**1.Общие вопросы понимания права и их значение для практической деятельности**

Право как категория философии и теории, будучи наполненной реальным содер-жанием, выполняет инструментальную роль. Можно спорить о том, что есть право, какую реальность оно отражает, можно по-разному осмысливать происхождение пра-ва, расходиться во мнениях о сущности и назначении права и так далее, но если воп-рос ставиться в практическую плоскость, следует искать единую точку отсчёта, еди-ный взгляд, одну позицию. Действительно, если правом руководствуются граждане, если юрист-практик обращается к праву для вынесения правильного решения, если право позволяет соизмерять действия граждан и должностных лиц, если это всеоб-щий масштаб поведения, то должна быть полная определённость хотя бы в одном-к каким источникам следует обращаться, из каких источников черпать решение.

Право утратило бы свою ценность, перестало бы выполнять свою роль по стаби-лизации и упорядочению общественных связей, если бы понималось всеми по-разно-му. Определённость в понимании права-исходное начало определённости и порядка в общественных отношениях.

В разных частях света, в группах государств или в отдельно взятой стране исто-рически складывалась своя система права. Обстоятельства места, времени и условий развития тех или других народов объективно формировали свои источники права. Вместе с тем на каждом отдельном отрезке времени и при каждой специфической си-туации в действии вступало конвенционное начало, которое в числе других субъек-

тивных моментов способствовало единообразию в представлениях о праве.

Существующие в мире правовые системы и правовые семьи наглядно иллюстри-руют сказанное. Граждане при переезде из одной страны в другую быстрее адаптиру-ются к жизни, а юристы без больших усилий могут осуществлять судейскую деятель-ность, если правовые системы этих стран родственны. Единое понимание права спо-собствует экономической и культурной интеграции народов Европы, сближению на-родов разных континентов.

Возникает вопрос: почему в нашей стране сегодня налицо различные подходы к пониманию права? Вряд ли кто-то заинтересован в этом и сознательно к этому стре-миться. Можно предположить(и история знает такое), что в сознательном запутыва-нии вопроса для кого-нибудь заключается свой интерес, однако главная причина сос-тоит скорее всего в том, что старое понимание права перестало “работать”. “Теневые отношения” породили “теневое право”. То, что считалось правом официально, оста-лось без должного использования и применения. Писаное право утратило ценность. Разразился кризис законности, когда общество начало тяготиться собственными зако-нами, когда последние стали невыносимыми как для обездоленных, так и для власть имущих. Рассогласование между жизнью и правом не могло остаться незамеченным. Поиск подходов к новому пониманию права следует расценивать и как бессилие тео-ретиков изменить что-либо в существующей действительности, и как стремление легализовать(оправдать) отношения, складывающиеся помимо(или вопреки) офи-циальных форм и структур.

Разные подходы к праву согласуются с демократизацией общества, в частности с признанием плюрализма мнений. Разные силы, общественные движения и партии мо-гут иметь свои взгляды на нашу жизнь, на системы вообще и право в частности.

По мере того как открывались “ железные занавесы” и рушились “берлинские стены”, глубже стали осмысливаться буржуазные правовые системы, допускающие иные трактовки права. Этому способствовали также освобождение от идеологичес-ких догм, обращение к истории. Последняя, как оказалось, отличалась многообразием в понимании права.

Новый импульс к поиску того, что есть(что представляет собой) право, даёт ориентация на построение правового государства. Доктрина правового государства и теория “государства и права” изначально ориентировались на установление соответ-ствия между законом и правом, на подчинённое положение актов государственной власти.

В ракурсе формирования правового государства становится очевидным значение рассматриваемого вопроса для практической деятельности. Что охранять, чему под-чиняться и что игнорировать-эти вопросы встают перед каждым практическим работ-ником.

В общей форме можно сказать одно: для правоприменителей и рядовых граждан имеют значение изданные в надлежащем порядке, сохраняющие юридическую силу законы и подзаконные акты. Для субъектов правотворчества, для творцов законов важно отыскать право.

Существует гносеологическая причина разных подходов к праву. В процессе познания всегда существует возможность увлечься какой-то одной стороной явления, превознести её, не заметить других или пренебречь ими. Отсюда разные определения права, что само по себе даже неплохо, если при этом не искажается общая картина,ес-ли такое одностороннее определение не претендует заменить все другие, стать единс-твенно правильным, играть роль всеобщего.

Для глубокого познания права все определения, если они отражают хоть какую-то часть реалии, полезны. Для практического использования пригодно единое пони-мание права.

**2.Сущность права. Признаки права**

Вопрос о том, что есть право, в чём его сущность, традиционно рассматривается в теоретической юриспруденции в качестве основного. Но, как было отмечено, с те-чением времени понятие права менялось. Так, для Аристотеля право-это политичес-кая справедливость, для средневековых учёных-божественное установление, для Ж.-Ж. Руссо-общая воля, Р.Иеринга-защищённый интерес, для Л.Петражицкого-импера-тивно-атрибутивные эмоции, для представителей юридического позитивизма право есть веление, приказ государства и т.д.

Многозначность определений права, неутихающие споры о его существе привели исследователей к пессимистическому выводу, что сущность права познать нельзя. Очевидно, поэтому, поправляя И.Канта, который сетовал, что юристы столетиями ищут определение права, русский теоретик права Н.Н.Алексеев заметил:”Юристы ни-когда не найдут определение права, как естествоиспытатели не ответят на вопрос, что такое природа вообще”.

Действительно, мы уже убедились, что проблема правопонимания в достаточной мере сложна. Ведь в праве находят выражение самые разнообразные отношения и ин-тересы людей, оно имеет различные формы проявления в зависимости от характера экономичаского развития общества, его социальной структуры, уровня культуры, ис-торических традиций. Право напрямую связано с природой человека, его жизнедея-тельностью, оно непосредственным образом вторгается в сферу поведения и поступ-ков человека, дозирует объём его свободы, воздействует на характер и способы удов-летворения различных потребностей как отдельными индивидами, так и общностями людей.

Итак, какова же природа права, в чём, иначе говоря, заключена его сущность? Из-вестно, что сущностью любого предмета, явления философия считает совокупность наиболее важных, решающих, устойчивых свойств и отношений, составляющих их основу, определяющих природу и выражающих самые необходимые, глубинные свя-зи и отношения предмета, явления, которыми определяются все остальные их свойст-ва и признаки. Сущность права-это главная, внутренняя, относительно устойчивая качественная основа права, которая отражает его истинную природу и назначение в обществе. Регулятивная природа права определяется тем, что оно отличается воле-вым характером.В истории правовой мысли это обстоятельство подмечено уже давно. Так, уже Гуго Гроцкий, голландский государственный деятель и философ эпохи Про-свещения, отмечал, что “право имеет своим источником волю”. Эта конструктивная мысль поддерживается и в современной юридической литературе.

Если учесть, что в понимании психологов воля есть сознательная целеустремлён-ность, активность человека, проявляющаяся в действиях, то можно заключить, что признание волевого характера права позволяет наиболее точно отобразить социально психологический механизм действия права. Принципиально важным в связи с этим является уяснение того, чья воля находит выражение в праве, интересы каких социа-льных групп и слоёв населения оно защищает, сущность права, таким образом, отра-жает основную, решающую его связь с социальной структурой и материально произ-водственными отношениями, социально-культурными условиями, приоритетами и ценностями человеческой личности.

Итак, сущность права-это обусловленная материальными и социально-культур-ными условиями жизнедеятельности общества, характером классов, социальных групп населения, отдельных индивидов общая воля как результат согласования, соче-тания частных или специфических интересов, выраженная в законе либо иным спосо-бом признаваемая государством и выступающая вследствие этого общим(общесоциа-льным) масштабом, мерой(регулятором) поведения и деятельности людей.

Признание общей воли сущностью права выделяет право среди иных норматив-ных регуляторов, придаёт ему качество общесоциального регулятора, инструмента достижения общественного согласия и социального мира в обществе. Понимание во-ли в праве при таком подходе исключает сведение права к орудию насилия, средству подавления индивидуальной воли.

Воля, закрепляемая в праве, официально удостоверяется и обеспечивается госу-дарственной властью; отвечает требованиям нормативности; имеет специфические формы внешнего выражения(закон, судебный прецедент, нормативный договор, пра-вовой обычай и т.д.); является результатом согласования интересов участников регу-лируемых отношений и в силу этого выступает именно общей волей, в той или иной мере приемлема для них; соответствует прогрессивным идеям права и др. Соответст-вие общей воли этим требованиям придаёт ей характер всеобщей, государственной воли, вследствие чего право приобретает качество реально действующего феномена, утверждается как господствующая система нормативного регулирования.

Для понимания природы права принципиально важно иметь в виду следующее: право выступает в форме (1) идей, представлений; (2) юридических предписаний(ве-лений или установлений), исходящих от государства, и (3) действий или отношений, в которых реализуются идеи, принципы и предписания права. В теоретической юрис-пруденции с давних пор ведутся споры о том, что следует признавать важнейшим элементом права-идеи, нормы или действия (отношения).

Опасность одностороннего подхода к праву-узконормативного или широкого-сейчас очевидна. Только интегративный подход позволяет отразить в праве как нор-мативные свойства, так и его деятельностный характер. В таком аспекте право предс-танет реальной силой общества, противоречащей произволу и беспорядку. Точнее высвечивается роль государства по отношению к праву-оно не “проиводит” право,но обеспечивает его на всех стадиях бытия права. Данный подход позволяет более точно подойти к оценке соотношения объективного и субъективного в праве, осмыслить роль фактической правовой деятельности в правообразовательном процессе, а следо-вательно, и природу так называемого фактического права, не отторгая и не относя к “предправовым” факторам то, что изначально наделено правовыми свойствами.

Утверждение интегративного подхода к праву имеет важное мировозренченское значение, ориентируя массовое и профессиональное правосознание на понимание то-го, что правовое регулирование отношений и поступков возможно лишь там, где объ-ективно существуют доказуемость и исполнимость прав и обязанностей средствами юридического процесса, что действие права предполагает определённые условия,тре-буемые ресурсы, наличие специальных структур, способных применять право и при необходимости принуждать к его исполнению.

Итак, по своей сущности право выражает согласованную волю участников регу-лируемых отношений, приоритеты и ценности личности и вследствие этого выступа-ет мерой свободы и ответственности индивидов и их коллективов, средством цивили-зованного удовлетворения ими разнообразных интересов и потребностей.

С учётом существенных свойств целесообразно отметить следующие признаки права.

1. ***Право есть система нормативного регулирования, основанная на учёте интересов различных слоёв общества, на их согласии и компромиссах*.** Соответствие права согласованным интересам или общая воля придаёт ему реальность, а в конечном счёте социальный вес. И, напротив, если нормативные требования не выражают общей воли, то никакими механизмами, включая принудительную силу государства, нельзя обеспечить их полное исполнение. Выражение в праве согласованных интересов участников регулируемых отношений придаёт ему обязательность, всеобщность, утверждает в качестве господствующей системы нормативного регулирования.
2. ***Право есть мера, масштаб свободы и поведения человека***. В указанном аспекте право отражает: а) меру полноты(объёма), доступности, реальности прав, свобод личности, возможностей для её инициативного поведения; б) меру допустимых ограничений свобод человека. Заметим, что уже в Декларации прав человека и гражданина 1789г. (ст.4) было зафиксировано: ”Свобода состоит в возможности делать всё, что не вредит другому: таким образом, осуществление естественных прав человека ограничено лишь теми границами, которые обеспечивают другим членам общества пользование этими же правами”.
3. ***Нормативность есть исходное и основополагающее свойство права, придающее ему качество специфического регулятора, координатора деятельности людей.*** Нормативность выражается через систему регулятивных средств различного уровня. Наибольшей формально-юридической определённостью характеризуются нормы-предписания-юридические установления, исходящие от государства. В то же время им присущи и издержки. Они обладают гораздо меньшим уровнем нормативности в сравнении с принципами права, всегда требуют официального удовлетворения в правотворческих актах. Наиболее универсальным регулятором выступают принципы права, которые характери-зуются высоким уровнем нормативности и не обязательно требуют закрепле-ния в социальных актах.

Правом при определённых условиях могут признаваться фактические действия участников правоотношений, которые отличаются качеством нормативности, т.е. объективно необходимы, отвечают характеру прогрессивной человеческой деятель-ности, типичны для данных условий, приносят социально полезный результат; явля-ются источником, порождающим взаимовыгодные партнёрские отношения между субъектами общения; не связаны с нарушением юридических запретов и использова-нием неправомерных средств для достижения фактического результата; исключают причинение вреда общему интересу, правам граждан; могут быть подтверждены в ус-тановленном порядке как правомерные; связаны с правовой обязанностью субъектов этих действий.

4) ***Право обеспечивается государственной властью.*** Государство участвует в правообразовании, в охране права.

1. ***Право есть реально действующая система нормативной регуляции.*** Право существует,”напоминает” о себе постольку, поскольку оно действует, т.е. отображается в сознании, психике людей, осуществляется в их практических действиях.
2. ***Право тождественно закону.*** Законодательство выступает одной из форм выражения права. Закон (иной нормативный акт государства), не отвечающей идеям права, его природе, ценностям и приоритетам личности, может в уста-новленном порядке признаваться недействительным и, следовательно, в этом случае правом не является.

**3.Функции права**

Функции права-это основные юридического воздействия на общественные отно-шения, определяемые сущностью и социальным назначением права в жизни общест-ва.

Соответственно этому можно отметить следующие особенности функций права.

а) Функции права производны от его сущности и определяются назначением права в обществе. Функции-это “свечение” сущности права в общественных отношениях.

б) Функции права-это направления его воздействия на общественные отношения, потребность в осуществлении которых порождает необходимость существования права как социального явления.

в) Функции выражают наиболее существенные, главные черты права и направлены на осуществление коренных задач, стоящих перед правом на данном этапе развития общества.

г) Функции права представляют направления его активного действия, упорядочиваю-щего определённый вид общественных отношений. Поэтому одним из важнейших признаков функций права является их динамизм, движение, действие. Ещё Гёте гово-рил: “Функция-это существование, мыслимое нами в действительности”.

д) Постоянство как необходимый признак функции характеризует непрерывность, длительность её действия.

**Классификация функций права и их характеристика.** В известной степени условно можно выделить две группы критериев, которые лежат в основе дифферен-циации функций права:1) внешние, в соответствии с которыми выделяют так называ-емые социальные функции права, и 2) внутренние. Последние вытекают из самой природы права, способов его воздействия на поведение людей, особенностей форм реализации. В этом случае выделяют регулятивную и охранительную функции права.

Регулятивная и охранительная функции-это имманентные праву функции, кото-рые определяют необходимость его существования как социального института об-щества.

Особенности регулятивной функции заключаются прежде всего в установлении позитивных правил поведения, в организации общественных отношений, в координа-ции социальных взаимосвязей. В рамках этой функции выделяют две её разновиднос-ти (подфункции)-регулятивную статическую и регулятивно динамическую(С.С.Алек-сеев).

Регулятивная статическая функция выражается в воздействии права на общест-венные отношения путём их закрепления в тех или иных правовых институтах. В этом состоит одно из назначений правового регулирования.Право прежде всего юри-дически закрепляет, возводит в разряд чётко урегулированных те общественные от-ношения, которые представляют собой основу нормального, стабильного существо-вания общества,соответствуют интересам его большинства и выражают общую волю.

Решающее значение в проведении статической функции принадлежит ипститу-там права собственности, институтам политических прав и свобод граждан. Отчётли-во данная функция выражена в авторском, избирательном праве и др.

Регулятивно динамическая функция выражается в воздействии права на общест-венные отношения путём оформления их движения (динамики). Она воплощена в ин-ститутах гражданского, административного,трудового права, опосредующих хозяйст-венные процессы в экономике, и др. сферах.

Наиболее характерными путями (способами) осуществления регулятивной функ-ции права являются:

-определение посредством норм права праводееспособности граждан;

-закрепление и изменение правового статуса граждан;

-определение компетенции государственных органов, полномочий должностных лиц;

-установление правового статуса юридических лиц;

-определение юридических фактов, связанных с возникновением, изменением и прек-ращеним правоотношений;

-установление конкретной правовой связи между субъектами права (регулятивные правоотношения);

-определение оптимального типа правового регулирования (общедозволительного, разрешительного) применительно к конкретным общественным отношениям.

С учётом сказанного регулятивную функцию права можно определить как обус-ловленное социальным назначением направление правового воздействия, выражаю-щееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права в целях закрепле-ния и содействия развитию отношений, соответствующих интересам общества, госу-дарства и граждан.

Охранительная функция права-это обусловленное социальным назначением нап-равление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых, наиболее важных экономических, политических, национальных, личных отношений, их непре-косновенность и сообразно этому на вытеснение отношений, чуждых данному строю.

Специфика охранительной функции состоит в следующем.

Во-первых, она характеризует право как особый способ воздействия на поведе-ние людей, выражающийся во влиянии на их волю угрозой санкций, установлением запретов и реализацией юридической ответственности.

Во-вторых, она служит информатором для субъектов общественных отношений о том, какие социальные ценности взяты под охрану государством посредством право-вых предписаний.

В-третьих, она является показателем политического и культурного уровня об-щества, гуманных начал, содержащихся в праве.

Характерные черты охранительной функции права прослеживаются более чётко, если её сравнить с правоохранительной деятельностью государства. Общее назначе-ние последней сводится к тому, чтобы обеспечить неуклонное выполнение субъекта-ми права требований закона, т.е. обеспечить режим законности. Достигается это выявлением правонарушений, их расследованием, привлечением к ответственности виновных.

Таким образом, если охранительная функция права-это действие самого права, то правоохранительная деятельность государства является материальной гарантией соб-людения требований права, поскольку это-действие специальных учреждений (МВД, прокуратуры, суда) по охране права, действие не самого права, а внешнего по отно-шению к нему фактора. Кроме того, охранительная функция направлена на охрану общественных отношений, а правоохранительная деятельность-на охрану самого пра-ва.

Среди общесоциальных функций права выделяются следующие.

Культурно-историческая функция. Право как явление национальной и мировой культуры в присущей ему нормативной форме аккумулирует духовные ценности и достижения народа, человечества: права человека, демократию, моральные устои об-щества, социальную справедливость.

Воспитательная функция. В качестве социального регулятора, тесно связанного с иными нормативными системами общества-традиционной, нравственной, религиоз-ной,-право оказывает воспитывающее воздействие на поведение субъектов как через отдельные нормы, институты и механизмы, так и в целом как самостоятельный фак-тор духовной жизни страны.

Функция социального контроля. Право в этом направлении оказывает воздейст-вие на поведение субъектов, с одной стороны, в качестве стимулирования, поощре-ния, с другой-ограничения того или иного поведения. Следует подчеркнуть, что в данном случае речь идёт именно об общесоциальном механизме действия права, ког-да ещё не используются специальные юридические инструменты и рычаги социаль-ного контроля за поведением.

Информационно-ориентирующая функция. Право выступает мощным источни-ком моральной ориентации субъектов-организаций, физических лиц в данном конк-ретном обществе. В этом смысле функция права-формировать социально полезную, положительную направленность субъективной стороны правомерного поведения. Че-рез свои источники-законы, постановления, указы и т.д.-люди получают информацию о социальных возможностях того или иного поведения, что помогает им достигать поставленных целей в рамках существующего правопорядка.

Оценочная функция. Она позволяет праву выступать в качестве критерия право-мерности или неправомерности чьих-либо решений и поступков. Если человек дейст-вует правомерно, то государство и общество не должны предъявлять к нему претен-зий. Человек признаётся действующим ответственно. Эта позитивная ответствен-ность исключает негативную юридическую ответственность. Следовательно, право предоставляет свободу действий его обладателю, а также, будучи юридическим осно-ванием решений, предохраняет человека от неблагоприятных социальных последст-вий их принятия.

**4. Ценность права. Право и глобальные проблемы человечества**

В общесоциологическом смысле понятие социальной ценности характеризует те явления объективной действительности, которые способны удовлетворять определён-ные потребности социального субъекта, необходимые, полезные для его существо-вания и развития. Значит, понятие ценности права призвано раскрыть его положи-тельную роль для общества, для отдельной личности.

Отсюда следует,что ценность права-это его способность служить целью с средст-вом для удовлетворения социально справедливых, прогрессивных потребностей и ин-тересов граждан, общества в целом.

Можно отметить следующие основные проявления социальной ценности права.

а) Право обладает прежде всего инструментальной ценностью. Оно придаёт действи-ям людей организованность, устойчивость, согласованность, обеспечивает их подкон-трольность. Право тем самым вносит элементы упорядочения и порядка в обществен-ные отношения, делает их цивилизованными.

б) Ценность права заключается в том, что оно, воплощая общую (согласованную) во-лю участников общественных отношений, способствует развитию тех отношений, в которых заинтересованы как отдельные индивиды, так и общество в целом. Высшая общественная ценность права заключается в том, что оно оказывает воздействие на поведение и деятельность людей посредством согласования их специфических инте-ресов согласования их специфических интересов. Право не нивелирует частный инте-рес, не подавляет его, а сообразует с общим интересом.

в) Ценность права определяется и тем, что оно является выразителем и определите-лем (масштабом) свободы личности в обществе. При этом ценность права сосотоит в том, что оно не свободу обозначает вообще, а определяет границы, меру этой свободы. Верно замечено, что право наиболее полно проявляет себя как олицетворе-ние и носитель социальной свободы, социальной активности, единых с социальной ответственностью, и вместе с тем такого порядка в общественных отношениях, кото-рый направлен на исключение из жизни людей произвола, своеволия, бесконтроль-ности отдельных индивидов и групп.

г) Ценность права состоит также в его способности быть выразителем идеи справед-ливости. Право выступает критерием правильного (справедливого) распределения материальных благ, оно утверждает равенство всех граждан перед законом независи-мо от их происхождения, материального положения, социального статуса и пр. Зна-чимость права для утверждения справедливости очевидна. Это даёт основание для вывода о том, что право есть нормативно закреплённая и реализованная справедли-вость.

Утверждая идеи свободы и справедливости, право приобретает глубокий личнос-тный смысл, становится действительной ценностью для отдельного человека и чело-веческого общества в целом.

д) Ценность права заключается и в том, что оно выступает мощным фактором прог-ресса, источником обновления общества в соответствии с историческим ходом об-щественного развития. Его роль особенно возрастает в условиях крушения тоталитар-ных режимов, утверждения новых рыночных механизмов. Право в таких ситуациях играет заметную роль в создании качественно новой сферы, в которой только и споб-ны утвердиться новые формы общения и деятельности.

е) Несомненно, что в нынешних условиях право приобретает поистине планетарное значение. Правовые подходы являются основой и единственно возможным цивилизо-ванным средством решения проблем международного и межнационального характе-ра. Обладая качествами общесоциального регулятора, право является эффективным инструментом достижения социального мира и согласия, снятия напряжённости в об-ществе.

Право-действенный рычаг решения экологических проблем как внутри отдельно взятого отдельно взятого государства, так и в рамках мирового сообщества.

Оглавление:

1. Общие вопросы понимания права и их значение для практической деятельности
2. Сущность права. Признаки права
3. Функции права
4. Ценность права. Право и глобальные проблемы человечества

Список использованной литературы:

1. Учебник/Под ред. проф. В.В. Лазарева “Теория государства и права”, М.:Новый юрист, 1997.
2. Учебник для юридических вузов и факультетов/Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова “Теория государства и права”, М:Издательская группа НОРМА-ИНФ-РА\*М, 1998
3. Хропанюк В.Н. “Теория государства и права”:Учебное пособие для высших учеб-ных заведений/Под ред. проф. В.Г. Стрекозова, М:Дабахов,Ткачёв, Димов, 1995
4. Курс лекций/Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько “Теория государства и права” М: Юристъ,1997
5. А.В. Ильин, О.М. Карамышев, С.П. Маврин “Основы государства и права”: Учеб-ное пособие для поступающих в вузы/Под ред. Н.И. Мацнева-3-е изд., испр. и доп. Спб.: Издательство Санкт-Петербургского университета,1998
6. С.С. Алексеев “Государство и право”:Начальный курс, М:Юрид.лит.,1993

Министерство общего и профессионального образования

Российской Федерации

Санкт-Петербургская государственная

инженерно-экономическая академия

Кафедра правоведения

**Реферат**

на тему

**Признаки права и функции права**

Студенты 1 курса, 581 группы Цыкин Антон и Калябин Валера

Санкт-Петербург 1998-99г.