

## ПОНЯТИЕ И ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВА

М.М. Федосеев

mihaf08@rambler.ru

МГТУ им. Н.Э. Баумана, Москва, Российская Федерация

---

### Аннотация

*Рассмотрены сущность, природа и основные теории права в системе современных общественных отношений. Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в процессе анализа понятия и происхождения права. Предметом исследования выступают подходы к пониманию сущности права, сложившиеся к настоящему времени. При изучении, систематизации и обобщении теоретического материала использованы методы структурного анализа и синтеза, ситуационного моделирования и сравнительно-правовой метод.*

### Ключевые слова

*Право, теория права, норма, правопонимание, правоотношения, государство*

Поступила в редакцию 29.05.2017

© МГТУ им. Н.Э. Баумана, 2017

---

Право является важнейшей юридической категорией, а также базисом и «стабилизатором» человеческих отношений. Основополагающей проблемой теории государства и права является проблема сущности и социальной природы права. Его понимание как регулятора общественных отношений является достаточно простым, тривиальным и не отвечает на многие важные вопросы теории и практики. Прежде всего, неясно, при каких условиях право утрачивает свойства регулятора общественных отношений и переходит в «неправо», то есть свой антипод — произвол. Можно ли, например, право фашистской Германии, которым были грубо нарушены элементарные права человека, считать правом? Скорее всего, это был закрепленный государством произвол, хотя внешние все признаки права как регулятора общественных отношений были соблюдены: нормы устанавливались государством и охранялись им от нарушений [1]. Если теория права не содержит четких критериев, позволяющих отличать подлинное право от произвола и других, переходных форм, то и юридическая практика неизбежно будет путаться в этом вопросе и будет придавать ореол правовым явлениям и процессам. Фактически это будет означать, что в обществе действуют формализм, и под предлогом неукоснительного исполнения установленных государством норм в обществе повсеместно существует подобие права либо вовсе произвол.

К сожалению, современные теории права не имеют единого понимания сущности права. На вопрос о том, что есть право, ученые-юристы могут предложить лишь широкий и во многом противоречивый спектр оригинальных гипотез.

Сущность права отражает главные, устойчивые свойства этого явления, позволяет установить его природу, качественную определенность и востребованность обществом. При рассмотрении сущности права важно учитывать формаль-

ную и содержательную стороны этого понятия. Формальная сторона заключается в том, что любое право, прежде всего, является социальным регулятором, содержательная — в том, что данный регулятор обслуживает интересы людей.

Далее рассмотрим некоторые подходы к изучению сущности права:

– классовый, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господствующего класса (здесь право используется как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса);

– общесоциальный, в рамках которого право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества (здесь право используется как средство закрепления и реального обеспечения прав человека и гражданина, экономической свободы, демократии и т. п.).

Наряду с этими, основными, можно выделить религиозный, национальный, расовый и иные подходы к сущности права, в рамках которых соответственно религиозные, национальные и расовые интересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, правовых обычаях и нормативных договорах. Иначе говоря, сущность права многоаспектна. Поэтому в зависимости от исторических и прочих условий доминировать в сущности права может любое из перечисленных начал. Это обстоятельство позволяет сделать вывод, что право служит интересам каждого человека, обеспечивает организованность, упорядоченность, стабильность и развитие социальных связей. Когда люди вступают в отношения как субъекты права, значит, что за ними стоит авторитет общества и государства и они могут действовать свободно, не опасаясь неблагоприятных социальных последствий.

Основные теории происхождения права сформулированы достаточно доказательно, при этом каждая из этих теорий вполне логична, имеет своих сторонников и пропагандистов. Еще Иммануил Кант утверждал, что право существует тысячелетия. Следовательно, зародилось оно давно. Существует много теорий происхождения права. Рассмотрим наиболее популярные из них.

В зависимости от того, что принимают в качестве источника правообразования, государство или природу человека, различают естественно-правовую и позитивистскую теории права.

Естественно-правовые взгляды были известны еще в Древней Греции и Древнем Риме. Связаны они с именами философов Демокрита, Сократа, Платона и отражают попытки выявления нравственных, справедливых начал в праве, заложенных самой природой человека. «Закон, — подчеркивал Демокрит, — стремится помочь жизни людей. Но он может этого достигнуть только тогда, когда сами граждане желают жить счастливо: для повинующихся закону закон — только свидетельство их собственной добродетели». Естественно-правовая теория прошла сложный путь развития, ее популярность, всплески расцвета всегда были связаны со стремлениями людей изменить свою жизнь к лучшему — это и эпоха Возрождения, и эпоха буржуазных революций и современная эпоха перехода к правовому государству [2].

Позитивное значение естественно-правовой теории заключается в следующем:

- 1) утверждается идея естественных, неотъемлемых прав человека;
- 2) различаются право и закон, естественное и позитивное право;
- 3) объединяются концептуально право и нравственность. Критическое замечание в адрес данной теории может состоять в том, что не всегда представление о праве как справедливом или несправедливом можно объективировать в правовой действительности.

Позитивистская теория права (основоположники — немецкий правовед Карл Бергбом и русский юрист Габриэль Шершеневич) возникла в значительной степени как оппозиционная по отношению к «естественному праву». Однако в отличие от естественно-правовой теории, для которой основные права и свободы первичны, позитивизм вводит понятие «субъективное право» на основе норм объективного права, созданного государством. Государство делегирует субъективные права и устанавливает юридические обязанности в нормах права, составляющих закрытую совершенную систему. Позитивизм отождествляет право и закон.

Положительным моментом в таком случае можно считать возможность установления стабильного правопорядка, детального изучения догмы права — структуры правовой нормы, оснований юридической ответственности, классификации норм и нормативных актов, видов интерпретации. Негативным — искусственное ограничение права как системы в фактических общественных отношениях, отсутствие возможности давать нравственную оценку правовым явлениям, отказ от исследований содержания и целей права.

В зависимости от того, что считают базовым элементом права (норму права, правосознание, правоотношение) выделяют нормативистскую, психологическую и социологическую теории [3].

Нормативистская теория основана на представлении о том, что право — это совокупность норм, внешне выраженных в законах и иных нормативных актах. Автором данной концепции считают известного австрийского и американского юриста и философа, теоретика права Ганса Кельзена, по мнению которого право представляет собой стройную, с логически взаимосвязанными элементами иерархическую пирамиду во главе с «основной нормой». Юридическая сила и законность каждой нормы зависит от «вышестоящей» в пирамиде нормы, обладающей более высокой степенью юридической силы. Современное понимание права в рамках этой теории можно выразить следующих утверждений:

- 1) право — это система взаимосвязанных и взаимодействующих норм, изложенных в нормативных актах (текстах);
- 2) нормы права издаются государством, в них выражается государственная воля, возведенная в закон;
- 3) нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения;
- 4) само право и его реализация обеспечиваются в необходимых случаях принудительной силой государства;
- 5) от норм зависят возникновение правоотношений, формирование правосознания, правовое поведение.

Данный подход, во-первых, позволяет создавать и совершенствовать систему законодательства; во-вторых, обеспечивает определенный режим законности, единообразное применение норм и индивидуально-властных велений; в-третьих, содействует формированию «нормативного» представления о праве как формально-логической основе правосознания граждан; в-четвертых, обеспечивает формальную определенность права, что позволяет четко обозначать права и обязанности субъектов, фиксировать меры и средства государственного принуждения; в-пятых, позволяет абстрагироваться от классово-политических характеристик права, что особенно важно при правоприменении [4].

Недостаток нормативного подхода усматривается в его отрицании обусловленности права потребностями общественного развития, игнорировании естественных и нравственных начал в праве и роли правосознания в реализации юридических норм, абсолютизации государственного влияния на правовую систему.

Психологическая теория, родоначальником которой является российский ученый и правовед Лев Иосифович Петражицкий, объясняет понятие и сущность права, прежде всего, через правовые эмоции. Последние носят императивно-атрибутивный характер и подразделяются на переживание позитивного права, установленного государством и переживание интуитивного, личного права. Интуитивное право и выступает регулятором поведения человека и потому рассматривается как реальное, действительное право. Эта теория обращает внимание на одну из важнейших сторон правовой системы — психологическую. Нельзя готовить и издавать законы, не изучая уровень правовой культуры и правосознания в обществе, нельзя применять законы, не учитывая психологические особенности индивида. Однако стоит помнить, что данная теория имеет односторонний характер, оторвана от объективной реальности, не дает возможности структурировать право, отличать право от иных социально-регулятивных явлений.

Социологическая теория права зародилась в середине XIX столетия. Наиболее видными учеными и юристами, поддержавшими ее, были Л. Дюги, С. Муромцев, Е. Эрлих, Р. Паунд. Социологическая теория рассматривает право как эмпирическое явление. Основной ее постулат звучит следующим образом: «Право следует искать не в норме или психике, а в реальной жизни». В основу понятия права положено общественное отношение, защищенное государством. Нормы закона, правосознание не отрицаются, но и не признаются правом. Они являются признаками права, а само право — порядком в общественных отношениях и действиях людей [5]. Выявить суть такого порядка, разрешить спор в той или иной конкретной ситуации призваны судебные или административные органы.

Отметим, что в рамках социальной теории права общество и право рассматриваются как целостные, взаимосвязанные явления. Положения теории доказывают, что изучать необходимое только нормы права, установленные государством, но и всю совокупность сложившихся в обществе правовых отношений, а также подчеркивают роль права как средства социального контроля и достижения социального равновесия.

При этом следует помнить, что данная теория отрицает нормативность как важнейшее свойство права, недооценивает нравственно-гуманистическое начало в праве, смешивает интерес с самим правом.

Отмеченные теории продолжают влиять на юридическое мировоззрение общества. Неслучайно эти учения были и остаются востребованы практикой. Каждая из них имеет как положительные, так и отрицательные стороны. И достоинства, и недостатки важно знать и иметь в виду при характеристике теорий. Таким образом, для юриспруденции вопрос о том, что собой представляет право, имеет такое же первостепенное значение, как для философии вопрос о том, что первично.

В зависимости от того, как понимается сущность права, какими особенностями его наделяют, как толкуются все иные явления правовой сферы — правотворчество, правоприменение, правоотношения, субъективные права и юридические обязанности, законность и правопорядок, принципы права и т. д. Этот ключевой для юридической науки вопрос существует, по-видимому, столько же, сколько существует и само право.

Несмотря на большое количество исследований в области теории права, в настоящее время не существует общепринятого понимания права, не определена сущность этого понятия. Возникает вопрос о том, почему сложилось такое положение.

Любое социальное образование, в том числе и право, возникает и существует не иначе как в общественных отношениях. Право — это продукт общества. Основой общества, как известно, является социальная деятельность, вне этой деятельности социальное образование невозможно, поэтому анализ права надо начинать с анализа социальной деятельности. Ученые, занимавшиеся разработкой теории права, такую задачу перед собой не ставили. В этом заключается методологическая ошибка в исследовании права.

## Литература

- [1] Червонюк В.И. *Теория государства и права*. Москва, Инфра-М, 2013. 253 с.
- [2] Абдулаев М.И. *Теория государства и права*. Москва, Право, 2014. 88 с.
- [3] Марченко М.Н. *Теория государства и права*. Москва, Проспект, 2015. 345 с.
- [4] Дмитриев Ю.А., Пиголкин А.С. *Теория государства и права*. Москва, Юрайт, 2015. 178 с.
- [5] Гайков В. *Теория государства и права*. Москва, Феникс, 2015. 209 с.

**Федосеев Михаил Михайлович** — студент кафедры «Экология и промышленная безопасность», МГТУ им. Н.Э.Баумана, Москва, Российская Федерация.

**Научный руководитель** — О.Г. Ламинина, канд. филос. наук, доцент кафедры «Политология», МГТУ им. Н.Э. Баумана, Москва, Российская Федерация.

---

## CONCEPT AND ORIGIN OF LAW

M.M. Fedoseev

mihaf08@rambler.ru

Bauman Moscow State Technical University, Moscow, Russian Federation

---

### Abstract

*The study considers the essence, nature and basic theories of law in the system of modern social relations. The object of the research are social relations that arise in the process of analyzing the concept and origin of law. The subject of the research are approaches to understanding the essence of law that have developed in the legal science. When studying, systematizing and generalizing the theoretical material, we applied methods of structural analysis and synthesis, situation modeling, comparative legal method.*

### Keywords

*Law, theory of law, norm, legal understanding, legal relationship, state*

© Bauman Moscow State Technical University, 2017

---

### References

- [1] Chervonyuk V.I. Teoriya gosudarstva i prava [Theory of state and law]. Moscow, Infra-M publ., 2013. 253 p.
- [2] Abdulaev M.I. Teoriya gosudarstva i prava [Theory of state and law]. Moscow, Pravo publ., 2014. 88 p.
- [3] Marchenko M.N. Teoriya gosudarstva i prava [Theory of state and law]. Moscow, Prospekt publ., 2015. 345 p.
- [4] Dmitriev Yu.A., Pigolkin A.S. Teoriya gosudarstva i prava [Theory of state and law]. Moscow, Yurayt publ., 2015. 178 p.
- [5] Gaykov V. Teoriya gosudarstva i prava [Theory of state and law]. Moscow, Feniks publ., 2015. 209 p.

**Fedoseev M.M.** — student, Department of Ecology and Industrial Safety, Bauman Moscow State Technical University, Moscow, Russian Federation.

**Scientific advisor** — O.G. Laminina, Cand. Sc. (Philos.), Assoc. Professor, Department of Political Science, Bauman Moscow State Technical University, Moscow, Russian Federation.