*Институт Экономики Управления и Политологии*

*г. Москва*

*Теория государства и права*

*Реферат*

*Тема: «Право и система права»*

*Преподаватель: Губанов Андрей Васильевич*

*группа Ю-12Д 17.03.99*

*Содержание*

1. *Вступление*
2. *Понятие и признаки права*
3. *Право в трактовке Джона Локка*
4. *Система права: понятие и признаки*
5. *Заключение*

*6. Литература*

*1. Вступление*

*Право возникает одновременно с государством на основе ранее сложившихся обычаев. Каждый народ создает свою систему права для регулирования вновь сложившихся отношений между отдельными индивидами, социальными группами, классами и т. д. Для различных режимов создаётся соответствующая правовая база. При переходе к иной обшественно-экономической формации, как правило, меняется и право, но в ряде случаев право может лишь незначительно измениться.*

*2. Понятие и признаки права*

*Право - одна из нормативных систем, регулирующих отношения в обществе, действия и поведение людей, функционирование объединений и гос. органов. Право характеризуется общеобязательностью его правил, их определенностью, применением единого масштаба и меры к ситуациям и отношениям, имеющим одинаковые правовые признаки, поддержкой и охраной авторитетом и силой государства. Право закрепляется в официальных документах государства; устанавливая всеобщую форму отношений, оно определяет меру свободы людей, их объединений, государственных органов во взаимоотношениях между ними и гарантии этой свободы. Право направлено на обеспечение устойчивости, организованности, оптимальных условий функционирования общественного организма.*

*Специфика и роль права в жизни общества и его субъектов обусловлены тесной связью с государством и характером этой связи. Именно здесь отличие права от других нормативных систем, регулирующих общественную жизнь: норм морали, религии, традиционных поведенческих стереотипов и т. д. Только государство в состоянии обеспечить через механизм власти, управления, правосудия, разработку и реализацию единых, общеобязательных, четко определенных типовых масштабов для взаимоотношений и поведения в обществе, нарушение которых является «невыгодным», т.к. влечет установленные для этих случаев государственные меры воздействия. В то же время, право не только поддерживается и обеспечивается государством, но, в свою очередь, поддерживает и обеспечивает его. Право выражает ценностные ориентации для гос. политики и подкрепляющего её общественного мнения; непосредственно регулирует деятельность гос. органов и определяет условия деятельности политических объединений; противостоит попыткам произвола и беззакония. Для концепции правового государства характерно признание связанности любых его органов, как и государства в целом, предписаниями права, пока они не изменены в установленном порядке.*

*Право - исторически обусловленное социальное явление. Его обособление от других нормативных систем, регулирующих общественную жизнь, связано с качественным усложнением производства, политической и духовной жизни общества в классовую эпоху, с обособлением личности как участника общественных отношений, с резюмирующим эти тенденции формированием государства, для которого необходим механизм общеобязательного социального регулирования. Развитие права происходило и происходит в конкретно-исторических условиях; оно шло от санкционирования государством закономерностей общения и деятельности, которые выражались в обычаях, устойчиво повторяющихся ситуациях производства, обмена, быта и т.п. Особое место в становлении права занимали религиозные нормы, которые в древности являлись одновременно и всеобщими нормами. Позднее осуществился переход к правотворчеству: формулированию законодательной, исполнительной и судебной властью законов, подзаконных актов и прецедентов.*

*Однако правотворческая деятельность состоит не в «изобретении» неких «правил игры», содержание которых определяется произвольно. Нормы права имеют объективную базу в виде закономерностей общественных отношений, тенденций их развития. В ходе правотворчества эти тенденции и закономерности улавливаются, открываются, и именно на их основе формулируются общеобязательные правила поведения. Люди же, уполномоченные разрабатывать нормы права, могут ошибаться в оценке объективных потребностей общества или даже пытаться бороться с ними. Но, как показывает исторический опыт, нормы права, «перескакивающие» существующие в обществе условия и возможности, либо нацеленные на торможение прогрессивных тенденция социального развития, долго не живут. Хотя это не исключает значительного ущерба, который они могут причинить обществу и его членам.*

*Продолжая рассмотрение объективных корней права, следует указать на обусловленность его, С одной стороны, экономическим строем, а с другой - уровнем, характером, традициями и тенденциями его культуры. Право выражает сложное взаимодействие этих детерминантов во всей их противоречивости, а нередко и конфликтности. При этом надо учитывать и интенсификацию некоторых из них, влияющую на целеполагание и содержание правотворчества. Например, после второй мировой войны одной из основных идей развития правовых государств, возникших на территории бывшего «третьего рейха», была денацификация, устранение последствий гитлеровского режима; одна из основных идей современного правотворчества в Российском государстве - демократизация всех сфер общественной жизни и*

*т. д.*

*Право не только исторически обусловленная, но и динамическая система. Смена социально-экономических формаций, изменения социальной структуры общества, идеологии и психологии составляющих его классов, социальных слоёв и групп, политическая борьба - всё это обусловливало и обуславливает качественные изменения содержания права, его институтов и норм. И вместе с тем можно констатировать идущую от античности тенденцию все более последовательного отражения в теории права, его принципах, нормах и институтах идеи справедливости, сбалансированного соотношения свободы и ответственности. По замечанию Энгельса, говорить оправе вообще нельзя, не затрагивая вопроса о соотношении необходимости и свободы. Это высказывание полностью соотноситься с классическими суждениями Гоббса об основном смысле права: «Не делай другому того, чего не хотел бы, чтобы делали тебе», категорическим императивом Канта, предусматривающим поступать так, «чтобы свободное проявление твоего произвола было совместимо со свободой каждого, сообразной со всеобщем законом», мнением Гегеля отмечавшим, что заповедь права гласит: «Будь лицом и уважай других в качестве лиц».*

*Право, будучи формой реализации государственной политики, призванной в идеале стимулировать и поддерживать прогрессивные процессы общественного развития, отнюдь не является вместе с тем безгласной служанкой политики. Право - носитель ведущих социальных ценностей общества; оно закрепляет, в частности, основные моральные ценности, беря их под правовую защиту. Самостоятельной ценностью является принцип законности, само существование которого обусловлено наличием правовой регулятивной системы. Поэтому право содержит ориентиры для политики, построения и реализации её дерева целей, выбора средств. Право устанавливает и границы одобряемой или допускаемой обществом политической деятельности. Отсюда между правом и политикой могут возникать не только отношения инструментального взаимодействия, но и конфликтные отношения. Достаточно распространены, в частности, ситуации, когда политические силы идут на обход норм права или их нарушение, противопоставляя законность целесообразности, или, наконец, стремятся внести в действующее право изменения во имя сиюминутных политических интересов. Во всех этих случаях, однако, тактический успех превращается в стратегическое политическое поражение, т.к. нарушение законности рано или поздно влечёт утрату поддержки обществом.*

*Регулятивных эффект права зависит от разрешения органически свойственного ему диалектического противоречия, выражающего необходимость «обеспечить функционирование общества как единого организма в условиях существования классов». Это противоречие проявляется и разрешается, вновь проявляется и вновь разрешается в ходе борьбы и компромиссов социально политических сил общества, заинтересованных вместе с тем в выработке определенной равнодействующей для осуществления общих дел, вытекающих из самой природы всякого общества. Право, таким образом, в обществе с различными или даже противоположными классовыми интересами выступает не только как инструмент господства определенного класса, но и как система поддержания общих условий существования людей и общества, его устойчивости и упорядоченности по отношению к дестабилизирующим воздействиям, тормозящим развитие. В процессе развития общества «возникает потребность охватить общим правилом повторяющиеся изо дня в день акты производства, распределения и обмена продуктов и позаботится о том, чтобы отдельный человек подчинился общим условиям производства и обмена. Это правило, вначале выражающееся в обычае, становиться затем законом. Вместе с законом необходимо возникают и органы, которым поручают его соблюдение...».*

*Сказанное позволяет выделить в праве ядро общечеловеческих ценностей, интегрированных в общей и правовой культуры человечества и составляющих его народов; национальные системы права, «семьи» родственных национальных систем права.*

*Регулирующая роль права дифференцируется и конкретизируется применительно к основным сторонам общественной жизни. Право регулирует отношения собственности, труда и обмена его продуктами; определяют их структуру, задачи и порядок функционирования государственного механизма, отношения между органами государства и личностью. Право устанавливает права и обязанности членов общества и гарантии их осуществления; определяет меры борьбы с посягательствами на существующие общественные отношения, профилактику и порядок разрешения конфликтов; воздействует на некоторые виды межличностных отношений, сущность которых прямо связана с интересами общества как целостности, например, отношения в сфере семьи и воспитания детей.*

*Таким образом, система права строиться по предмету регулирования, группам общественных отношений. Вместе с тем используется и комплексный подход, когда к регулированию определенной группы общественных отношений привлекаются нормы и институты нескольких отраслей права в определенной координации и субординации.*

*В систему права входят и правоприменительная практика, правосознание общества,. Сквозные системообразующие идеи – руководящие принципы права формируются в теории права, его доктрине, в программах деятельности законодательной, исполнительной и судебной власти.*

*Внутренняя система права взаимодействует с международным правом: системой норм и институтов, регулирующих отношения между государствами, статус лиц и их объединений в международном общении. Эти нормы и институты вырабатываются путем соглашений между государствами с участием международных организаций.*

*3. Право в трактовке Джона Локка*

*Джон Локк (1632-1704) изложил свое политико-юридическое учение в труде “Два трактата о государственном правлении”.*

*Локк полностью разделял идеи естественного права, общественного договора, народного суверенитета, неотчуждаемых свобод личности, сбалансированности властей, законности восстания против тирана. Дж. Локк развил эти идеи, видоизменил, дополнил новыми и интегрировал в целостное политико-правовое учение - доктрину раннебуржуазного либерализма.*

*Эта доктрина начиналась с вопроса о возникновении государства. По Дж. Локку, до возникновения государства люди пребывали в естественном состоянии. В предгосударственном общежитии “нет войны всех против всех”. Господствует равенство ,”при котором всякая власть и всякое право являются взаимными, никто не имеет больше другого”. Однако, в естественном состоянии отсутствуют органы, кот. могли бы беспристрастно решать споры между людьми, осуществлять надлежащее наказание виновных в нарушении естественных законов. Все это порождает обстановку неуверенности, дестабилизирует обычную размеренную жизнь. В целях надежного обеспечения естественных прав, равенства и свободы, защиты личности и собственности люди соглашаются образовать политическое общество, учредить государство. Локк особенно акцентирует момент согласия : “ Всякое мирное образование государства имело в своей основе согласие народа”.*

*На закон и законность Локк возлагал очень большие надежды. В установленном людьми общем законе, признанном ими и допущенном по их общему согласию в качестве меры добра и зла для разрешения всех коллизий, он усматривал первый конституирующий государство признак. Закон в подлинном смысле - отнюдь нелюбое предписание, исходящее от гражданского общества в целом или от установленного людьми законодательного органа. Титул закона имеет лишь тот акт, который указывает разумному существу поведение, соответствующее его собственным интересам и служащее общему благу. Если такой нормы-указания предписание в себе не содержит, оно не может считаться законом. Кроме того закону должны быть присущи стабильность и долговременность действия.*

*Ратуя за режим законности, он натаивал на следующем положении: кто бы конкретно ни обладал верховной властью в государстве, ему вменяется “ управлять согласно установленным постоянным законом, провозглашенным народом и известным ему, а не путем импровизированных указов”. Законы тогда способствуют достижению “главной и великой цели” государства, когда их все знают и все выполняют. В государстве абсолютно никто, никакой орган не может быть изъят из подчинения его законам. Высокий престиж закона проистекает из того, что он, по Локку, решающий инструмент сохранения и расширения свободы личности, который также гарантирует индивида от произвола и деспотической воли других лиц. “Там, где нет законов, там нет и свободы.”*

*Как все иные политические установления, как само государство, позитивные законы создаются по воле и решению большинства. Локк поясняет, что все совершаемое каким-либо сообществом делается исключительно с одобрения входящих в него лиц. Всякое такое образование должно двигаться в одном направлении, и необходимо, чтобы оно “двигалось туда, куда влечет его большая сила, которую составляет согласие большинства”.*

*Поддерживание режима свободы, реализация “главной и великой цели” политического сообщества непременно требуют, по Локку, чтобы публично-властные правомочия государства были четко разграничены и поделены между разными его органами. Правомочие принимать законы (законодательная власть) полагается только представительному учреждению всей нации - парламенту. Компетенция претворять законы в жизнь (исполнительная власть) подобает монарху, кабинету министров. Их дело ведать также отношениями с иностранными государствами. Имея в виду не допускать узурпации кем-либо всей полноты государственной власти, предотвратить возможность деспотического использования этой власти, он наметил принципы связи и взаимодействия “отдельных ее частей”. Соответствующие типы публично-властной деятельности располагаются им в иерархическом порядке. Первой место отводится власти законодательной как верховной (но не абсолютной) в стране. Иные власти должны подчиняться ей. Вместе с тем они не являются пассивными придатками законодательной власти и оказывают на нее (в частности, власть исполнительная) довольно активное влияние.*

*4. Правовая система: понятие*

*и признаки*

*Правовая система . - это совокупность взаимосвязанных, согласованных и взаимодействующих правовых сретств, регулирующих общественные отношения, а также элементов, характеризующих ,уровень правового развития той или иной страны. Правовая система-это вся "правовая действительность" данного государства. В этом широком понятии выделяются активные элементы, тесно связанные между собой. Это:*

*-собственно право как система обязательных норм, выраженных*

*в законе, иных, признаваемых государством источниках*

*-правовая идеология -- активная сторона правосознания*

*-судебная(юридическая) практика*

*Понятие "правовая система" имеет существенное значение для*

*характеристики права той или иной конкретной страны. Обычно в этом случае говорится о "национальной правовой системе",*

*например, Великобритании, Германии, и т.д.*

*Различия между правом разных стран значительно уменьшаются, если исходить не из содержания конкретных норм, а из их более постоянных элементов, использованных для создания, толкования, оценки норм. Сами нормы могут быть бесконечно разнообразны, но способы их выработки, систематизации, толкования показывают наличие некоторых типов, которых не так уж много. Поэтому возникла группировка правовых систем в "семьи".*

*Категория "правовая семья" служит для обозначения группы*

*правовых систем, имеющих сходные юридические признаки,*

*позволяющие говорить об относительном единстве этих систем. Это сходство является результатом их конкретно-исторического и логического развития.*

*Одна из самых популярных - классификация правовых семей,*

*данная Рене Давидом. Она основана на сочетании двух критериев:*

*идеологии, включающую религию, философию, экономические и*

*социальные структуры, и юридической техники, включающие в*

*качестве основной составляющей источники права.*

*Р.Давид выдвинул идею трихотомии - выделения трех основных*

*семей: романо-германской, англо-саксонской, и социалистической.*

*К ним примыкает остальной юридический мир, который получил*

*название "религиозные и традиционные системы".*

*Другая классификация была предложена К.Цвайгертом и*

*Г.Котцем в книге "Введение в правовые сравнения в частном*

*праве", вышедшей в 1971 году. В основу этой классификации*

*положен критерий "правового стиля".*

*"Стиль права" по мнению авторов, складывается из пяти*

*факторов: происхождение и эволюция правовых систем, своеобразие юридического мышления, специфические правовые институты, природа источников права и способы их толкования, идеологические факторы.*

*На основе этого различаются следующие "правовые круги":*

*романский, германский, скандинавский, англо - американский,*

*социалистический, право ислама, индуистское право. По существу,*

*получен тот же результат, что и у Р.Давида.*

*При этом, во всех случаях, не учитывается марксистско -*

*ленинская типология права, в основе которой лежит критерий*

*общественно-экономической формации (рабовладельческое право,*

*феодальное право, буржуазное право, социалистическое право).*

*А.Х.Саидов полает, что только единство глобальной марксистско -*

*ленинской типологии и внутритиповой классификации правовых*

*систем, дает возможность составить целостное представление о правовой карте мира. Он выделяет внутри буржуазного типа права восемь правовых семей: романо - германскую, скандинавскую, латино-американскую, правовую семью "общего права", и дальневосточную правовую семью. Они рассматриваются наряду с семьей социалистического права. В пределах социалистической правовой семьи, теперь уже в историческом аспекте, существовали относительно самостоятельные группы: советская правовая система,*

*правовые системы соц. стран Европы, правовые системы соц. стран Азии, и правовая система республики Куба.*

*Таким образом, существует несколько точек на классификацию*

*правовых систем настоящего и недалекого прошлого.*

*Теперь рассмотрим более подробно основные правовые семьи.*

*5. Заключение*

*Право определяет структуру самого государства, работу всех его основных органов, регулирует наиболее устойчивые отношения, определяет статус и положение гражданина. Право тесно переплетается с режимом, формой правления. В обыденном сознании право отождествляется с законом. Государство не может существовать без регулятора, каковым является право.*

*Выступая как необходимая форма государственной политики, а в цивилизованном обществе как основная ее форма (политика через закон, его исполнение и на основе закона), право одновременно является показателем положения личности в обществе, гарантированности ее прав, инструментом их охраны и реализации. Право в его подлинном смысле рассматривает человека, его благо как цель, а не как средство функционирования общества.*

*Право может создаваться «под форму правления», для легитимизации той или иной власти. Чаще всего право складывается на основе национального менталитета, эволюционируя в процессе развития государства.*

*6. Литература*

*«Основы права» под ред. В. В. Лазарева*

*М. 1996г.*

*«Основы государства и права» под ред. О. Е. Кутафина*

*Юрист 1996г.*

*А. И. Демидов, А. А. Федосеев*

*«Основы политологии» М. 1995г.*

*«Политология» под ред. Радугина А. А.*

*М. 1997г.*

*«Философские концепции государства и права»*

*М. 1991г.*