



Происхождение права

Содержание

1. Многообразие подходов к генезису права
2. Понятие и виды социального регулирования
3. Особенности нормативной системы и социальных норм в первобытном обществе
4. Предпосылки возникновения права
5. Способы (формы) возникновения права
6. Отличие права от социальных норм первобытного общества
7. Основные теории происхождения права

1. Многообразие подходов к генезису права

Основные позиции

1. Возникновение права связывают с возникновением государства – причины: появление частной собственности, раскол общества на классы, антагонистические противоречия

2. Возникновение права связывают с возникновением государства - причины: не столько в расколе общества на классы, сколько в развитии производственной экономики и необходимости ее регулировать

3. Возникает раньше государства – причины: начинают складываться и развивать товарно-рыночные отношения; появление права повлекло за собой возникновение государства

4. Право возникает одновременно с обществом. Где общество, там и право.

Вывод: одна из причин в многообразии – понимание права: о каком праве идет речь

Естественное право – это непосредственно-социальное право, (право в общесоциальном смысле) социально оправданные возможности, свобода определенного поведения людей совершать те или иные действия в достижении определенного блага.

Позитивное право – это право в юридическом смысле, система правил установленных и санкционированных и государством, предписывающих то, как возможно и следует себя вести, и охраняемых им. Право, положенное государством в законах.

Соотношение Е.П. и П.П. в процессе их возникновения

Естественное и позитивное право связаны между собой, но они возникают не в одно время

Исторически первым возникает естественное право естественным путем, в процессе общения людей друг с другом.

Оно возникает на этапе перехода первобытного общества к производящей экономике, с возникновением и развитием товарно-рыночных отношений - когда люди (индивиды) начинают притязать на свободу совершать те или иные действия и требовать определенного поведения со стороны соответствующих лиц.

Данная свобода, социально оправданные возможности индивида получают общественное признание и закрепляются в определенных правилах поведения – в обычаях с правовым содержанием, в обычном праве, где различаются права и обязанности. Обычное право является протоправом позитивного права.

Позитивное право возникает с возникновением государства как система правил поведения исходящих от государства (санкционированных и установленных им) и обеспеченных государственным принуждением.

Первичной основой формирования позитивного права является наиболее ранний способ его создания – санкционирование государством обычаев с правовым содержанием.

2. Понятие и виды социального регулирования

Регулировать - с лат. упорядочивать, подчинять определенному правилу, предписанию поведение людей.

Регуляторы – это то, что регулирует, направляет поведение людей.

Социальное регулирование - это упорядочение, введение в известные рамки поведения, деятельности людей и их коллективов при помощи моделей, образцов или конкретных предписаний и иных регуляторов

Виды социального регулирования

Нормативное регулирование - упорядочение поведения при помощи общих правил, то есть моделей, образцов поведения, которые распространяются на все случаи данного рода и обращены к неопределенному кругу лиц – социальных норм.

Социальные нормы – правила поведения, регулирующие взаимоотношения между людьми и их коллективами.

Ненормативное регулирование

Индивидуальное - упорядочение поведения людей при помощи разовых, персональных актов, решений, касающихся конкретного случая и относящихся к конкретным лицам

Ценностное - с помощью системы социальных ценностей, стереотипов поведения, психологических установок

Директивное – с помощью директив, приказов, указаний

Информационное – с помощью СМИ

Значение нормативного регулирования

Нормативное регулирование как саморегуляция взаимоотношений между людьми в важный этап в развитии человечества. Оно в первобытном обществе выполняло две функции:

- 1) позволило людям освободить свою психику, психическую энергию от страха перед окружающим миром, тревожности и направить ее на производительную деятельность;
- 2) способствовало установлению в обществе стабильных отношений, исключало влияние случайностей, субъективных мотивов, обстоятельств.

Характеристика нормативного регулирования

- 1) возникает в результате отражения в сознании людей типических, повторяем связей и отношений, рациональных форм поведения людей в виде социальных норм;
- 2) затрагивает область общественного сознания, связано с существующей в обществе системой ценностей;
- 3) С одной стороны – оно является отражением и закреплением в сознании людей фактически складывающихся общественных отношений, наиболее рациональных форм поведения, с другой стороны – нацелено в будущее, посредством воздействие на сознание, психику людей определяет их конкретное поведение; реализуется в нем.
- 4) Располагает различными регулятивными средствами и механизмами, различными социальными нормами.

Понятие и признаки социальных норм

1) Регулируют отношения между людьми и их объединениями;

2) Возникают в связи с волевой, сознательной деятельностью людей;

3) Они являются правилами поведения: регулируют распространенные, типичные ситуации; носят общий, персонифицированный характер, т.е. обращены к тому или иному кругу людей; обладают многократностью действия;

4) Имеют определенную форму внешнего выражения – конклюдентную (в форме действия, поведения – обряды, ритуалы), устную (мифы, сказания, обычаи), письменную;

5) Имеют санкцию – неблагоприятные последствия, которые наступают за нарушение норм;

Таким образом, социальные нормы – это связанные с волей и сознанием людей правила поведения, регулирующие взаимоотношения между ними и их объединениями.

Специфика нормативного регулирования заключается в наличии различных по содержанию, способу воздействия социальных норм на поведение людей различают:

По способу воздействия

```
graph TD; A[По способу воздействия] --> B[Нормы- запреты -]; A --> C[Нормы - дозволения -]; A --> D[Нормы - позитивные обязывания -];
```

Нормы- запреты -

это такие модели должного поведения, которые обязывают не совершать определенные действия

Нормы - дозволения -

это такие модели поведения, разрешают совершать определенные действия

Нормы - позитивные

обязывания - это такие модели поведения, которые предписывают совершать определенные действия

Особенности нормативного регулирования и социальных норм обуславливаются складывающимися в обществе отношениями, социальной организацией людей.

3. Особенности нормативной система первобытного общества

Характерные черты первобытного общества:

- слитность, зависимость общества от среды обитания, стихийных природных сил;
- присваивающая экономика, примитивная форма трудовой деятельности; ограниченность материальных благ;
- сильная зависимость людей друг от друга, рода , племени; индивиды социально как автономные, относительно независимые личности не выделялись;
- в отношениях общества и его членах господствовал приоритет общего над индивидуальным

Данные черты первобытного общества обуславливали особенности его нормативной системы и социальных норм.

Характерные черты нормативной система первобытного общества:

- Она была направлена на обеспечение присваивающей экономики, гармоничного существования и воспроизводство общества в определенной природной среде ;
- Отличалась монолитностью, суровостью, обеспечивала господство рода, племени над его членами, индивидами, сдерживала их самостоятельность , инициативу;
- Выражала и обеспечивала коллективные интересы, общества в целом и не принимала во внимание личные, индивидуальные интересы;
- Носила синкретичный характер (синкретизм – слияние, слитность, неотделимость). Это проявлялось, **во-первых**,– неотделимостью социальных норм как должного поведения от практического действия, поступка как сущего;
- во-вторых**, социальные нормы выступали в виде мононорм – правил поведения, которые характеризовались слитностью биологических, производственных, религиозных, нравственных и иных предписаний, нерасторжимостью в данных предписаниях прав и обязанностей;
- в- третьих**, тесной взаимосвязи и взаимопроникновении различных по форме выражения социальных норм – ритуалов, обрядов, мифов, традиции, обычаев.

Характерные черты социальных норм первобытного общества

1. Являлись продуктом коллективного сознания, выражали интересы всего общества, рода, племени ;

2. Выступали в виде мононорм;

3. По форма выражения - в форме действий, в устной форме;

4. По способу регулирующего воздействия - преобладающее значение имели **нормы-запреты в виде табу** – системы безусловных запретов на совершение определенных действий, нарушение которых по суеверным представлениям людей, карается сверхъестественными силами; **Позитивные обязывания и дозволения** были не отделимы друг от друга как неразделимость прав и обязанностей;

5. Носили казуистичный характер – были приближены к конкретным жизненным ситуациям.

6. Носили локальный характер – распространялись на членов рода

7. Как правило реализовались добровольно в силу общественного мнения, сложившейся привычки, жизненной необходимости, но и угрозы свыше

8. Применяемые к нарушителям принуждение (санкции) исходило от всего общества, рода, племени; специальный аппарат принуждения отсутствовал.

4. Предпосылки возникновения позитивного права

1. **Экономический, материальный фактор** – производство материальных благ, развитие производственных отношений, общественное разделение труда, появление новых форм трудовой деятельности, установление регулярного обмена продуктами производства –

появляется **потребность в новых формах социального регулирования**, в качестве самостоятельных выделяются нормы – **позитивного обязывания и дозволения**.

В ранних земледельческих обществах появляются первые письменные источники права – агрокалендари – система правил наиболее целесообразного ведения сельскохозяйственных работ и распределение их результатов

2. **Гуманитарный фактор** - воспроизводство самого человека, изменение его положения в обществе. С повышением производительности труда, появлением излишков труда, развитием товарно-рыночных отношений повышается значимость индивидуального труда и возможность личными усилиями создавать социальные блага. Это ведет к обособлению **индивида как автономной, относительно независимой личности, обладающей собственными интересами и потребностями и притязающей на определенную свободу – возможность выбора того или иного поведения** -- Появляется потребность закрепить и обеспечить индивидуальную свободу автономной личности.

Предпосылки возникновения позитивного права

3. Социальный- политический фактор – социальное расслоение общества, углубление и обострение социальных противоречий и конфликтов.

Появляется потребность в новом нормативном регуляторе, который бы, закрепил статусы различных слоев общества, разрешал конфликты, поддерживал стабильность и порядок в таких условиях

Формирование классов – управленцев, имущих, экономически господствующих - которые были заинтересованы в создании таких норм, которые бы выражали и защищали их интересы.

Развитие соседских взаимоотношений между народами, ограничения враждебного противостояния ведет к появлению потребности в праве.

4. Политический фактор – формирование государства, которое, с одной стороны, нуждалось в правовом закреплении его организации и функционировании, с другой стороны, являлось необходимым условием становления позитивного права как юридически оформленных правил поведения, обеспеченных государственным принуждением.

С появлением государства связан процесс позитивизации права, формирования права как объективированных во вне, в официальных документах правил поведения, охраняемых государством.

5. Основные способы (формы) возникновения позитивного - права

Санкционирование обычаев (точнее правовых обычаев)

наиболее ранний способ возникновения права; выразался в том, что государственные органы, прежде всего суды, разрешая конкретные дела, основывали свои решения на соответствующих обычаях, придавая тем самым этим обычаям юридическое значение: общеобязательность и защищенность государством.

Со временем правовые обычаи подвергались систематизации и обретали письменную форму. Возникли первые письменные источники

Создание юридических прецедентов –

Тоже довольно ранний способ возникновения позитивного права – в процессе разрешения конкретного дела и вынесения судебного или административного решения, которые постепенно становились образцами для решения аналогичных дел. В последующем такие решения образовали прецедентное право.

Издание нормативных правовых актов (законов, указов, ордонансов)

Более поздний способ возникновения позитивного права. Это непосредственная правотворческая деятельность государства, связанная с разработкой и принятием специальных документов, содержащих юридические нормы.

6. Отличие права от норм первобытного общества

1. По способу формирования: формируется при участии государства или непосредственно государством; наряду с государством и автономно от него правовые акты создавались и представителями церкви

2. По форме выражения: как правило, имеет письменную форму;

3. В праве находят выражение как общие интересы, так и интересы различных слоев, корпораций, личные интересы, на определенном этапе развития права – приоритетным становятся классовые интересы.

4. По способам регулирования характеризуется четким разделением возможного и должного поведения, прав и обязанностей. Право регулирует общественные отношения прежде всего путем предоставления прав и возложения обязанностей на участников общественных отношений

5. Право охраняется от нарушений специально созданным аппаратом принуждения.