ФГБОУ ВО «АГУ»	Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Адыгейский государственный университет»
	Рабочая программа дисциплины
	СМК. ОП-2/РК-7.3.3

«УТВЕРЖДАЮ»
Декан
юридического факультета
_____ А.М. Шадже
28 августа 2018 г.

Рабочая программа дисциплины
Философия права - М 1.Б.01
направление подготовки 40.04.01
Юриспруденция
Магистерская программа «Теория и история государства и права, история правовых учений»

РПД адаптирована для лиц с ограниченными возможностями здоровья и инвалидов

Факультет юридический

Кафедра конституционного и административного права

Рассмотрена и одобрена на заседании кафедры конституционного и административного права,
протокол № 1 от «27» августа 2018 г.

Заведующий кафедрой к.ю.н., доцент Дзыбова С.Г. _____

Составители (разработчики) программы: к.ю.н., доцент Дзыбова С.Г._____

Содержание

Пояснительная записка.....3
1. Цели и задачи дисциплины.....4
2. Объём дисциплины по видам учебной работы.....5
3. Содержание дисциплины.....6
4. Самостоятельная работа студентов.....6
5. Учебно-методическое обеспечение дисциплины.....7
6. Методические рекомендации по дисциплине.....8
7. Обеспечение образовательного процесса для лиц с ограниченными возможностями здоровья и инвалидов.....26
8. Материально-техническое обеспечение дисциплины.....27
9. Лист регистрации изменений.....29

Пояснительная записка

Рабочая программа дисциплины составлена в соответствии с требованиями Федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования по направлению подготовки 40.04.01 Юриспруденция (квалификация (степень) «Магистр»).

Рабочая программа представляет собой совокупность дидактических материалов, направленных на реализацию содержательных, методических и организационных условий подготовки по направлению 40.04.01 Юриспруденция (квалификация (степень) «Магистр»).

Дисциплина «Философия права» относится к дисциплинам базовой части Блока 1.

Трудоемкость дисциплины: 3 з.е./ 108 ч.

контактная работа:

занятия лекционного типа – 6 ч.,

занятия семинарского типа (семинар) – 28 ч.,

иная контактная работа – 0,3 ч.,

СР – 47 ч.,

Контроль – 26,7 ч.

Ключевые слова: право, правопонимание, правовая идеология, закон, справедливость, равенство, ценности.

Составитель: Дзыбова С.Г., к.ю.н., доцент кафедры конституционного и административного права.

1. Цели и задачи дисциплины

Курс **«Философия права»** входит в базовую часть общенаучного цикла основных образовательных программ юридического профиля.

Целью изучения курса «Философия права» является формирование у студентов общекультурных и профессиональных компетенций, необходимых для последующего успешного овладения специальными правовыми дисциплинами, необходимыми для подготовки к профессиональной деятельности в области разработки и реализации правовых норм, обеспечения законности и правопорядка, правового обучения и воспитания.

Целью изучения является также обеспечение философско-правовой подготовки юристов, проявляющейся в умении обосновать свою теоретическую позицию по проблемам юриспруденции, раскрыть смысл права, его сущность, ценность и место в мире.

Изучение дисциплины направлено на формирование следующих компетенций:

Общекультурные компетенции (ОК):

– осознание социальной значимости своей будущей профессии, проявление нетерпимости к коррупционному поведению, уважительное отношением к праву и закону, обладание достаточным уровнем профессионального правосознания (ОК-1);

– способность добросовестно исполнять профессиональные обязанности, соблюдать принципы этики юриста (ОК-2);

– способность совершенствовать и развивать свой интеллектуальный и общекультурный уровень (ОК-3);

– способность свободно пользоваться русским и иностранным языками как средством делового общения (ОК-4);

– компетентное использование на практике приобретенных умений и навыков в организации исследовательских работ, в управлении коллективом (ОК-5).

Показателями компетенций являются:

знания:

– об основных концепциях понимания сущности и смысла права;

– о типах философского обоснования права;

– о философских проблемах гносеологии и методологии права;

– о сущности, характере и взаимодействии правовых явлений.

умения:

– проводить исследования с привлечением различных источников информации;

– оперировать необходимым понятийным аппаратом, разбираться и понимать теоретические понятия и термины;

– сопоставлять отдельные понятия, события и факты в их взаимосвязи;

– применять на практике основные результаты научных теоретико-правовых исследований.

навыки:

– самостоятельного применения в практической деятельности полученных правовых знаний;

– анализа правовой действительности, выявления ее системных связей, осуществления правовой пропаганды;

– проведения научных исследований в области права.

2. Объём дисциплины по видам учебной работы

Таблица 1. Объем дисциплины общая трудоемкость: 3 з.е. ОФО

Виды учебной работы	Всего	I сем.
Общая трудоемкость дисциплины	108	108
Контактная работа:	34,3	34,3
занятия лекционного типа	6	6
занятия семинарского типа	28	28
иная контактная работа	0,3	0,3
СР	47	47
контроль	26,7	26,7
форма промежуточного контроля	Экзамен	Экзамен

Таблица 2. Объем дисциплины общая трудоемкость: 3 з.е. ЗФО

Виды учебной работы	Всего	I сем.
Общая трудоемкость дисциплины	108	108
Контактная работа:	28,3	28,3
занятия лекционного типа	6	6
занятия семинарского типа	22	22
иная контактная работа	0,3	0,3
СР	53	53
контроль	26,7	26,7
форма промежуточного контроля	Экзамен	Экзамен

3. Содержание дисциплины

Таблица 3. Распределение часов по темам (модулям) и видам учебной работы ОФО

Модуль	Тема	Объем в часах			
		Всего	Л	С	СР и иная работа
Модуль 1. Генезис философско-правовой мысли.	Тема 1. Предмет философии права	8	2	2	3
	Тема 2. Философия права как методология познания и преобразования правовой	8		2	4
	Тема 3. Философия права в России	10		2	4
	Тема 4. Философия права в XX в.: основные концепции	10		4	4
Модуль 2. Правовая реальность и жизненный мир человека.	Тема 5. Сущность права и законности	8	2	2	4
	Тема 6. Человек как правовое существо.	8		2	4
	Тема 7. Право и закон: природа, сущность, взаимодействие.	10		2	4
	Тема 8. Право и власть.	8		2	4
Модуль 3. Право как ценность (аксиологические проблемы).	Тема 9. Право как общее благо.	8	2	2	4
	Тема 10. Право как свобода и ответственность.	10		2	4
	Тема 11. Право как равенство и справедливость.	10		2	4

	Тема 12. Ценностные установки и ценностные ориентации в правовой реальности.	10		4	4
Итого		108	6	28	47

Таблица 4. Распределение часов по темам (модулям) и видам учебной работы ЗФО

Модуль	Тема	Объем в часах			
		Всего	Л	С	СР и иная работа
Модуль 1. Генезис философско-правовой мысли.	Тема 1. Предмет философии права Тема 2. Философия права как методология познания и преобразования правовой	10	2	2	6
	Тема 3. Философия права в России Тема 4. Философия права в XX в.: основные концепции	12		2	10
Модуль 2. Правовая реальность и жизненный мир человека	Тема 5. Сущность права и законности	10	2	2	6
	Тема 6. Человек как правовое существо.	8		2	8
	Тема 7. Право и закон: природа, сущность, взаимодействие.	10		2	8
	Тема 8. Право и власть.	10		2	8
Модуль 3. Право как ценность (аксиологические проблемы).	Тема 9. Право как общее благо.	10	2	2	6
	Тема 10. Право как свобода и ответственность.	10		2	8
	Тема 11. Право как равенство и справедливость.	12		2	10
	Тема 12. Ценностные установки и ценностные ориентации в правовой реальности.	14		4	10
ИТОГО		108	6	22	80

4. Самостоятельная работа студентов

Таблица 5. Содержание самостоятельной работы студентов

№ п/п	Вид самостоятельной работы	Разделы или темы рабочей программы	Форма отчета
1	Аннотирование специальной литературы	Тема 3. Философия права в России. Тема 4. Философия права в XX в.: основные концепции. Тема 5. Правовая реальность и ее сущностные характеристики. Тема 6. Человек как правовое существо. Тема 12. Ценностные установки и ценностные ориентации в правовой	Составление конспекта
2.	Написание реферата	Тема 1. Предмет философии права. Тема 2. Философия права как методология познания и преобразования правовой действительности. Тема 3. Философия права в России. 4. Философия права в XX в.: основные концепции. Тема 5. Правовая реальность и ее сущностные характеристики. Тема 6. Человек как правовое существо. Тема 7. Право и закон: природа, сущность, взаимодействие. Тема 8. Право и власть. Тема 9. Право как общее благо.	Публичная защита

		Тема 10. Право как свобода и ответственность. Тема 11. Право как равенство и справедливость. Тема 12. Ценностные установки и ценностные ориентации в правовой реальности.	
3	Подготовка электронной презентации по конкретной теме	Тема 2. Философия права как методология познания и преобразования правовой действительности. Тема 5. Правовая реальность и ее сущностные характеристики. Тема 6. Человек как правовое существо. Тема 12. Ценностные установки и ценностные ориентации в правовой реальности.	Публичная презентация проекта
	Всего часов:	47	

4.2. Перечень учебно-методического обеспечения для самостоятельной работы обучающихся

Для самостоятельной работы по дисциплине обучающиеся используют следующее учебно-методическое обеспечение:

1. Методические указания по освоению дисциплины, содержащиеся в РПД и ФОС.
2. Книжный фонд Научной библиотеки АГУ и библиотеки юридического факультета АГУ.

Перечень современных профессиональных баз данных и информационных справочных систем:

1. ЭБС «Университетская библиотека онлайн» – http://www.biblioclub.ru
2. ЭБС АГУ на платформе аппаратно-программного комплекса ООО КДУ – http://adygnet.bibliotech.ru
3. ЭБС «Юрайт» – http://www.biblio-online.ru
4. ЭБС «Лань» – http://www.e.lanbook.com
5. ФГБУ «Российская государственная библиотека» – http://dvs.rsl.ru
6. Некоммерческое партнерство «Ассоциированные региональные библиотечные консорциумы» (АРБИКОН) – http://arbicon.ru/services/
7. ООО «Фактор Плюс» (СПС «Консультант Плюс») – http://www.consultant.ru
8. ООО «Компания АПИ «ГАРАНТ» – http://www.garant.ru

5. Учебно-методическое обеспечение дисциплины

Таблица 6. Основная литература

№ п/п	Библиографическое описание
1.	Завьялова, Г. Философия права / Г. Завьялова; Министерство образования и науки Российской Федерации, ФГБОУ ВПО «Оренбургский государственный университет». – Оренбург: ОГУ, 2013. – 120 с. – Режим доступа: по подписке. – URL: http://biblioclub.ru/index.php? page=book&id= 259351 (дата обращения: 06.11.2019). – Текст: электронный.
2.	Назарова, В.С. Философия права / В.С. Назарова. – Ростов-на-Дону: Издательство Южного федерального университета, 2015. – 83 с. – Режим доступа: по подписке. – URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=461981 (дата обращения: 06.11.2019). – Библиогр. в кн. – Текст: электронный.
3.	Философия права / А.А. Головина, М.В. Залоило, Д.А. Пашенцев и др.; отв. ред. Н.Н. Черногор, О.Ю. Рыбаков; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. – Москва: Статут, 2018. – 224 с. – Режим доступа: по подписке. – URL: http://biblioclub.ru/index.php? page= book&id=497359 (дата обращения: 06.11.2019). – Библиогр. в кн. – ISBN 978-5-

	9909636-3-4. – Текст: электронный.

Таблица 7. Дополнительная литература

№ п/п	Библиографическое описание
1.	Малахов, В.П. Философия права: Идеи и предположения / В.П. Малахов. – Москва: Юнити-Дана, 2012. – 392 с. – (Cogito ergo sum). – Режим доступа: по подписке. – URL: http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=117904 (дата обращения: 06.11.2019). – ISBN 978-5-238-01427-2. – Текст: электронный.
2.	Новгородцев, П.И. Введение в философию права. Кризис современного правосознания / П.И.Новгородцев. – Москва: Директ-Медиа, 2011. – 311 с. – Режим доступа: по подписке. – URL: http://biblioclub.ru/index.php?page= book&id= 83908 (дата обращения: 06.11.2019). – ISBN 978-5-4460-2422-3. – Текст: электронный.
3.	Постклассическая онтология права: монография / под общ. ред. И.Л. Честнова. – Санкт-Петербург : Алетейя, 2016. – 688 с. – (Толкование источников права). – ISBN 978-5-906860-66-8; То же [Электронный ресурс]. - URL: http:// biblioclub.ru/ index.php?page=book&id=460973 (03.12.2018).
4.	Ромашов, Р.А. Философия права и преступления / Р.А. Ромашов, Е.В. Пеньковский. – Санкт-Петербург: Алетейя, 2015. – 344 с. – (Либерализация права: от репрессий к милосердию). – Режим доступа: по подписке. – URL: http:// biblioclub.ru/index.php?page=book&id=363312 (дата обращения: 06.11.2019). – Библиогр. в кн. – ISBN 978-5-906792-43-3. – Текст: электронный.

Таблица 8. Ресурсы информационно-телекомуникационной сети «Интернет»

№ п/п	Название (адрес) ресурса
1.	http://www.libertarium.ru – библиотека материалов по правовой тематике
2.	http://slovari.yandex.ru/dict/constitution – словари, энциклопедии правовых терминов и понятий.
3.	Consultant.ru›edu/student/download_books – книги и учебники по праву и экономике
4.	http://civil.consultant.ru/elib/ – классика российского права
5.	http://www.i-u.ru – электронная библиография, книги, статьи.

6. Методические рекомендации по дисциплине

6.1. Методические рекомендации преподавателю

Дисциплина «Философия права» требует разносторонней подготовленности лектора к ее преподаванию. Ее содержание тесно взаимосвязано с целым рядом дисциплин гуманитарного и общепрофессионального цикла, прежде всего с общим курсом философии, теорией права и государства, историей политических и правовых учений.

В вузовском обучении основной формой занятий являются лекции, выполняющие целый комплекс функций по обучению, развитию и воспитанию курсантов. Лекционные занятия для магистрантов очной формы полного срока обучения предусмотрены в объеме 6 часов.

Основное внимание при подготовке к лекционным занятиям следует уделить подбору нового материала, дополняющего уже имеющийся в распоряжении преподавателя лекционный материал.

Лекция является наиболее рациональным и эффективным способом передачи новой

информации магистрантам, поскольку в концентрированной форме освещает основные подходы к рассматриваемой проблеме. Кроме того, весьма велик воспитательный и познавательный эффект от «живого» общения преподавателя с магистрантами.

Дидактическими целями лекции является сообщение новых знаний, систематизация и обобщение накопленных знаний, формирование на их основе профессионально важных качеств, достижение целей и задач, которые установлены Государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования.

При организации семинарских занятий важным является пробудить у обучающихся интерес к добыванию новых знаний с помощью приемов и способов самостоятельной работы во внеучебное время. Для этого надо предоставить им возможность самостоятельно или в группе выработать свое собственное мнение, определять личную позицию по спорным, дискуссионным вопросам, предусмотренным планом семинарского занятия, и аргументировано отстаивать их. Следует также учить магистрантов слушать ответы друг друга, уважать мнение оппонента и активно использовать полученные знания. Весьма эффективной в этом плане является индивидуальная, парная или групповая формы работы с источниками, отдельными учебными заданиями.

Успешное изложение тем дисциплины предполагает планомерную работу над лекционным материалом в течение всего семестра и работу с литературными источниками. При этом в лекционный материал рекомендуется вносить замечания, дополнения, пояснения, актуализировать статистические данные. Лекции являются для студента основной формой последовательного изучения учебного материала. Лекции освещают узловые вопросы курса. Основное их назначение – обеспечить изучение основного материала дисциплины, связать его в единое целое. Рекомендуется вести контроль ведения студентами конспектов изучаемого учебного материала, восстановление пропущенных лекции.

Для того, чтобы сориентировать преподавателя и студентов при подготовке к лекциям и семинарским занятиям прокомментируем темы, составляющие содержание курса «Философия права».

Предмет философии права.

Отечественные юристы определяют философию права как общетеоретическую юридическую дисциплину. Таковой она считается и по объекту, и по предмету исследования: объект – право и юридические законы; предмет – «смысл права», «понятие права», место права в мире. Последнее придает учению о праве философский характер, ибо, считают в своем большинстве юристы, философия права занята поиском истины в праве.

К основным компонентам философии права как научной дисциплины относятся:

1) онтология права как учение об основных принципах, формах, способах существования и развития правовой реальности; как учение о праве, правовых нормах, юридических законах, правосознании, правоотношениях, правовой культуре и других феноменах правовой реальности;

2) антропология права, в которой рассматриваются антропологические основы права, понятие «правовой человек», права человека как выражение личностной ценности права, а также проблемы статуса института прав человека в современном обществе, права человека в конкретном социуме, соотношение личности и права и т.д.;

3) гносеология права как учение о природе, методах и логике познания и толкования правовой реальности; о соотношении эмпирического и теоретического, рационального, эмоционального и иррационального в праве;

4) аксиология права как учение о смысле права как ценности; о соотношении утилитарного и неутилитарного, научного и идеологического в праве; о праве как справедливости и общем благе;

5) в структуре философии права можно выделить и прикладной разделили

философско-правовую праксиологию как учение о практическом законотворчестве и практической реализации права, о принципах правовой деятельности.

Философию права как самостоятельную исследовательскую дисциплину конституирует (т.е устанавливает, определяет) её основной вопрос, от решения которого зависит решение всех других её вопросов. Этим основным вопросом философии права, как и всей правовой науки, является вопрос: что есть право? Это значит: какие сущностные формы, какие онтологические структуры, какие основные законы бытия мы называем правом? От ответа на этот вопрос зависит решение многих других важнейших правовых проблем.

Вопрос « что такое право?» выглядит как вопрос о смысле права, т. е для философии права он является основным, ибо от ответа на него непосредственно зависит решение всех других важнейших правовых проблем, в том числе и в сфере правотворчества и правоприменения. Этот вопрос является философским, поскольку соотносит право с человеческим бытием.

Философия права как методология познания и преобразования правовой действительности.

Теоретический уровень познания правовой реальности связан со становлением системного мира, с процессом институализации повседневной реальности как нормирования жизнедеятельности человека и общества с помощью различных социальных институтов, в первую очередь государственных. Причём для степени институализированности общества важно не количество институтов, а их развитость и согласованность со свободой человека.

Теоретическое познание в современной философии чаще называют эпистемологией – учением о научном познании, что позволяет говорить и о философско-правовой эпистемологии, предметом которой является процесс научного познания правовой реальности. В основе научного познания любой реальности лежит определённая методология, а потому и выделение правовой эпистемологии условно. Однако, учитывая социальную значимость познания правовой реальности, особую ответственность правотворческой и правоприменительной систем за судьбы людей и отдельного человека, такое выделение считается допустимым.

При исследовании жизненного мира человека и правовой реальности необходимо учитывать единство диалектической и формальной логик. Это единство вытекает прежде всего из единства природы и взаимосвязи явлений правовой реальности. Как известно, формальная логика исследует постоянные, устойчивые связи и явления, выраженные в понятиях, суждениях и умозаключениях.

Основные принципы формальной логики требуют, чтобы рассуждения о предмете были определёнными, последовательными, непротиворечивыми и обоснованными. Диалектическая логика, попытки разработать которую предпринимаются уже длительное время, исследует особые формы и закономерности развития знаний с позиций конкретности, объективности, причинности, всесторонности, историзма, разделения единого на противоположности.

В области философии права диалектическая логика позволяет познавать сущность и противоречивость, общее и единичное, необходимое и случайное, причины и следствия, многообразие связей в правовой реальности и в жизненном мире. Руководствуясь её принципами, философско-правовая эпистемология выделяет четыре группы закономерностей развития жизненного мира человека и правовой реальности:

– закономерности непосредственного проявления процесса развития, свойственные всем системам жизненного мира;

– закономерности познания как оперативные приёмы его фиксации и систематизации;

– закономерности диалектики в процессе познания правовой реальности;

– закономерности процесса социального познания, в том числе и прежде всего познания правовой реальности.

К первой группе относятся закономерности, которые выражают противоречивость процесса познания правовой реальности, его аккумулятивность, качественные и количественные изменения. В процессе познания мы можем изолировать одну форму связей от другой, учитывать одни из них и игнорировать другие. Однако в объективно-реальной действительности все формы связей переплетаются и находятся в единстве. Открытие в каждом правовом явлении и процессе общей закономерности или тенденции развития даёт возможность обнаружить их связи с другими явлениями жизненного мира человека, а значит, глубже понять правовое явление. Например, нормы гражданского и уголовного права имеют общую основу – правовую реальность, во всей её сложности и противоречивости. Правовая реальность обусловливает их единую сущность и общую цель, т.е. и гражданское, и уголовное право конкретного общества едины как феномены конкретной правовой реальности.

Общие закономерности самой правовой реальности позволяют выделить различия норм гражданского и уголовного права. Так, гражданское право регулирует имущественные и связанные с ними личные отношения (защита чести, достоинства, деловой репутации). А уголовное право представляет собой совокупность юридических норм, определяющих преступность и наказуемость деяний, опасных для данной системы общественных отношений. И в том и в другом случае правовая реальность представлена обшей для данных отраслей права закономерностью – нормативностью общественных отношений, следовательно, и принципы познания в этих отраслях должны быть общими.

Вторая группа закономерностей демонстрирует диалектику абстрактного и конкретного, исторического и логического в познана тельном процессе. Юридическая оценка права, закона, правоотношений, правовой культуры и в целом правовой реальности как явлений правосудных и неправосудных, законных и незаконных получает глубинное осмысление только на основе философско-правового познания. Это объясняется тем, что именно философско-правовая эпистемология исследует на уровне сущности соотношение материального и духовного, объективного и субъективного в жизненном мире человека.

Очевидно, что осмысление правовых явлений невозможно без понимания жизненного мира как общего, в котором взаимодействуют повседневная реальность и системный мир, ибо сущность правовых явлений не лежит на поверхности – чтобы её обнаружить, необходимо отвлечься от единичного, случайного и найти общее, необходимое, закономерное.

Третья группа закономерностей диалектической логики позволяет судить о специфике их проявления при познании правовой реальности. В общем виде эта специфика наблюдается во взаимодействии должного (нормы) и сущего (правопорядка), которое, как правило, выступает в трёх аспектах: как степень адекватности (соответствия) идеального должного, выраженного в форме императива, потребному сущему; как человеческая деятельность, представляющая собой процесс реализации должного в сущее; как степень воплощения (или невоплощения) должного в сущее, превращающего (или не превращающего) в итоге должное в сущее.

Четвёртая группа закономерностей связана со спецификой социального познания, к сфере которого относится правовая реальность. Известно, что социальное познание детерминируется не только объектом, но и познающим субъектом. При обращении к анализу правовой реальности неизбежно обнаруживаются (и должны учитываться) социально-классовые, национальные, профессиональные, половозрастные и другие групповые интересы. Понятно, что интересы МУРа и солнцевской преступной группировки абсолютно противоположны, в силу этого одно и то же событие познаётся и оценивается ими с разных позиций. Для одних «вор в законе» – авторитет, для других – бандит, который в соответствии с кредо Жеглова «должен сидеть в тюрьме». Собственно,

специфика познания социальных явлений была подмечена ещё Т. Гоббсом, утверждавшим, что «если бы геометрические аксиомы затрагивали интересы людей, то они бы опровергались». Диалектическая логика позволяет в процессе познания правовой реальности обнаруживать и учитывать гуманистические и антигуманистические, социальные и асоциальные, альтруистические и эгоистические устремления конкретных групп и индивидов.

Методологическая роль философии права заключается прежде всего в том, что она не только исследует, разрабатывает методы, применяемые в правовой сфере, но и вооружает ими юридические и другие науки. Современная методология понимает под методом совокупность приёмов, способов, алгоритмов достижения поставленной цели. По степени общности различают философские методы (некоторые авторы называют их методами-подходами), общенаучные методы (методы-приёмы) и специальные методы конкретных наук. Понятно, что философия права не даёт рекомендации по поводу конкретной деятельности – как проводить обыск, организовать засаду, задержать вооружённого преступника и т.п. Её уровень – это предельно общие методы, в частности исторический, диалектический, метафизический, логический, феноменологический, системный, деятельностный, аксиологический, герменевтический.

Исторический метод подразумевает рассмотрение правовой реальности как взаимосвязи прошлого, настоящего и будущего, выяснение динамики изменения какого-либо правового феномена по мере развития человечества, смены исторических эпох. Важность этого метода в том, что он «удерживает» исследователя от излишнего абстрагирования, даёт возможность уяснить прошлое как предпосылку и обязательное условие познания сути настоящего и построения моделей будущего.

Диалектический метод требует руководствоваться следующими основными принципами: объективности – рассматривать правовую реальность такой, какова она есть на самом деле, а не какой её хотелось бы видеть; всесторонности – подходить к изучению правовой реальности с максимально возможных позиций, учитывая как можно больше связей и зависимостей, а среди этого множества выделять главные, определяющие; развития – исследовать правовую реальность не как застывшую данность, а как процесс.

Основные законы диалектики, выполняя методологическую функцию, ориентируют исследователя на необходимость:

а) выявления противоречий правовой реальности, прежде всего между повседневной реальностью и системным миром человека;

б) сочетания количественного и качественного подходов при анализе динамики развития правовой ситуации в обществе, поиска меры как качественно-количественной определённости и фиксации момента перехода правовой реальности из одного состояния в другое;

в) выявления и опоры на «новое», активного отрицания «старого», с сохранением всего положительного, что может быть использовано для совершенствования правопорядка; различения «нового» и «псевдонового», когда старое маскируется под новое, пытаясь продлить своё существование.

Так называемые неосновные законы диалектики позволяют исследователю или законодателю обнаружить или обеспечить единство содержания и формы правовых феноменов, не допустить формализм (доминирования формы над содержанием), выявить подлинные причины изменения правовой реальности и предвидеть следствия, различить причины, повод и предлог происходящих изменений, увидеть за внешними проявлениями сущность правовой ситуации, понять, что единичные факты не существуют изолированно от общего состояния, а общее проявляет себя только через единичное, что случайные события, накапливаясь, неизбежно ведут к закономерному, а в каждой закономерности присутствует элемент случайности, и т.д.

В то же время следует подчеркнуть, что применение диалектического метода (как, впрочем, и любого другого) автоматически не ведёт к успеху. Он не может объяснить всё,

а даёт лишь один из способов объяснения. Более того, преувеличение, гипертрофирование возможностей диалектического метода оборачивается релятивизмом.

Метафизический метод также широко используется в познании правовой реальности. Особенно он эффективен там, где нужно «остановить», «зафиксировать» процесс изменения в определённой точке пространства или времени. Такая потребность возникает при исследовании отдельных элементов правовой реальности, при проведении классификации, систематизации правовых событий, когда необходимо отвлечься от некоторых реальных связей, использовать только количественные или только качественные характеристики. Однако преувеличение возможностей этого метода ведёт к догматизму, т.е. к рассмотрению правовой реальности как неизменной, раз и навсегда данной. Но это вовсе не свидетельствует об ущербности о неполноценности, как его иногда характеризуют, следуя марксистской традиции.

Феноменологический метод позволяет рассматривать правовую реальность с позиции жизненного мира, учитывая внутреннее состояние, чувства человека. С помощью системного метода правовую реальность изучают как систему, состоящую из взаимодействующих элементов, компонентов и подсистем.

Деятельностный метод ориентирует исследователя на то, что правовая реальность не существует вне деятельности человека, вне его активности, направленной на достижение определённых целей.

Аксиологический метод даёт возможность обнаружить значимое для человека как в конкретной правовой ситуации, так и вне её рамок, выявить ценности повседневной реальности и системного мира, отличить ценность от псевдоценности.

Особую роль в познании правовой реальности играет герменевтический метод, рассмотрению которого посвящена следующая глава. Естественно, для познания правовой реальности широко используются и общенаучные методы – анализ, синтез, аналогия, сравнение, моделирование, абстрагирование, индукция, абдукция, дедукция, эксперимент, наблюдение и пр.

К специальным методам права и правоохранительной деятельности относят следственный эксперимент, наружное наблюдение, внедрение в преступную группу, засаду, прослушивание, пеленгацию, допрос, очную ставку, опрос свидетелей и др.

Таким образом, в основе исследования правовой реальности лежат общие принципы теории познания. Однако, учитывая специфику объекта познания, применяемых средств и операций, можно говорить о выделении в теории познания особой, правовой, эпистемологии как учения об общих принципах познания именно правовой реальности. Методологическая вооружённость специалиста обеспечивается знанием и умением применять в познавательном процессе максимально разнообразные методы, приёмы и методики. Методологический плюрализм служит своего рода противовесом догматизму, практицизму и схоластическому теоретизированию как неприемлемым крайностям в познании и преобразовании правовой реальности.

Философия права в России.

Постановка вопроса о сущности права, государства, власти и иных явлений политико-правовой реальности предполагает оппозицию по отношению к существующему правопорядку. Поиски сущности начинаются там, где есть понимание несоответствия какого-либо явления своему изначальному предназначению. Поэтому становление философии права в Европе и России происходило в переломные эпохи, когда менялись системы ценностей и философские основы мировоззрения.

В отличие от Европы, где философия права утвердила себя в качестве самостоятельной отрасли теоретического знания уже в XVII-XVIII вв. (Гоббс, Монтескье, Руссо, Кант, Гегель), Россия испытала потребность в философском осмыслении права лишь в XIX веке. Первые работы по философии права стали публиковаться во второй половине прошлого столетия (С.А.Муромцев, Н.М.Коркунов, В.С.Соловьев и др.).

Проведение реформенной политики нуждалось в осмыслении и давало много поводов для философского обсуждения тех путей, которые открывались перед российской государственностью. Идейно-теоретическое направление, именуемое «западничеством», восприняло буржуазные ценности, и его представители хотели видеть Россию государством, где в качестве высших ценностей утверждались бы права и свобода личности, справедливость и законность. Их идеалом стало правовое государство. Особенность формирования этой правовой идеологии в России состояла в том, что идеи равенства, братства и торжества закона, ограничивающего деспотическую власть, к этому времени на Западе уже несколько пообносились и утратили прежнюю позолоту. Общество, получившее конституцию и иные атрибуты правового государства, не стало для России образцом воплощения моральных ценностей. Поэтому "почвенники", как правило, игнорировали социальную и моральную ценность права и были заняты обсуждением специфики «русского пути», где идеалы добра, свободы и справедливости не связывались бы с демократическим устройством государства и юридической формой. В этот период задача философии права многими авторами усматривалась в реабилитации права и правовой идеологии.

В период между двумя революциями к проблеме права и социально-политического устройства России обращаются люди разного философского склада и политических убеждений. Обсуждаются возможности и перспективы монархического государства, право государства на насилие и смертную казнь, христианские основы государственности и политики, а также отказ от государства и права как таковых.

Итоги революции и гражданская война в России в аспекте философии права обсуждались в следующих направлениях:

– исследовалась специфика российского правосознания и миропонимания;

– был продолжен философский спор о сущности государства;

– предпринимались попытки определения духовных основ общества и государства.

Представителями марксистской философии права в этот период обсуждались перспективы государства и права нового типа, соотношение права с моралью и экономическими отношениями, социальная ценность права. В 20-е годы в советской России философская проблематика иссякла, философия права была исключена из вузовских программ, ее заменила теория государства и права, не обсуждающая мировоззренческие проблемы в праве. До конца 80-х годов XX столетия советские философы практически не уделяли проблемам права серьезного внимания.

Возрождение философии права в России непосредственно обусловлено социальными потрясениями последних лет – крушением партийно-государственной диктатуры и трудностями демократического обновления страны. В периодической печати, научной и политико-агитационной литературе бурно обсуждают пути построения правового государства, причины тоталитарного режима, особенности советского и российского менталитетов. Нынешний период развития философии права в России специфичен по целому ряду причин:

– современная философия права, представленная исключительно немногими именами, лишилась преемственности с отечественной философией права: изменился ее язык и проблематика;

– философия права оказалась в изоляции от мировой философской культуры и политико-правовой теории. Лишь в последние пять-шесть лет российские издательства приступили к публикации зарубежных и русских авторов-немарксистов;

– методология марксизма дискредитирована по причине отождествления марксизма и политической практики большевиков;

– политическая ситуация в стране такова, что многие сейчас заинтересованы в новой политической идеологии, которая помогла бы объединить здоровые силы в обществе на пути к социальному миру, законности и благополучию. Философия права сегодня политически ангажирована едва ли не в большей степени, чем в начале века, по

причине чего сохраняет свою актуальность предупреждение С.Л. Франка об опасности превращения философии права в оснащенную философскими категориями политическую пропаганду.

Философия права XX века: основные концепции.

Этот период в истории философии права преимущественно представлен западноевропейской философско-правовой мыслью.

Философия права развивалась в русле основных философских парадигм того времени – неопозитивизма, неокантианства, экзистенциализма, неогегельянства, феноменологии, философии психоанализа и др.

Правовой позитивизм в значительной степени получает подпитку со стороны общефилософского позитивизма. Это выражается в том, что в общефилософском позитивизме правовой позитивизм получил мировоззренческо-методологическое обоснование.

Проявляется это, прежде всего, в попытках применить тезис О. Конта «каждая наука сама себе философия» к юриспруденции. Отсюда стремление подменить философию права общей теорией права. Исходя, из этого некоторые общие юридические концепции называются философией права, а философско-правовые идеи необоснованно включаются в предмет юриспруденции. С позитивистских позиций исследовали правовую реальность юристы В. Кубеш, К. Бринкман, Г. Хенкель, Г. Харт, Г. Кельзен.

Так, Ганс Кельзен (1881- 1973) рассматривал философию права как нормативную науку, описывающую и исследующую право как совокупность норм, регулирующих и определяющих поведение. Право устанавливает принудительный порядок, поддерживаемый государственной властью.

В своей «чистой теории права» Г. Кельзен стремится рассмотреть универсальные моменты права (позитивного права), исключив из него случайные, и такие исторические элементы, как идеалы справедливости или социальные условия. В значительной мере Г. Кельзен определяет природу права с помощью разграничения мира сущего и мира должного. По его мнению, природа права относится исключительно к миру должного.

Г. Харт (1907-1993) определяет право через понятие «признание» как идею согласия большинства. Право он связывает не с обязанностью или абсолютной необходимостью, а со свободным волеизъявлением. Г. Харт предлагает такую точку зрения на правовую реальность, которая связана, прежде всего, с правилами «признания» или легитимации власти. Харт провозгласил, что он отказывается от точки зрения, согласно которой основанием правовой системы является привычка подчиняться юридически неограниченному суверену и заменяет её концепцией высшего правила признания, которая придает системе правил критерий действительности.

Г. Харт определяет право как союз первичных правил исполнения обязанностей и вторичных правил признания, изменений и правосудия.

В двадцатом веке появились и другие концепции, которые осмысливали правовую реальность с других, антипозитивистских, концепций.

Одной из важнейших концепций естественного права, возникшей в контексте мировой философии права XX столетия – неокантианское правопонимание.

Крупными теоретиками неокантианства, оказавшими влияние на развитие философско-правовой мысли, были Р. Штаммлер, Г. Радбрух, К. Кюль, А. Оллеро, О. Хеффе.

Так, немецкий юрист Рудольф Штаммлер (1856-1938) доказывал первичность права по отношению к реальности как должного по отношению к сущему. У Штаммлера вся человеческая жизнь конструируется с помощью права, понимаемого как априорное знание, а развитие общества осуществляется в результате частичных изменений права. Для него не юридические формы сообразуются с социальной жизнью, а наоборот, социальная жизнь «подстраивается» под юридическую форму.

Развернутые представления о праве на основе идей Канта Штаммлер излагает в работах «Хозяйство и право с точки зрения материалистического понимания истории», «Учение о правильном праве», «Теория юриспруденции»

Антипозитивистскую направленность имела и другая философско-правовая концепция – неогегельянство. У его истоков стояли английские философы Фрэнсш Герберт Брэдли и Робин Джордж Коллингвуд, американец ДжосайяРойс, итальянцы БенедеттоКроче и Джованни Джентиле.

В частности, плодотворно и тщательно исследовал правовые идеи Г. Гегеля Б. Кроче (1866-1952).Он назвал свою правовую концепцию «религией свободы». По его утверждению, свобода – высший закон человеческой истории и бытия. Б. Кроче доказывал независимость свободы от любых реальных условий. Для него свобода личности – это выражение свободы духа. Поэтому государство не может быть тоталитарным, оно призвано реализовать свободу как высший закон человеческого бытия.

Дж. Джентиле (1875-1944) утверждал, что подлинная свобода возможна лишь в тоталитарном государстве, которая якобы наиболее полно реализует нравственный категорический императив. Понятно, что многие философско-правовые идеи Дж. Джентиле были с одобрением восприняты итальянскими и немецкими фашистами.

Идея «расового права», «народной правовой мысли», «гражданина рейха» разрабатывал немецкий правовед К. Ларенц (1910-1949). Он утверждал, что только в условиях нацистской Германии стала понятна «нравственная тотальность» гегелевского учения о государстве и праве. В идее рейха уничтожена противоположность между народом и государством, ибо фашистское государство не только «аппарат», но и «жизненная форма». Более того, он создал иерархию правоспособности населения в зависимости от «чистоты крови» – от полноправного гражданина рейха, «истинного арийца», до бесправного «расового врага».

В XX веке происходит гуманизация философии права. Свое развитие она получила в экзистенциализме. С философией Мартина Хайдеггера (1889-1976), Карла Ясперса (1883-1969), Жана Поля Сартра (1905-1980) связано появление философско-правовой концепции, именуемой экзистенциальное право. Суть её заключается в обосновании того, что человек в критических, пограничных ситуациях не только оказывается перед выбором варианта поведения, но и принимает жизненно значимое, кардинальное решение (так называемое экзистенциальное право в данной ситуации). Звеном, связывающим сознание человека и ситуацию, по мнению Ж.П. Сартра, является восприятие, постигающее смысл конкретного явления. Причем смысл этому явлению придает не только ситуация, но и внешний мир. Благодаря постижению смысла внешняя реальность субъективизируется человеком.

Философия права, зародившись как философское осмысление правовых аспектов жизнедеятельности общества, в XX веке стала самостоятельной научной дисциплиной. Ведущей для философии права XX столетия является концепция справедливости, отличающаяся очень сложной идейно-философской структурой. В ней переплетены идеи неокантианства, естественно-правовые идеи прошлого и современности, этика ценностей, позитивистские идеи, идеи экзистенциализма, либерально-демократические идеи и др. Справедливость постулируется в качестве главной правовой ценности и высшего принципа человеческого бытия.

Сущность права и законности.

Законность – основа нормальной жизнедеятельности цивилизованного общества, всех звеньев его политической системы. Охватывая своим действием и частную, и публичную сферы человеческого общежития, законность вносит в него необходимую гармонию.

Сам термин «законность» (как, впрочем, и термин «правопорядок») известен с древних времен. Еще в V в. до н.э. древнегреческий поэт-трагик Еврипид вкладывал в

уста Гекубы, героини одноименной трагедии, слова: «Нельзя почтить ни набожность, ни честь, ни правду, ни законность». Философу-материалисту Гераклиту принадлежат слова: «Наибольшая слава царя заключается в неуклонном соблюдении законов. Граждане должны отстаивать законы своего города так же, как и его стены».

Проблема законности – одна из центральных в теории государства и права. Актуальность ее в условиях перехода от тоталитаризма к демократии очевидна как в теоретическом, так и в практическом плане. Формирование гражданского общества, правового государства в нашей стране требует качественно нового уровня понимания законности. Имеется множество определений, которые отражают те или иные свойства законности, но нет такого, чтобы отражало его сущность всеобъемлюще.

В юриспруденции сложилась традиционная концепция законности, сущность которой заключается в строгом и неуклонном соблюдении и исполнении всеми субъектами права действующего законодательства. А с точки зрения функциональной роли законность рассматривается как принцип, как метод осуществления власти, как режим общественной жизни, как система требований, предъявляемых к личности.

Обоснование всего многообразия присущих законности свойств предполагает рассмотрение законности в единстве трех взаимосвязанных аспектов: принципа (идеи, требования), метода поведения и режима общественной жизни.

1. Как принцип государственно-правовой жизни законность провозглашается и законодательно закрепляется в качестве одного из основополагающих начал существования общества. Это означает, что требования права в равной мере обращены как к населению, так и к государственным органам и их должностным лицам. Законность в качестве принципа провозглашена в ряде статей действующей Конституции РФ.

2. Во втором аспекте законность можно представлять в специальном значении - в качестве метода государственного руководства обществом, состоящего в организации общественных отношений путем издания и обеспечения исполнения юридических предписаний, а также юридического средства организации поведения населения в целом.

Вообще, как известно, любое государство использует два метода государственного руководства обществом: метод прямого насилия и правовой метод, или метод законности. Первый присущ тоталитарным государствам. Во втором случае законность выступает элементом государственного режима, который противостоит беззаконию и произволу и предполагает наличие трех условий: 1) наличие развитого законодательства, 2) соблюдение юридических предписаний (реализация и применение законодательства) и 3) наличие специальных органов и средств контроля за осуществлением правовых предписаний.

В более широком значении законность выступает в качестве метода, или юридического средства организации поведения, как властных структур, так и населения.

3. В третьем аспекте законность проявляется как особый режим общественной жизни. В этом смысле законность призвана отразить реальное господство права в общественной жизни, господство его в отношениях между личностью и властью. Закон, и только он, устанавливает степень зависимости личности от власти и пределы притязаний власти по отношению к личности.

Понимание законности как особого режима означает распространение ее требований на все области правовой жизни – сферу реализации, применения права и правотворчества, не оставляя тем самым зон, не подвластных закону. В этом аспекте законность - основной компонент правового государства. Наконец, понимание законности как режима свидетельствует о том, что общество располагает такими рычагами и механизмами, использование которых способно цивилизованными способами подчинить воле законодателя поведение всех субъектов права (как граждан, так и государственных органов и их должностных лиц).

Таким образом, законность означает такой режим общественной жизни, который характеризуется верховенством в ней права, его реальным выражением в

законодательстве государства, наличием специальных механизмов, гарантирующих безопасность и защиту личности от произвола, беспрепятственное осуществление гражданских прав и свобод.

Законность есть такой режим общественной жизни, при котором государство и правовая система обладают защитными механизмами, обеспечивающими соответствие поведения, деятельности участников регулируемых отношений праву. Законность при этом не сводится исключительно к оценке законности юридически значимого поведения (соответствует оно закону или нет), но и предполагает оценку самого закона.

Согласно традиционному пониманию законности ее субъектами являются все субъекты права, значит, всякое отклонение от требований правовых норм есть нарушение законности. И при этом не имеет значения, кто допускает такое нарушение – гражданин или представитель власти, иначе говоря, государственные должностные лица приравниваются к обычным гражданам, что нивелирует опасность нарушения закона одними в сравнении с другими. При таком подходе нарушением законности следует признать опоздание студента на лекцию, бесплатный проезд в общественном транспорте и т.п., что вряд ли соответствует природе законности.

Подобный взгляд на законность не только односторонен, но и снижает социальную ценность законности, поскольку не учитываются ее целевое назначение и конечный результат: для чего, ради каких целей и какого социального результата следует неуклонно соблюдать законы и все иные подзаконные акты.

Нетрадиционный подход (наиболее полно он представлен в работах профессора Н.В. Витрука) признает субъектами законности исключительно должностных лиц государства, а нарушения законов гражданами и иными лицами не являются нарушениями законности, они являются нарушениями правопорядка.

Отсюда правонарушения и нарушения законности по своему содержанию не совпадают, так как далеко не всякое правонарушение есть в то же время нарушение законности. Из этого можно сделать и другой вывод, а именно: при значительной распространенности правонарушений режим законности может быть более или менее благоприятным. И, напротив, при относительно незначительной распространенности противоправных деяний могут иметь место грубые массовые нарушения законности (при тоталитарном политическом режиме).

Право и закон: природа, сущность, взаимодействие.

Существуют различные точки зрения на соотношение права и закона.

Одна из них сводится к тождественности права и закона; основной аргумент её сторонников: право обретает жизнь, лишь становясь законом, следовательно, вне закона право быть, не может.

Другая заключается в утверждении, что право нельзя сводить лишь к нормам, так как оно включает в себя и естественное право не обязательно фиксируемое в законах.

Третья точка зрения настаивает на том, что, поскольку право – это продукт общества, а закон – продукт государства, право не бывает неправым, тогда как закон может быть и правым, и неправым, завися прежде всего от государственной власти.

Разграничение права и закона имеет глубокий гуманистический смысл, ибо позволяет констатировать, что право как содержание закона выступает критерием его качества. Благодаря праву мы имеем возможность отличать законы правовые от неправовых, справедливые от несправедливых, гуманные от антигуманных.

Основой и источником юридического закона служит право. И именно поэтому действие закона носит всеобщий характер, распространяется на каждого.

Право выступает «духом» закона, его глубинной сущностью. Именно право, посредством закона, содействует установлению и охране правопорядка. Ещё И.А Ильин отмечал, что через правопорядок осуществляется «взаимное духовное признание» права и закона.

Исторический опыт человечества подтверждает: действенность закона покоится на авторитете права, а авторитет права – на действующем законе.

Право реализуется через юридические законы и государственную власть. Так, например, основные принципы правового государства – «господство закона во всех сферах общественной жизни» и «связанность законом самого государства и его органов» означают, что есть государство, которое санкционируется правом, а также есть право, которое существует только в законах, носящих, в свою очередь, правовой характер. Государство через государственную власть, которая носит публично – правовой характер, с помощью юридических законов создаёт правовые условия для своих граждан; обеспечивает правопорядок в обществе.

От расстановки дозволенности и запретов решающим образом зависит строй, характер, интенсивность правового регулирования. Без изменения в этой области невозможно построить правовое государство, где будет соединена сила права с силой закона

Право и власть.

Соотношение власти и права является ключевой проблемой в философии права. Право и власть находятся в противоречивом единстве.

Взаимосвязь права и власти опосредуется волей. Человечество постоянно обращалось к проблеме воли. Начиная с Аристотеля и заканчивая Ф. Ницше понятие воли было в центре внимания философских, этических, правовых исследований. Власть – это бытие воли. Она, власть, способна оказывать определенное воздействие на деятельность и поведение людей при помощи таких средств, как воля, право, насилие.

Власть и воля неразрывно взаимосвязаны.

С одной стороны, воля лежит в фундаменте власти как особого типа поведения субъектов, основанном на приказании, давлении; она определяет способность власти подчинять себе, мобилизовать ресурсы общества для достижения поставленных властвующим субъектом целей, принимать решения, улаживать конфликтные ситуации; иными словами, воля – это основания власти как насилия, подавления свободы и независимости социальных субъектов.

С другой стороны, власть есть веление, реализующееся через законы государства, приказы, указы, постановления и сопровождающееся угрозой санкцией в случае неповиновения; она проявляется, как способность воли подчинить того, над кем осуществляется власть. Власть возводит свою волю в закон и тем самым утверждает себя. Волеизъявление власти всегда носит групповой, классовый или клановый характер и не совпадает с волеизъявлением населения. Для того чтобы реализовать волеизъявление большинства (но не всего!) населения необходим закон.

Закон – это единственное выражение и закрепление потребностей и интересов общества, превращение воли всего народа в общеобязательный регулятор общественных отношений и возведение её в ранг правил, распространяющихся на все субъекты жизнедеятельности общества. Закон реализуется через власть.

Власть – это воля, осуществляемая в нормах, правилах, запретах, предписаниях. Через закон она устанавливает права и обязанности субъектов общественных отношений, формирует и поддерживает определенный правопорядок, гарантирует защищенность граждан общества от нарушения свобод и других законных прав.

Принуждение – одно из свойств любой власти, но только государственная власть обладает монополией на принуждение с помощью права и аппарата принуждения.

Насилие – подавление воли одного субъекта другим вопреки желанию первого. Правом на принуждение и насилие обладает государственная власть, это одна из функций государства.

Для реализации этой функции власть может использовать как средства убеждения, так и принуждения. Если не приносят должного эффекта средства убеждения, то государство для наведения общественного порядка применяет средства правового

принуждения.

Принуждение может принимать различные формы. Основными среди них являются психическое и физическое принуждение. Первое из них несёт в себе угрозу применения силы и исполнения наказания и имеет по существу предупредительный характер. Второе – действует уже как непосредственное применение физической силы, налагающее на человека те или иные ограничения в волеизъявлении, передвижении, свободе выбора местонахождения и т.д. Физическое принуждение опирается на такие специфические орудия и средства власти, как судебное, административное, политическое преследование, а также вооруженную организацию государства (вооруженные силы, полицию, внутренние войска, национальную гвардию, тюремные и исправительные учреждения и т.д.)

Соотношение власти и права является ключевой проблемой в философии права. Право и власть находятся в противоречивом единстве.

С одной стороны, «право не может существовать без власти», т.к. только государственная власть по своей природе способна обеспечить строгую и своевременную реализацию правовых норм и принципов посредством своих правоохранительных учреждений и институтов. С другой стороны, «власть является антиподом права», т.е враждебна ему.

Истоки этой враждебности власти праву кроются в глубокой противоречивости власти, в том, что, являясь необходимым и конструктивным элементом организации жизни людей, управления обществом, власть в то же время обладает такими имманентными качествами, которые в процессе утверждения и упрочения власти могут превращать её в самодовлеющую, авторитарную силу. Эта властная сила способна ущемлять право, превращать её в «служанку» власти, фактически создавая тем самым «неправовую» реальность.

Право как общее благо.

Право является одной из важнейших общечеловеческих ценностей. К величайшим духовным ценностям человечества относятся сущностные характеристики права: свобода, равенство и справедливость. Да и само право выступает важнейшей ценностью и элементом общего блага. В самом общем виде под общим благом в истории общества понимали то, что имело для человека положительное значение, положительный смысл.

Общее благо в юридическом контексте можно понимать как феномен, возникающий в результате функционирования права как социального института. По своей сути оно обозначает качественные характеристики вещи или явления как общечеловеческой ценности.

Правовой аспект общего блага имеет свои специфические правовые характеристики. Одной из таких характеристик является свобода. Она предполагает независимость в рамках дозволенного и недозволенного. Например: не убий, не укради, не прелюбодействуй – это рамки, в пределах которых человек свободен. Емко и точно по поводу свободы сказал И. Кант: «Поступай внешне так, чтобы свободное проявление твоего произвола было совместимо со свободой каждого, сообразной со всеобщим законом». «Свобода – независимость от принудительного произвола других».

Следующая правовая характеристика общего блага – равенство. Оно предполагает соразмерность, эквивалентность свободы, которой располагают разные люди. Равенство устанавливает равную меру для всех в их совместной жизнедеятельности, оно дает возможность формально (т.е. не фактически, а на уровне принципа) предоставить всем членам общества равные возможности, равные права на конкретные блага: на образование, на судебную защиту, на труд и т.п. Но формальное равенство одновременно предполагает и неравенство (в труде, в образовании и т.д.), ведь все люди разные, и лишь формальное равенство как элемент общего блага устанавливает единый масштаб, который и позволяет обнаружить фактическое неравенство в рамках правового поля и влиять на

него.

Наконец, философско-правовой аспект общего блага неразрывно связан со справедливостью как субценностью – общезначимым соответствием должного и сущего, наличием и обеспечением неотъемлемых прав человека как разумного и правового существа. Правовая роль справедливости заключается в том, что она призвана ликвидировать привилегии, утвердить равенство и свободу людей.

Ценностные характеристики общего блага совпадают с сущностными характеристиками права. Таким образом, право это и есть элемент общего блага, ибо только права обеспечивает равенство, свободу и справедливость. И наоборот, общее благо есть результат функционирования права. В силу этого и само право есть благо.

Право как свобода и ответственность.

На обыденном уровне свобода чаще всего понимается как ничем не органическое волеизъявление – «что хочу, то и делаю». На теоретическом уровне свобода понимается как согласованность действий с необходимостью, как способ существования человека.

Широко известно определение свободы, данное Б. Спинозой, позже развитое Г. Гегелем и Ф. Энгельсом: «Свобода есть познанная необходимость». В этом определении отмечены два важных момента: 1) познание необходимости и действие в соответствии с нею; 2) познание закономерностей повседневного и системного миров человека для согласования своих действий с объективными законами природы и общества.

Важным в развитии понятия свободы является то, что различают «юридическую» свободу и «фактическую свободу».

Правовая свобода есть разрешение совершать определенные действия, не заботясь о том, соответствует ли это разрешение действовать реальной возможности, то есть юридическое определение остается формальным, абстрагируясь от реальных условий ее осуществления. Фактическая свобода сводится к возможности делать и выбирать то, что хочешь.

Свобода и право неразрывно связаны: выбор человека в самые ответственные моменты – это всегда правовой процесс. Право защищает свободу выбора, связанную с благом каждого человека, и ограничивает произвол, направленный на ущемление свободы других.

Для того чтобы оценить, измерить свободу философия права использует понятие «степень свободы» и «мера свободы».

Степень свободы – это существующее в обществе «свободы» - политические, экономические, социальные, культурные и др. В юриспруденции «степень свободы» называется поколением прав. Право здесь выражает конкретно-историческую степень свободы. Сегодня различают следующие поколения прав:

Первое поколение прав – право на жизнь и сохранение имущества. Оно определяется самой природой человека и выступает, как его свойство человека защищать свою жизнь и средства её обеспечения.

Второе поколение прав – социально-экономические права – означает развитие свободы человека в системе социально-экономических и правовых отношений под углом зрения социальной и экономической справедливости.

Третье поколение прав – право на мир, здоровую окружающую среду, образование и др.

Четвертое поколение прав касается переходного состояния между жизнью и смертью как финальными ценностями человечества – аборты, эвтаназия и др.

Свобода как сущностная, содержательная характеристика человеческого бытия, развивается в следующих формах:

– политическая свобода – как равенство социальных субъектов в их отношениях с властью;

– экономическая свобода – как равенство субъектов в экономической деятельности;

– идеологическая свобода – как свобода слова, печати, вероисповедания;

– правовая свобода – как равенство всех перед законом.

Со степенью свободы тесно связана мера свободы, которая выражает единство качества и количества. Для права важно, чтобы человек отчетливо представлял ту меру свободы, которая не несет в себе заряд разрушения, зла и несправедливости. В свою очередь гражданское общество и государство используют правовые средства как страховые средства, обозначающие границы и пределы, за которые внешняя свобода социальных субъектов не должна распространяться.

Меру свободы можно определить, зная, где кончается свобода и начинается преступление.

Свобода невозможна, если её не гарантирует государство. Мера свободы проявляется лишь в действующем праве, определяющем положение и роль личности в обществе. В этом смысле меру свободы человека как данной конкретной определенности представляет юридический закон.

Помимо прав, которые получает свободный человек, она (свобода) требует от него и ответственности (выполнение обязанностей) перед обществом. Здесь ответственность выступает органическим свойством свободы. Произвол именно поэтому не является свободой, что не предполагает ответственности. В обществе сложилась определенная классификация видов ответственности: гражданская ответственность – возложение вины за неправомерное поведение; уголовная ответственность – возложение вины за преступления; материальная ответственность – обязанность возмещать нанесенный материальный ущерб и др.

Как уже отмечалось, свобода – это возможность жить по-своему в пределах, допускаемых нормами общества. А жить по-своему означает: выбирать между добром и злом, справедливостью и несправедливостью, нравственным и безнравственным, быть творцом, реализовать себя как личность и отвечать за свой выбор перед обществом и самим собой.

Любая ответственность тесно связана с сознанием и уровнем культуры социального субъекта. Так на правовую ответственность весьма серьезно влияют такие факторы, как возраст человека, его психическое состояние. В нравственной ответственности лидируют факторы совести и долга; в психологической – факторы стыда, переживания по поводу невыполненного долга, обязательства.

Право как равенство и справедливость.

Проблема справедливости всегда интересовала философов. Само понятие справедливость является категорией морально-правового сознания. На раннем этапе развития человеческого общества под справедливостью понимали право обязательного возмездия за деяние, наносившее вред племени, т.е. «право мести».

В латинском языке понятие справедливость обозначается, словом justitia.В глазах древних справедливость выступала как мера, закон и принцип. В ней они видели надлежащую пропорцию, соразмерность и упорядоченность.

Противоположностью справедливости выступает несправедливость, разрушение порядка, деструкция существующего.

Право – это мера реализации свободы и в то же время – норма политической справедливости. Другими словами, право есть нормативно закрепленная справедливость. Право покоится на идее справедливости. Как считал Гегель, право не есть добро без блага. Справедливо то, что выражает право, соответствует праву и следует духу права.

Понятию справедливости посвящены многие труды известных в истории общества философов, ученных, политических деятелей.

Сегодня в философской литературе выделяют следующие свойства справедливости:

– справедливость не бывает однозначной. Со сменой общественных отношений,

она меняет своё содержание.

– важнейшие черты справедливости – равенство, пропорциональность, бескорыстие, доброжелательность, объективность, самокритичность – раскрываются при оценке тех или иных явлений действительности;

– справедливость проявляется в формах общественных отношений, где содержится требования соответствия, между правами и обязанностями, между деянием и воздаянием, между трудом и вознаграждением, между преступлением и наказанием, и т.д.;

– справедливость как реальность существует лишь в действиях социального субъекта. Без субъекта у общественных явлений нет свойства «справедливости», оно проявляется лишь в отношениях «субъект-субъект» или «субъект – общественный институт». От того, в какие отношения вступают с человеком государство, классы, социальные группы, церковь и другие институты, возникает их оценка как «справедливых» или «несправедливых»;

– содержание справедливости как реальности выступает в трех основных аспектах: меры воздаяния, меры требования и правомерности оценки.

Справедливость как мера воздаяния в каждой исторической эпохе имела своё специфическое содержание (например «Закон Талиона»). Сегодня, например, правовое воздаяние имеет своим содержанием справедливость с точки зрения правосудия (суждения по праву), равного правового подхода ко всем.

Справедливость как мера требования выступает регулятором взаимоотношений людей. Справедливо поступает не тот, кто действует сообразно справедливости по отношению к себе, а тот, кто поступает так по отношению к другим.

Справедливость как правомерная оценка означает соизмеримость идеала (должного) с сущим как мерой воздаяния и мерой требования.

Социальная справедливость характеризует реальное положение личности в обществе, обеспеченное правовыми гарантиями человеческого и гражданского достоинств, заслуженными материальными и духовными благами.

Правовая справедливость выступает как средство обеспечения всеобщих и равных прав, исключает привилегии и неравенство людей перед законом во всех сферах и любых ситуациях. В самом общем виде равенство – это философская категория, отражающая отношение между явлениями, объектами и субъектами, которое подразумевает их одинаковость, взаимное соответствие в данных условиях. Г. Гегель подчёркивал, что категория «равенство» отражает тождество, которое возникает как количественное единство в отношении различия. Понятие не из лёгких… И Гегель конкретизирует его в работе «Наука логики», где определяет равенство как «внешнее единство», как «принцип аналитического тождества». В обществе феномен равенства всегда связан с жизнедеятельностью человека. По мере исторического развития представление о равенстве менялось от равного дележа материальных благ до равенства в правах и обязанностях. Г. Гегель в «Философии права» убедительно показал, что деление имущества на равные части (уравниловка) не ведёт к равенству, для его установления нужны иные основания. «Когда утверждают, – рассуждал Гегель, – что собственность должна быть равной, то нелепость этого легко показать на последствиях такого равенства. Например, если имущество оценить и разделить на равные части. Но равное станет неравным, так как индивиды не только различны по отношению друг к другу как личности, но их способность приумножать собственность тоже неодинакова».

В общественной жизни равенство как справедливость не так-то легко не только отразить в законе, но даже понять. Например, «равенство» между услугой и наградой, преступлением и наказанием. Ведь весы правосудия есть лишь у Фемиды!

Питирим Сорокин, исследуя проблему «равной» меры в отношениях «услуга – награда», «преступление – наказание», отмечает важную роль так называемой шаблонизации меры, установления нормы в поиске «равенства как справедливости». «В каждой постоянной социальной группе, – пишет он, – с течением времени

устанавливается определённый курс преступлений и услуг, т.е. устанавливается вполне определённое наказание за определённое преступление и определённая награда за определённую услугу… За каждый акт, например, за повреждение носа, ушей, зубов, глаза, ноги, руки, пальца, – на всё устанавливается определённая цена – карательный прейскурант. Уголовно-правовые кодексы, в частности, и представляют не что иное, как подобный карательный прейскурант. В них одна часть статьи указывает определённый акт, а другая часть – карательное «вознаграждение» за него…». Шаблонизация как равенство относится буквально ко всей человеческой жизнедеятельности. Например, чтобы получить звание профессора, нужно совершить ряд действий: писать научные работы, читать лекции, иметь аспирантов, получить учёную степень доктора наук. Чтобы стать министром, требуются знания, опыт и авторитет в определённой профессиональной области, организаторские способности и другие качества.

В рыночных отношениях равенство измеряется другой ценностью – деньгами. Гегель считал, что наказание преступника само по себе справедливо как «право, положенное в самом преступнике». Ведь закон всеобщ, а потому преступник подводится законом под своё право. «В том, что наказание рассматривается как содержащее его (преступника) собственное право, преступник почитается как разумное существо. Эта честь не будет ему воздана, если понятие и мерило его наказания не будут взяты из самого его деяния…». Гегель в этом выводе исходил из общего подхода к справедливости как к конкретному явлению, требующему содержательного решения вопроса. Даже с обыденной точки зрения справедливость всегда требует поиска «равенства», эквивалента, выступает как этическое представление о соразмерности проступка и возмездия, услуги и награды. И уже в силу этого нуждается в правовой защите. Более того, в жизни достичь справедливого равенства, добиться торжества справедливости можно лишь через право.

Человек как правовое существо.

Вне общества человек жить не может, только в обществе человек осознает себя человеком. Он центральный элемент, созидатель этого общества. Общественные отношения, возникшие в социуме, могут быть лишь человеческими отношениями. И эти отношения нуждаются в организации упорядоченности, гармонизации, согласовании, регулировании, в том числе и в правовом отношении.

Феномен права теснейшим образом связан с человеком, его сущностью, смыслом человеческого бытия. Право – это явление, без которого человек не может существовать. Право возникает из человеческого бытия.

Формирование правового человека есть процесс, суть которого заключается в воспитании правовых качеств и приобретении правовых знаний, навыков, умений. В самом общем виде этот процесс протекает под влиянием двух групп факторов: социальных (внешних по отношению к отдельному человеку) и личностных (внутренних).

Человек как правовое существо обладает определенными правами и обязанностями, которые должны гармонично сочетаться. Обязанности без прав – это рабство, деспотизм, права без обязанностей – «беспредел», анархия. Общество не может нормально развиваться, а человек быть правовым существом, если люди свободны от обязательностей и лишены прав.

Реальное соотношение прав и обязанностей предопределяется характером господствующих в обществе собственнических отношений. Там, где власть предержащие воруют, процветает коррупция и правит криминал, где население делится на «элиту» и «чернь», там неизбежная дисгармония прав и обязанностей, там один «закон не писан», а другие бесправны и не защищены от произвола.

6.2. Методические рекомендации магистрантам

Самостоятельная работа магистрантов – важнейший составляющий компонент получения высшего образования, особенно в юридическом вузе. От того, насколько юрист

владеет навыками самостоятельного поиска нужной информации – нормативных актов, общей и специальной юридической литературы, прецедентов из области применения правовых норм и т.д. – зависит уровень его квалификации как специалиста. Во многом данные навыки приобретаются в процессе обучения в юридическом институте, в ходе самостоятельного изучения материала по тем или иным дисциплинам.

Опираясь на материал лекционного курса, магистранты получают возможность конкретизировать свой «личный учебный план», выстроить собственную образовательную траекторию.

Таким образом, самостоятельная работа магистрантов имеет две стороны:

1. обязательную – предусмотренную программой дисциплины и подразумевающую проверку в рамках промежуточного и итогового контроля;

2. факультативную – не предусмотренную специально программой дисциплины, выполняемую магистрантами по собственной инициативе и рассчитанную на углубленное изучение отдельных вопросов.

Юридические науки базируются на философском знании, обусловливающем общенаучный уровень учения о государстве и праве. Все отрасли философского знания: онтология, гносеология (эпистемология), аксиология, праксеология вооружают юридические науки мировоззренческими подходами, методологией, понятиями и категориями, необходимыми для постижения права от идеи до реального функционирования и прогнозирования развития.

Философия права – фундаментальная, методологическая дисциплина в силу этого она является «базой» для всего комплекса историко-теоретических, отраслевых и прикладных юридических дисциплин. Познание связи юридических наук с философским анализом права и его закономерностями достигается посредствам таких видов самостоятельной работы как научная дискуссия, реферат, научный доклад, задания.

Методические рекомендации по выполнению отдельных видов самостоятельной работы

Реферат. Выполнение реферата представляет собой один из важнейших компонентов изучения учебной дисциплины «Философия права». Реферат – это серьезная письменная работа, при выполнении которой формируется умение правильно и грамотно формулировать свои мысли, навыки самостоятельного поиска и тщательного изучения научной, методической литературы, материалов периодической печати, нормативных и иных источников. В процессе выполнения реферата обучающийся формирует свое профессиональное юридическое мышление, учится связывать абстрактные теоретические положения с государственно-правовой действительностью.

Выбор темы реферата осуществляется обучающимся совместно с преподавателем. Магистрант самостоятельно или с помощью преподавателя разрабатывает план работы, подбирает литературу, определяет необходимые направления и расставляет акценты для раскрытия своей темы.

Необходимо подобрать и использовать максимально полный перечень источников по теме: монографии, научные статьи, научные сборники, материалы периодической печати, архивные материалы и др. В частности, студенту следует использовать: журналы «Государство и право», «Правоведение», «Журнал Российского права», «Российский юридический журнал», «Юрист», «Законность», «Юстиция», «Вопросы философии», «Вестник Московского университета», «Вестник Санкт-Петербургского университета», «Социально-политический журнал», «Политические исследования», «Человек и закон» и др.; газеты – «Человек и право», «Юридическая газета», «Юридический вестник», «Российская газета», «Российские вести» и др.; специальные издания – «Собрание законодательства Российской Федерации», «Вестник Конституционного Суда Российской Федерации» и др.; энциклопедические издания.

Следует иметь в виду, что обращение к литературе философской, социологической, исторической, психологической, культурологической, а также художественной обогащает работу, способствует глубокому, творческому, оригинальному осмыслению темы.

Во введении к теме обосновывается ее выбор: указывается на актуальность для науки и политико-правовой практики, личную заинтересованность, степень разработанности темы в целом и отдельных ее вопросов, делается краткий историко-научный обзор, где указывается кто из мыслителей прошлого и современных ученых внес вклад в ее изучение, на каких научных конференциях или других форумах обсуждались вышеуказанные проблемы, указываются имена ученых, активно разрабатывающих тему и новейшие публикации (объем введения в зависимости от темы и замысла может занимать от половины-трех четвертей страницы до двух-трех страниц).

В содержании особое внимание уделяется понятийному аппарату. Определения соответствующих понятий и категорий четко формулируются, т.к. они составляют «несущую конструкцию» научной дисциплины, от их интерпретации зависит изложение последующего материала и выводы. Их можно выделять в тексте (шрифтом, цветом, подчеркиванием и др.).

Следует стремиться к достижению объективной научной истины, избегая идеологических клише, особенно если используются старые монографии и учебники. Необходимо пытаться отделить собственно политико-правовой материал от идеологических догм, при этом нельзя огульно, бездоказательно отвергать все приводимые в подобной литературе утверждения.

Студент должен делать ссылки на все цитируемые (прямо или косвенно), а также анализируемые источники, с указанием номеров страниц. Это способствует приобретению навыков работы с источниками, оформления научно-справочного аппарата, формирует установку на неприемлемость плагиата и свидетельствует о научной добросовестности.

Необходимо использование российского, зарубежного, международного нормативно-правового материала. Отсутствие этого расценивается как показатель незнания этого массива либо неумения пользоваться материалами практического юриста.

В содержании работы студент должен показать умение применять эмпирические и теоретические методы исследования, соединять теорию и практику. Это означает, что теоретические положения и выводы должны быть дополнены подтверждающими или опровергающими их фактами.

Фактический материал может быть взят из собственной практики, профессиональной деятельности, средств массовой информации, периодической печати, специальных изданий, аналитических обзоров и т.д.

Использование схем, таблиц, диаграмм, графиков обогащает работу.

В заключении реферата суммируются основные выводы, указываются перспективы дальнейшей разработки рассмотренных проблем.

Научный доклад представляет собой небольшое (3-5 минут) сообщение обучающегося по теме, предложенной преподавателем. Сообщение делается в форме публичного выступления. Поощряется использование мультимедийного оборудования. После выступления докладчику задаются вопросы.

Аннотирование литературы. Аннотация (от лат.annotatio - замечание) – краткая характеристика содержания произведения печати или рукописи. Она представляет собой предельно сжатую описательную характеристику первоисточника. В ней в обобщенном виде раскрывается тематика публикации без полного раскрытия ее содержания. Аннотация дает ответ на вопрос, о чем говорится в первичном источнике информации. – это предельно сжатое изложение основного содержания текста.

Аннотация включает: характеристику типа произведения (учебник, хрестоматия, монография, сборник статей, статья и т.д.), основной темы (проблемы, объекта), цели работы и ее результаты; указывает, что нового несёт в себе данное произведение в сравнении с другими, родственными ему по тематике и целевому назначению (при

переиздании – что отличает данное издание от предыдущего). Иногда приводятся сведения об авторе (национальная принадлежность, страна, период, к которому относится творчество автора, сфера его научных интересов), основные проблемы и темы книги.

7. Обеспечение образовательного процесса для лиц с ограниченными возможностями здоровья и инвалидов

В ходе реализации дисциплины используются следующие дополнительные методы обучения, текущего контроля успеваемости и промежуточной аттестации обучающихся в зависимости от их индивидуальных особенностей:

для слепых и слабовидящих:

– лекции оформляются в виде электронного документа, доступного с помощью компьютера со специализированным программным обеспечением;

– письменные задания выполняются на компьютере со специализированным программным обеспечением, или могут быть заменены устным ответом;

– обеспечивается индивидуальное равномерное освещение не менее 300 люкс;

– для выполнения задания при необходимости предоставляется увеличивающее устройство; возможно также использование собственных увеличивающих устройств;

– письменные задания оформляются увеличенным шрифтом;

– экзамен и зачёт проводятся в устной форме или выполняются в письменной форме на компьютере.

для глухих и слабослышащих:

– лекции оформляются в виде электронного документа, либо предоставляется звукоусиливающая аппаратура индивидуального пользования;

– письменные задания выполняются на компьютере в письменной форме;

– экзамен и зачёт проводятся в письменной форме на компьютере; возможно проведение в форме тестирования.

для лиц с нарушениями опорно-двигательного аппарата:

– лекции оформляются в виде электронного документа, доступного с помощью компьютера со специализированным программным обеспечением;

– письменные задания выполняются на компьютере со специализированным программным обеспечением;

– экзамен и зачёт проводятся в устной форме или выполняются в письменной форме на компьютере.

При необходимости предусматривается увеличение времени для подготовки ответа.

Процедура проведения промежуточной аттестации для обучающихся устанавливается с учётом их индивидуальных психофизических особенностей. Промежуточная аттестация может проводиться в несколько этапов.

При проведении процедуры оценивания результатов обучения предусматривается использование технических средств, необходимых в связи с индивидуальными особенностями обучающихся. Эти средства могут быть предоставлены университетом, или могут использоваться собственные технические средства.

Проведение процедуры оценивания результатов обучения допускается с использованием дистанционных образовательных технологий.

Обеспечивается доступ к информационным и библиографическим ресурсам в сети Интернет для каждого обучающегося в формах, адаптированных к ограничениям их здоровья и восприятия информации:

для слепых и слабовидящих:

– в печатной форме увеличенным шрифтом;

– в форме электронного документа;

– в форме аудиофайла.

для глухих и слабослышащих:

– в печатной форме;

– в форме электронного документа.

для обучающихся с нарушениями опорно-двигательного аппарата:

– в печатной форме;

– в форме электронного документа;

– в форме аудиофайла.

Учебные аудитории для всех видов контактной и самостоятельной работы, научная библиотека и иные помещения для обучения оснащены специальным оборудованием и учебными местами с техническими средствами обучения.

8. Материально-техническое обеспечение дисциплины

В процессе обучение используются следующие технические средства обучения:

– аудиторный фонд юридического факультета, включая Конференц-зал;

– библиотечный фонд Научной библиотеки АГУ;

– библиотека юридического факультета АГУ;

– компьютерный класс с установленными программами Open Office, Skype, СПС Консультант Плюс, Гарант;

– мультимедийное оборудование (интерактивная доска, проекторы, ноутбуки) для проведения интерактивных лекций, презентаций.

Комплект лицензионного программного обеспечения, в том числе отечественного производства:

1. Microsoft Win Starter 7 Russian Academic OPEN…(лицензия № 48824880);
2. Microsoft Office 2007 Russian Academic OPEN… (лицензия № 46408087).

ФГБОУ ВО «АГУ»	Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Адыгейский государственный университет»
	Рабочая программа дисциплин
	СМК. ОП-2/РК-7.3.3

9. Лист регистрации изменений

Номер изменения	Номера листов			Основание для внесения изменения	Подпись	Расшифровка подписи	Дата	Дата введения изменения
	заменных	новых	аннулированных					
1	7-28			Приведение в соответствие с ФГОС		Дзыбова С.Г. Дзыбова С.Г.	16.03. 2021	16.03. 2021