Основные типы правопонимания

Глоссарий

Основные типы правопонимания – комплексная методологическая юридическая дисциплина, изучающая важнейшие идеи о природе, происхождении, сущности, системе и порядке действия права, а также возможные способы синтеза этих идей.

Понятие права – системное отражение определённого направления идейных воззрений на природу, происхождение, сущность, систему и порядок действия права.

Определение права – формальное отграничение (terminus) установленного понятия права от других возможных понятий права и иных социальных регуляторов (обычаи, мораль, религия etc.); часто выражено в форме термина «право».

Правопонимание – субъективное идейное представление о природе, происхождении, сущности, системе и порядке действия права.

Тип правопонимания – крупная разновидность единой группы субъективных идейных представлений о праве; различаются системой объективно существующих критериев.

Структура правопонимания – внутреннее строение субъективного идейного представления о праве, сформированного на основе изучения и реализации правовых явлений.

Источник типа правопонимания – оформленные (реализованные) взгляды субъекта правопознания (юридически значимые деяния, документы, характер поведения), которые отражают его субъективные идейные представления о праве.

Юспозитивизм – ведущий тип правопонимания, основанный на приоритете категории «позитивное право» по отношению ко всем другим формам существования права.

«Первый позитивизм» («the first positivism») – исторически начальная разновидность юридического позитивизма, сложившаяся в Англии (Иеремия Бентам, Джон Остин, XVIII – XIX вв.) под влиянием философского позитивизма и экономического утилитаризма.

Командная теория права – тезис «первого позитивизма» о природе и содержании права как системы команд суверена (органов публичной власти).

Этатизм – учение о главенствующей роли государства (etat) в вопросе создания и реализации права, правовом регулировании социальной жизни в целом и актов поведения конкретных индивидов в отдельности.

Разделительный тезис (thesis of division) – тезис «первого позитивизма» (Джон Остин) о необходимости раздельного рассмотрения природы права и природы иных социальных регуляторов (обычаи, мораль, религия etc.).

Нормативная система права – тезис «первого позитивизма» о строении права из отдельных структурированных норм, установленных суверенной публичной властью и формирующих особую иерархию общеобязательных правил.

«Юриспруденция понятий» («Begriffsjurisprudenz») – историческое и формально-логическое направление юридической науки в Германии (Георг Фридрих Пухта, первая половина XIX в.), основанное на догматическом понимании и толковании юридических норм и выраженное в создании сложных умозрительных правовых конструкций и классификаций; юридическая схоластика или концептуальная юриспруденция.

Юридический нормативизм – особое направление юспозитивизма, уделяющее повышенное внимание юридической норме с позиции её обоснования, системно-структурной организации, средств внешнего выражения и действия в рамках нормативной системы.

Чистое учение о праве (reine Rechtslehre; pure theory of law) – учение Ганса Кельзена об очищенном от влияния иных социальных регуляторов характере права как иерархичной нормативной системы.

«Основная норма» («Grundnorm») – тезис Ганса Кельзена об особом основании единого нормативного правопорядка, в качестве которого выступает обобщённое (объективное) представление конкретного общества о системе основных способов регулирования социальных взаимодействий; выражается посредством Конституции (Grundgesetz) и, далее, через общие и индивидуальные правила социального поведения (нормы).

«Ступенчатое строение правопорядка» («Stufenbau der Rechtsordnung») – тезис Ганса Кельзена об иерархическом строении системы права, в которой следует различать принципиальные уровни (Stufen) нормативного регулирования; сложность данной системе придаёт разнообразие доктринального и специально-юридического толкования различной степени значимости уровней этой системы.

«Правовой текст» («Rechtssatz») – тезис Ганса Кельзена о форме (оболочке), в которой содержится правовая норма; «правовые тексты» необходимы для различного по своему характеру и практической направленности толкования норм права.

Правовое государство (Rechtsstaat) как единый нормативный правопорядок – тезис Ганса Кельзена о единой природе права и государства, общей задачей которых является создание состояния урегулированности социальных взаимодействий в обществе, тем самым любое государство наделяется имманентно правовым характером.

Аналитическая юриспруденция – особое направление юспозитивизма, определяющее лингвистическое значение правового регулирования и признающее необходимость отделять формальное право от средств его реализации.

Теория признания права (recognition theory) – тезис Герберта Харта о необходимости подтверждения (проверки) законодательно установленного права деяниями либо актами поведения органов публичной власти, организаций и индивидов.

Легизм – особое направление юспозитивизма, сводящее правовое регулирование социальных взаимодействий к законодательному (lex - leges) регулированию общественных отношений; право отождествляется с законом, исходящим от государства, и ставится в подчинённое государственному аппарату положение.

Советский легизм – идеологическая разновидность легизма, устанавливающая господство советского закона во всех областях общественной жизни; правом в таком случае может являться не всякий закон, а лишь тот, который содержит в себе надлежащие идеологические установки построения и существования социалистического общества.

Социалистическое право – идеологическая разновидность квазирелигиозной правовой системы, основанная на приоритете ценности социалистического государства и социалистической коллективной собственности на средства производства; выступает антитезой как любой форме выражения светской правовой системы (романо-германская правовая система, система «общего права»), так и любой форме религиозного права (мусульманское право, иудейское право и т.п.).

Юснатурализм – тип правопонимания, основанный на приоритете категории «естественное право»; исходит из вечности, неизменности фундаментального основания всего правового регулирования, в качестве которого может выступать Бог, природа либо человеческий разум.

«Возрождённое естественное право» - концепция Рудольфа Штаммлера и других сторонников юснатурализма конца XIX – начала XX вв., основанная на изменчивости человеческих представлений о справедливости в конкретном обществе, исходя из особенностей экономических и иных условий жизни этого общества.

Формула Радбруха (Radbruchsche Formel) – тезис Густава Радбруха, в соответствии с которым позитивный закон должен быть признан неправовым и не должен исполняться в случае, если этот закон 1) явно и вопиющим образом противоречит принципу социальной справедливости и 2) разрушает

установленное естественным правом формальное равенство индивидов и организаций.

Процедурная (внутренняя) мораль права – тезис Лона Фуллера, в соответствии с которым моральность права должна рассматриваться внутри каждой отдельной юридической процедуры и определяться конечным влиянием на субъективные права лиц по итогам реализации этой процедуры.

Справедливость как честность – тезис Джона Роулза, положенный в основу справедливого распределения материальных и иных ресурсов общества между его членами; определяется установлением и гарантией минимально достойного уровня распределения благ, обеспеченных правовым регулированием.

Теория прав человека – глобальная (международно-правовая) и территориальная (конституционная) идея естественно-правового характера, устанавливающая приоритет человека, его прав и основных свобод по отношению к государству, обществу, различным коллективам и корпорациям; идея выражена во многих правоустанавливающих международных (Всеобщая декларация прав человека, международные пакты о правах человека) и национальных (Конституция, Декларация о правах и свободах человека и гражданина) правовых актах.

Юстрадиционализм (юсисторицизм) – тип правопонимания, основанный на представлении об эволюционно-локальном развитии права, которое подчинено принципам и условиям религиозного, национального и психологического характера.

Историческая школа юристов (geschichtliche Rechtswissenschaft) – комплексное обозначение научного направления в германской юриспруденции XIX в., основанного на идеях правового традиционализма и эволюционного пути развития правовой системы.

«Народный дух» («Volksgeist») – тезис исторической школы юристов (Фридрих Карл фон Савиньи) об основополагающем глубинном факторе возникновения и развития права в конкретном обществе в рамках

определённых исторических условий социальной жизни; данный фактор проходит несколько этапов своего развития и имманентен конкретному обществу.

Юссоциологизм – тип правопонимания, рассматривающий природу и состояние права в зависимости от реализующихся в обществе социальных взаимодействий (социальных отношений); характер права и формы его выражения целиком и полностью определяются типами и формами таких социальных взаимодействий.

Социология права – особое комплексное направление юридической науки и практики, основанное на юридическом социологизме как типе правопонимания; в условиях XXI в. часто рассматривается в прикладном аспекте (социологические исследования в праве).

«Юриспруденция интересов» («Interessenjurisprudenz») – историческое и социолого-правовое направление юридической науки в Германии (Рудольф фон Иеринг, вторая половина XIX в.), основанное на понимании и толковании юридических норм с позиции отражённых в их содержании социальных интересов и выраженное в социологическом целеполагании права; антипод юридической схоластики («юриспруденции понятий»).

Концепция «живого права» («Lebendes Recht») – тезис Ойгена Эрлиха о реальности действующего («живущего») права как содержания сложившихся и существующих социальных отношений (конкретные осознаваемые субъективные права и обязанности), которым пользуются индивиды и их объединения в реальной жизни.

Юспсихологизм – тип правопонимания, определяющий сущность и действие права через систему внутренних (психологических) переживаний и эмоций индивидов по поводу существующих и понимаемых ими норм официального и интуитивного права; основу юридических представлений составляют правовые эмоции людей императивно-атрибутивного характера (Л. И. Петражицкий).

Марксистская теория права – разновидность материалистической характеристики сущности права (Карл Генрих Маркс, XIX в.), делающая акцент на буржуазном праве как наивысшей точке развития правовой формы регулирования социальных взаимодействий и последующем его разрушении пролетариатом как единственно до конца революционным классом с переходом к бесклассовому обществу, не нуждающемуся в праве как социальном явлении.

Меновая концепция права – тезис Е. Б. Пашуканиса, подтверждающий действенность марксистской теории права в вопросе сменяемости общественно-экономических формаций и типов права; в основу концепции положена мысль о действии права в обществе собственников (товаровладельцев), которые, обмениваясь товарами и сопутствующими им правами, нуждаются в системе фактически буржуазного правового регулирования.

Материалистическая теория права – тезис В. М. Сырых, указывающий на действенность марксистской теории права в современных условиях жизни общества XXI в.; фундаментом теории выступает убеждённость в обусловленности правовой системы действием материальных (экономических) факторов, которые создают позитивное, индивидуальное и конкретное право в качестве форм реализации объективного права негосударственного характера.

Экономический анализ права (law and economics) – комплексный («синтетический») подход реалистического характера к изучению природы и реализации права путём применения в юридической сфере экономических методик и приёмов познания.

Правовой реализм (law in the life; law in action) – тип правопонимания, представляющий действующее право как объективную правовую реальность общества, в рамках которой осуществляются разнообразные имущественные и неимущественные интересы и потребности индивидов и коллективов; считается максимально приближенным к естеству каждодневной социальной

жизни юридическим подходом («право, как оно есть»; «право, как его видит судья»).

Правовой номинализм (law in books) – обобщённое наименование всех типов правопонимания, противоположных правовому реализму по смыслу и оценке права (юспозитивизм, юснатурализм, юспсихологизм и т.д.); юридическая догматика, «догма права».

Концепция judge-made law – тезис Оливера Уэнделла Холмса мл. и Бенджамина Кардозо о концентрации реального права в судебных решениях по конкретным делам; «ситуационное» право; право, возникающее в результате действия правила судебного прецедента.

Нормативный факт – ситуация закрепления нормой права определённого события либо деяния, имеющего юридические последствия и юридическое значение; в отличие от юридического факта такая ситуация проявляется до её официальной юридической оценки и определяется правовым реализмом.

«Реалистический позитивизм» - интегративная концепция Р. А. Ромашова, в соответствии с которой элементы правового реализма могут сочетаться с трактовкой права как преимущественно позитивного по своему характеру явления.

Юридическая антропология – направление юридической мысли XX в. (Норбер Рулан), которое оценивает человека и социальные условия его жизни в качестве важнейших факторов возникновения и последующего развития права; подчёркивается особая роль обычного права для дифференциации правопорядков.

Либертарно-юридическая теория – концепция Вл. С. Нерсесянца, определяющая право как установленную обществом меру человеческой свободы в каждом конкретном социальном взаимодействии и отражённую в абстрактных юридических нормах.

Концепция цивилизма – тезис Вл. С. Нерсесянца об особом политическом строе общества, основанном на приоритете частной

(гражданской) собственности и использовании правовых средств её реализации и защиты; определялась как возможная альтернатива социализму в рамках политико-правового развития России в конце XX – начале XXI в.

Теория дуальной природы права – непозитивистская концепция Роберта Алекси о совмещении в сущности и внешней системе права морального и формально-юридического начал, из которых преимущество в спорных ситуациях имеет первое.

Коммуникативная концепция права (law as communication) – непозитивистская теория Марка ван Хука и А. В. Полякова, рассматривающая правовой характер социального взаимодействия индивидов и правовые последствия такого взаимодействия.

Интегративное правопонимание – комплексный тип правопонимания, делающий попытку совмещения отдельных самостоятельных идей о природе, происхождении, сущности, системе и порядке действия права (естественно-позитивное право; социологический либо психологический юспозитивизм etc.); вызывает вопросы в аспекте своего реального существования.

Компрехендный (комплексный; «всеохватывающий») подход в понимании права – методологический приём, в соответствии с которым все сосуществующие (comprehendo) типы понимания права имеют равновеликую ценность, при этом ни один из них не может быть признан единственно верным или главенствующим, также принципиально невозможна интеграция типов правопонимания, поскольку в этом случае совмещённые типы понимания права теряют свою идентичность.

Автор-составитель **к.ю.н., доцент Спирин М. Ю.**