

Розділ 14

АКТУАЛЬНІ ГРАНІ СУЧАСНОЇ ЗАГАЛЬНОТЕОРЕТИЧНОЇ ЮРИСПРУДЕНЦІЇ

Підрозділ 14.1

ТЕОРЕТИЧНІ АСПЕКТИ РОЗВИТКУ МІСЬКОГО ПРАВА

ОБОРотов Ю. Н.

Национальный университет «Одесская юридическая академия»,
заведующий кафедрой теории государства и права, доктор юридических наук,
профессор, член-корреспондент НАПрН Украины

КОНЦЕПТУАЛЬНЫЕ НАЧАЛА СУЩЕСТВОВАНИЯ ПРАВА КАК ИММУННОЙ СИСТЕМЫ (НА ПРИМЕРЕ ГОРОДСКОГО ПРАВА)

Право выступает как цивилизационная константа, поскольку существует в самых разных цивилизациях и культурах. Действительно, право отвечает потребности человека в его развитии от ситуации социального хаоса к социальному порядку, создавая условия для согласования интересов индивида в пределах социальной целостности. При этом используются такие концептуальные идеи человеческого существования как сохранение традиции, эквивалентность воздаяния, институциональная определенность, властная обеспеченность. Все разнообразие правовой жизни культур и цивилизаций пронизано этими концептуальными идеями, которые в процессе социального развития утверждаются и воспроизводятся как принципы права в правовом менталитете, правовом мышлении, правовых нормативах и ценностях.

Характерно, что, несмотря на перемены в правовом развитии от эпохи премодерна (традиционного общества), через эпоху модерна (нового времени), к эпохе постмодерна, право сохраняет свои концептуальные особенности. В частности, принцип эквивалентности воздаяния (весы как символ правосудия), разграничивает правовое и моральное мышление во все эпохи человеческого бытия. Или принцип

институциональной определенности, выраженной в существовании суда, который сохраняет свою устойчивость и значимость, пройдя через века и поколения. Концептуальные основания права получают свое воплощение в особенностях языка права и специфике правового мышления. При этом язык права и правовое мышление являются определяющими факторами не только в развитии профессиональной правовой культуры как центра правовой культуры общества, но напрямую связаны с правовым менталитетом, правовыми традициями и правовыми институтами — этими средствами правовой трансляции цивилизационных оснований человеческой идентичности и социальной целостности. Можно утверждать, что правовое наследие общества, включающее многообразие правовых явлений, получает своеобразие не столько через используемые источники права, как это принято считать, сколько выражено в сложившейся системе правового транслирования, включающей язык права, правовое мышление, правовой менталитет, правовые традиции и правовые институты.

Конфликтное предназначение права и его способность обеспечивать целостность человеческим общностям в различных цивилизациях и культурах дает основание рассматривать право в качестве иммунной системы. Примером такого права как иммунной системы могут быть те правовые нормативы, которые сложились в человеческих поселениях, а позднее в городах. По сути, можно утверждать существование городского права как одного из этапов развития права и как сложившейся самостоятельной области права, продолжающей существовать в настоящее время.

Постановка вопроса о праве как иммунной системе общественной организации связана с именем Никласа Лумана, который в частности отмечал, что «надежность обеспеченная правом основывается именно на том, что коммуницирование ожиданий продолжает функционировать и в случае противоречия, пусть даже со сдвигом по отношению к нормальному способу коммуникации, с другими параметрами присоединения». Отсюда главное назначение права не в том, чтобы происходило как можно больше законных действий и как можно меньше незаконных, или реализовывался общественный порядок вопреки свободному развитию человеческой воли. «Право должно выполнять функцию иммунной системы и предназначено этому» (Луман Н. Социальные системы. Очерк общей теории. — СПб, 2007. — С. 489–492).

История развития городского права дает яркие примеры выполнения правом своего иммунного предназначения. Так в Шестикнижии Константина Арменопола (Кишинев, 1850) в статье «О виде в дом соседа» говорится: «Некоторые из любопытных и завистливых людей запрещают другим строить дома, откуда можно смотреть в дом соседей. Однако сего и законы не запрещают, и по старым домам не видно, что-бы древние сему противились: ибо все дома стоят один против другого

и ни один из древних на это не досадовал. Потому и мы не почитаем за вред, чтобы от одного дома видно было в другой, а кто считает сие за вред, тот пусть заслонит дом свой, чтобы внутрь не было видно, решетками или загородью, или чем хочет, но другому пусть не мешает строиться, ибо несправедливо, чтобы кто-нибудь заслонял свой дом по причине вреда другого». (Ручная книга законов, или Шестикнижие, или о законах судебных, обрядах вольности и возвращения имущества, ч. I., С. 162).

Из текста приведенной правовой нормы вытекает ее иммунное предназначение для городских поселений, которое выражается в следующем: 1) не допустить возникновения конфликтов при строительстве дома путем сохранения существующего порядка вещей в сфере строительства; 2) нормативно-правовое обеспечение устойчивости при решении вопроса о строительстве дома являются законы и обычаи предков; 3) осуществление права на домовладение и на строительство дома не может ущемлять права других лиц, т.е. установлено недопущение злоупотребления правом.

Несмотря на существующее разнообразие правовой жизни, концептуальные основания права, в частности, городского права, сохраняются, превращая его в иммунную систему, обеспечивающую целостность существования как отдельного города, так и всего государства.

КРЕСТОВСЬКА Н. М.

Національний університет «Одеська юридична академія»,
професор кафедри теорії держави і права, доктор юридичних наук, професор

ПРАВОВИЙ ВИМІР НЕЗАВЕРШЕНОЇ УРБАНІЗАЦІЇ В УКРАЇНІ

Технологічна, економічна та соціальна модернізація, політичним виміром якої стала поява національних держав, у своєму демографічно-соціальному та територіально-спатіальному аспекті проявляється у феномені урбанізації, тобто зростанні чисельності міського населення та ролі міста в житті країни. Однією з проблем України, яка належить до числа країн третього ешелону модернізації (запізнілої модернізації) є незавершеність урбанізації. Поряд з суто демографічними, економічними та соціальними аспектами (латентне безробіття у селах, стагнація сільськогосподарського виробництва у формах попереднього етапу розвитку економіки) недоурбанізація має свої правові аспекти.

Незавершеність урбанізації проявляється у різних елементах правової системи України. Навіть у системі права — нормативному