

К вопросу о понятии права

Научный руководитель – Кузьмицкая Оксана Юрьевна

Суханбердин Асхат Шакирович

Студент (магистр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Кафедра теории государства и права и политологии, Москва, Россия

E-mail: a.sukhanberdin@yandex.ru

1. Важным препятствием на пути выяснения сущности права и определения его понятия является терминологический беспорядок, «неупорядоченное использование терминов «право», «правильно», «правовое» в юридическом и моральном смыслах» [1] [2]. Термин «право» прилагается ко многим *реально существующим*, но при этом достаточно разнородным явлениям действительности.

2. Какие явления действительности называют термином «право»?

а) исходя из позитивистского правопонимания - систему писаных норм (правил поведения), санкционируемых государством;

б) исходя из марксистского правопонимания - *волю* господствующего класса, возведенную в *закон* [3];

в) исходя из английской правовой традиции - *common law* как особый метод правосудия, сложившийся первоначально в Англии. Хотя *common law* является *общинным* правом и вроде бы основано на *обычаях*, в действительности судьи чаще всего руководствовались своим собственным убеждением и особым «юридическим разумом». Классическое *common law* было прозвано И. Бенхамом «собачьим правом» в том смысле, что гражданин не узнает содержание права, пока ему не будет объявлено о нем в виде судебного решения - тот же метод, которым воспитывают собак [4]. Отличие *common law* и сложившегося вокруг него правопонимания состоит в том, что первоначально нет никакой санкционируемой государством системы норм, которую можно было бы положить в основу решения;

г) исходя из естественно-правовых воззрений - некие человеческие *возможности* (жить, быть свободным и т. д.), установленные *правилами*, заложенными в самой природе человека;

д) в Древнем Риме - *методику* разрешения споров, основанную либо на логических доводах (*ratio*), либо на соображениях общественной или личной пользы (*utilitas*);

е) в Средневековье - *jus commune* - *систему ценностей*, доктрин и воззрений, общих для выпускников юридических факультетов средневековых университетов.

3. Перед нами разнородные, но при этом существующие в объективной реальности явления - с тем уточнением, что естественное право вряд ли можно обосновать божественным установлением.

Исследователь, пытающийся постичь сущность права, не может не замечать разницу между «правом» как системой писаных норм и «правом» как системой ценностей, никем не санкционируемых. Отсюда возможны два принципиальных варианта:

а) считать что-то одно - «правом» (например, систему писаных норм, санкционируемых государством), а от восприятия остального чуть ли не отказаться;

б) видя разнородность явлений, именуемых «правом», пытаться найти что-то общее, лежащее «глубже» существующих типов правопонимания.

Второй подход кажется правильным, но несет риск ухода в мистику и поиски некоторой «эссенции» права, его «подлинного духа» и так далее.

4. Установив принципиально, что все называемые «правом» явления существуют, но при этом существенно различаются, нужно трезво посмотреть на общую роль этих явлений. На мой взгляд, общая роль «правовых» явлений в том, что они служат побуждающим мотивом или основанием для принятия властных решений. Следовательно, **«правовыми» следует называть такие явления, которые служат побуждающим мотивом или основанием для принятия властных решений.**

Для континентального судьи таким основанием служит писаное, позитивное право. Для английского - как обычай, так и его собственные измышления. Для выпускника средневекового университета, занявшего должность судьи - не только подчас неразвитые местные обычаи, но и система ценностей, воспринятая им в университете. Ряд можно продолжить и для религиозного правосознания, и для «революционного», и для иных его типов.

5. Можно утверждать, что **право формируется постепенно, поэтапно.** Так, например, (1) воля господствующего класса может воплотиться в (2) системе правовых ценностей, а потом найти свое выражение в (3) писаном акте - **тем самым право примет свою законченную форму.** Однако, поскольку на процесс образования права влияют и базисные экономические отношения, и расхожие моральные установки, **целесообразно относить к праву только такие явления, которые и сами по себе могут быть конечным основанием для принятия властных решений.** Например, экономические отношения непосредственно - не право, а вот основанная на них *воля* господствующего класса, воспринятая судьей, уже может быть правом. Поскольку все названные «правовые» явления могут служить основанием для принятия властных решений, актуальным остается вопрос о том, какое из этих явлений *первично*, является *базовым* этапом формирования права.

6. Дальнейшее исследование объективно существующих явлений, влияющих на процесс принятия властных решений, позволит со временем выбрать термины для большинства правовых явлений и точнее отграничить правовые явления от неправовых.

Источники и литература

- 1) Шепталин А. А. Вопросы правопонимания в трудах основоположников марксизма // Российский юридический журнал. 2021. № 3. С. 9 – 19.
- 2) Маркс К., Энгельс Ф. Немецкая идеология // Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. 1955. Т. 3. С. 313.
- 3) Маркс К., Энгельс Ф. Манифест коммунистической партии. М., 1966. С. 92.
- 4) Bentham J. Truth versus Ashhurst: or Law as It is Contrasted With What It is Said to Be // The Works of Jeremy Bentham, published under the superintendence of his executor, John Bowring. Vol. V. Edinburgh; London, 1843. P. 235.