

Саратовская государственная юридическая академия

Кафедра теории государства и права

Практическая задача

по дисциплине «Проблемы теории государства и права»

по теме «Проблемы сущности права»

1. Представьте материал по одной из основных теорий права (социологическая теория права, естественно-правовая теория права, историческая школа права, психологическая теория права, реалистическая школа права, нормативистская теория права) в форме эссе.

Социологическая теория права

ПОНЯТИЕ СОЦИОЛОГИЧЕСКОЙ ТЕОРИИ ПРАВА

Социологическая теория права - базируется на понимании права как фактического уклада жизни общества, тех отношений, которые имеют место быть в действительности. Ключевая категория социологической теории права "живое право", то есть то, что отражает сложившийся порядок в обществе. Сторонники социологической теории права требуют отдавать приоритет "живому праву, а не системе официальных норм.^[1]

ВИДЫ СОЦИОЛОГИЧЕСКИХ КОНЦЕПЦИЙ ПРАВА

В этой области анализа и обобщений наибольшую известность получили концепции:

1. солидаризма (О. Кант, Э. Дюркгейм, Л. Дюги),
2. свободного судейского усмотрения (Е. Эрлиха),
3. социальной инженерии в праве (социологическая юриспруденция Р. Паунда).^[2]

Первым попытку применить некоторые идеи социологии к учению о праве и государстве предпринял известный немецкий юрист Рудольф Иеринг.

Соединить формально-догматическое понимание государства и права с социологией предпринял немецкий государствовед Георг Еллинек.

Значительное внимание проблемам политико-правовой теории уделялось в социологических концепциях философских позитивистов. Наиболее видный из них – Герберт Спенсер (1820–1903 гг.) – был очень популярен в Англии, США и ряде других стран. Основная его работа – “Система синтетической философии”.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Социологическая юриспруденция начала формироваться на исходе XIX в., когда социология выделилась в самостоятельную отрасль знаний. Социологические теории права складывались двумя путями: с одной стороны, путем формирования правовых концепций в рамках общей социологии, а с другой — путем распространения социологических методов познания в юриспруденции.

К родоначальникам социологической юриспруденции относятся Р. фон Иеринг (Германия), Л. Дюги и Ф. Жени (Франция), Е. Эрлих (Австро-Венгрия), С. Муромцев (Россия).

Характерный тезис всех вариантов социологического направления — свобода судебного усмотрения. «Под правом, — говорит американский судья и правовед Оливер Вендел Холмс (1841–1935 гг.), — мы понимаем не что иное, как предвидение того, что фактически сделает суд».

Представители социологической школы противопоставили позитивному праву как «мертвому», «книжному» праву право «живое», «право в действии».

Сторонники социологического направления критиковали формально-догматический, нормативный подход к праву, который называли «юриспруденцией понятий».

Социологическая юриспруденция так же, как и доктрина естественного права, выходит за рамки закона (писаного права), однако не в сторону естественных прав и свобод, а в сферу реализации права, правоприменительной практики. Хотя негативное отношение к позитивизму эти направления объединяет.

Так же можно выделить достоинства и недостатки:

Достоинства:

1) Впервые в юриспруденции основы правопорядка были признаны конкретные интересы и потребности реальных людей, а не абстрактные волеизъявления. Этими была признана особая роль юриспруденции как практической науки.

2) Через социологию юриспруденция стала открытой для взаимодействия с другими социальными науками. Соответственно, право было признано элементом социальной структуры на ряду с экономикой, политикой, социальной психологией.

Недостатки:

1) Право не является совокупностью притязаний людей, основанных на конкретных интересах. В общественном правосознании, особенно доктринальном (научного осмысления) большое значение имеют абстракции,

различные функции, презумпции общих принципов права (принципы равноправия).

2) Чрезмерная социализация права может привести к утрате собственного предмета юриспруденции. Так как юрист, прежде всего, как социолог, экономист или политолог мыслит фактами.

3) Отождествление живого права с судебным правом принижает роль законодателя и может привести к судебскому произволу. Судейское правотворчество начинает подменять законодательство.

2. Приведите примеры норм права, реализующих:

а) регулятивную функцию права;

Регулятивная. Означает регулирование и упорядочивание общественных отношений, оформление их движения путем дозволений, запретов и поощрений. Пример: определение правоспособности граждан, компетенции органов власти, закрепление юридических фактов, установление связи между субъектами, формирование состава правомерного поведения.

Классическими примерами регулятивной нормы права являются большинство гражданско-правовых норм. К примеру, статья 653 Гражданского кодекса РФ от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в редакции от 30 декабря 2012 г.), в котором сказано, что арендатор сохраняет право пользования земельным участком, если здание или сооружение, которое он арендует, продается другому лицу, при этом он сохраняются все прежние условия договора аренды здания и сооружения.

Можно привести такой пример обязывающей нормы: "Супруги обязаны создавать отношения в семье на базе взаимоуважения и взаимной помощи, а именно справедливого распределения обязанностей в семье, содействии реализации каждым супругом своего права на материнство или отцовство,

умственное, физическое, духовное развитие, получение основного и дополнительного образования, на труд и отдых".

б) охранительную функцию права;

Охранительная функция права — установление мер юридической защиты и юридической ответственности, порядка их возложения и исполнения.

Охранительная функция права — это такое направление правового воздействия, которое нацелено на охрану положительных и вытеснение вредных для общества отношений. Охранительная функция направлена на пресечение и предотвращение противоправного поведения².

Преступники получили суровый приговор суда — это охранительная функция права — а гражданину, своевременно сообщившему о преступлении, была объявлена официальная благодарность — это поощрительная санкция.

К примеру, охранительной нормы можно отнести любую статью уголовного кодекса или кодекса об административных правонарушениях. Так, например, статья КоАП о незаконной предпринимательской деятельности гласит, что предпринимательская деятельность, которая осуществляется без специального разрешения или лицензии, либо с нарушением каких-либо правил ведения такой деятельности влечет наложение штрафа

в) компенсационную функцию права;

Компенсационная функция состоит в компенсации ущерба или вреда, причиненного незаконными действиями государственных органов, должностных лиц, других лиц. Данная функция присуща гражданскому, трудовому, отчасти уголовному праву.

Например, оплата вынужденного прогула при восстановлении на работе незаконно уволенного, возмещение морального вреда.

г) ограничительную функцию права;

Наличие у права ограничительной функции связано с его назначением быть регулятором общественных отношений, то есть предписывать варианты поведения, которые должны соответствовать интересам определенных социальных групп. Поэтому, чтобы действия одних субъектов права, не нарушали прав и интересов других, право устанавливает определенные ограничения. Эти ограничения формулируются в запрещающих и обязывающих нормах.

Пример: ст. 29 Конституции РФ (не допускается пропаганда, возбуждающая социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду); ст. 32 (не имеют права избирать и быть избранными граждане, признанные судом недееспособными, а также содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда); ст. 56 (возможность ограничения прав и свобод граждан в условиях чрезвычайного положения).

д) восстановительную функцию права.

Восстановительная функция права занимает особое ценностное место в механизме правового воздействия. С помощью правовых средств очень часто восстанавливается прежнее правовое положение субъекта права, лицо вновь становится обладателем тех прав, которых оно было лишено, ему возвращается его имущество, он восстанавливается на работе, реабилитируется его имя, восстанавливается нарушенный общественный порядок и т.д.

Реализация восстановительной функции нередко осуществляется в форме отмены принятого правового акта или совершенного юридически значимого действия (отмена приказа об увольнении, вселение в незаконно занятую квартиру и т.п.)

Нормы, направленные на восстановление нарушенных прав и свобод личности, содержатся как в международно-правовых актах, так и во многих внутригосударственных документах. Например, ст. 8 Всеобщей декларации прав человека устанавливает: «Каждый человек имеет право на эффективное

восстановление в правах»; ст. 12 ГК РФ предусматривает «восстановление положения, существовавшего до нарушения права».