03.11.20 47 группа.

Прочитать материал, выписать в тетрадь основные теории происхождения и функции права.

**Тема: Предмет и задачи дисциплины «Право». Содержание дисциплины. Связь с другими дисциплинами. Функции права.**

**Основные теории происхождения права:**

**Естественно-правовой подход**– считается, что право как система законов, действующих в государстве, и право как система данных человеку изначально свобод и обязанностей не совпадают.

Происходит разведение так называемого позитивного права – существующего в форме изданных законов («право по человеческому установлению»), и естественного права, независимого от воли законодателя и действующего независимо от того, закреплено оно в каком-либо юридическом документе или нет («право по природе»).

**Позитивное право –**право, которое существует в виде документальной реальности и появляется вместе с возникновением государства, существует только в письменной форме, в виде законов и других юридических документов, установленных государством.

**Права человека** – это нормативно оформленные особенности бытия личности, которые отражают ее свободу и являются необходимым условием ее жизни, взаимоотношений с другими людьми, обществом и государством.

**Естественные права человека**:

* право на жизнь
* право на неприкосновенность личности
* право владеть имуществом на основе права собственности
* право на свободу мысли, слова и передвижения
* право избирать своих правителей и др.

Этот подход является основой либеральной идеологии. Наивысший расцвет этих теорий приходится на XVII-XVIII века.

На идеях естественного права основаны такие правовые документы этого периода, как:

* Декларация независимости (США, 1776)
* Конституция США (1787)
* Декларация прав человека и гражданина (Франция, 1789)
* Конституция Франции (1791)

На принципах теории естественного права основан также Международный билль о правах, включающий в себя:

* Всеобщая декларация прав человека и гражданина (1948);
* Международный пакт о гражданских и политических правах (1966);
* Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966);
* Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах (1966).

***Основная тенденция современности***: сближение естественного и позитивного права.

«Плюсы» естественно-правового подхода:

* указывает на то, что независимо от государства и действующих в нем законов всегда объективно существуют такие ценности права, которые выражают справедливость, свободу равенство людей. Если законы несправедливы, их нужно приводить в соответствие с правом.

«Недостатки» естественно-правового подхода:

* умаляет формальную юридическую определенность права;
* представления о справедливости и границе свободы и ответственности могут различаться у разных людей.

***Нормативный подход***(лат. norma - «мера, узаконенное установление, обязательный порядок чего-либо») – считается, что закон, нормативный акт, в котором находит свое отражение государственная воля, и есть право. Право предстает как пирамида норм, на вершине которой возвышается «основная норма».

«Плюсы» нормативного подхода:

* акцентирование внимания на определяющем свойстве права – его нормативности;
* четкость и определенность понимания прав и обязанностей в силу формальной природы правовой нормы, в том числе, наличия указания на санкции, которые последуют в случае ее несоблюдения.

«Минусы» нормативного подхода:

* отождествление права с законом (в котором отражается ограниченный исторически и культурно интерес государства) может привести к искажению представления о праве как меры справедливости;
* на место интересов человека могут быть поставлены интересы государства.

***Классовый подход (К.Маркс и его последователи***) – считается, что право – это совокупность норм, в которых выражается не воля всего общества, а только отдельного, а именно – господствующего – класса, применение которых обеспечивается по преимуществу репрессивными функциями государства.

1. **Становление права и государства.**

* ***Этатистская традиция решения данного вопроса***: поскольку право представлено приказами и нормами, которые формулирует государство (власть), то сначала возникает государство, а потом – право.
* ***Либеральная традиция***: первичным является право, а государство необходимо для обеспечения меры реализации человеком своей свободы в обществе.

*Позиция современных российских обществоведов*: право появляется вместе с государством (нет права без государства, а государства – без права).

* правила поведения становятся общеобязательными юридическими нормами, когда они устанавливаются государством;
* именно государство гарантирует реализацию правовых норм, охраняет право от нарушений (главное отличие права от других социальных регуляторов);
* государство не может нормально функционировать, не опираясь на право.

Появлению норм право предшествовало формирование *обычаев* – таких поступков, которые в силу их целесообразности и многократного повторения становились привычными для членов того или иного общества. В основе обычаев лежали правила, как рекомендующие определенное поведение, так и, напротив, запрещающие определенные поступки (табу).

1. **Понятие права. Субъективное и объективное право. Обычное право.**

Право*в моральном смысле* – это свобода или возможность поведения, основанная на принципах добра, справедливости (например, право родителей выбирать способы обеспечения и образования для детей).

Право*в общем юридическом смысле* – свобода или возможность поведения, основанная на законе или иных официальных источниках (например, право на защиту адвоката).

**Право** – это система формализованных общезначимых и общеобязательных правил поведения (норм), реализуемых через взаимные субъективные права и юридические обязанности и охраняемых публичной властью государства.

* **Субъективное право** (или право в субъективном смысле) – возможность субъекта поступать тем или иным образом, сообразуясь исключительно с собственным мнением. Юридически обеспечивает возможность самостоятельно действовать и избирать свое поведение.
* **Объективное право**(или право в объективном смысле) – это система правил поведения, исходящая от общества или государства, существующая независимо от человека.

**Обычное право** – это система правовых обычаев, признаваемых государством.

1. **Признаки права.**

* ***Социальная природа*** – действует в обществе посредством людей и социальных институтов;
* ***системность***– представляет собой не просто совокупность принципов и правил поведения, а единую систему, которая состоит из взаимосвязанных и не противоречащих друг другу элементов, охватывая своим регулированием все сферы общественной жизни;
* ***общеобязательность*** – требует выполнения со стороны всех, кому адресуется, подкрепляется силой государственного принуждения (в качестве адресата выступают не только граждане, но и само государство, его органы и должностные лица);
* ***всеобщность –***нормы права регулируют типовые отношения и рассчитаны на многократное повторение неограниченным числом лиц;
* ***нормативность***– представлено по преимуществу конкретными нормативными установлениями, которые определяют границы возможного или необходимого поведения участников общественных отношений (права и обязанности);
* ***формализованность*** (формальная определенность) – характеризуется наличием строгой внутренней структуры (*внутренняя форма права* – единство гипотезы, диспозиции и санкции) и внешнего порядка принятия, внесения изменений, отмены норм (*внешняя форма права*);
* ***неперсонифицированность –***не имеет конкретного индивидуального персонифицированного адресата, направлена абстрактному кругу лиц;
* ***связь с государством****–* только государство формулирует, устанавливает и следит за соблюдением правовых норм (наиболее уникальная особенность права).

1. **Функции и формы реализации права**.

* ***Регулятивная функция*** – координация сложившихся общественных отношений посредством имеющихся в распоряжении права инструментов, упорядочение общественной жизни путем закрепления в правовых институтах наиболее важных для общества отношений;
* ***Охранительная функция*** – обеспечение защиты прав и интересов граждан, регулируемых правом общественных отношений, государственного строя, пресечение и предотвращение противоправного поведения;
* ***Идеологическая функция***– введение в сознание людей определенных представлений о необходимых правилах поведения, духовных и моральных ценностях;
* ***Воспитательная функция***– развитие в людях чувства справедливости, правды, добра, гуманности. Закон опирается как на принуждение, так и на убеждение;
* ***Коммуникативная функция*** – обеспечение связи между субъектами отношений;
* ***Информационная функция*** – накопление, сохранение и передача правового опыта.