

Теории происхождения права

Самостоятельная работа по дисциплине «Правоведение». Карточку можно сохранить и запросить в приоритетную проверку.

Эта версия заново собрана из разрешённого текста. Исходные свойства Office, комментарии, исправления, вложения, изображения и внешние связи в неё не переносились.

Текст материала

□ САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ИНСТИТУТ ПСИХОЛОГИИ И СОЦИАЛЬНОЙ РАБОТЫ

Факультет психолого-социальной работы

Самостоятельная работа по дисциплине «Правоведение» Тема № 3: «Теории происхождения права»

Выполнил(а):

Санкт-Петербург 2020 г.

Оглавление

Введение.....	3
1. Патриархальная теория.....	4
2. Теологическая теория.....	4
3. Естественно-правовая теория	5
4. Историческая теория.....	6
5. Марксистская теория.....	7
6. Психологическая теория.....	8
7. Социологическая теория.....	9
8. Нормативистская теория.....	10
9. Существует ли единая теория?.....	11
Заключение.....	11
Источники информации.....	13

Введение

Существует некоторое множество теорий, объясняющих происхождение права. Абсолютно точное время создания первейших теорий трудно установить. Вполне возможно, что они появились как несколько тысяч лет назад, так и несколько десятков тысяч лет назад.

Актуальность данной работы состоит в том, что право является неотъемлемой частью жизни человека. Вопрос возникновения права является одним из фундаментальных вопросов теории государства и права. Право возникло и развивалось вместе с человеком.

Задача данной работы состоит в том, чтобы разобраться в теориях возникновения права, найти некоторый первоисточник и, если то возможно, отыскать общую, единую теорию возникновения права.

Собственно, само наличие множества теорий, способных объяснить происхождение права обуславливается определенными причинами:

- на протяжении жизни человечества сменялось множество эпох, а вместе с ними и сами взгляды и ценности людей, что приводило к рождению новых теорий о возникновении права, как такового. - сами эпохи подразумевают под собой течение времени, следовательно, теории образовывались, непосредственно, в полнейшем взаимодействии с ходом времени. То есть, новое время – новая теория. - конечно, огромную роль играло и географическое положение региона, на территории которого была предложена та или иная теория. - автор каждой теории имел свои личные убеждения, находившие свое место при создании теории. Это, в принципе, исходит из возможных причин, описанных выше.

Теперь я предлагаю рассмотреть более детально основные из теорий происхождения права:

Патриархальная теория.

Она является одной из самых древних теорий. Приверженцы данной теории происхождения права полагают, что государство является закономерным продолжением модели патриархальной семьи. То есть, власть правителя сопоставима с властью главы семьи, а граждане государства в данной теории рассматриваются как члены этой самой большой семьи, где главой является правитель. Отсюда следует, что все граждане должны повиноваться законам, издаваемым главой государства. Впрочем, необходимость данных мер объясняет стремлением к обеспечению порядка, стабильности в самом государстве. Эта теория нашла свое отражение в трудах древнегреческого философа – Аристотеля. Он писал об этом в свое трактате «Политика». Ниже приведу цитату из самого трактата.

Цитата из трактата Аристотеля «Политика»: «Государство — это «общение подобных друг другу людей ради достижения возможно лучшей жизни».

Теологическая теория.

Она так же является одной из старейших теорий происхождения права, в которой дается попытка объяснить, как возникло само право. Данная теория предполагает, что право, как таковое, было даровано человечеству высшими силами, а если точнее, то это некий подарок бога человеку. Сторонники этой теории придерживаются определенного мнения, что существует некоторый высший божественный закон, на котором и зиждется естественное право и, соответственно, все нормативные акты, которые принимаются законодателями, должны соответствовать этим нормам. Известным сторонником данной теории был итальянский философ и теолог – Фома Аквинский, живший в 12-13 веках. Однако, именно эта теория была создана задолго до рождения Фомы Аквинского, в обществах с несколько иными, отличными от Фомы Аквинского, взглядами. Например, нам известно, что в Древнем Египте, в эпоху царствования фараонов, обязанность исполнения правовых норм объяснялась тем, что правители – это божественные посланники и, значит, власть им дана была самим богом. А как мы уже поняли, в рамках этой теории – бог является дарителем права. Исходя из этого, фараоны были источниками права и все законы принимались в определенном государстве,

согласно их воле.

Естественно-правовая теория.

Уже более молодая теория, возникающая, примерно, в 17 – 18 веках. Так, Р.Ю Виппер писал, что вопрос о правах личности возник одновременно с вопросом о пределах принудительной власти в 16-17 веках, в западной Европе, в период борьбы короны и сословий, когда обострилась проблема согласованности организации власти и устройства общества с тем, что «вложила в человека природа, с их естественными свойствами и влечениями» Также П.Б Струве связывал идеи не отчуждаемости прав человека с религиозно-культурным движением того периода, а по мнению В.С Швецова естественно-правовая теория возникла в 18 веке, и по положениям в этой теории, основными правами человека являются врожденные и неотъемлемые свойства человека, как личности и они не связаны с государством, а часто даже противостоят и противодействуют ему. Приверженцы данной теории противопоставляют законы, устанавливаемые государством, естественному праву человека. Исходя из вышесказанного мы понимаем, что концепция данной теории строится на том, что каждый человек с момента его рождения уже наделен определенными неотъемлемыми правами.

Это прежде всего, конечно, право на жизнь также свободу, равенство, социальную справедливость, владение частной собственностью. Данные права, согласно данной теории, принадлежат человеку от природы. Следовательно, государство или какие бы то ни было иные общественные структуры, не вправе отнимать данные права человека. Потому что, естественные права ставятся выше законов государства.

Как вы, наверное, успели заметить. Естественно-правовая теория имеет много общего с теологической теорией возникновения права. Но, между тем, должен написать о том, что в школе возрождения естественного права юриспруденция нередко морализировалась, мистифицировалась теряя при этом свои специфические формальные черты. И в итоге больше была обеспокоена спасением души человека, но не юридической защитой прав. Однако, она несет идеи некоего гуманизма в обществе и социальной справедливости. Должен заметить, что вопросы происхождения права, в рамках данной теории, не рассматриваются по причине того, что, как уже было написано выше, каждый человек, от природы наделен определенными, повторюсь, неотъемлемыми правами, присущими ему с момента рождения и до смерти. Также эти взгляды разделяли Б. Спиноза, Дж. Локк, Ж.Ж Руссо.

Историческая теория.

Была разработана в начале 19-го века, в Германии. Автором данной теории является немецкий юрист и историк Фридрих Карл Фон Савиньи. Историческая теория возникновения права является одной из первых теорий, которая рассматривала реально процессы, в результате которых оно, право, возникло. По мнению Савиньи, нельзя считать законодателей создателями права. Оно формируется самопроизвольно и является следствием развития народного духа. Для Савиньи рождение права – то же самое, что рождение языка, на котором граждане могут говорить, как с государством, так и между собой. Потому что, право, в рамках данной теории, порождается самим народом, как естественное течение событий, в данном случае, ученые – правоведы должны уловить его сущность и выразить в юридических формулировках. Между прочим, совсем неудивительно, что Савиньи придерживался такого мнения, ведь он сам большую часть своей жизни являлся ученым – правоведом и вел прекрасную преподавательскую деятельность. Следовательно, вспомним о том, что автор каждой теории имел свои личные убеждения, имеющие место быть при создании каждой теории. Я бы сказал, что данная теория сформулирована из его ценностных установок и личностных убеждений. Также, по мнению Савиньи, эти тезисы, сформулированные учеными

– правоведами, законодатель должен обратиться в форму закона, что называется «заставить работать», а для этого необходимо включить их в общеобязательные нормативные акты.

Само возникновение государства по Савиньи, также, зиждется на народном духе, его развитии. Историческая теория содержит в себе утверждение, что государство и право возникают, как непосредственный результат развития человеческой цивилизации, что в свою очередь, очень похоже на концепцию естественно-правовой теории. Однако, историческая теория умалчивает о конкретизации понятия «народный дух», который является движущей силой развития.

И вот сейчас я хотел бы обратить ваше внимание на одну из причин возникновения множества теорий о происхождении права. Так как, появление исторической теории стало хорошим толчком в развитии гуманитарной науки, то Савиньи и его сторонники поняли, какое значение имеет этнокультурный пласт для и при зарождении прав человека.

Марксистская теория.

Конечно, авторами данной теории являются К. Маркс и Ф. Энгельс. Данная теория позже была принята и В. И. Лениным, а также его последователями.

Данная теория, на мой взгляд, немного отходит от гуманистических идей двух прошлых, вышеизложенных теорий, так как, согласно ей право человека возникает одновременно с государством. Чем обусловлена необходимость возникновения? Конечно, появлением частной собственности, разделением труда и расслоением общества на определенные классы с противоположными интересами. Как правило, в таком обществе право рассматривается как некий государственный инструмент, применяемый для урегулирования общественных отношений. Однако, правящий класс пользуется правовыми нормами как кнутом или пряником. То есть, правовые нормы выступают инструментом принуждения и манипулирования угнетенным классом. По мнению Марксистов, с помощью права закрепляется общественное разделение, или другими словами, неравенство.

Я считаю, что главным недостатком данной теории можно назвать преувеличенную роль связи права с государством, классовым делением общества, экономикой и, собственно, мерами принуждения. Конечно, глупо отрицать, что такая взаимосвязь имела некоторое место в действительности, но не проникала во все сферы. Не была столь всеобъемлющей. Кроме того, сторонники данной теории придерживаются строгого мнения о том, что без принуждения право не может существовать, как таковое. Грубо говоря, право было не столько пряником, сколько кнутом. Ему, праву, приписывались в основном строго карательные функции для поддержания порядка в государстве.

Однако, можно назвать и несколько сильных сторон данной теории. Это использование исторического подхода, выделение и рассмотрение права, как социального института, учет его связи с материальной жизнью общества и классовыми структурами, что немаловажно.

Как сильнейшее проявление влияния марксистской теории на умы людей, я хотел выделить Октябрьский переворот 1917 года. Данная теория достаточно сильно поспособствовала и продвижению теории государства и права, и их становлению как научных дисциплин.

Психологическая теория.

Возникновение психологической концепции возникновения права было связано с процессом становления психологии, как самостоятельной дисциплины на рубеже 19-20 века, когда интерес к психологии значительно вырос. Начали формироваться крупные научные школы, которые по-разному трактовали психику человека и идеи, воспринятые юристами,

социологами этих школ, положили начало формированию новых направлений общественно-политической мысли.

Оригинальную психологическую теорию права выдвинул Лее Иосифович Петражицкий. Он исходил из того, право есть существует в психике индивида. По мнению Лее Иосифовича правовой феномен находится в голове индивида, в его психике. Собственно, именно благодаря данной теории, юридическую науку можно поставить на твердую почву, путем интроспекции или наблюдения за другими людьми.

Источниками права в данной теории выступают эмоции человека, его внутренние переживания, они служат стимулом к совершению тех или иных поступков. Петражицкий говорил о двух видах эмоций – моральные и правовые. Что стоит понимать под моральными эмоциями? Чувство долга, например. Это некие внутренние императивы. Они являются несколько односторонними и связаны с осознанием человека своей прямой обязанности. Правовые эмоции – двусторонние, они сопровождаются представлением о правомочии других лиц. Возникающие, в следствие этого, правовые нормы, носят атрибутивно – императивный характер или, иными словами, представительно-обязывающий. Например, правила различных игр, правила этикета.

В своих сочинениях Петражицкий писал: "Переживания, которые имеются в психике лишь одного индивида и не встречают признания со стороны других, не перестают быть правом". И на основании этого он допускал существование правовых норм с неодушевленными предметами, животными и нереальными субъектами такими, как Бог или Сатана. Петражицкий, скорее, преследовал цель проследить формирование юридических норм в правосознании.

Также Петражицкий говорил о том, что существуют некоторые системы интуитивного права. Это право пролетарское, мещанское, право зажиточных слоев, право преступных организаций и так далее. Сама психологическая теория в этом отношении приходила к правовому плюрализму, но право социальных групп и классов оставалось индивидуалистическим.

«Интуитивных прав столько, сколько и индивидов» - писал Петражицкий.

Социологическая теория.

Социологическая теория права была сформирована в 20 веке, Е. Эрлих, С.А Муромцев, Жени, Р. Паунд – ведущие представители данной теории.

Основных идей теории несколько: 1. Право и закон разделяются, хотя делают это не так, как идеологи естественно-правовой доктрины. Право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов. Если закон находится в области должного, то право - в сфере сущего;

2. Под правом понимаются юридические действия, практика, правопорядок, применение законов и т.п. Право - это реальное поведение субъектов правоотношений: физических и юридических лиц. Отсюда другое название данной доктрины - теория "живого" права;

3. Формулируют такое "живое" право прежде всего судьи в процессе юрисдикционной деятельности. Они "наполняют" законы правом, вынося соответствующие решения и выступая в этом случае субъектами правотворчества. Плюсы данной теории:

1. Она обращает внимание прежде всего на реализацию права, с помощью чего оно обретает практическое применение;

2. Основным, фиксированным, содержанием права является приоритет общественных отношений.

3. Хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику, и децентрализацией управления.

Минусы теории:

1. Если под правом понимать реализацию законов, то стираются четкие границы между правомерным и неправомерным действием, так как, сама по себе реализация может быть, как законной, так и противозаконной; 2. В силу того, что правотворческой деятельностью занимаются судьи и администраторы, то увеличивается опасность некомпетентного применения права, произвола со стороны корыстных должностных лиц.

И как вы понимаете, особенно опасно это в том случае, как раз, когда прецеденты ставятся выше нормативных актов.

Нормативистская теория. В своей наиболее полной степени Нормативистская теория была сформулирована в 20 веке. Основными представителями ее были: П.И Новгородцев, Г. Кельзен, Р. Штаммлер.

В рамках данной теории происхождения права, оно выступает как некоторая абстрактная пирамида или система норм, где на вершине находится основная норма, принятая законодателем, а каждая низшая форма берет свою законность в иных нормах, которые более значительны по своей юридической силе. По Кельзену, бытие права принадлежит сфере должного, а не сущего. Оно, таким образом, не имеет обоснования вне сферы нормы должностования и его сила зависит от логичности и стройности системы юридических правил поведения. Поэтому Кельзен считал, что юридическая наука должна изучать право в чистом виде, вне связи с политическими, социально-экономическими (и другими сущими) оценками. В самом основании пирамиды находятся прецеденты – решения судов, также договоры, предписания, исходящие от администрации, они тоже включаются в понятие права и должны соответствовать конституционной норме.

Достоинства данной теории:

Нормативность – как определяющее свойство права, благодаря чему убедительно доказывается нужда в соподчинении правовых норм по степени их юридической силы. В данном случае, нормативность есть некая формальная определенность права, что в свою очередь существенно облегчает способность руководствоваться юридическими требованиями. По причине наличия четких критериев. Что, также, позволяет субъектам знакомиться с содержанием по тексту нормативных актов. Плюс ко всему, признаются широкие возможности государства влиять на общество и общественное развитие, так как, именно государство устанавливает и обеспечивает определенные основные нормы.

Минусы данной теории:

Уклон к формальной стороне права более значительный, что приводит к игнорированию его содержательной стороны: нравственные начала юридических норм, соответствие их объективным потребностям общественного развития, права личности. Именно поэтому представителям данной теории свойственно недооценивать связь права с политической сферой, социально-экономической и духовной, то есть, они излишне абстрагируют от них право, как таковое. Кельзен преувеличивает роль государства в установлении эффективных юридических норм, признавая тот факт, что основную норму принимает законодатель. Ведь государство может удовлетворяться и устаревшими нормами, и однозначно произвольными.

Так существует ли общая теория возникновения права?

Каждая из рассмотренных мной теорий возникновения права была актуальна в свое время, соответствовала уровню ценностей и взглядов людей той или иной эпохи и уровню развития цивилизации в целом. Многие теории отражают определенные отдельные аспекты возникновения, но не дают целостного образа, из-за того, что не учитывали иные, не менее значимые обстоятельства. Как нам известно, по многим вопросам, напрямую касающихся истории возникновения права ученые так и не пришли к единому мнению. Исходя из вышеизложенного можно с уверенностью сказать, что какой-то общей теории на данный день не существует и неизвестно вообще появится ли когда-нибудь, ведь великое многообразие человеческой цивилизации является, отчасти, той самой преградой, к тому, чтобы мы могли прийти к какому-то абсолюту в решении данного вопроса. Однако, кое-что можно утверждать точно: именно благодаря развитию уровня человеческой цивилизации право стало полноценным продуктом, научной дисциплиной, подающейся изучению.

Закключение.

Из всего написанного выше можно сделать вывод о том, что теории возникновения права и по сей день остается источником многочисленных диспутов благодаря отсутствию общей теории. И неизвестно, будет ли у нас, у рода человеческого, уникальная возможность, прийти к общему мнению в отношении к теории возникновения права. В целом, могу сказать, что тема достаточно интересная, обширная и познавательная. Задачи, поставленные мной, выполнены, изучение и анализ теорий проведен, рассуждение на тему возможности возникновения общей теории имеется.

Источники информации.

1. Балашов А.И. Правоведение: учебник /А.И. Балашов, Г.П. Рудаков - СПб: Питер,2015.– 544 с.
2. <https://cyberleninka.ru/article/n/fridrih-karl-fon-savini/viewer>
3. <https://cyberleninka.ru/article/n/estestvenno-pravovaya-teoriya-kak-istochnik-sovremennoy-rossiyskoy-kontseptsii-prav-i-svobod-cheloveka/viewer>
4. <https://alekssandr.jimdofree.com/%D1%82%D0%B3%D0%BF/88-%D1%81%D0%BE%D1%86%D0%B8%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B3%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F-%D1%82%D0%B5%D0%BE%D1%80%D0%B8%D1%8F-%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0/>
5. <http://allpravo.ru/>
6. <https://lawbook.online/gosudarstva-prava-teoriya/normativistskaya-teoriya-prava-36182.html>
7. <http://www.consultant.ru/>
8. https://spravochnick.ru/pravo_i_yurisprudenciya/teorii_proishozhdeniya_prava/
9. https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A2%D0%B5%D0%BE%D1%80%D0%B8%D0%B8_%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%B8%D1%81%D1%85%D0%BE%D0%B6%D0%B4%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D1%8F_%D0%B3%D0%BE%D1%81%D1%83%D0%B4%D0%B0%D1%80%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B0_%D0%B8_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0
10. <https://law.wikireading.ru/50925>

Используйте материал как ориентир: проверяйте источники, требования преподавателя и не сдавайте чужой текст как свой.