

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

ДЛЯ ОБУЧАЮЩИХСЯ ПО СПЕЦИАЛЬНОСТИ
«ПРАВООХРАНИТЕЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ»

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ ДЛЯ СПО

Под редакцией **Р. А. Ромашова, Е. Л. Харьковского**

2-е издание, переработанное и дополненное

Рекомендовано Учебно-методическим отделом среднего профессионального образования в качестве учебного пособия для студентов образовательных учреждений среднего профессионального образования

**Книга доступна на образовательной платформе «Юрайт» urait.ru,
а также в мобильном приложении «Юрайт.Библиотека»**

Москва ■ Юрайт ■ 2023

УДК 340.1(075.32)
ББК 67.0я723
ТЗЗ

Ответственные редакторы:

Ромашов Роман Анатольевич — доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации, профессор кафедры теории права и правоохранительной деятельности юридического факультета Санкт-Петербургского Гуманитарного университета профсоюзов, профессор кафедры государственно-правовых дисциплин юридического факультета Вологодского института права и экономики Федеральной службы исполнения наказаний;

Харьковский Евгений Леонидович — кандидат юридических наук, доцент, полковник внутренней службы, начальник Вологодского института права и экономики Федеральной службы исполнения наказаний.

Рецензенты:

Головкин Р. Б. — доктор юридических наук, профессор кафедры теории и истории государства и права Юридического института Владимирского государственного университета имени А. Г. и Н. Г. Столетовых;

Панченко В. Ю. — доктор юридических наук, профессор кафедры теории и истории государства и права Юридического института Сибирского федерального университета.

ТЗЗ **Теория государства и права для обучающихся по специальности «Правоохранительная деятельность»** : учебное пособие для среднего профессионального образования / Р. А. Ромашов [и др.] ; под редакцией Р. А. Ромашова, Е. Л. Харьковского. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Издательство Юрайт, 2023. — 471 с. — (Профессиональное образование). — Текст : непосредственный.

ISBN 978-5-534-17284-3

В курсе рассматриваются предмет, методология и важнейшие положения теории государства и права, ее место в системе общественных и юридических наук, раскрываются основные понятия и категории этой фундаментальной науки. Для закрепления материала к каждой теме представлен практикум, включающий вопросы и задания для самоконтроля, а также задания для рассуждения, дискуссии и анализа. В рабочей программе по данной дисциплине сформулированы примерные вопросы для подготовки к экзамену и темы курсовых работ. Тестовые задания к темам настоящего издания представлены в его электронной версии на Образовательной платформе urait.ru.

Соответствует актуальным требованиям федерального государственного образовательного стандарта среднего профессионального образования и профессиональным требованиям.

Для студентов образовательных учреждений среднего профессионального образования, а также преподавателей и всех, кто интересуется вопросами теории государства и права.

УДК 340.1(075.32)
ББК 67.0я723

Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав.

© Коллектив авторов, 2020

© Коллектив авторов, 2023,
с изменениями

ISBN 978-5-534-17284-3

© ООО «Издательство Юрайт», 2023

Оглавление

Авторский коллектив	10
Предисловие	12
Принятые сокращения.....	14

Раздел I. ВВОДНЫЙ

Тема 1. Общая характеристика курса «Теория государства и права»	17
1.1. Наука как познавательная деятельность. Систематизация наук.....	17
1.2. Система юридических наук. Место и роль теории государства и права в системе юридических наук	18
1.3. Объект и предмет теории государства и права	20
1.4. Методы теории государства и права.....	22
1.5. Функции теории государства и права	26
1.6. Структура теории государства и права как науки и учебной дисциплины	27
1.7. Значение теории государства и права для профессиональной подготовки юриста	28
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>29</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>29</i>
Тема 2. Возникновение государства и права	31
2.1. Социальное регулирование и управление в архаическом (первобытном) обществе.....	31
2.2. Предпосылки происхождения государства	33
2.3. Теории происхождения государства.....	37
2.4. Предпосылки происхождения права	41
2.5. Теории происхождения права.....	42
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>44</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>45</i>

Раздел II. ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА

Тема 3. Понятие и социально-политическая сущность государства.....	53
3.1. Ассоциативные образы государства	53
3.2. Признаки и определение государства	58
3.3. Социально-политическая сущность государства	60
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>62</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>62</i>

Тема 4. Тип и типология государства	67
4.1. Понятие типа государства. Типологизация государств как метод научного исследования	67
4.2. Формационный подход к типологии государства	68
4.3. Цивилизационный подход к типологии государства	75
4.4. Критика традиционных подходов к типологии государства	77
4.5. Типология государства в контексте метода цикличности	80
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	85
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	87
Тема 5. Функции государства	88
5.1. Понятие и признаки функции государства	88
5.2. Юридический состав функции государства	88
5.3. Классификация функций государства	89
5.4. Организационно-правовые основы реализации функций государства	92
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	93
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	94
Тема 6. Механизм государства	95
6.1. Понятие и структура государственного механизма. Соотношение понятий «механизм государства» и «государственный механизм»	95
6.2. Государственный аппарат, государственный орган, должностное лицо — представитель государственной власти	97
6.3. Негосударственные элементы государственного механизма	102
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	104
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	104
Тема 7. Форма государства	106
7.1. Понятие и элементы формы государства	106
7.2. Форма правления: понятие, виды	108
7.3. Форма государственно-территориального устройства	115
7.4. Государственно-правовой (политический) режим	119
7.5. Общая характеристика формы современного российского государства	121
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	123
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	124
Тема 8. Государство и политическая система общества	127
8.1. Политическая система общества: понятие, структура, функции	127
8.2. Государство как элемент политической системы общества	129
8.3. Легальность и легитимность государственной власти	130
8.4. Проблемы взаимодействия государства и личности в рамках политической системы общества	131
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	132
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	134

Тема 9. Теоретические модели современного государства	135
9.1. Опыт теоретического моделирования в истории политико-правовой мысли.....	135
9.2. Национальное государство	136
9.3. Правовое государство	137
9.4. Социальное государство	144
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>150</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>151</i>

Раздел III. ТЕОРИЯ ПРАВА

Тема 10. Право в системе социальных норм.....	155
10.1. Понятие и классификация основных социальных регуляторов.....	155
10.2. Право как социальный регулятор	158
10.3. Соотношение права и нравственности	159
10.4. Соотношение права и религии	160
10.5. Соотношение права и технических регламентов.....	161
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>162</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>163</i>
Тема 11. Право как теоретико-правовая категория.....	165
11.1. Понятие и признаки права.....	165
11.2. Функции права	166
11.3. Принципы права.....	167
11.4. Объективное и субъективное право.....	168
11.5. Право и закон	169
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>171</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>171</i>
Тема 12. Типология правопонимания.....	173
12.1. Типология правопонимания как средство правового познания	173
12.2. Традиционные типы правопонимания	174
12.3. Интегративные типы правопонимания	176
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>180</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>180</i>
Тема 13. Источники (юридические формы) права	182
13.1. Соотношение понятий «исток», «источник», «форма» права.....	182
13.2. Виды источников права	185
13.3. Источники современного российского права.....	188
13.4. Нормативный правовой акт как основной источник современного российского права	189
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>192</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	<i>194</i>

Тема 14. Норма права	199
14.1. Понятие и признаки нормы права.....	199
14.2. Структура нормы права	201
14.3. Классификация норм права	205
14.4. Способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов	207
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>208</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	<i>210</i>
Тема 15. Система права	216
15.1. Понятие и основные признаки системы права	216
15.2. Общая характеристика структуры системы права	218
15.3. Критерии отраслевой дифференциации	219
15.4. Общая характеристика отраслей российского права	221
15.5. Соотношение системы национального и международного права	223
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>228</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>229</i>
Тема 16. Система национального законодательства	233
16.1. Понятие и структура системы национального законодательства.....	233
16.2. Соотношение системы права и системы национального законодательства.....	237
16.3. Систематизация законодательства: понятие и виды	239
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>242</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	<i>244</i>
Тема 17. Национальные правовые системы и правовые семьи современного мира.....	245
17.1. Понятие национальной правовой системы. Соотношение понятий «система права» и «правовая система»	245
17.2. Национальная правовая система и правовая семья	246
17.3. Переходные правовые семьи.....	251
17.4. Правовая система современной России	252
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>254</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	<i>255</i>
<i>Рекомендуемая литература</i>	<i>255</i>
Тема 18. Теория правоотношений	257
18.1. Правоотношение: понятие и признаки. Соотношение понятий «правоотношение» и «правонарушение».....	257
18.2. Классификация правоотношений.....	259
18.3. Юридический состав правоотношения	260
18.4. Предпосылки правоотношений. Юридические факты, презюпции, фикции	266
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>268</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>269</i>

Тема 19. Теоретические основы правового статуса личности	275
19.1. Понятие и структура правового статуса личности.....	275
19.2. Классификация прав и свобод человека и гражданина	276
19.3. Юридические гарантии обеспечения правового статуса личности	278
19.4. Ограничение правового статуса личности.....	280
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>282</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>282</i>
Тема 20. Теория правотворчества	284
20.1. Понятие правотворчества.....	284
20.2. Цели и принципы правотворчества	288
20.3. Виды правотворчества	290
20.4. Понятие и состав юридической техники.....	293
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>296</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>297</i>
Тема 21. Действие права	298
21.1. Какое право считается действующим и как соотносятся понятия «действие» и «воздействие» права	298
21.2. Виды правового воздействия. Активное и пассивное воздействие права на общественные отношения	300
21.3. Действие нормативного правового акта	301
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>305</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>306</i>
Тема 22. Реализация права.....	308
22.1. Понятие и формы реализации права.....	308
22.2. Применение права как специфическая форма его реализации	310
22.3. Правоприменительная деятельность: понятие, формы, стадии	312
22.4. Акты правоприменения	318
22.5. Система (структура) правоприменительной деятельности	321
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>326</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>327</i>
Тема 23. Толкование права	329
23.1. Толкование как инструмент познания правовой реальности.....	329
23.2. Понятие и стадии толкования права	330
23.3. Способы и виды толкования права.....	331
23.4. Пробелы в праве: понятие, условия возникновения, механизм восполнения и преодоления.....	335
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>340</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>341</i>

Тема 24. Теория правового поведения	350
24.1. Социальное поведение как объект правового воздействия	350
24.2. Понятие и виды правомерного поведения.....	351
24.3. Понятие и признаки правонарушения	354
24.4. Юридический состав правонарушения	356
24.5. Виды правонарушений	360
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>364</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>364</i>
Тема 25. Юридическая ответственность	370
25.1. Понятие, признаки и цели юридической ответственности	370
25.2. Принципы юридической ответственности	372
25.3. Виды юридической ответственности	374
25.4. Реализация юридической ответственности.....	379
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>386</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа.....</i>	<i>388</i>
Тема 26. Механизм правового регулирования	392
26.1. Соотношение понятий «регулятивная функция права» и «регулятивное правовое воздействие»	392
26.2. Правовое регулирование, опережающее регулирование и юридическая превенция	393
26.3. Этапы правового регулирования.....	394
26.4. Средства правового регулирования	395
26.5. Методы правового регулирования	397
26.6. Типы правового регулирования	397
26.7. Структурно-функциональная характеристика механизма правового регулирования	400
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>402</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	<i>403</i>
Тема 27. Законность и правопорядок.....	405
27.1. Понятие и сущность законности.....	405
27.2. Принципы и гарантии законности	406
27.3. Понятие правового порядка, его соотношение с законностью и общественным порядком	409
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	<i>412</i>
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	<i>413</i>
Тема 28. Правовая культура и правосознание.....	415
28.1. Понятие культуры. Правовая культура как элемент социальной культуры	415
28.2. Соотношение и взаимодействие правовых культур России и Запада	419
28.3. Правовое сознание: понятие, структура, виды и функции.....	422
28.4. Понятие и виды деформаций правового сознания	425

28.5. Противодействие деформации правосознания и правовое воспитание.....	427
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	429
<i>Задания для рассуждения, дискуссии и анализа</i>	430
Примерная рабочая программа по дисциплине «Теория государства и права»	432
1. Примерный перечень компетенций и планируемых результатов обучения по дисциплине, соотнесенных с планируемыми результатами освоения образовательной программы для направления подготовки 40.03.01 «Юриспруденция»	432
2. Место дисциплины в структуре образовательной программы	433
3. Содержание дисциплины	434
4. Методические указания для обучающихся по освоению дисциплины	442
5. Примерное описание показателей оценивания компетенций и оценочных средств для направления подготовки 40.03.01«Юриспруденция»	447
6. Примерное описание шкалы и критериев оценивания для проведения промежуточной аттестации обучающихся	451
7. Примерные вопросы для подготовки к экзамену	451
8. Примерные темы курсовых работ	455
9. Перечень дополнительной учебной литературы, необходимой для освоения дисциплины	459
10. Перечень ресурсов информационно-телекоммуникационной сети Интернет, необходимых для освоения дисциплины.....	470
Новые издания по дисциплине «Теория государства и права» и смежным дисциплинам.....	471

Авторский коллектив

Батова О. С., кандидат юридических наук, доцент, капитан внутренней службы, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин ВИПЭ ФСИН России — тема 23 (п. 23.3 и 23.4.);

Голенок С. Г., кандидат юридических наук, доцент кафедры теории права и гражданско-правовых дисциплин Института экономики и права Петрозаводского государственного университета — тема 6 (совместно с Р. А. Ромашовым);

Кириловская Н. Н., кандидат юридических наук, доцент, полковник внутренней службы, начальник кафедры государственно-правовых дисциплин ВИПЭ ФСИН России — тема 15 (п. 15.1—15.3; 15.4 — совместно с А. А. Плотниковым; 15.5. — совместно с Д. В. Семеновым);

Кузнецова Е. В., кандидат юридических наук, доцент, подполковник внутренней службы, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин ВИПЭ ФСИН России — тема 7 (совместно с Р. А. Ромашовым); примерная рабочая программа;

Ромашов Р. А., доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации, профессор кафедры теории права и правоохранительной деятельности юридического факультета Санкт-Петербургского Гуманитарного университета профсоюзов (СПбГУП), профессор кафедры государственно-правовых дисциплин Вологодского института права и экономики Федеральной службы исполнения наказаний (ВИПЭ ФСИН России) — тема 1—5; 6 (совместно с С. Г. Голенок); 7 (совместно с Е. В. Кузнецовой); 8 (совместно с Г. Т. Ромашовой); 9—14; 16; 17 (п. 17.1—17.3, 17.5); 18—19; 20 (п. 1—3); 21—22; 23 (п. 23.1—23.3); 24—25; 26 (п. 26.1, 26.3—26.7); 28 (п. 28.1—28.2); примерная рабочая программа;

Ромашова Г. Т., кандидат юридических наук, доцент кафедры правоведения Северо-Западного института управления Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ (СЗИУ РАНХиГС) — тема 8 (совместно с Р. А. Ромашовым);

Самусевич А. Г., кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры конституционного права и теории права Иркутского института (филиала) Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России), доцент кафедры юриспруденции Иркутского национального исследовательского технического уни-

верситета — тема 22 (п. 22.1, п. 22.3, п. 22.4 — совместно с Р. А. Ромашовым; п. 22.5); тема 24 (п. 24.3–24.5 — совместно с Р. А. Ромашовым); тема 25 (п. 25.1–25.3 — совместно с Р. А. Ромашовым; п. 25.4);

Свинин Е. В., кандидат юридических наук, доцент, полковник внутренней службы, заместитель начальника кафедры государственно-правовых дисциплин ВИПЭ ФСИН России — тема 20 (п. 20.4 — совместно с А. А. Плотниковым); 27; примерная рабочая программа;

Софронова С. А., кандидат юридических наук, доцент, полковник внутренней службы, начальник юридического факультета ВИПЭ ФСИН России — тема 17 (п. 17.4); примерная рабочая программа;

Степаненко Р. Ф., доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры теории и истории государства и права Казанского (Приволжского) Федерального Университета; профессор кафедры теории и истории государства и права УВО Университета Управления ТИСБИ — тема 24 (п. 24.2 — совместно с Р. А. Ромашовым); тема 28 (п. 28.4 — совместно с Е. Л. Харьковским).

Тихонов Я. И., кандидат юридических наук, майор внутренней службы, старший преподаватель кафедры государственно-правовых дисциплин ВИПЭ ФСИН России — тема 26 (п. 26.2);

Харьковский Е. Л., кандидат юридических наук, доцент, полковник внутренней службы, начальник ВИПЭ ФСИН России — тема 28 (п. 28.3–28.5); примерная рабочая программа;

Предисловие

Курс предназначен для изучения дисциплины «Теория государства и права» и включает в себя теоретический, практический и методический материал. Основное содержание учебной дисциплины раскрывается в трех разделах, объединяющих 28 тем.

Первый раздел содержит две темы, в которых рассматриваются вопросы, касающиеся общей характеристики курса теории государства и права, анализируются особенности социальной организации и социальной власти в архаическом (догосударственном) обществе, выделяются предпосылки формирования государства и права, а также дается краткая характеристика основных теорий происхождения этих феноменов.

Второй раздел охватывает семь тем, посвященных теоретическим аспектам понимания, структурирования и функционирования государства.

Третий раздел включает 19 тем, в рамках которых рассматриваются наиболее важные вопросы, касающиеся правопонимания, системы и систематизации права, механизма правотворческой и правореализационной деятельности, правового поведения, юридической ответственности, правовой культуры и правосознания.

Издание имеет практико-ориентированную направленность. Каждая тема содержит разнообразную систему практических заданий, включающих в себя вопросы для самоконтроля, а также материалы, представляющие предмет для самостоятельных рассуждений и групповых дискуссий. Выполнение заданий способствует формированию у обучающихся необходимых компетенций.

Методический материал представлен в виде примерной рабочей программы по дисциплине, подготовленной в соответствии с требованиями федерального государственного образовательного стандарта по направлению подготовки «Правоохранительная деятельность». Примерная рабочая программа включает в себя 10 разделов, в которых содержится описание перечня компетенций и планируемых результатов обучения; место дисциплины в структуре образовательной программы; содержание дисциплины; методические указания по освоению дисциплины; показатели оценивания компетенций и оценочных средств; шкала и критерии оценивания промежуточной аттестации; вопросы подготовки к экзамену; перечень тем курсовых работ; перечень дополнительной учебной литературы и ресурсов информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

Содержание курса отражает тенденцию развития высшего образования в сфере реализации компетентностного подхода и способствует формированию следующей системы знаний–умений–владений.

В результате изучения данного курса обучающийся должен освоить:

трудовые действия

- владение навыками публичного выступления, раскрывающего содержание государственно-правовых явлений;
- навыками конструирования нормативных правовых предписаний;
- навыками оценки фактов профессиональной деятельности с точки зрения правопорядка и законности;
- навыками анализа юридических фактов и правоотношений в конкретных ситуациях нарушения прав и свобод человека и гражданина;
- навыками уяснения содержания правовых норм;

необходимые умения

- формулировать устно и письменно собственные идеи, отражающие содержание государственно-правовых явлений;
- формулировать правовые предписания;
- применять на практике имеющиеся правовые знания;
- формулировать особенности и содержание правового положения человека и гражданина;
- использовать различные способы толкования норм права при анализе текста правового акта;

необходимые знания

- основных правил логического мышления при изучении государственно-правовых явлений;
- понятия, видов и принципов правотворчества;
- понятия, сущности, иерархии нормативных актов, особенностей их юридической силы;
- понятия юридической техники;
- понятия и видов толкования права;
- сущности и признаков развитого правосознания, правового мышления и правовой культуры;
- понятия и видов прав и свобод человека и гражданина;
- понятия, видов и способов толкования нормативных актов, понятия и видов актов толкования права.

Курс может быть использован любым высшим учебным заведением, осуществляющим подготовку студентов, курсантов, слушателей по специальности «Правоохранительная деятельность» в соответствии с федеральным государственным образовательным стандартом.

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ, изменений, одобренных в ходе общероссийского голосования 1 июля 2020 г.)

АПК РФ — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГПК РФ — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

ЛК РФ — Лесной кодекс Российской Федерации от 04.12.2006 № 200-ФЗ

СК РФ — Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УИК РФ — Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 № 1-ФЗ

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

УПК РФ — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ

2. Прочие сокращения

ГИБДД — Государственная инспекция безопасности дорожного движения

ООН — Организация Объединенных Наций

РФ — Российская Федерация

СМИ — средства массовой информации

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

США — Соединенные Штаты Америки

абз. — абзац(-ы)

гл. — глава(-ы)

п. — пункт(-ы)

ст. — статья(-и)

ч. — часть(-и)

Раздел I

ВВОДНЫЙ



Тема 1

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА КУРСА «ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»

1.1. Наука как познавательная деятельность. Систематизация наук

Наука — это целенаправленный результативный процесс получения, систематизации и обобщения признаваемых истинными знаний о сущности, структуре и содержании мироздания и о месте в системе мироздания человека и общества.

Словом «наука» также может называться «систематическое воспроизводство знаний», или научная дисциплина. В рамках подобного понимания наука — это социальный институт, аккумулирующий потребности общества в определенного рода знаниях; система научных учреждений; научное сообщество; механизм трансляции знаний и применения их на практике.

В зависимости от направленности научных исследований и сферы объективной реальности, знания о которой накапливаются, систематизируются и воспроизводятся, все науки с определенной долей условности можно подразделить на естественные, социальные и технические.

Естественные науки изучают объективную реальность, существующую независимо от человеческого сообщества, т. е. понятия, принципы, закономерности существования и развития природы во всех многообразных формах ее проявления (законы движения небесных тел, природный круговорот и т. д.). К естественным наукам относятся, например, физика, химия, биология, астрономия.

Социальные (или общественные) науки исследуют процессы общественной жизнедеятельности, т. е. изучают закономерности становления, развития и функционирования общества, отдельных социальных явлений, процессов и институтов. При этом общество понимается как совокупность индивидов (людей) и их объединений, обладающих общностью культуры и целей развития, взаимодействующих между собой на основе сложившихся исторически

правил поведения. К социальным наукам относятся социология, политология, экономика, теология, правоведение и др.

Технические науки изучают искусственные средства и механизмы, создаваемые человеком в целях улучшения условий жизни и усиления эффективности функциональной деятельности. К техническим наукам относятся, например, инженерные науки, кибернетика, архитектура и т. п.

1.2. Система юридических наук. Место и роль теории государства и права в системе юридических наук

Социальные науки, изучающие общественные отношения, урегулированные правом, в комплексе образуют систему юридических наук — **правоведение**.

В рамках современного правоведения *юридические науки объединяются* в следующие, связанные между собой, **группы наук**:

- историко-теоретические науки;
- отраслевые науки;
- специальные (межотраслевые) науки;
- прикладные науки;
- науки, изучающие зарубежные государственно-правовые системы;
- науки, изучающие международное право.

Для **историко-теоретических наук** характерным является исследование наиболее общих закономерностей формирования и функционирования различных государственно-правовых систем, теоретических представлений о сущности государства и права, методологии познания правовой реальности. К историко-теоретическим наукам относятся теория государства и права, история государства и права, история политических и правовых учений.

Теория государства и права изучает наиболее общие закономерности возникновения и развития государства и права, формулирует определения основных понятий и принципов юриспруденции, дает представление о методах, используемых в процессе познания юридической действительности.

История государства и права исследует государство и право как изменяющиеся в процессе общественно-исторического развития явления. При этом исследуются реально существовавшие государственно-правовые системы, возникновение и эволюция которых связываются с достаточно четко определенными историческими периодами.

История политических и правовых учений изучает процесс эволюции политико-правовых идей, концепций, теорий, доктрин мыслителей прошлого и современности. В рамках данной теоретико-

правовой юридической науки анализируются воззрения ученых и политиков, в которых излагаются представления о проблемах формирования, функционирования и развития государства и права, а также предлагаются теоретические модели «идеальных» государственно-правовых систем.

К **отраслевым наукам** относятся те юридические науки, которые изучают обособленные группы юридически значимых отношений, сложившихся в данном обществе на современном этапе его развития и урегулированных действующими источниками права. Отраслевыми юридическими науками являются конституционное, гражданское, уголовное, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное, административное, трудовое, семейное, финансовое, экологическое, уголовно-исполнительное право.

Межотраслевые науки исследуют однородные общественные отношения (правовые институты), возникающие в сфере правового воздействия различных отраслей права. Они тесно связаны с отраслевыми науками, но вместе с тем имеют свой самостоятельный предмет изучения. К межотраслевым юридическим наукам относятся криминология, прокурорский надзор, правоохранительные органы, коммерческое право, информационное право и т. д.

Прикладные науки исследуют юридические аспекты общественных отношений, возникающих в сферах, не имеющих непосредственно юридического значения. В связи с этим данные науки требуют специальных познаний в неюридических областях, которые имеют значение («прикладываются») для разрешения юридически значимых жизненных ситуаций. К прикладным юридическим наукам относятся криминалистика, судебная психиатрия, судебная медицина, юридическая психология, правовая статистика и т. д.

Науки, изучающие зарубежные государственно-правовые системы, рассматривают специфику формирования и функционирования государственных институтов, особенности структуры и содержания механизмов правового воздействия применительно к иностранным государствам. К данной группе юридических наук относятся конституционное право зарубежных стран, сравнительное правоведение, римское право.

Науки, изучающие международное право, исследуют вопросы, связанные с правовым регулированием отношений, складывающихся в сфере международного (межгосударственного) общения. К данной группе юридических наук следует отнести международное публичное и международное частное право, международное уголовное право и т. д.

Говоря о месте и роли теории государства и права в системе юридических наук, следует иметь в виду два обстоятельства. С одной стороны, теория государства и права традиционно включается в группу историко-теоретических наук, что предполагает тесные

связи теории с историей государства и права и историей политико-правовых учений. С другой стороны, теория государства и права является фундаментальной юридической наукой (теоретической базой правоведения), что, в свою очередь, предполагает ее тесную связь с отраслевыми, специальными и другими юридическими науками.

Наиболее тесная связь теории государства и права с историко-теоретическими науками обусловлена тем, что все они изучают государство и право как целостные, взаимосвязанные явления. Вместе с тем, в отличие от истории государства и права, изучающей особенности становления и развития политико-правовых институтов в конкретных государствах и в конкретные исторические эпохи, а также в отличие от истории политических и правовых учений как науки, исследующей эволюцию представлений о государстве и праве в политико-правовой мысли, *теория государства и права рассматривает государственно-правовые явления в наиболее общем (абстрактном) виде, безотносительно к конкретной стране, исторической эпохе, тому или иному мыслителю.*

Связь теории государства и права с отраслевыми, междотраслевыми и прикладными юридическими науками носит двусторонний, взаимный характер. Из курса теории государства и права отраслевые, специальные науки черпают информацию о сущности и содержании основных юридических терминов («норма права», «государственный орган», «система законодательства», «юридическая ответственность» и т. д.). В свою очередь, из отраслевых, специальных, прикладных дисциплин, наук, изучающих зарубежные государственно-правовые системы и международное право, теория государства и права получает эмпирический материал, при помощи которого подтверждаются либо опровергаются те или иные теоретические модели.

1.3. Объект и предмет теории государства и права

Каждая наука, равно как и учебная дисциплина, имеют свой объект и предмет исследования, которые тесно связаны, но полностью не совпадают. На основе единого объекта выделяют различные группы наук, на основе предмета — отдельные сферы научного знания.

Понятие объекта носит более широкий и общий, по сравнению с предметом, характер. Содержание объекта познания образуют явления внешнего мира, на которые распространяются познание и практическое воздействие субъектов, людей. **Объект науки** — то, на что направлена научно-исследовательская деятельность, сфера и стратегическая целевая установка научного поиска. Объект есть

некая целостность, которая может изучаться и изучается многими науками.

Пример. Общество как специфический мир человеческих отношений является объектом изучения всех социальных наук, таких как социология, психология, политология, правоведение и др.

Предмет — это часть, сторона, тот или иной конкретный аспект объекта, исследуемые отдельной наукой; это круг основных, наиболее существенных вопросов, которые она изучает. Иными словами, предмет науки — совокупность знаний об объекте, заданных специфическим ракурсом его рассмотрения; это то, что наука изучает, теоретически осваивает в каком-либо объекте.

Пример. Правовая наука, равно как и другие социальные науки (психология, социология, политология, культурология, экономика и др.) изучает общество и общественные отношения. Вместе с тем правоведение, в отличие от других научных направлений, акцентирует свое внимание преимущественно на вопросах, связанных с юридическими аспектами человеческой жизнедеятельности. Юристы осуществляют юридическую квалификацию (оценку) человеческих проблем и при помощи юридических средств и процедур решают эти проблемы.

Объектом теории государства и права являются сами государство и право, рассматриваемые в качестве взаимосвязанных и взаимообусловленных явлений общественной жизни. Государство и право как составные элементы комплексного объекта теоретической науки — явления абстрактные, непосредственно не связанные с конкретной исторической эпохой либо той или иной социально-политической системой.

Отмечая неразрывную связь государства и права в рамках объекта теории государства и права, следует обратить внимание на их соотношение.

Модель, в рамках которой государство выступает в качестве единственного правотворца, использует право в качестве «популярного» инструмента, применяя его в соответствии с государственной целесообразностью, называется этатистской. В этатистской модели государство довлеет над правом. Понятия право и закон выступают как тождественные. Соответственно, право воспринимается как «возведенная в закон воля государства».

Либертарная модель предполагает первичность обличенной в правовую форму свободы по отношению к государству. Естественное право возникает у человека с момента рождения и существует безотносительно исходящих от государства оценочных суждений. Право определяет юридический масштаб свободы для всех субъектов общественных отношений, в том числе и для самого государства.

Различные модели соотношения государства и права в рамках объекта науки и учебной дисциплины стали причиной двух ее наименований. Сторонники этатистской модели используют название теория государства и права, соответственно сторонники либертарной позиции предпочитают название теория права и государства.

Предмет теории государства и права составляют наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, систематизированные сведения об основных понятиях и категориях юриспруденции, теоретические модели «идеальных» государственно-правовых систем.

В качестве **элементов**, в комплексе образующих «предметное поле» современной теории государства и права, следует рассматривать:

- понятийно-категориальный аппарат юриспруденции (юридическую догматику). Теория государства и права является своеобразной «азбукой юриспруденции», в рамках которой формулируются основные понятия и принципы, характеризующие государство и право (государственный суверенитет, глава государства, орган государства, норма права, правоотношение, правонарушение и т. д.);
- наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права. Теория исследует государство и право в качестве динамических, изменяющихся в пространстве, времени и по кругу лиц явлений, возникающих на определенном этапе общественного развития и видоизменяющихся вместе с обществом;
- юридические средства, принципы и теоретические модели правотворчества и реализации права (юридическую технику). Теория государства и права дает общую характеристику процессов правотворчества и реализации права с точки зрения их структуры и содержания, исследует функции этих процессов, определяет возможные последствия, намечает перспективные пути оптимизации;
- приемы, способы и принципы познания в области юридической науки (юридическую методологию). Теория государства и права дает общую характеристику основных методов познания юридической науки, определяет принципы использования этих методов в процессе исследования правовой реальности.

1.4. Методы теории государства и права

Метод в познавательной деятельности — это средство (прием, способ), с помощью которого добывается новое знание либо осуществляются систематизация, оценка, обобщение имеющейся информации о рассматриваемом явлении (событии).

Метод теории государства и права определяет, каким образом исследуется предмет этой области политико-правового знания, ка-

ким образом полученные сведения могут быть систематизированы, интерпретированы и внедрены в юридическую практику.

В процессе изучения теории государства и права используются общенаучные, специальные и частные методы.

1. **Общенаучные методы** — это средства познания, используемые во всех областях научного знания. К числу общенаучных методов относятся, например, системно-структурный метод, функциональный подход, методы аналогии и теоретического моделирования, общие логические приемы и т. д.

Системно-структурный метод предполагает исследование внутреннего устройства (структуры) изучаемого явления, а также исследование связей как между составными частями внутри самого явления, так и с родственными явлениями и институтами. Данный метод исходит из того, что: 1) система представляет собой целостный комплекс взаимосвязанных элементов; 2) она образует единство со средой; 3) как правило, любая исследуемая система представляет собой элемент системы более высокого порядка; 4) элементы любой исследуемой системы, в свою очередь, обычно выступают как системы более низкого порядка. Как система может быть рассмотрено любое явление.

Функциональный метод используется для выделения в различных системах составляющих структурных частей с точки зрения их предназначения, роли, взаимосвязи, а также реального действия исследуемых явлений. В частности, применение функционального метода в процессе характеристики государства позволяет выделить и охарактеризовать относительно самостоятельные направления (векторы) государственной деятельности в политической, экономической, экологической и других сферах общественной жизни. Данный метод используется также при изучении отдельных государственных органов, правовых институтов и механизмов.

Метод аналогии исходит из идеи подобия, в основу которой положено предположение о том, что между различными однопорядковыми явлениями существуют определенные соответствия, так что, зная характеристику одного из них, можно с достаточной определенностью судить о другом (к примеру, рассмотрение юридических дел по аналогии предполагает, что при отсутствии нормы права, регламентирующей именно данное юридически значимое отношение, решение будет приниматься в соответствии с нормой, регламентирующей сходное с рассматриваемым отношение).

Метод теоретического моделирования. Данный метод предполагает создание абстрагированных от жизненных реалий моделей, концепций явлений вообще («чистого права», «идеального государства» и т. п.), изучение созданных моделей, а затем распространение полученных сведений на одноименные явления, существующие в реальности. Теоретическое моделирование помогает при создании

оптимальных конструкций организации государственного аппарата, осуществления административно-территориального устройства, систематизации законодательства, формирования и функционирования механизма правового регулирования и т. п.

Общие логические приемы (анализ, синтез, гипотеза, дедукция, индукция, аналогия) используются для определения научных понятий, последовательной аргументации теоретических положений, устранения неточностей и противоречий. По своей сути эти приемы являются своеобразными «инструментами» для плодотворной научной деятельности.

Анализ предполагает выделение составных частей и изучение простейших составляющих того или иного явления.

Синтез предполагает обобщение данных, полученных в ходе анализа, и получение качественно нового знания об исследуемом явлении.

Гипотеза — научное предположение о направлении развития исследуемого явления в обозримом будущем.

Дедукция — способ рассуждения от общих положений к частным выводам.

Индукция — способ рассуждения от частных фактов, положений к общим выводам.

2. Специальные методы — это приемы и способы познания, которые разрабатываются в рамках обособленных научных групп (например, в сфере естественных или социальных наук). К специальным методам можно отнести социологический, статистический, экстраполяции (распространения) и др.

Социологический метод олицетворяет собой особое направление общетеоретических исследований — социологию права, которая изучает «право в действии»: связи права с жизнью. Применение социологического метода позволяет оценить степень государственно-правового воздействия на жизнедеятельность общества. При этом широко применяются такие приемы, как анкетирование, опросы населения, проведение социально-правовых экспериментов и т. д.

Статистический метод помогает получить количественные данные, характеризующие изучаемое явление. Роль данного метода особенно велика при изучении массовых повторяющихся явлений (применение права государственными органами и должностными лицами, правонарушения и т. д.).

Метод экстраполяции (распространения) позволяет формировать общеправовое и общегосударственное знание путем надежных аналогий, т. е. распространять знания, полученные при изучении одного юридического явления, на другие (аналогичные) явления и тем самым увеличивать объем общетеоретических знаний.

3. Частные методы — это приемы и способы познания, разработанные непосредственно той или иной юридической наукой.

К частным методам теории государства и права относят методы типологии права, сравнительного правоведения, интерпретации (толкования) права, восполнения пробелов в праве, теоретико-правового моделирования и прогнозирования, формально-юридический метод и др.

Метод типологии права предполагает выделение и анализ основных типов правопонимания. Посредством этого метода систематизируются наиболее значимые в научном отношении представления о сущности права, о его месте и роли в системе социальной жизнедеятельности.

Метод сравнительного правоведения предназначается для изучения различных государственно-правовых систем путем сопоставления одноименных институтов, принципов, школ. Метод сравнительного исследования имеет своим объектом аналогичные или сходные институты двух или нескольких политических и правовых систем.

Метод сравнения включает в себя следующие этапы:

- изучение сравниваемых институтов по отдельности;
- сравнение выявленных признаков с позиции их сходства и различия;
- оценка результатов.

Метод интерпретации (толкования) права обеспечивает выявление смысла норм права самим интерпретатором (уяснение), а также доведение этого смысла до сведения других заинтересованных лиц (разъяснение). Уяснение и разъяснение правовых норм — два важнейших результата процесса толкования, но при этом процесс толкования права нередко ограничивается только уяснением, т. е. познанием смысла нормы «для себя», без сообщения этого результата другим субъектам. Примером «уяснения без разъяснения» является непосредственная реализация субъектом правового поведения закрепленных в юридических нормах запретов, обязанностей и возможностей. В частности, переход улицы на разрешающий сигнал светофора не требует никаких дополнительных разъяснений.

Методы восполнения пробелов в праве (аналогия права, аналогия закона) позволяют принять решение по делу в ситуации, когда, с одной стороны, имеется ситуация, требующая урегулирования правовыми средствами, а с другой — отсутствует формальный источник права, в котором бы эти средства были закреплены.

Метод теоретико-правового моделирования предполагает создание теоретических моделей, в рамках которых воплощаются представления об идеальных (для данного периода социально-политического развития) формах государства и права. К примеру, для современной отечественной юридической науки идеальной моделью государства считается правовое государство.

Метод теоретико-правового прогнозирования позволяет выдвигать и аргументированно доказывать возможность развития си-

туации в сфере функционирования государства и права по тому или иному сценарию.

Формально-юридический метод предполагает изучение права в «чистом» виде, вне связи с другими социальными явлениями (политикой, экономикой, идеологией и т. д.). Исследование внутреннего строения правовых норм и права в целом, анализ источников (форм) права, формальной определенности права и его важнейшего свойства, методы систематизации нормативного материала, правила юридической техники — все это конкретные проявления формально-юридического метода. Данный метод применим и при анализе форм государства, при определении и юридическом оформлении компетенции органов государства и т. д. Словом, формально-юридический метод вытекает из самой природы государства и права, он помогает описать, классифицировать и систематизировать государственно-правовые феномены, исследовать их формы.

1.5. Функции теории государства и права

Функции теории государства и права как науки — это определенные направления воздействия данной системы знаний на научный и учебный процесс.

К числу функций теории государства и права следует отнести: аналитическую, эвристическую, аксиологическую, прогностическую и др.

Аналитическая функция предполагает изучение формы, структуры и содержания основных юридических понятий и принципов, воспринимаемых в рамках аналитического рассмотрения в качестве самостоятельных и самозначимых информационных единиц.

Эвристическая функция означает обобщение информации, полученной аналитическим путем, с последующим формулированием выводов общего характера и конструированием системных познавательных конструкций.

Аксиологическая функция предопределяет выделение ценностных приоритетов, рассматриваемых в качестве идеальных целевых установок, теоретических моделей и концепций государственно-правового развития.

Методологическая функция теории государства и права состоит в разъяснении действующих и обосновании новых методов, способов и подходов, при помощи которых юридическая наука способствует познанию государственно-правовых и социально-правовых явлений (категорий, процессов и т. д.). Посредством методологической функции, теория государства и права систематизирует, обобщает, типологизирует и классифицирует фрагменты правовой реальности, ее исторические и современные закономерности, фор-

мирует систему знаний о возникновении, становлении и развитии системы знаний о государстве и праве.

Прогностическая функция связана с обозначением перспективных направлений развития государства и права и определением круга задач, с решением которых связано это развитие.

1.6. Структура теории государства и права как науки и учебной дисциплины

Структурирование теории государства и права **как науки** осуществляется в контексте двух основных подходов, которые с определенной долей условности могут быть названы предметным и функциональным.

Структурирование теории государства и права в соответствии **с предметным подходом** предполагает выделение двух основных структурных разделов: «теории государства» и «теории права». При этом от того, каким образом соотносятся в рамках предмета феномены «государство» и «право», зависит не только содержание науки, но и ее название. В том случае, если в качестве источника правообразования рассматривается государство, создающее право в процессе осознанной, целенаправленной, волевой деятельности, обеспечивающее его реализацию посредством государственного принуждения и применяющее меры юридической ответственности в отношении правонарушителей, то название науки звучит как «теория государства и права». Если же право рассматривается как объективная система ценностей, значимых не только и не столько в силу признания, закрепления и санкционирования их государством, сколько в силу их естественного, не зависящего от государственной воли характера, то для того чтобы подчеркнуть приоритет права по отношению к государству, науку называют «теория права и государства».

Сторонники **функционального подхода** к структурированию теории государства и права выделяют в качестве относительно обособленных элементов юридическую догматику, юридическую технику, социологию права и философию права.

Юридическая догматика включает в себя понятия и принципы, являющиеся первичными базовыми основаниями юриспруденции. Посредством юридических догм характеризуются формальные параметры государства и права.

Юридическая техника используется для анализа процессов правотворчества, реализации права, определения и осуществления мер юридической ответственности. Посредством юридической техники характеризуются специфические особенности отношений в сфере правового регулирования (правотворчество, интерпретация права, применение права, судопроизводство и т. п.).

Социология права рассматривает право с точки зрения общественных отношений, порождающих правовые нормы и процедуры, связанные с их правовым регулированием и правовой охраной.

Философия права предполагает акцентирование внимания на наиболее общих и в силу этого объективных закономерностях возникновения и развития государства и права, а также исследует философские категории («свобода», «необходимость», «общество» и т. п.) в их юридической интерпретации.

Структура теории государства и права как учебной дисциплины предполагает выделение трех взаимосвязанных разделов: вводного, общей теории государства и общей теории права. В рамках *вводного раздела* дается общая характеристика теории государства и права как науки и учебной дисциплины. Учитывая тот факт, что в качестве предмета теории государства и права выступают наиболее общие закономерности возникновения и развития государства и права, в данном разделе уделяется внимание изучению предпосылок возникновения государства и права, а также рассматриваются основные теории происхождения этих феноменов. Во *втором разделе* рассматриваются основные теоретические понятия, характеризующие государство (понятие и признаки государства, формы и функции государства, механизм государства и т. д.). В рамках *третьего раздела* исследуются наиболее важные категории в правовой сфере (понятие и признаки права, система права, правоотношение, правонарушение, юридическая ответственность), а также анализируются теоретические механизмы и принципы правотворчества и реализации права (механизмы и принципы юридической техники).

1.7. Значение теории государства и права для профессиональной подготовки юриста

Основной задачей и функциональной обязанностью профессионального юриста является оказание квалифицированной помощи лицам, участвующим в урегулированных правом общественных отношениях, а также эффективная защита законных прав и интересов субъектов от различного рода противоправных посягательств. При этом юрист в процессе служебной деятельности должен: во-первых, знать, какие субъективные интересы граждан он защищать обязан, а какие нет; во-вторых, четко представлять себе, какими средствами и способами надлежит ему пользоваться в процессе профессиональной деятельности; в-третьих, осознавать, к каким последствиям может привести нарушение (либо несоблюдение) должностных обязанностей. Значение теории государства и права в процессе профессиональной подготовки юристов заключается прежде всего в том, что в рамках теоретико-правовой науки изуча-

ются основные понятия юриспруденции. Любой юрист независимо от занимаемой должности и особенностей профессиональной деятельности должен понимать смысловое значение таких категорий, как «право», «государство», «правовая норма», «правоспособность», «дееспособность», «правоотношение», «правонарушение», «юридическая ответственность» и т. д. Кроме того, изучение теории государства и права помогает уяснить будущим юристам содержание основных принципов юридической техники, без знания которых невозможна профессиональная деятельность в сфере правового регулирования. Понимание теоретико-правовых основ правотворческой, правоприменительной, интерпретационной и других видов юридической деятельности является необходимым условием достижения целей и задач, стоящих перед юридическим сообществом.

Теория государства и права формирует у обучающихся системное юридическое мышление, обеспечивающее адекватное реагирование на современные вызовы в сфере правового регулирования, учит позитивному восприятию существующей государственно-правовой системы России и определению собственного места в ней. Наконец, знания, полученные в процессе изучения теории государства и права, способствуют формированию у обучаемых высокого уровня профессиональной правовой культуры, воспитанию у них чувства уважительного отношения к действующему законодательству и формируемому при помощи этого законодательства правопорядку.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое наука, и какие виды наук существуют?
2. Что такое объект и предмет научного познания?
3. Как соотносятся объект и предмет теории государства и права?
4. Какое место занимает теория государства и права в системе юридических наук?
5. Какие функции и методы характеризуют теорию государства и права?
6. Составьте схемы:
 - «Система юридических наук»;
 - «Система общенаучных и частнонаучных методов теории государства и права»;
 - «Место теории государства и права в системе гуманитарных наук».

Задания для рассуждения, дискуссии и анализа

1. Проанализируйте следующее высказывание: «...Метод науки должен зависеть от ее предмета, всякая методология, стремящаяся опередить предмет, тем самым стоит под угрозой беспредметности»¹.

Выскажите собственное мнение по поводу данного высказывания.

¹ Алексеев Н. Н. Очерки по общей теории государства. М., 1919. С. 3.

2. Известный теоретик права, судья из США Оливер Венделл Холмс утверждал: «Теория играет важнейшую роль в праве, подобно тому, как архитектор является самым главным лицом для всех, кто принимает участие в строительстве дома».

Выскажите свое мнение по поводу данного высказывания.

3. Методология теории государства и права — это совокупность определенных теоретических принципов, логических приемов и специальных способов изучения государственно-правовых явлений.

Методология методы теории государства и права — это одинаковые понятия, или они имеют разное значение? Выскажите свое мнение и приведите аргументы в подтверждение своей точки зрения.

4. «Предмет юриспруденции, по общепринятому воззрению, составляет только положительное, т. е. действующее в данной стране и в данное время право, а задачу — истолкование этого же положительного права, в видах его применения. «За пределами знания и применения существующего права — нет юриспруденции», — говорил один из ее представителей, мюнхенский профессор А. Бринц. Другой ученый, вдохновитель Гражданского уложения Германии (1896) Б. Виндшейд, называл юриспруденцию прямо «служанкой» законодателя.

Оцените мнения ученых конца XIX — начала XX века.

Выскажите свое мнение относительно объекта исследования юридических наук.

5. В конце XIX в. французский юрист Лиар, вице-ректор Парижского университета, писал: «Право — это писанный закон. Поэтому задача юридических факультетов — учить толкованию законов, и метода их — чисто дедуктивная. Статьи закона представляют собой теоремы, которые надо связать и извлечь следующие из них последствия. Настоящий юрист — это геометр, и юридическое воспитание — чисто диалектическое». Русские правоведы оппонировали этой точке зрения. В частности, Ю. С. Гамбаров полагал, что «таким образом, нас приковывают насильственно — и не в отношении какого-либо отдельного закона, а в отношении всего права — к моменту издания закона; и какова бы ни была последующая эволюция идей и учреждений, мы не можем выйти ни на шаг из заколдованного кругозора законодателя, давно переставшего существовать».

Проанализируйте представленные точки зрения, выскажите собственное мнение относительно характера изучения юридических дисциплин. Необходимо ли только изучать законодательство или же следует изучать и смежные социально-правовые явления? Свою позицию аргументируйте.

Тема 2

ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

2.1. Социальное регулирование и управление в архаическом (первобытном) обществе

Характеризуя организацию первобытного общества, следует выделять три наиболее значимые для юридической науки социальные сферы:

- общественного устройства;
- производства и распределения материальных благ;
- социальной власти и управления.

С точки зрения *общественного устройства* первобытное общество характеризуется следующими признаками:

— первобытные общины представляли собой локальные (замкнутые) группы, численность которых, как правило, составляла 30–50 взрослых особей;

— основным связующим элементом, объединяющим людей, было кровное родство (отсюда и название первобытной организации — «родовая община»);

— человек в первобытном состоянии не представляет своего существования вне рода, в этот период отсутствует само понимание индивидуальной значимости (ценности) человека как самостоятельного субъекта общественных отношений. Единство человеческой организации в этот период предопределялось единой целью — выживанием в борьбе с природой. Этой глобальной цели были посвящены практически все усилия членов сообщества. Естественно, что в подобной обстановке у людей не могла возникнуть даже мысль об индивидуальном правовом статусе;

— половые отношения носят полигамный (множественный) характер. Родство определяется по материнской линии, отсюда и название строя — матриархат. Семьи в современном понимании в этот период не существует, дети принадлежат всему роду.

С точки зрения *производства и распределения материальных благ* первобытное общество характеризуется следующими признаками:

— «первобытная экономика» носит присваивающий характер (жизнеобеспечение общества осуществляется за счет собирательства, охоты и рыболовства);

— распределение материальных благ носит уравнилительный характер (отсюда и название данного периода — «первобытный коммунизм»);

— частной собственности в современном понимании не существует. Предметы труда, быта, оружие принадлежат общинникам на правах владения и пользования, однако они не могут (поскольку попросту не осознают такой возможности) распоряжаться ими в эгоистических целях.

С точки зрения *организации публичной власти и управления* первобытное общество характеризуется следующими признаками:

— полнота социальной власти принадлежала обществу в целом. В первобытном обществе жизненно важные для рода управленческие решения принимались на общем собрании путем голосования взрослых общинников;

— оперативное руководство общественной деятельностью осуществлял выборный глава рода, власть которого опиралась исключительно на личный авторитет («лучшего среди равных») и не несла каких-либо привилегий (приоритет на собрании, «лучший кусок» при разделе добычи и т. п.). Таким образом, в первобытном обществе отсутствовала «борьба за власть» в современном понимании этого явления;

— социальное управление осуществлялось при помощи неписаных правил поведения (мононорм), передаваемых из поколения в поколение при помощи устных мифов. Основу мифологических правил составляли запреты-табу, особенность которых заключается в отсутствии какого бы то ни было логического обоснования («нельзя, потому что нельзя»);

— основным принципом социального регулирования в условиях архаического общества являлся принцип талиона — «равным за равное (око за око, зуб за зуб)». При этом безусловно обязательными для всех членов общины являлись два постулата «публичного» характера — два древнейших табу, призванных подавить внутри общины зоологические половые побуждения и агрессивность. Эти два императива гласили: 1) не убивай своих родных — мать, братьев; 2) не вступай в половую связь со своей матерью и ее детьми — сестрами;

— нарушение табу влекло за собой изгнание виновного из рода (остракизм), что по сути означало смертный приговор.

Постепенно человеческая организация усложнялась, что, с одной стороны, предполагало снижение эффективности существовавших механизмов социального регулирования и управления, а с другой — обуславливало возможность формирования качественно новых систем, способных обеспечить сохранение и развитие социума в условиях изменившихся жизненных реалий. Иными словами, в обществе постепенно складываются объективные предпосылки возникновения государства и права.

2.2. Предпосылки происхождения государства

Процесс возникновения государства выражает переход человеческого общества от первобытной стадии (естественного состояния) к политико-правовой цивилизации. Для того чтобы государство получило свое практическое воплощение в качестве особой формы социально-политической организации общества, были необходимы определенные условия (предпосылки). К таким предпосылкам относятся:

- три крупных разделения труда;
- возникновение института частной собственности;
- изменение социальной структуры общества;
- выделение из общества аппарата публичной власти;
- закрепление сообщества за определенной территорией.

Рассмотрим выделенные предпосылки более подробно.

Три крупных разделения труда

Первоначально люди поддерживали свое существование исключительно с помощью примитивных форм обеспечения жизнедеятельности (охоты, рыболовства, собирательства). При этом проблема выживания напрямую связывалась с благоприятными (либо, напротив, неблагоприятными) природными факторами. Естественно, что столь тесная зависимость человека от окружающей среды влияла на процесс становления и развития общества. Поэтому *выделение* в качестве важнейших форм жизнеобеспечения *земледелия и скотоводства* имело поистине революционное значение. Приручение и одомашнивание человеком диких животных, а также сознательное выращивание полезных растений означали не только победу человека в борьбе за физиологическое выживание (поскольку разрывалась прямая зависимость человека от природных и климатических условий), но и являлись причиной начавшегося расслоения общества, так как в результате единая социальная организация распадается на несколько относительно самостоятельных подгрупп: земледельцев, скотоводов, охотников и т. д. Процесс труда постепенно усложнялся, требовал больших физических и умственных нагрузок, а это в свою очередь вело к ускорению социального развития. Значение данного этапа человеческой эволюции заключается в том, что люди начинают производить общественно полезного продукта больше, чем нужно непосредственно для поддержания жизнедеятельности. Возникает так называемый избыточный продукт, правом на распоряжение которым обладают его производители. Следовательно, возникают предпосылки для возникновения права собственности, которое понимается как право владеть, пользоваться и распоряжаться определенным имуществом и является одним из важнейших субъективных прав.

Следующим крупным разделением труда принято считать *появление ремесел* и разделение человеческого общества на тех, кто производит орудия труда, и тех, кто этими орудиями пользуется. Переход от универсальной системы жизнеобеспечения к специализированной интересен прежде всего тем, что люди начинают производить такие вещи, которые непосредственно для самих производителей жизненно важного значения не имеют, а изготавливаются с единственной целью — обменять на другие предметы труда, необходимые в хозяйстве. При этом процесс обмена превращается из эпизодического в систематический. В свою очередь потребность людей обмениваться продуктами своего труда, с одной стороны, означала необходимость создания оценочного эквивалента, позволяющего осуществлять данную операцию в определенном пропорциональном соотношении, а с другой — привела к выделению из социальной среды особой группы людей, которые своим основным занятием избрали посредническую деятельность между производителями орудий труда и их пользователями. *Процесс товарного обмена* представлял целую отрасль общественно полезной деятельности, это было третье крупное разделение труда.

Возникновение частной собственности

Постепенно на смену социальным отношениям, обусловленным кровным родством, приходят договорные отношения, характеризующиеся принятием участвующими в этих отношениях лицами определенных взаимных обязательств друг перед другом (прежде всего в сфере производства и распределения материальных благ). Основным предметом таких отношений являлась собственность, возникающая как результат человеческого труда по преобразованию природы.

Именно приложение труда к тем или иным предметам природы (земле с ее недрами, предметам животного и растительного мира и т. п.) создает разницу между общим и частным. Труд видоизменяет предметы природы, придает им качественно новые свойства. Но поскольку труд является несомненной собственностью трудящегося, то и сами видоизмененные предметы становятся частной собственностью того, кто затратил труд. Специализация общественно полезного труда обуславливает усиление его эффективности и, как следствие, приводит к получению избыточного продукта, который можно накапливать и которым можно распоряжаться в соответствии с личными (корпоративными) интересами. Возникает и постепенно усиливается имущественное неравенство, и, как следствие, необходимость в специальных средствах принуждения. В этой связи следует признать в достаточной степени точным замечание Е. А. Суханова, согласно которому «право (и государство как особый аппарат принуждения к его соблюдению) возникает именно

в связи с необходимостью охраны отношений собственности. Такая охрана, в сущности, составляет основное содержание правового регулирования экономических отношений, а право собственности, с данной точки зрения, становится ядром, центром всей правовой системы».

Изменение социальной структуры общества

Наиболее яркое выражение процесс дифференциации общественных отношений получил в ходе замены полигамных отношений моногамными, по сути, это означало возникновение супружеских связей (в их современном понимании). Запрет на кровосмешение близких сородичей (табу на инцест) имел двоякое значение. С одной стороны, род утрачивал свое значение в качестве замкнутой самодостаточной социальной структуры, а с другой — появлялась возможность установления новых общественных связей, формирования на их основе качественно отличных от существовавших ранее социальных форм: племен, союзов племен и т. д.

Выделение из общества аппарата публичной власти

Социальное расслоение означало усиление социального неравенства. В первую очередь это проявилось в порядке формирования управленческих структур и осуществления последними властных полномочий. Если в начальный период развития власть в равном соотношении принадлежала всем трудоспособным членам общины, а вождь осуществлял функции, связанные с оперативным руководством, не претендуя на какие-либо льготы, то впоследствии верховная власть утрачивает непосредственный характер и практически полностью переходит к представителям властных структур (вождям, старейшинам, шаманам и т. д.), которые перестают заниматься не связанным с управленческими функциями общественно полезным трудом.

Для того чтобы поддержать свою жизнедеятельность, властители начинают изымать (экспроприировать) в виде налогов часть общественного продукта, полученного рядовыми членами сообщества. В целях подавления возможного сопротивления создается специальный механизм принуждения, который, с одной стороны, необходим для обеспечения установленного порядка сбора податей, а с другой — для защиты самой власти от различного рода посягательств. Властные полномочия уже не делегируются членами общества «лучшему из равных», а передаются по наследству. Публичная власть все больше отделяется от общества. Принятие управленческих решений перестает быть полномочием каждого члена общества, приобретая характер функции и вместе с тем прерогативы обособленного от общества аппарата власти. Обладание властью начинает рассматриваться как средство социального возвышения и инструмент обе-

спечения повышенных личных потребностей в различных жизненных благах как для самих властителей, так и для их родственников и приближенных. Власть начинает рассматриваться в качестве механизма получения привилегий, что обуславливает возникновение такого социального явления, как борьба за власть.

Объединение членов общества по территориальному принципу. Появление городов

Рассматривая характер связей, соединявших членов первобытного сообщества, мы отмечали, что первоначально это были кровнородственные, а впоследствии семейные и производственные отношения. Однако возникновение товарообмена обусловило возникновение общих интересов между людьми, которые не были связаны ни родственными, ни семейными, ни производственными контактами. Для того чтобы осуществлять эффективное регулирование социальных процессов на данной стадии человеческого развития, необходимо было сформировать принципиально новые отношения. Такими отношениями стали отношения, возникающие между людьми, проживающими в городском поселении. Город — это не просто поселение, отгороженное стеной от внешнего мира, это иная культура, качественным образом отличающаяся от культуры «негорода».

Возникновение городов обусловило несколько революционных изменений в порядке организации общественной жизнедеятельности.

Прежде всего *город — это сообщество горожан*. В этом сообществе отсутствует специфическое для сельского общества личное знакомство и различная степень родства соседей друг с другом. Вместе с тем сам факт принадлежности к городу автоматически приводил к возникновению у человека определенных «прав» и обязанностей, определяющих степень возможного и должного поведения по отношению как к другим членам сообщества, так и к городу в целом.

С *экономической точки зрения* город может быть определен как поселение, жители которого занимаются в преобладающей своей части не сельским хозяйством, а ремеслом и торговлей. Таким образом, для города изначально характерны специфические (отличные от сельскохозяйственного труда) формы трудовой занятости населения. При этом сам город непосредственным образом связан с рынком. Каждый город есть «рыночное поселение», т. е., социально-территориальное образование, имеющее в качестве экономического центра поселения местный рынок, на котором вследствие существующей трудовой специализации свои потребности в различных предметах торговли удовлетворяет как собственно городское, так и окрестное негородское население.

В *культурном контексте* город становится центром сосредоточения культуры в различных ее проявлениях. Храмы, театры, библиотеки, университеты возникают в городах и немыслимы вне го-

родской среды. Именно появление городов приводит к разделению культуры (города) и бескультирия (в качестве бескультурных в одинаковой степени выступают деревенские (окрестные) жители и чужеземцы (варвары)), подводит основу для иной, нежели в первобытном обществе, системы самоидентификации.

В политико-административном смысле город выступает как обособленная организация публичной (городской) власти, обладающая легальным правом самостоятельного локального управления. При этом в зависимости от того, какой тип властеотношений рассматривается в качестве объекта анализа, можно говорить о городах-патримониях, в которых управление носит централизованный характер и замыкается на фигуре правителя (государя), а также о «вольных» городах — демократиях, в основу организации и функционирования которых положен принцип самоуправления городской общины.

Таким образом, появление городов и городской культуры следует рассматривать в качестве «точки отсчета» государственной истории человечества.

2.3. Теории происхождения государства

В науке существовало и существует множество различных теорий, объясняющих процесс возникновения государства. Это вполне естественно и понятно, ибо каждая из позиций отражает взгляды и суждения представителей различных социальных групп, творивших в разное время, в неодинаковых социально-политических условиях. За время существования науки теории права и государства были высказаны и обоснованы с той или иной степенью достоверности десятки самых разных гипотез. Вместе с тем споры о природе права и государства продолжаются и по сей день. Рассмотрим наиболее часто встречающиеся в научной литературе теории происхождения права и государства.

Теологическая теория.

На протяжении всей истории человечества особая роль в жизни общества принадлежала религии. Рассматривая процесс создания государства как акт божественной воли, ученые-теологи полагали, что процесс возникновения и развития государства и права аналогичен процессу сотворения Богом мира, а государь есть его наместник на земле, как по учению римской церкви Папа — наместник Христа на земле в делах не только духовных, но и светских.

В средневековой Европе в трудах ученых-теологов (и, в частности, в работах классиков католицизма — Августина Аврелия и Фомы Аквинского) необходимость государства выводилась, с одной стороны, из учения Аристотеля о политической сущности человека,

а с другой — из определенного свыше предназначения государства как политического института. Поскольку человек уже изначально предрасположен к власти или к повиновению, постольку государственный порядок рассматривается как раз и навсегда устоявшийся, неизменный, подчиненный исключительно Божественному провидению.

Так, в теологических воззрениях святого Августина противопоставляются друг другу абсолютная вечность Бога и реальная изменчивость материального и человеческого мира, «Град Божий» и «Град земной». Стремясь преодолеть противопоставление церковной и светской властей, другой мыслитель Средневековья — Фома Аквинский — утверждал божественное происхождение всех видов власти. Основание морального (естественного) закона, по Аквинскому, лежит не в разуме законодателя, а в природе вещей, разумной в силу разумности творения, т. е. в разуме Бога.

Патриархальная и патерналистская теории происхождения государства.

В основу названия как патриархальных, так и патерналистских теорий возникновения государства, положено слово «патриарх/патер» — отец. Общим в этих теориях является отождествление государства с семьей, государя — с отцом — главой семьи, а государственно-организованного народа с детьми, в отношении которых государь-отец обладает абсолютной властью. Однако, несмотря на сходство, патриархальная и патерналистская теория подходят к проблеме возникновения государства по-разному.

Автором *патриархальной концепции* происхождения государства считается выдающийся античный философ Аристотель, по мнению которого государственная организация возникает в результате расширения и усложнения семейных связей. По Аристотелю, люди — существа коллективные, стремящиеся к упорядочению межличностных связей, путем создания устойчивых организационных форм, среди которых первичной является семья — устойчивый союз двух и более поколений (родителей, детей, детей детей), целью создания которого является рождение и воспитание совместных детей, а также организация и ведение совместного хозяйства, основанного на частной семейной собственности. Особенностью патриархальной теории происхождения государства Аристотеля, являлось понимание государства как полиса, в котором неразрывным образом были связаны город (Афины, Спарта, Сиракузы и т. п.) и гражданская община — совокупность свободных равных по статусу граждан (взрослых мужчин, с оружием в руках, защищающих свой полис). В подобном понимании глава полиса (патриарх/архонт) — это лучший среди равных, человек, которому сограждане передали власть над собой путем демократических выборов.

Патерналистская теория происхождения государства основывается на изначальном, установленном Богом социальном неравенстве. В подобном понимании отец — Патриарх/Патер, выступает в качестве фактического владельца своих «детей» — подданных, которые ни при каких условиях не будут уравнены в своих статусных правах с человеком, государственная власть которого опирается на Божественное благословение и который в своей властных прерогативах, несет ответственность исключительно перед Богом и собственной совестью. Традиционно разработка патерналистской теории происхождения государства связывается с именем английского мыслителя Р. Филмера, автора многочисленных работ, обосновывающих абсолютность королевской власти и критикующих теории как демократического общественного устройства, так и ограниченной монархии.

Отголоски патерналистской теории происхождения государства, получили отражение в известном метафорическом обращении к российскому государю — «царь-батюшка». Присвоение Петру I, титула Императора Всероссийского, сопровождалось включением в его титул статусного наименования «Отца отечества».

Теория общественного договора.

Одной из наиболее популярных политико-правовых теорий возникновения государства является договорная (естественно-правовая) теория, согласно которой государство на добровольной основе создали члены общества, подписавшие специальный юридический акт — общественный договор.

Свое выражение данная теория получила в трудах европейских ученых XVII—XVIII вв. (Г. Гроций, Б. Спиноза, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ж.-Ж. Руссо, А. Радищев и т. д.). Столь пристальный интерес к названной теории объясняется тем, что многие обоснованные в ней положения (неотчуждаемость личных прав и свобод, делегирование властных полномочий, юридическая ответственность государственной власти и т. д.) были использованы в качестве структурных элементов политической программы третьего сословия (буржуазии) в ходе борьбы с королевским абсолютизмом.

Поскольку люди являются по природе свободными, равными и независимыми, полагали приверженцы данного теоретического направления, то никто не может быть подчинен политической власти другого без своего собственного согласия. Поэтому единственным возможным средством для выхода из естественного состояния и подчинения людей политической власти является «соглашение с другими людьми об объединении в сообщество для того, чтобы удобно, безмятежно и мирно жить». В основу первоначального договора, по мнению основателей договорной теории, должно было быть положено условие о подчинении всех его участников большинству. Действительно, если для вступления в государство требуется

согласие каждого отдельного лица, то после образования государства, оно действует согласно воле большинства. Для того чтобы государство способно было выступать как единое целое и продолжать оставаться единым сообществом, необходимо, чтобы это целое двигалось туда, куда влечет большая сила, которую составляет согласие большинства. Поэтому каждый человек, согласившись вместе с другими составить единый политический организм, берет на себя обязательство подчиняться решению большинства и считать его окончательным.

Таким образом, при помощи общественного соглашения возникает политическое сообщество — государство.

Классовая теория.

Эта теория иногда называется материалистической, так как в ней содержатся попытки объяснить возникновение государства причинами материалистического (преимущественно экономического) характера. По мнению авторов и основных идеологов классовой теории (К. Маркса, Ф. Энгельса, В. И. Ленина), государство появляется как объективный результат социального развития: общественное разделение труда, появление прибавочного продукта, возникновение частной собственности и, следовательно, имущественного неравенства, расслоения общества на классы с непримиримыми (антагонистическими) интересами.

Все эти обстоятельства явились причинами возникновения государства, сущностью которого стало принуждение одного класса другим. Классовое государство «есть орган классового господства, угнетения одного класса другим, есть создание “порядка”, который узаконивает и упрочивает это угнетение, умеряя столкновение классов»¹.

При этом государство в силу своей классовой природы носит временный характер. Возникнув в результате появления частной собственности и разделения общества на классы, государство отмирает после исчезновения частной собственности и слияния классов. Бесклассовое общество с общенародной собственностью является, по мнению авторов классовой теории, идеальным вариантом модели социального развития.

Теория насилия.

Исходным моментом рассуждений авторов данной теории (Л. Гумплович, Е. Дюринг, А. Менгер и др.) является утверждение о насильственном характере возникновения государства. По их мнению, государственно-правовой порядок образовался путем насилия и укрепился почти исключительно путем военных успехов. Теория насилия предполагает возникновение государства как в результате

¹ Ленин В. И. Государство и революция // Ленин В. И. Полное собрание сочинений : в 55 т. Т. 33. М. : Политиздат, 1969. С. 7.

внешнего воздействия, когда более воинственное племя устанавливает господство над народами, не склонными к агрессивным формам жизнедеятельности. В частности, утверждается, что народы, проживающие на морском (океанском) побережье, а также в горной местности, объективно предрасположены к насилию. Для жителей прибрежной полосы это связано с необходимостью, с одной стороны, постоянно быть готовыми к отражению агрессии, идущей с моря, а с другой, — осуществлять экспансию, связанную с расширением «сферы влияния» вглубь материка. Для горных жителей склонность к использованию военных средств вызвана как низким уровнем развития сельскохозяйственной культуры, так и локальным размещением, и низкой численностью населенных пунктов, нуждающихся в постоянном притоке «свежей крови» и «новых рабочих рук». Наряду с внешним насилием осуществляется внутривременное разделение общества на сильных и слабых. Сильным людям самой их природой предписано стремиться к власти, а слабым столь же свойственно неосознанное желание подчинения.

В отличие от классовой теории, в рамках которой экономика рассматривается в качестве основы, базиса надстроечных отношений (политических, правовых, идеологических), в контексте теории насилия обосновывается тезис о первичности политического насилия, представляющего «естественное» явление порождающее единство противостоящих друг другу «элементов»: государств-победителей и побежденных, управляющих и управляемых, господ и рабов.

2.4. Предпосылки происхождения права

Рассматривая проблему исторических предпосылок права, следует выделить три концептуальных подхода: классовый, социологический, антропологический.

В соответствии с *классовым подходом* (К. Маркс, Ф. Энгельс, В. И. Ленин) в качестве предпосылок права следует рассматривать появление института частной собственности, обусловленное неравномерностью накопления частной собственности, экономическое расслоение общества и, как результат, формирование устойчивых социальных групп — классов (эксплуататоров и эксплуатируемых), отношения между которыми в сфере производства и присвоения частной собственности приобретают антагонистический (непримиримый) характер. При этом государство создается как механизм порабощения эксплуататорами эксплуатируемых, а право выступает в качестве системы правил и инструментов, посредством которых осуществляется это порабощение.

Социологический подход связывает возникновение права с утверждением обменных отношений и переходом от локальных со-

обществ к обществу в современном смысле слова. Сущностными принципами обмена, его атрибутами являются свобода личности (под принуждением, как известно, обмен невозможен), формальное равенство с другим субъектом (выражающееся в том, что при обмене невозможно навязать свою волю другому субъекту), частная собственность (обменивать можно лишь то, что принадлежит субъекту по праву) и эквивалентность обмениваемого (следствие формального равенства). Только при наличии обозначенных факторов возможно появление права как относительно самостоятельного регулятора общественных отношений.

Представители *антропологического подхода* утверждают, что политическая организация и право являются универсальными социальными явлениями, изначально присущими обществу. Сам факт формирования человеческого сообщества, в котором отношения между людьми приобретают упорядоченный характер, рассматривается в качестве основной исторической предпосылки возникновения права. Право как явление человеческой жизни появляется вместе с человеческим обществом и исчезнет с ним же. В ходе эволюции общества изменяется лишь степень зрелости права, но не его сущность.

2.5. Теории происхождения права

В теории государства и права существует множество подходов к рассмотрению проблемы происхождения права. В рамках этих подходов по критерию волевого участия человека в правогенезе (т. е. в процессе правообразования) с определенной долей условности можно выделить теоретические концепции естественного происхождения права и теории позитивного права.

Теории, не связывающие происхождение права с человеческим волеустановлением, рассматривают право либо в качестве объективного явления, возникающего в результате естественного процесса развития человеческого общества, либо в качестве некоего божественного установления, опять же не зависящего от воли человека. В свою очередь теории позитивного права рассматривают правогенез с точки зрения процесса и результата осознанной волевой деятельности.

Рассмотрим перечисленные теории происхождения права более подробно.

1. Теории естественного происхождения права.

Теория естественного права (Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ж.-Ж. Руссо и другие). Право как совокупность определенных возможностей возникает у человека с момента рождения и реализуется им независимо от того, является он гражданином государства

или нет. В основу естественного права, таким образом, положены неотчуждаемые права человека, выступающие в качестве ценностных установок, приоритетных по отношению к государственным интересам.

Наряду с естественным правом, возникающим и существующим независимо от государства, в обществе функционирует производное от естественного позитивное право, устанавливаемое государством и обеспечиваемое возможностью государственного принуждения. Позитивное (государственное) право не должно противоречить естественно-правовым ценностям и принципам. Основной целью установления позитивного права является упорядочение и защита естественных прав и свобод человека и гражданина.

Теологическая теория происхождения права (Ф. Аквинский). Центральной идеей теории является утверждение, что право создано Богом для регулирования жизни людей и что оно даруется человеку посредством божественного откровения пороку, который впоследствии передает право правителю, власть которого опирается на божественное благословение.

Право, дарованное Богом, есть облеченная в «земной закон» мера справедливости в божественном порядке человеческого общения. «Земной закон» оценивается с точки зрения соответствия его праву как высшей справедливости, имеющей божественное происхождение.

В отличие от теории юснатурализма, представители которой полагали, что право возникает у человека с момента рождения и существует независимо от оценочного отношения со стороны государства, а значит и правителя (государя), теологическая теория утверждает, что появление права есть акт божественного творения. При этом, будучи «делегированным» правителю, право, облеченное в «земной закон», существует как явление независимое от индивидуальной воли «государева подданного», обязанного выполнять обращенные к нему властные предписания не зависимо от их содержания, не имея возможности выбора.

2. Теории происхождения позитивного права.

Юридический позитивизм (И. Бентам, Д. Остин, Г. Кельзен, Г. Ф. Шершеневич) — право является продуктом целенаправленной государственной деятельности, актом государственной воли, выраженным в виде определенных правил общезначимого, общеобязательного характера — законов. Правила поведения, не получившие формально-юридического (законодательного) закрепления, правовыми не являются. Правотворческая деятельность государства может осуществляться как в форме непосредственного, так и санкционированного правотворчества. В рамках непосредственного правотворчества создаются так называемые гражданские права и обязанности (правила, регламентирующие порядок формирова-

ния и функционирования государственной власти, приобретения и утраты гражданства и т. п.). В рамках санкционированного правотворчества государство признает юридически значимыми (правомерными, противоправными) правила поведения, сложившиеся в ходе естественного развития общества (обычай наследования имущества умершего членами его семьи признается государством правомерным, а обычай кровной мести — противоправным).

Социологический позитивизм (Е. Эрлих, К. Лавеллин, Д. Фрэнк, С. А. Муромцев) — право как система правил поведения общезначимого характера формируется в результате социального развития. Государство юридизирует (облекает в юридическую форму, наделяет юридической силой, гарантирует и санкционирует) уже сложившиеся в процессе общественного развития правила поведения. Иными словами, государство не создает право, а лишь «открывает» его. Формальное (позитивное) право, выраженное в исходящих от государства законах, — это всего лишь «пустой сосуд», который жизнь наполняет тем или иным содержанием.

Психологический позитивизм (Л. Петражицкий, Г. Тард и другие) рассматривает право как продукт, создаваемый на уровне человеческой психики. Наиболее яркий и авторитетный представитель психологической теории права Л. И. Петражицкий характеризовал право как «этические переживания, эмоции которых имеют атрибутивный характер». Ученый проводил деление права на позитивное и интуитивное. При этом возникновение позитивного права связывалось с некими внешними основаниями — «нормативными фактами», на которые право опирается (обычаи, законы, кодексы и пр.). Интуитивное же право — это продукт самостоятельного внутреннего определения субъекта.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. При помощи каких средств и в каких формах осуществлялось социальное управление в догосударственный (архаический) период?
2. Что такое мононорма и в чем отличие мононорм от современных норм права?
3. В чем особенность социальной власти в условиях догосударственного общества?
4. Какие социально-исторические предпосылки предшествовали возникновению государства?
5. Какие социально-исторические предпосылки предшествовали появлению права?
6. Какие из теорий происхождения государства и права, на ваш взгляд, наиболее подходят для объяснения процессов становления российского государства и российского права?
7. Составьте сводную таблицу основных теорий происхождения государства и теорий происхождений права, в которой отразите авторов, исторический период возникновения, краткое содержание, плюсы и минусы теории.

8. Составьте схемы:

- «Происхождение государства согласно марксистской теории»;
- «Происхождение государства согласно патриархальной теории»;
- «Происхождение государства согласно ирригационной теории»;
- «Происхождение государства согласно теории насилия»;
- «Происхождение государства согласно психологической теории»;
- «Теории происхождения государства», используя хронологический

принцип.

Задания для рассуждения, дискуссии и анализа

1. Л. Гумплович писал: «История не предъявляет нам ни одного примера, где бы государство возникало не при помощи акта насилия, а как-нибудь иначе. Кроме того, это всегда являлось насилием одного племени над другим, оно выражалось в завоевании и порабощении более сильным чужим племенем более слабого, уже оседлого населения».

Объясните суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании.

2. Спенсер трактовал государство «как часть природы, которое развивается подобно зародышу животного, причем во всей истории человеческой цивилизации естественно-животное начало доминирует над началом социальным (и политическим)».

Какова суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании?

3. Гуго Гроций считал, что «государство есть совершенный союз свободных людей, заключенный ради соблюдения права и общей пользы. К взаимному общению и заключению такого договора побуждает людей их разумная природа — “мать естественного права”».

Объясните суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании.

4. «Государство — продукт и проявление непримиримости классовых противоречий. Государство возникает там, тогда и постольку, где, когда и поскольку классовые противоречия объективно не могут быть примирены... И наоборот: существование государства доказывает, что классовые противоречия непримиримы» (В. И. Ленин).

В чем суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании?

5. Л. Петражицкий полагал, что «государство и официальное законодательство следует рассматривать как “проекции” правовых переживаний, как “фантазмы” психики».

Какова суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании?

6. По утверждению Аристотеля, «государство — наилучшая, совершенная форма общения (развития по схеме семья — селение — государство), в целях достижения общего блага».

Объясните суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании.

7. В Декларации независимости США (1776) говорится: «Мы считаем самоочевидными истины: что все люди созданы равными и наделены Творцом определенными неотъемлемыми правами, к числу которых относится право на жизнь, на свободу и на стремление к счастью; что для обеспечения этих прав люди создают правительства, справедливая власть которых основывается на согласии управляемых...».

В чем суть теории происхождения права, которая нашла отражение в данном документе?

8. Ученый-юрист начала XX века Н. И. Лазаревский писал: «Некоторыми исследованиями этот вопрос о самом происхождении государства считается с научной точки зрения праздным: самого процесса возникновения государственного состояния никто никогда не мог наблюдать, все теории, высказываемые по этому вопросу, не более как догадки. Однако эти теории существуют, имеют своих сторонников, и в этих теориях отражается — и признанием данной теории в значительной мере предопределяется — тот или иной взгляд на самое первооснову государства и на его юридическую природу».

Объясните суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании.

9. С. М. Соловьев считал, что «каждое государство в процессе своего развития для увеличения своей территории использует два основных способа — насильственный (завоевание) и эволюционно-поступательный (колонизация). Если во внешней политике превалирует первый, насильственный, метод, то это должно говорить об ошибочном пути развития такого государства. И в этом случае подобные государства, какова бы ни была в других отношениях разница между ними, можно назвать образованием неорганическим, ибо они обыкновенно состояются нарастанием извне, внешним присоединением частей посредством завоевания. Идеал развития государства — когда “государства при самом рождении своем вследствие племенных и преимущественно географических условий являются уже в тех же почти границах, в каких им предназначено действовать впоследствии; потом наступает для всех государств долгий, тяжкий, болезненный процесс внутреннего возрастания и укрепления, в начале которого государства эти являются обыкновенно в видимом разделении, потом это разделение мало-помалу исчезает, уступая место единству: государство образуется. Такое образование мы имеем право назвать высшим, органическим”».

Какова суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании?

10. Н. М. Коркунов: «Все приводит нас к признанию основной причиной, порождающей образование государств, международной борьбы, приводящей к большей сплоченности племенных общин и возникновению в них объединенной власти, первоначально только на время войны, но затем устанавливающейся постоянно и в мирное время и обеспечивающей принудительно мирный порядок».

Объясните суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании.

11. Ф. Ф. Кокошкин: «...Государство появляется не с целью “...держатъ в узде противоположность классов”, а для обеспечения согласной деятельности во имя общих интересов: защиты от внешних посягательств и обеспечения внутреннего порядка».

Какова суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании?

12. Жак Маритен: «...Христианин знает, что существует сверхприродный порядок и что высшая цель — абсолютная высшая цель — человека есть Бог, определяющий свою собственную личностную жизнь и вечное блаженство, к которому человек должен быть причастен. Непосредственное подчинение человека Богу превосходит всякое общее благо — как общее благо политического общества (государства), так и внутреннее общее благо Космоса. Косвенное подчинение политического общества (не просто как средства, но как цели, самой по себе достойной, но все же меньшего достоинства) вневременным ценностям, к которым причастна человеческая жизнь, — такое подчинение относится, разумеется, во-первых и главным образом, к сверхприродной цели, которой непосредственно подчинен человек. Чтобы подвести итог всему сказанному в одном выражении, скажем, что закон, с которым мы здесь встретились, — это закон первичности духовного».

Объясните суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании.

13. Ж. Боден: «Всякое государство либо происходит от семьи, которая постепенно размножается, либо сразу учреждается посредством собирания народа воедино, либо образуется из колонии, происшедшей от другого государства подобно новому пчелиному рою или подобно ветви, отделенной от дерева и посаженной в почву, ветви, которая, пустив корни, более способна плодоносить, чем саженец, выросший из семени. Но и те и другие государства учреждаются по принуждению сильнейших или же в результате согласия одних людей добровольно передать в подчинение других людей всю свою свободу целиком, с тем чтобы эти последние ею распоряжались, опираясь на суверенную власть либо без всяких законов, либо на основе определенных законов и на определенных условиях.

В чем суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании?

14. И. Кант: «Акт, через который народ сам конституируется в государство, собственно говоря, лишь идея государства, единственно благодаря которой можно мыслить его правомерность, — это первоначальный договор, согласно которому все (omnes et singuli) в составе народа отказываются от своей внешней свободы, с тем чтобы снова тотчас же принять эту свободу как члены общности, т. е. народа, рассматриваемого как государство (universi); и нельзя утверждать, что государство или человек в государстве пожертвовал ради какой-то цели частью своей прирожденной внешней свободы; он совершенно оставил дику, не основанную на законе свободу, для того чтобы вновь в полной мере обрести свою свободу вообще в основанной на законе зависимости, т. е. в правовом состоянии, потому что зависимость эта возникает из его собственной законодательствующей воли».

Объясните суть теории происхождения государства, которая нашла отражение в данном высказывании.