

Естественное  
право.

Позитивное  
право.

Живое право.



Естественное право- понятие теории права, обозначающее совокупность свойственных природе законов, регулирующих порядок в ней. Общество и люди , которые его составляют , -неотъемлемая часть природы, поэтому Е.П. распространяется также на них(естественное состояние).

Естественное право – теория в философии права и юриспруденции, признающая наличие у человека ряда неотъемлемых прав, которые принадлежат ему исходя из самого факта его принадлежности к человеческому роду.

Естественные права – прирождённые и неотчуждаемые права человека, которые официально признаны государством и закреплены в его конституции и других законах.

# Естественное право.

Основная идея Е.П. – настоящие законы (законы природы) существуют объективно и их существование не зависит от воли того или иного человека, сообщества лиц. А законы «искусственные» (устанавливаемые государством) – прямой результат преднамеренных действий конкретных людей, руководствующихся в законотворчестве собственными потребностями и желаниями.

Законы, принимаемые людьми, должны соответствовать идеалу – естественному праву, т.е. феномену природы, совершенному образцу общеобязательных нормативов, никем не установленному, существующему самому по себе.

«Живое право» - сложившийся в обществе порядок, сеть конкретных правоотношений и действия их участников.

«Живое право» – не совокупность правовых норм, а фактические социальные отношения между людьми, включая нормы морали, обычаи и др.

«Живое право» представлено не законодательством, а различными социальными нормами.

**Мораль и право** — необходимые, взаимосвязанные и взаимопроникающие системы регуляции общественной жизни . Возникают в силу потребности обеспечить функционирование общества путём согласования различных интересов, подчинения людей определённым правилам.

**Мораль и право** выполняют единую социальную функцию регулирования поведения людей в обществе. Они представляют сложные системы , включающие общественное сознание (моральное и правовое ) ; общественные отношения (нравственные и правовые) ; общественно значимую деятельность ; нормативные сферы (нравственные и правовые нормы).

# МОРАЛЬ И ПРАВО .

## ПРАВО –

система общеобязательных норм,  
установленных и охраняемых государством.

### Позитивное –

Исходящее от государства ,  
документально оформленное.

### Естественное –

Возникло объективно.  
Принадлежит человеку от  
рождения.

## Договор –

соглашение между собой двух или более сторон (субъектов) по какому-либо вопросу с целью установления, изменения или прекращения правовых отношений.

Служит источником нравственных или юридических обязательств.

## Договор –

одна из древнейших правовых конструкций.

Сейчас он используется во многих отраслях частного и публичного права.

# ДОГОВОР И ПРАВО.

Источником права является только **нормативный договор**.

Нормативный договор должен иметь такие признаки, как :

-Добровольность заключения и равенство его участников ;

-Участие в нём одной из сторон государства , органа государственной власти , других юридических лиц , обладающих нормотворческими полномочиями ;

-Целевая направленность договора , заключающаяся в преобладании его публичной цели ;

-Многочисленность и неопределённость адресатов договорных норм ;

-Длительность действия и неоднократность применения ;

-Особая процедура заключения нормативных договоров и специальный порядок рассмотрения споров и конфликтов, связанных с их исполнением.

Особое место среди договоров нормативного содержания занимают межгосударственные и международные договоры.

# ОБЫЧАЙ И ПРАВО.

Правовой обычай –  
исторически сложившийся источник права и правила поведения.

В юридической науке все действующие обычаи подразделяются на правовые(обычное право) и неправовые (общегражданские).

Правовые обычаи получают отражение в праве , им охраняются, защищаются , приобретая юридическую силу.

Правовые обычаи должны находится в пределах правового поля и не могут противоречить действующему законодательству. Они призваны способствовать правореализационному процессу, дополнять и обогащать механизм юридического опосредования разнообразных общественных отношений .Правовой обычай- один из источников(форм) права.

## Позитивное право –

-система общеобязательных , формально определённых правил поведения, создаваемых государством и подкреплённых мерами государственного принуждения.

### Признаки позитивного права :

- Нормативность (общий характер)-состоит из норм.
- Подкреплено мерами государственного принуждения
- Общеобязательность- нормы права, в отличие от других норм поведения, обязательны для тех, кому они адресуются.
- Государственно-волевой характер. Появляется по воле государства и выступает в качестве государственного регулятора общественных отношений.
- Двусторонний,представительно-обязывающий характер. Право всегда содержит в себе корреспондирующие между собой права и обязанности.
- Формальная определённость.
- Системность.

# РЕЛИГИЯ И ПРАВО.

Религия – одна из форм общественного сознания – совокупность духовных представлений, основывающихся на вере в сверхъестественные силы и существа(богов,духов).

На различных этапах развития общества и в разных правовых системах, степень и характер взаимодействия права и религии были различными . В некоторых правовых системах связь религиозных и правовых норм была настолько тесной, что их стоит считать религиозными правовыми системами. Древнейшая из таких правовых систем-индусское право.

Другой пример-мусульманское право, которое является одной из сторон религии ислама и называется «Шариат»(«Путь следования»).В Шариате охватываются как светские,так и религиозные вопросы.Мусульманское право «Фикх» – составная часть Шариата.

Государство посредством правовой формы может определять свои отношения с религиозными организациями и их правовой статус в данном конкретном обществе.

Ст.14 Конституции РФ гласит :

- «Российская Федерация-светское государство. Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной.

-Религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом».

# РЕЛИГИЯ И ПРАВО.

Правовые и религиозные нормы могут совпадать с точки зрения своего морально-нравственного содержания. Например, среди заповедей Нагорной проповеди Христа «Не убий» и «Не укради». При этом нужно также учитывать, что с точки зрения механизма действия, религиозные нормы – мощный внутренний регулятор поведения. Поэтому они являются необходимым и важным инструментом поддержания и сохранения нравственного и правового порядка в обществе.

В России отсутствует специальный федеральный государственный орган, призванный заниматься контролем соблюдения законодательства религиозными объединениями.

# ПРАВО И ВЛАСТЬ.

Власть – возможность навязать свою волю другим людям, даже вопреки их сопротивлению. Власть появилась с возникновением человеческого общества и будет в той или иной форме всегда сопутствовать его развитию. Она необходима для организации общественного производства, которое требует подчинения всех участников единой воле, а также для регулирования других взаимоотношений между людьми в обществе.

Права человека – соотношение человек- власть . Существует три типа мышления :

-Власть дарит права и свободы подчинённым гражданам. Наши права- подарок власти.

-Общественный договор. Когда люди «договариваются» с властями(люди платят налоги,идут на войну,а власть,в свою очередь,будет гарантировать им права и защищать их свободу)

-Люди организуют государство и, чтобы оно действовало, передают ему часть некоторых своих прав и свобод, т.е. ограничивают свои права и свободы . При этой системе у власти есть столько прав, сколько ей передали люди.

**Юридический позитивизм** – направление философии права , которое видит в праве совокупность норм или правил поведения , установленных и обеспеченных принуждением со стороны власти.

Характерные черты Юридического позитивизма :

- Формальное определение права ;
- Отождествление права с наличным законодательством ;
- Автономный характер права (его независимость от морали и исторических традиций)

## **Классический позитивизм.**

Сущность классического юридического позитивизма заключается в том, что сверх позитивного знания о праве ничего знать нельзя , что познание не может двигаться дальше явления позитивного права и искать его истоки и смысл.

Первыми представителями юридического позитивизма были И.Вентам (1748-1832) и Дж.Остин (1790-1859). Наиболее известные позитивистские концепции XX в. Связаны с именами Г.Кельзена , Г.Л.А.Харта и Дж.Раца.

## Дж. Остин . Классический юридический позитивизм.

Юридический позитивизм возникает как реакция на классическую теорию естественного права. Его исходная идея – резко выраженное различие между правом и моралью. Дж.Остин первым сформулировал основные положения теории юридического позитивизма. Он провёл границу между аналитической (занимается безоценочным анализом понятий и структуры права) и нормативной (включает в себя оценку, критику права и делает утверждения о том, каким право должно быть) юриспруденцией. Вся концепция Остина основана на отрицании теории естественного права. По его мнению, «юриспруденция имеет дело с законами или правом в собственном смысле этого слова, без рассмотрения того плохи они или хороши». Право должно освободиться от ценностного содержания, описывающего реальность в терминах добра и зла, т.к. это область этики, а не юриспруденции.

Остин акцентирует внимание на юридической форме права, придающей праву характер общеобязательности и призывает изучать «логику правовых конструкций». По его мнению, правом являются лишь правила, формально закреплённые в официальных актах государства, придающих им общеобязательную силу. Право соблюдается под страхом применения санкций в случае невыполнения приказа. Наилучшей формой выражения правовых норм, по мнению Остина, являются кодексы. Целью деятельности государства является достижение общего блага. В достижении общего блага суверен ничем не связан. Естественными ограничениями суверенной власти государя, выступают : религия, нормы морали и согласие подданных повиноваться данной власти.

# Чистая теория права Г.Кельзен.

Австрийский и американский юрист Ганс Кельзен (1881-1973) стал одним из основателей нормативизма в праве. Основной труд – «Чистая теория права».

В «Чистой теории права» Г.Кельзена устанавливалось, что специальная наука права (юриспруденция) должна быть отделена от философии справедливости, социологии и политологии. Предмет изучения – исключительно законодательные нормы, их элементы и взаимоотношения, правопорядок (позитивный законный порядок) как целое, его структура, отношения между различными правопорядками.

Цель правовой теории – снабдить практикующего юриста пониманием и описанием позитивного права. Эта теория не должна предписывать (например, законодателю) каким он должен быть с точки зрения некоторых ценностных предпочтений.

## Аналитическая юриспруденция –

научного изучения действующего права с целью его всестороннего теоретического осмысления и эффективного практического использования. Современная аналитическая юриспруденция является модификацией новейшего юридического позитивизма.

Аналитическая юриспруденция развивается по двум направлениям ,одно из которых исследует строго определённые правовые институты и явления , юридические понятия и категории , а другое касается научной разработки специально-юридической теории права – общих положений о правоотношениях ,законах , юридических фактах и т.д.

## Философско-правовое понимание правосудия.

Правосудие(юстиция) –вид правоохранительной и правоприменительной государственной деятельности, в результате которой реализуется (проявляется) судебная власть.

В философском образе суда, следует различать минимум две составляющие :

1.Представление о суде в контексте фундаментальных метафизических и онтологических построений, вычерчивающих определённое положение человека в мировой иерархии, что больше относится к христианскому интеллектуализму.

2.Образ суда в рамках развития теории разделения властей.

Как философская категория , правосудие , являясь сферой духовной деятельности людей, формируется как внутреннее идеальное стремление к совершенствованию общественных отношений и в этом стремлении направляется идеалом, представлением о том, как может и должно быть.