

Тема 10. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ФУНКЦИИ ПРАВА

Цель – рассмотреть практическую реализацию норм права в виде различных форм, определить особенности применения права.

План лекции

1. Понятие и виды реализации права
2. Применение права как особенная форма реализации права
3. Стадии применения норм права
4. Пробелы и коллизии в праве: понятие, виды и способы устранения

Понятие “право” является одним из сложных вопросов в юриспруденции. Для полного раскрытия феномена права необходимо отметить, что право, как социальный феномен и регулятор общественных отношений появляется еще до государства. Поэтому термин “право” ассоциируется со словами “правда”, “справедливость”. И такое совпадение не случайно, поскольку основой права являются общечеловеческие идеи и ценности *справедливости, гуманизма, равенства, свободы*.

Право в широком смысле слова представляет собой порядок в обществе, основанный на этих общечеловеческих идеях и ценностях, обеспечиваемый сознанием человека и принудительной силой государства. Право олицетворяет положение человека в обществе, их права и обязанности. Право связывается с действующими в обществе законами. Право понимается как средство защиты от преступных посягательств.

Таким образом, можно заключить, что право есть сложное явление, оно охватывает как бы три слоя, три элемента. Первый слой - правовые идеи, правовое сознание, второй - правовые нормы и третий - общественные отношения, которые регулируются этими нормами.

Раскроем появление права на конкретном примере. В обществе зреет и формируется идея о неприкосновенности личности. Эта идея возникает только на определенном этапе развития человеческой цивилизации, появляется как реакция на произвол над личностью. На определенном этапе, когда общество поднимается до осознания неприкосновенности личности, идея претворяется в правовую норму в виде закона. Появляются законы о запрещении лишения гражданина свободы без приговора суда, о недопустимости произвольного задержания гражданина, о неприкосновенности жилища гражданина, его личной собственности и т. д. Все эти нормы в совокупности являются реализацией правовой идеи о неприкосновенности личности. А затем, под влиянием принятых законов, складываются новые общественные отношения. Эти отношения исключают возможность необоснованного лишения гражданина свободы, его права на собственность. Так действует право и обеспечивается порядок.

В юридическом смысле *право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, гарантированных и санкционированных государством, регулирующих общественные отношения.*

Признаки права:

а) *системность*, т. е. право состоит из связанных между собой в определенном порядке норм, правил поведения;

б) *общеобязательность*, т. е. право обязательно для всех субъектов, независимо от пола, возраста, национальности, имущества и т. д.;

в) *формальная определенность*, т. е. право всегда выражено в определенной форме – в виде официальных законов и иных актов;

г) *связь с государством*;

д) *волевой характер*, т. е. в праве всегда выражается воля общества, государства, определенного класса;

е) *регулятивность*, т. е. право является критерием правомерного и неправомерного, должного и возможного поведения субъектов.

Регулятивность права заключается также и в том, что государство официально устанавливает право, обеспечивает его исполнение, в том числе и с помощью государственного принуждения.

Право, будучи нормативным выражением государственной воли, регулирует общественные отношения в классовых, общесоциальных либо иных интересах. Большинство составляющих право норм носит представительно-обязывающий характер.

В правовых нормах моделируются возможные варианты поведения и даются образцы решения возможных дел.

Высшее общественное предназначение права заключается в том, чтобы обеспечивать, гарантировать в нормативном порядке свободу в обществе, утверждать справедливость, создавать оптимальные условия для преимущественного действия в обществе экономических и духовных факторов, исключая произвол и своеволие из общественной жизни.

В праве заключается большая ценность. *Ценность права – это способность права служить целью и средством для удовлетворения социально справедливых, прогрессивных потребностей и интересов граждан, общества в целом. Также ценность права заключается в его способности сохранять общество от разрушений, при этом находить общий интерес.*

Можно выделить следующие основные проявления *социальной ценности права*:

– право обладает инструментальной ценностью, придавая действиям людей организованность, устойчивость, согласованность, обеспечивает их подконтрольность, внося тем самым элементы упорядоченности и порядка в общественные отношения, делает их цивилизованными;

– право оказывает воздействие на поведение и деятельность людей посредством согласования их специфических интересов, т. е. право не

подавляет частный интерес, а наоборот, соотносит его с общественным интересом;

- право является выразителем и определителем свободы личности в обществе, при этом не обозначает свободу вообще, а определяет границы, меру этой свободы;

- право обладает способностью быть выразителем идеи справедливости, т. е. право выступает критерием правильного, справедливого распределения материальных благ, утверждает равенство всех граждан перед законом;

- право выступает источником обновления общества в соответствии с историческим ходом общественного развития; особенно его ценность возрастает с историческим ходом общественного развития, в условиях крушения тоталитарных режимов и утверждения новых рыночных механизмов;

- правовые подходы являются основой и единственно возможным средством решения проблем международного и межнационального характера. Таким образом, право можно отнести к духовным ценностям.

Сущность права заключается в регулировании общественных отношений в условиях цивилизации – в достижении на нормативной основе такой стабильной организованности общества, при которой реализуются демократия, экономическая свобода, свобода личности.

При рассмотрении сущности права важно учитывать два аспекта:

- 1) формальный – то, что любое право есть прежде всего регулятор;
- 2) содержательный – то, чьи интересы обслуживает данный регулятор.

Можно выделить следующие подходы к сущности права:

- *классовый*, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господствующего класса;

- *общесоциальный*, в рамках которого право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества.

Необходимо различать объективное право и субъективное право.

Объективное право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, направленных на урегулирование общественных отношений. Объективное право – это законодательство, юридические обычаи, юридические прецеденты и нормативные договоры данного периода в конкретном государстве. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадлежит ему.

Субъективное право – это мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворить собственные интересы лица. Субъективными правами выступают конкретные права человека (право на труд, образование и т. п.), которые субъективны в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

Наряду с правом в юридическом значении (и объективным, и субъективным) существует еще и *естественное право*, которое охватывает такие, например, права, как право на жизнь, право на свободу. Права, относящиеся к естественным, существуют независимо от того, закреплены они где-нибудь или нет; они непосредственно вытекают из естественного порядка вещей, из самой жизни.

В отличие от естественного права, право в юридическом смысле (и объективное, и субъективное) предстает как позитивное *право*, т. е. выраженное в законах и других источниках.

Характерные черты позитивного права:

а) оно создается людьми или общественными образованиями – законодателями, судами, самими субъектами права, т. е. является результатом их творчества, целенаправленной волевой деятельности;

б) оно существует в виде законов и иных источников, т. е. особой, внешне выраженной реальности, а не просто в виде мысли, идеи.

Со времени возникновения права и в ходе его развития выявились две противоречивые и одновременно взаимосвязанные его стороны. Первая сторона – публично-правовая, вторая – частноправовая.

Публичное право – это область государственных дел, т. е. устройство и деятельность государства как публичной власти, всех публичных институтов, построенных на началах власти и подчиненности, на отношениях субординации.

К публичному праву относятся такие отрасли права, как конституционное, уголовное, административное, процессуальное, финансовое право и др.

Частное право – это область частных дел, т. е. статуса свободной личности, институтов, построенных на началах автономии, юридического равенства субъектов, их не соподчинённости между собой.

К частному праву относятся гражданское право, частично семейное право и др.

В юридической науке существуют различные подходы к пониманию права. Их суть заключается в решении следующих вопросов. Что есть само право? Какую реальность оно отражает? Каковы сущность и назначение права в обществе?

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

Среди различных подходов к пониманию права наиболее важными являются следующие.

Нормативистский подход. Его сторонники (Штаммлер, Новгородцев, Кельзен и др.) определяют право, как совокупность охраняемых государством норм. В частности, для концепции Г.Кельзена характерным является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится основная (суверенная) норма, принятая законодателем, и

где каждая низшая норма черпает свою законность в норме более значительной юридической силы. Данное учение Г.Кельзена получило название “чистое” учение о праве. Содержание нормативистского подхода к праву определяется во взгляде на действительность через призму принятых государством нормативных актов.

Естественно-правовая теория права. Сторонники этой теории права (Т.Гоббс, Д.Локк, А.Радищев и др.) полагали, что, кроме права, которое устанавливает государство, существует естественное право, присущее человеку от рождения. Это – право на жизнь, свободу, равенство, собственность и ряд других. И, следовательно, естественное право (сумма естественных, вечных, неотчуждаемых и неизменяемых прав человека) – это высшее право по отношению к действующему праву (законы, обычаи, прецеденты), это право, воплощающее в себе разум и вечную справедливость. В рамках данной теории разделяются право и закон, т. е. наряду с позитивным правом (законами, принимаемыми государством), существует высшее, подлинное, естественное право, свойственное человеку от рождения.

Теологическая теория в своем объяснении права опиралась на божественные книги, и в первую очередь на Библию. Представители данной теории (Аристотель, Фома Аквинский) полагали, что если естественные права принадлежат человеку от рождения, то они могут иметь и божественное происхождение.

Историческая школа права. Ее представители (Ф.Савиньи, Гуго, Г.Пухта и др.) утверждали, что право не создается законодателем, оно появляется самопроизвольно в результате развития народного духа, примерно так же, как появляется язык. Ученые-правоведы же должны уметь схватить и выразить проявления правового народного духа, изложить его положения в юридических формулах, а законодатель, найдя готовое право, должен превратить его в действующее законодательство.

Психологический подход. Представители (Л.И.Петражицкий, Росс, И.М.Рейснер и др.) наряду с нормами в понятие “право” включают и правовое сознание, правовые эмоции людей). Особенно широко психологический подход применялся в первые годы советской власти, когда еще не были выработаны новые законы и даже в декретах признавалось обращение судей к правовому сознанию при решении дел в интересах пролетарского государства.

Социологический подход. Представители социологической теории права (П.Эрлих, Л.Дюги, С.Н.Муромцев и др.) полагали, что право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов, т.е. отстаивали взгляды на право как на деятельность физических и юридических лиц, реализующих в той или иной степени свои правомочия. Правом объявлялась практика государственного строительства.

Марксистский подход. Представители марксистской теории (Маркс, Энгельс, Ленин и др.) понимали право, как возведенную в закон волю

экономически господствующего класса и содержание, выраженной в праве классовой воли, определяли характером материальных производственных отношений, носителями которых выступали классы собственников основных средств производства, держащие в своих руках государственную власть.

Интегративный подход к пониманию права исходит из того, что вряд ли в действительности существует вполне совершенное право, и поэтому представители данного подхода, взяв из различных теорий самые рациональные, на их взгляд, стороны, вывели следующее определение: *Право – это совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободных волей в их взаимоотношении друг с другом.*

Для полного понимания права необходимо также рассмотреть функции права. *Функции права – это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.*

Условно можно выделить два критерия, которые лежат в основе классификации функций права:

1) это *внешние*, в соответствии с которыми выделяют социальные функции права – экономическую (право упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности и т. п.), политическую (регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.), воспитательную (отражает определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц);

2) *внутренние*, которые вытекают из самой природы права. Это регулятивная и охранительная функции.

Регулятивная функция права – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, выражающееся в установлении позитивных правил поведения, предоставлении субъективных прав и возложении юридических обязанностей на субъектов права в целях закрепления и содействия развитию отношений, соответствующих интересам общества, государства, личности.

В рамках этой функции выделяют две ее разновидности: регулятивную статическую и регулятивную динамическую.

Регулятивная статическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем их закрепления в тех или иных правовых институтах. Решающее значение в проведении статической функции принадлежит институтам политических прав и свобод, которые зафиксированы в конституции.

Регулятивная динамическая функция выражается в воздействии права на общественные отношения путем обеспечения активного поведения субъектов права. Она воплощена в институтах гражданского, административного, трудового права.

Охранительная функция – это обусловленное социальным назначением направление правового воздействия, нацеленное на охрану общезначимых, наиболее важных экономических, политических, национальных и личных отношений, их неприкосновенность, установление мер юридической защиты и юридической ответственности, порядка их возложения и исполнения.

Также можно выделить дополнительные функции права – воспитательную и идеологическую.

Для полного понимания права как социального феномена необходимо рассмотреть принципы права.

***Принципы права** — это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие закономерности и сущность права как специфического социального регулятора.*

Принципы права представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

В зависимости от сферы распространения выделяют общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы.

Общеправовые принципы действуют во всех без исключения отраслях права.

К ним относятся:

- а) справедливость;
- б) юридическое равенство граждан перед законом и судом;
- в) гуманизм;
- г) демократизм;
- д) единство прав и обязанностей;
- е) сочетание убеждения и принуждения и др.

Межотраслевыми принципами являются также принципы, которые характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права. К ним относят: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности, принцип гласности судопроизводства и др.

Отраслевыми называются принципы, действующие только в рамках одной отрасли. К ним относятся: в гражданском праве - принцип равенства сторон в имущественных отношениях, принцип добровольности действий; в уголовном процессе - принципы или презумпция невиновности; в трудовом праве - принцип свободы труда и др.

Принципы права участвуют в регулировании общественных отношений, т.к. они не только определяют общие направления правового воздействия, но и могут быть положены в основу решения по конкретному юридическому делу (например, при аналогии права).

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

1. Дайте определение права и выделите его основные признаки.
2. В чем заключается ценность права?
3. Какова сущность права?

4. Каково соотношение объективного и субъективного права?
5. Что относится к публичному праву?
6. В чем особенность частного права?
7. Охарактеризуйте различные научные подходы к пониманию права.
8. Выделите функции права.
9. Каково значение правовых принципов? Укажите их виды.

Рекомендуемая литература

36. Ибраева А.С. и др. Теория государства и права. Учебное пособие. – Алматы, 2017. – 330 с.
37. Кашанина Т. Теории происхождения государства и права. – М., 2014.
38. Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. – М., 2009.
4. Ибраева А.С. и др. Теория государства и права. Учебное пособие. – Алматы: Жеты Жаргы, 2017. – 344 с.
5. Ибраева А.С. и др. Основы права. Учебник для 11 кл. общест-гумант направления.
Часть 1. И Часть 2. – Алматы: Мектеп, 2020. – 208 с.
6. Матузов Н.И. Теория государства и права: Курс лекций. - 3изд.- М.:Юр.Норма,НИЦ
ИНФРА-М,2020-640 с.
11. Исаков В.Б. Теория государства и права: Практикум. - М.:Юр. Норма, НИЦ
ИНФРА-М,2020 - 488 с.(П)

Основные термины

Система права - сложное единство всех действующих правовых норм. Система права состоит из норм права и отраслей права. Внутри отраслей существуют институты права.

Событие - юридический факт, не зависящий от воли и сознания субъектности. Например, стихийные бедствия, смерть человека от естественных причин и др.

Субъект права - носитель прав и обязанностей; субъектом права может быть лицо физическое и лицо юридическое.

КОНТРОЛЬНЫЕ ТЕСТЫ

1. Что из перечисленного является основной характеристикой права?
 - а) Добровольность исполнения норм
 - б) Общеобязательность и гарантированность государством
 - в) Индивидуальность и произвольность норм

г) Полное отсутствие санкций

2. Какая функция права направлена на предупреждение нарушений и обеспечение общественного порядка?

- а) Регулятивная
- б) Охранительная
- в) Воспитательная
- г) Экономическая

3. В чем заключается сущность права?

- а) В совокупности социальных привычек
- б) В обеспечении порядка и справедливости, регулировании общественных отношений
- в) В формировании политической власти
- г) В моральных нормах

4. Какие элементы входят в структуру права?

- а) Обязанности, права и социальные нормы
- б) Нормы права, отрасли права, институты права
- в) Только законы и постановления
- г) Только мораль и обычаи

5. Функции права включают в себя:

- а) Регулятивную, охранительную, воспитательную
- б) Только экономическую и социальную
- в) Исключительно наказательную
- г) Техническую и организационную