и по форме. Некодифицированные конституции – это совокупность отдельных конституционных законов и обычаев, взаимосвязанных между собой и выполняющих роль основного закона страны.

Конституция имеет формально-юридическую и содержательную сторону. Характер соотношения конституции фактической (конституционного строя) и юридической (правового акта особой юридической силы) дает основания для вывода о фиктивности или реальности конституции.

Первая Конституция в России была принята в 1918 году. Затем - 1925, 1937 и 1978 гг. Несмотря на ряд отличительных моментов, они имели много общего, так как исходили из тезиса о преимуществе социализма как общественной системы, закрепляли приоритет государственной формы собственности, планово-регулируемой экономики, систему советов народных депутатов и построены на принципе демократического централизма. Действующая Конституция РФ была принята 12 декабря 1993 года всенародным голосованием (референдумом). Российская Конституция как по форме, так и по содержанию существенно отличается от своих предшественниц.

*Принципы и юридические свойства Конституции РФ*

Так, приоритет прав и свобод человека, как основной принцип правового государства, выразился в том, что соответствующая глава в тексте Конституции предшествует главам об органах государственной власти.

Конституция РФ состоит из 9 глав:

Основы конституционного строя.

Права и свободы человека и гражданина.

Федеративное устройство.

Президент.

Федеральное Собрание.

Правительство.

Судебная власть.

Местное самоуправление.

Конституционные поправки и пересмотр Конституции.

**Принципы и юридические свойства Конституции РФ**

Основное социальное содержание Конституции России определяется ее принципами. Назовем основные **принципы:** приоритет прав и свобод человека и гражданина над иными ценностями общества и государства; народный суверенитет; государственный суверенитет; федерализм; раз-деление властей; экономическая свобода; многообразие форм собственности; единство экономического пространства; гарантирование местного самоуправления и другие. Рассмотрим некоторые принципы.

Основополагающим по отношению ко всем остальным положениям Конституции является **принцип приоритета** прав и свобод человека и гражданина. Статья 2 Конституции России провозглашает человека, его права и свободы высшей ценностью и устанавливает обязанность государства признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина. Эти ценности не устанавливаются законодателем, они должны гарантироваться, соблюдаться и защищаться государством как уже существующие. Основные права и свободы человека объявляются неотчуждаемыми и принадлежащими человеку от рождения.

Принцип народного суверенитета означает, что многонациональный народ России является единственным источником власти и носителем суверенитета в нашем государстве. Народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и местного самоуправления. Высшим непосредственным выражением власти народа является референдум и свободные выборы.

Перечисленные принципы являются одновременно и **основами конституционного строя** Российской Федерации. Это означает, что они определяют содержание, главный смысл не только Конституции, но и устройство общества и государства в целом.

Конституция обладает рядом юридических свойств. Наиболее значимым из них является ее **наивысшая юридическая сила.** Это положение закреплено в ст. 15 Конституции РФ: Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется **на** всей территории РФ. Законы и иные правовые акты, принимаемые в РФ, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.

Высшая сила конституционных норм означает, что, **в** случае противоречия между нормами Конституции и иными законами, действуют нормы Основного закона.

Конституция выделяется особым **юридическим** содержанием. Особенность Конституции РФ состоит в предмете правового регулирования — основы организации государства и общества. Конституция формулирует целостное представление о государстве, положении в нем личности.

Юридическим свойством Конституции является особый, по сравнению с остальными законами, **порядок изменения и пересмотра.**

Конституция обладает повышенной, по сравнению с другими нормативными актами, охраной, защитой ее предписаний со стороны государства. Эту задачу выполняет система конституционного контроля и надзора, в осуществлении которых особая роль принадлежит Конституционному Суду РФ.

*Развитие Конституции РФ*

§ 3. Развитие Конституции РФ. Поправки и пересмотр Конституции России Развитие Конституции РФ осуществляется посредством принятия федеральных конституционных законов. К настоящему времени в развитие Конституции России приняты следующие конституционные законы: Об арбитражных судах в РФ, О референдуме РФ, О судебной системе РФ, Об уполномоченном по правам человека в РФ, О Правительстве РФ, О военных судах РФ, О Конституционном Суде РФ, О чрезвычайном положении, О государственном гимне РФ, О государственном гербе РФ. Развитие Конституции РФ может осуществляться путем внесения в нее изменений и дополнений. В зависимости от того, какие нормы подлежат пересмотру, выделяют четыре способа изменения текста Конституции РФ. Первый, упрощенный способ предусмотрен для внесения изменений в ст. 65 Конституции РФ. В случае изменения наименования субъекта Федерации, новое наименование подлежит включению в ст. 65 Конституции РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 137 Конституции РФ изменения (второй путь) вносятся на основании федерального конституционного закона о принятии в Российскую Федерацию и об образовании в ее составе нового субъекта Российской Федерации, об изменении конституционно-правового статуса субъекта РФ.

Третий по степени сложности путь предусмотрен для внесения поправок к главам с 3 по 8 Конституции РФ. Они принимаются в форме закона РФ.

Это порядок описан в теме № 7 настоящего пособия.

Наиболее сложной является процедура пересмотра глав 1, 2 и 9 Конституции РФ. Частью 2 ст. 135 Конституции РФ установлено, что если предложение о пересмотре положений глав 1, 2 и 9 Конституции будет поддержано тремя пятыми голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, то в соответствии с федеральным конституционным законом созывается Конституционное Собрание. Оно подтверждает неизменность Конституции РФ либо разрабатывает проект новой Конституции РФ, который принимается Конституционным Собранием двумя третями голосов от общего числа его членов или выносится на всенародное голосование.

При проведении всенародного голосования Конституция РФ считается принятой, если за нее проголосовало более половины избирателей.