



В. К. Цечоев,
А. Р. Швандерова

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Учебник



ПРОМЕТЕЙ
Прометей

Валерий Кулиевич Цечоев
Алла Робертовна Швандерова
Теория государства и права

Текст предоставлен правообладателем

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=24056076

Теория государства и права: Учебник / В. К. Цечоев, А. Р. Швандерова:

Прометей; Москва; 2017

ISBN 978-5-906879-20-2

Аннотация

Учебник дает исчерпывающую информацию, необходимую для изучения дисциплины "Теория государства и права", и соответствует ФГОС поколения 3+. Авторы подробно и доступно излагают материал, дают характеристику основным категориям, изучаемым теорией государства и права, а также раскрывают основные закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права.

Учебник предназначен для студентов, обучающихся по направлению подготовки бакалавриата 030900.62 "Юриспруденция".

В формате a4.pdf сохранен издательский макет.

Содержание

Уважаемые студенты!	5
Раздел I	9
Тема 1.1. Предмет, функции и методология теории государства и права	9
Задания к Разделу I	34
Раздел II	41
Тема 2.1. Происхождение государства. Общая характеристика теорий происхождения государства	41
Конец ознакомительного фрагмента.	53

Валерий Кулиевич

Цечоев, Алла

Робертовна Швандерова

Теория государства и права

© В. К. Цечоев, А. Р. Швандерова, 2017

© Издательство «Прометей», 2017

* * *

Уважаемые студенты!

В системе юридических наук теория государства и права занимает главенствующее положение, выполняя как академическую, методологическую, так и прагматическую, практическую роль. В этой связи вопросам теории государства и права традиционно уделялось и уделяется большое внимание как в отечественной, так и в зарубежной юридической литературе, о чем свидетельствуют многочисленные монографии, статьи, а также учебники и учебные пособия.

Государство и право являются сложными, многогранными явлениями политико-правовой, социальной действительности, зависимыми друг от друга и в то же время сохраняющими определенную самостоятельность. Учитывая ограниченность объема учебного курса, сложность изучаемых явлений, разнообразие позиций авторов по многим рассматриваемым вопросам, определились следующие задачи: привлечь внимание студентов к данной проблематике, помочь овладеть базовыми знаниями по теории государства и права, стимулировать самостоятельную работу студентов.

*В результате изучения учебника студенты должны **знать:***

объект, предмет, методологию теории государства и права

значение и место теории государства и права в системе

юридических наук;

сущность, задачи и основные принципы теории государства и права;

основные направления научных исследований в сфере государства и права России и зарубежных стран;

понятийно-категориальный аппарат и методологические основы теории государства и права.

основы конституционного закрепления социально-экономической и политической организации общества, основы правового положения личности и механизм реализации прав, избирательные системы, структуру и принципы организации и деятельности высших и местных органов государственной власти и управления, органы местного самоуправления.

природу и сущность государства и права;

основные закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права, исторические типы и формы государства и права, их сущность и функции;

теоретические подходы в исследовании возникновения государства и права, теории происхождения права и государства;

механизм государства, систему права, механизм и средства правового регулирования, реализации права;

особенности государственного и правового развития России;

роль государства и права в политической системе обще-

ства, в общественной жизни;

основные типы и формы государства и права;

понятие и признаки права и государства;

источники правовой системы России;

фундаментальные понятия и категории, необходимые

для изучения отраслевых юридических дисциплин.

уметь:

оперировать юридическими понятиями и категориями;

анализировать юридические факты и возникающие в свя-

зи с ними правовые отношения;

*анализировать, толковать и правильно применять пра-
вовые нормы;*

*принимать решения и совершать юридические действия
в точном соответствии с законом;*

*осуществлять правовую экспертизу нормативных пра-
вовых актов;*

*давать квалифицированные юридические заключения и
консультации;*

*правильно составлять и оформлять юридические доку-
менты.*

владеть:

юридической терминологией;

навыками работы с правовыми актами;

*навыками: анализа различных правовых и иных социаль-
ных явлений, юридических фактов, правовых норм и право-
вых отношений, являющихся объектами профессиональной*

деятельности; анализа правоприменительной и правоохранительной практики; разрешения правовых проблем и коллизий; реализации норм

материального и процессуального права; принятия необходимых мер защиты прав человека и гражданина;

методикой квалификации и разграничения различных видов правонарушений.

владеет культурой мышления, способен к обобщению, анализу, восприятию информации, постановке цели и выбору путей ее достижения;

*владеть навыками подготовки юридических документов.
Желаем успеха в учебе!*

Раздел I

Предмет и методология теории государства и права

Тема 1.1. Предмет, функции и методология теории государства и права

Предмет науки составляет то, что она изучает. Предметом общей теории права и государства, как это вытекает уже из наименования данной науки, являются правовые и государственные явления, закономерности их возникновения, развития и конечных судеб. В предмет данной науки и, соответственно, учебной дисциплины, очевидно, должны входить объективные социальные закономерности, определяющие особые свойства, черты, признаки права и государства, их взаимосвязь и взаимодействие, их задачи и роль по отношению к другим явлениям общественной жизни.

Предмет составляют правовые и государственно-властные отношения, государственные и правовые явления, категории и понятия, которые позволяют познать сущность, содержание и формы права и государства, совершенство-

вать их служебную роль в обществе, их управленческие, регулятивные и охранительные функции, наконец, использовать право и государство в целях реформирования экономических основ общественной жизни, преобразования общественно-политических процессов, ориентиров и ценностей. Это такие сложные правовые категории, как, например, правоотношения и реализация права, правопорядок и законность, правовые системы и формы права и т. п.

То же относится и к категориям и понятиям государственоведения, таким, как формы правления и формы государственного устройства, политический (государственный) режим и государственный аппарат. Наиболее объемные и богатые по содержанию категории, наиболее сложный понятийный аппарат из всех областей научного знания, составляющий правоведение, принадлежат теории права и государства. Расположенные в определенном логическом порядке, скрепленные причинно-следственной связью, общими принципами и закономерностями, они, собственно, и образуют структурно-логическую конструкцию, системное «здание» научно-теоретических знаний о праве, государстве, правовой культуре.

Наконец, в предмет теории права и государства входят не только реальные государственно-правовые отношения, процессы, явления и категории, но и представления людей на этот счет. В предмет теории права и государства включена та часть общественного сознания, которая связана с правом,

опосредуется им. Право, государственная власть, законодательство, правовые отношения существуют и строятся существенным образом в соответствии с определенными представлениями людей, связаны с их сознанием, психологией, идеологией. Теорию права и государства при этом интересует не только правосознание общества в целом, но и правосознание групповое, индивидуальное, а в особенности профессиональное правосознание должностных лиц, представителей власти, юристов-практиков, правоведов.

Таким образом, *предметом общей теории права и государства выступают право и государство как явления общественной жизни, закономерности их возникновения, функционирования, их классово-политическая и общечеловеческая сущность, содержание и формы, юридические отношения и связи, особенности правового сознания и правовой культуры.*

Как и любая наука теория государства и права выполняет определенные функции, т. е. направления деятельности, характеризующие ее теоретическое и практическое значение для прогрессивного преобразования общественной жизни.

Обычно выделяют:

1. Гносеологическую (познавательную) функцию, которая выражается в познании и объяснении явлений и процессов государственной и правовой жизни общества. Теория государства и права не только изучает в обобщенном виде государственно-правовую надстройку, но и объясняет объек-

тивные процессы ее развития, выявляет, какие закономерности лежат в основе этих процессов, определяет их сущность и содержание.

2. Онтологическую (онтология – учение о бытии), направленную на познание сути государственно-правовых явлений, отвечает на вопросы, что есть государство и право, как и почему они возникают и действуют и т. п.

3. Эвристическую функцию (эвристика – искусство нахождения истины). С помощью эвристической функции теория государства и права открывает новые закономерности в развитии государственно-правовых институтов, в частности в условиях современных рыночных реформ.

Теория государства и права не ограничивается познанием и объяснением основных закономерностей государственно-правовой действительности. Проникая в глубь познанных закономерностей, уясняя тенденции и взаимосвязи с другими общественными явлениями, она открывает новые закономерности государственно-правовой жизни общества.

4. Прогностическую функцию. Теория государства и права не только устанавливает реальность новых закономерностей, но и определяет устойчивые тенденции в развитии изучаемых ею явлений. Она конструирует научные гипотезы дальнейшего развития государства и права на основе адекватного отражения их объективных закономерностей. Истинность выдвигаемых ею гипотез проверяется практикой.

5. Методологическую функцию. Теория государства

и права, являясь фундаментальной наукой, создает систему понятий и категорий, применяющуюся во всех иных юридических науках, имеющую существенное, основополагающее значение для юриспруденции в целом.

6. Идеологическую функцию, которая подразумевает приведение в систему идей и взглядов о государстве и праве, воздействует непосредственно на сознание субъектов и социальную жизнь как важнейший идеологический фактор.

7. Организационно-прикладная функция теории государства и права проявляется в преобразовании, реформировании государственно-правовой жизни, в разработке рекомендаций и предложений по решению актуальных проблем государственно-правового строительства, в обеспечении научности государственного управления и правового регулирования.

Теория государства и права выполняет указанные функции применительно к предмету исследования, опираясь как на собственные результаты, так и на данные других юридических наук. Особенность функций теории государства и права состоит в том, что они осуществляются в форме общетеоретического мышления, которое логическим путем выявляет причинные и функциональные связи государственно-правовых явлений, определяет общие закономерности их развития в освобожденном от исторических случайностей и отклонений виде.

Если предмет теории показывает, *что* изучает данная на-

ука, то ее метод отвечает на вопрос, *как* изучается государство и право.

Метод науки (*путь к чему-либо*) – это способы изучения реальной действительности, общие исходные принципы, на которых базируется данная наука.

Методология (*учение о методах познания*) теории государства и права – это применение совокупности определенных теоретических принципов, логических приемов и специальных способов исследования основных общих закономерностей возникновения и развития государственно-правовых явлений.

Анализ государственно-правовых объектов как сложных систем, противоречивых по характеру и многообразию протекающих в них процессов, требует применения целого комплекса методов, которые можно представить определенной системой.

1) Всеобщие методы – это философские, мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления. Среди всеобщих выделяют *метафизику* (рассматривающую государство и право как вечные и неизменные институты, глубоко не связанные друг с другом и с иными общественными явлениями) и *диалектику* (материалистическую и идеалистическую; последняя, в свою очередь, может выступать как объективный либо субъективный идеализм). Так, причины возникновения и сам факт существования государства и права объективный идеализм свя-

зывает с божественной силой либо объективным разумом; субъективный идеализм – с сознанием человека, с согласованием воли людей (договором); материалистическая же диалектика – с социально-экономическими изменениями в обществе (появлением частной собственности и разделением общества на антагонистические классы). С позиций материалистической диалектики всякое явление (в том числе государство и право) рассматривается в развитии, в конкретной исторической обстановке и во взаимосвязи с другими явлениями.

2) Общенаучные методы – это приемы, которые не охватывают все научное познание, а применяются лишь на отдельных его этапах, в отличие от всеобщих методов. К числу общенаучных методов относят: анализ, синтез, системный и функциональный подходы, метод социального эксперимента.

Анализ означает условное разделение сложного государственно-правового явления на отдельные части. Так, многие категории теории государства и права формируются путем раскрытия их существенных признаков, свойств, качеств.

Синтез, напротив, предполагает изучение явления путем условного объединения его составных частей. Анализ и синтез, как правило, применяются в единстве.

Системный подход ориентирует на раскрытие целостности объекта, на выявление многообразных типов связей в нем. Этот метод дает возможность рассматривать в каче-

стве системных образований государственный аппарат, политическую и правовую систему, нормы права, правовые отношения, правонарушения, правопорядок и т. п.

Функциональный подход ориентирует на выяснение форм воздействия одних социальных явлений на другие. Этот метод дает возможность познать функции государства и отдельных его органов, функции права и его специфических норм, функции правосознания, юридической ответственности, правовых льгот и поощрений, правовых привилегий и иммунитетов, правовых стимулов и ограничений и т. д.

Метод социального эксперимента связан с проверкой того или иного проекта решения с целью предотвратить ущерб от ошибочных вариантов правового регулирования. В качестве примеров можно назвать эксперименты по введению в девяти регионах Российской Федерации судов присяжных, по организации в ряде муниципальных образований охраны общественного порядка органами местного самоуправления и т. д.

3) Частнонаучные методы – это приемы, которые выступают следствием усвоения теорией государства и права научных достижений конкретных (частных) технических, естественных и гуманитарных наук. К ним относят конкретно-социологический, статистический, кибернетический, математический и т. д.

Социологический метод позволяет с помощью анкети-

рования, интервьюирования, наблюдения и других приемов получить данные о фактическом поведении субъектов в государственно-правовой сфере. Он используется для определения эффективности воздействия государственно-правовых структур на общественные отношения, выявления противоречий между законодательством и потребностями социального развития.

Путем, например, проведения социологических исследований делаются соответствующие выводы о характере и результативности проводимой властными структурами государства правовой политики.

Статистический метод позволяет получить количественные показатели тех или иных массовых повторяющихся государственно-правовых явлений, таких, как правонарушения, юридическая практика, деятельность государственных органов и т. д. Статистические исследования складываются из трех стадий: сбор статистического материала, сведение его к единому критерию и обработка. Первая стадия исследования сводится к регистрации единичных явлений, имеющих государственно-правовую значимость. На второй стадии эти явления классифицируются по определенным признакам, в заключение делаются оценочные выводы относительно рубрицированных явлений.

Например, осуществляется количественный учет совершенных за определенный период времени правонарушений. Затем они классифицируются по своему содержанию. И на-

конец, делается вывод о том, какие из них имеют тенденцию к росту, а какие – к сокращению. На основе полученной статистической информации проводится научный поиск причин, порождающих указанные тенденции.

Кибернетический метод – это прием, позволяющий с помощью системы понятий, законов и технических средств кибернетики познать государственно-правовые явления. Возможности кибернетики не сводятся лишь к возможностям ее технических средств (компьютеров и т. п.).

Глубже познать государственно-правовые закономерности можно и при содействии системы ее понятий (управление, информация, двоичность информации, прямая и обратная связь, оптимальность и др.) и теоретических идей (закон необходимого разнообразия и т. п.).

Математический метод – это совокупность приемов оперирования с количественными характеристиками. Еще И. Кант заметил, что в «каждом знании столько истины, сколько математики». В настоящее время математические методы применяются не только в криминалистике или судебной экспертизе, но и при квалификации преступлений, и в правотворчестве, и в других сферах правовой действительности и т. п.

Синергетический метод. Синергетика – наука о самоорганизующихся, случайностных процессах – действительно, оперирует иными, чем диалектика понятиями. Она предлагает и новый взгляд на соотношение необходимости и слу-

чайности, на роль случая в биологических и социальных системах. И в этой связи надо сделать несколько общих методологических замечаний.

Применительно к изучению права в его целостности эта синергетическая методология представляет собой не конъюнктурное механическое заимствование, а означает органическую потребность изучать право в его новых формах существования в конце XX века, адекватных переходу человечества в общепланетарном масштабе к рыночным, саморегулирующимся процессам в экономической жизни, к формированию мощной информационной сферы человечества, к политическому полицентризму (появлению нескольких мощных центров) и спонтанным началам в современной международной жизни и т. д.

4) Можно выделить два метода, которые относятся к **частноправовым**, являющимся сугубо юридическими: формально-юридический и сравнительно-правовой.

Формально-юридический метод позволяет определять юридические понятия (например, такие специальные юридические термины, как существенный вред, юридическое лицо, тяжкие телесные повреждения, смягчающие вину обстоятельства и т. д.), выявлять их признаки, проводить классификацию, толковать содержание правовых предписаний и т. п. Его специфической чертой является отвлечение от сущностных сторон права. Задача, которая при этом ставится, заключается в уяснении и объяснении действующего

законодательства, в его систематическом изложении и истолковании для целей правотворческой и правоприменительной практики.

Рассматриваемый метод состоит в исследовании используемых в праве категорий, дефиниций, конструкций специально-юридическими приемами. Он дает возможность детально изучить технико-юридическую и нормативную стороны права и на этой основе профессионально заниматься юридической деятельностью.

Сравнительно-правовой метод позволяет сопоставить различные правовые системы либо их отдельные элементы – законы, юридическую практику и т. д. – в целях выявления их общих и особенных свойств.

Выбор конкретного метода, его приоритетное использование находятся в зависимости от предмета и задач исследования. Взятый абстрактно, безотносительно к предмету, метод исследования едва ли принесет приращение знаний, но при умелом его выборе и использовании метод может рационализировать познавательную деятельность теоретика, обеспечить ее научную корректность и практическую результативность, он позволяет систематизировать и оценить накопленные фактические данные, сделать прогноз на будущее.

Место теории государства и права в системе общественных наук

Единство научного знания, взаимопроникновение наук не отрицают их известных отличий. Каждая наука рассматри-

вает определенный круг явлений природы или общества, который и составляет предмет данной науки. В зависимости от того, относится ли этот круг явлений к развитию природы, общества или миру техники, и различают науки *общественные, естественные и технические*.

В центре внимания общественных наук находятся общественное бытие и сознание. Это огромная по сложности и числу своих составляющих сфера. Поэтому отдельные отрасли общественной науки изучают те или иные стороны общественных явлений, необходимые и существенные связи и отношения.

Многие общественные науки тесно связаны между собой, особенно если есть общий объект исследования – государство и право. Каково же соотношение между ними и где место среди этих наук теории права и государства?

Юридические науки – часть общественных наук, поскольку государство и право являются социальными институтами. В свою очередь, юридические науки можно подразделить на следующие виды:

- теория государства и права;
- историко-правовые науки (история государства и права, история политических и правовых учений);
- отраслевые юридические науки (конституционное, гражданское, административное, уголовное, финансовое, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное право и т. п.);

– прикладные науки (криминалистика, криминология, судебная статистика, судебная медицина, судебная психология, правовая кибернетика и т. п.).

Теория государства и права, находясь в системе гуманитарных наук, тесно взаимодействует с философией, политологией, экономической теорией, социологией, психологией, этикой, историей, педагогикой и т. д.

Так, с помощью философии вырабатываются мировоззренческие позиции теории государства и права, в результате чего последняя вооружается общей методологией познания государственно-правовой действительности. Научное познание государства и права требует использования философских положений об общих законах развития природы, общества и мышления.

Теория государства и права весьма активно использует философские (всеобщие) методы: метафизику и диалектику; категории и понятия философии: сущность и явление, содержание и форма, возможность и необходимость, причина и следствие, система и структура, целое и часть, цель и средство, задача и функция, механизм и развитие, свобода и ответственность и т. д.

В свою очередь, теория государства и права дает конкретный материал о государстве и праве для широких философских обобщений.

Даже социальная философия в деталях не исследует данные институты, а заимствует информацию об их природе и

специфических особенностях в теории государства и права.

Используя данные политологии (науки о политике и политической жизни), теория государства и права рассматривает государственно-правовые явления в контексте политической среды. Например, анализируя государство как составную часть политической системы наряду с другими ее элементами – партиями, движениями и иными общественными объединениями, можно гораздо полнее и глубже познать сущность государства, его место и роль в политической организации общества.

С другой стороны, политология подчас использует теоретические Выводы и обобщения, связанные с такими социальными институтами, Как государство и право (понятие, признаки, формы и функции государства, соотношение политического и государственно-правового режимов и т. п.).

Между теорией государства и права и экономической теорией, социологией, психологией и иными гуманитарными науками также существует тесная связь. Они взаимообогащают друг друга, применяя зачастую как общие, междисциплинарные понятия – общество, благо, интерес, собственность, действие, поведение, отношение и т. д., так и сугубо специальные – гражданское общество, право собственности, правомерное поведение, противозаконный интерес, производственные отношения и др.

В системе юридических наук теория государства и права занимает особое место. Общность теории государства и

права и историко-правовых наук состоит в том, что они рассматривают государство и право в целом, как бы не имея границ во времени в познавательной деятельности. Различие выражается в том, что историко-правовые науки изучают процесс развития государственно-правовых форм в хронологическом порядке, т. е. применяют преимущественно исторический метод. Теория же дает обобщение этих процессов, исследует сущность государства и права, закономерности их функционирования и т. п., т. е. применяет преимущественно логический метод (логический метод – это тот же исторический метод, но освобожденный от всего случайного и несущественного).

Весь комплекс юридических наук по достаточно устоявшейся в науке схеме делится на три большие группы: фундаментальные историко-теоретические, отраслевые и специальные юридические дисциплины.

Действующая в настоящее время классификация юридических наук, утвержденная Высшей аттестационной комиссией страны, предусматривает следующие разделы:

- 1) теория и история государства и права, история политических и правовых учений;
- 2) государственное право и управление, государственное строительство, административное право, финансовое право;
- 3) гражданское право, семейное право, гражданский процесс, международное частное право;
- 4) хозяйственное право, арбитражный процесс;

- 5) трудовое право, право социального обеспечения;
 - 6) сельскохозяйственное право, земельное, водное, лесное и горное право, экологическое право;
 - 7) уголовное право и криминология, исправительно-трудовое право;
 - 8) уголовный процесс и криминалистика;
 - 9) международное право;
 - 10) судостроительство, прокурорский надзор, адвокатура.
- Здесь отдельные науки сведены в группы по некоторым родственным признакам.

Существуют и иные классификации, носящие так или иначе следы быстро меняющегося времени или субъективных представлений авторов. Некоторые из них, например, включают в историко-юридический цикл римское и мусульманское право, а хозяйственно-правовой цикл (хозяйственное право, земельное право, трудовое право и др.) отделяют от гражданско-правового цикла (гражданское право, семейное право и др.).

Нет особой необходимости приводить различные точки зрения. Ясно одно: никакие детальные подразделения юридических наук не смогут адекватно отразить быстро меняющуюся, динамичную картину современной жизни, для которой характерно не только выделение научных направлений, но и становление отраслей, подотраслей права, комплексных отраслевых образований и в то же время отпадение и самоликвидация других направлений отраслевой юридической

науки. В самом деле, специализация научного знания, развитие тех или иных процессов вызвали к жизни такие отрасли, как космическое, атомное, компьютерное право. Неблагополучное положение с охраной окружающей среды вынудило научное сообщество заняться разработкой экологического, природоохранительного права. Политическая линия, направленная на развитие рыночных отношений, побуждает юристов заниматься коммерческим, налоговым, биржевым правом и т. п.

Появление новых или усложнение существовавших правовых явлений (ипотека, залог, траст, приватизация, коммерциализация и т. д.), новых субъектов права (банки, акционерные общества, коммерческие структуры и т. д.), расширение сферы гражданского оборота, увеличение прав граждан и т. п. привлекают внимание правоведов, юристов-практиков и стимулируют проведение научных изысканий и появление на дереве юридического знания новых ветвей-направлений.

Отраслевые и специальные юридические дисциплины занимаются исследованием, как правило, какой-либо одной области, направлений или сферы государственной или правовой жизни. В отличие от них *теория права и государства занимается общими специфическими* закономерностями развития права и государства. Теория права и государства выступает своеобразным резервуаром, в который могут «погружаться» или вновь «всплывать» некоторые юридиче-

ские дисциплины общего или «стыкового» характера. Так, философские, политические и социологические аспекты познания общих закономерностей права и государства в советский период были интегрированы в единой науке – теории государства и права. Однако в последнее время появляются основания для выделения из этой общей основы самостоятельных дисциплин: политической науки, философии права, социологии права, энциклопедии права.

Изучая право и государство в целом, государственно-правовая теория не ограничивается анализом опыта какой-либо страны или отдельного региона, или направления государственно-правовой жизни, а на основе изучения права и государства различных исторических эпох, всех областей и направлений государственно-правовой действительности определяет общие и специфические закономерности их развития, основные признаки и существенные характерные черты.

Общая теория права и государства по отношению к отраслевым и специальным юридическим дисциплинам выступает наукой обобщающей, имеющей направляющее, методологическое значение. Она нужна для разработки специальных, достаточно узких проблем, стоящих перед отраслевыми и специальными юридическими науками. Общая теория права и государства обобщает, синтезирует и систематизирует выводы отраслевого знания, включая их в арсенал собственных научных

идей. Это не означает, что выводы теории сводятся к совокупности последних.

Замечено, что любая теория несет в себе методологическую нагрузку, тем большую, чем выше уровень теории. Это со всей убедительностью относится к теории права и государства, ибо последняя выступает не как механический итог знаний, накопленных частными науками. Государственно-правовая теория связана с практикой не только через отраслевые и специальные дисциплины, но и непосредственно. Вместе с тем, если отраслевые науки делают упор на современной государственной практике, на действующем праве, то общая теория права и государства отнюдь не ограничена в пространстве и во времени в своих исследованиях. Поэтому интеграция данных всех юридических наук приводит к их взаимному обогащению, а картина государственно-правовой действительности становится более верной и целостной. В конечном счете решение многочисленных проблем юридической практики, реформирование общественных отношений, обеспечение законности действий разнообразных субъектов права, совершенствование работы механизма правового регулирования – а, видимо, в этом и состоит задача любой науки – получают адекватное, объективно-научное обоснование.

Таким образом, *теория права и государства – это общественная наука о закономерностях возникновения, развития и функционирования права, правосознания и*

государства вообще, о типах права и государства, в частности, об их классово-политической и общечеловеческой сущности, содержании, формах, функциях и конечных судьбах.

По отношению к отраслевым юридическим наукам теория государства и права выступает как обобщающая категория.

Во-первых, она изучает наиболее общие закономерности развития и функционирования государства и права. Предмет же любой отраслевой науки связан лишь с определенной сферой общественных отношений, с рамками соответствующей отрасли права.

Во-вторых, теория государства и права исследует общие для всех отраслевых наук проблемы (нормы права, правоотношения, субъект права, правонарушение, юридическую ответственность и т. д.).

В-третьих, она играет методологическую роль в юриспруденции в целом.

Вместе с тем теория государства и права формирует свои выводы в тесной связи с отраслевыми науками, исходит из фактического материала, содержащегося в них, призвана обобщать отраслевую научную информацию.

Взаимодействие же теории государства и права с прикладными науками в значительной мере является опосредованным, осуществляемым через отраслевые науки о государстве и праве. Однако нельзя не видеть и того, что в определенном объеме возможно прямое использование прикладной науч-

ной информации (например, при употреблении данных судебной статистики).

Таким образом, особенности теории государства и права как науки состоят в том, что она является:

– общественной, предмет которой составляют общественные явления – государство и право (этим она отличается от технических и естественных наук);

– политико-юридической, изучающей такие социальные институты, которые непосредственно относятся к государственно-правовой сфере общественной жизни (этим она отличается от других гуманитарных наук);

– теоретической, изучающей наиболее общие закономерности государства и права (этим она отличается от других юридических наук). По сравнению со специальными юридическими науками теория государства и права изучает государство и право в целом (как и положено теории).

Теория (греч. *theoria* – наблюдение, исследование) – это система руководящих идей той или иной отрасли знания, система принципов, утверждений относительно некоторого объекта реальной действительности. Теория – всегда обобщенный опыт, совокупность знаний о том или ином явлении в ходе его развития. Теория – это система знаний о внутренней природе явлений. Она не просто фиксирует явления и их признаки, а познает, какими они должны быть согласно своей сущности.

Теория государства и права – одна из немногих юридиче-

ских научных дисциплин, которая непосредственно связана с формированием профессионального правового сознания у студента. Именно с преподавания теории начинается закладка фундамента индивидуальной правовой культуры будущего юриста, формирования у него научной базы юридического мировоззрения и глубокого уважения к праву как к величайшей социальной ценности.

Именно при преподавании теории государства и права передаются основные достижения политической и правовой мысли, система понятий, позволяющая свободно и уверенно ориентироваться в юридической сфере. Теория государства и права дает обучаемым первичные представления об основных понятиях юриспруденции, без которых невозможно усвоение конкретных знаний отраслевых и иных юридических дисциплин.

Известный теоретик права судья из США Оливер Вендел Холмс сказал: «Теория играет важнейшую роль в праве, подобно тому как архитектор является самым главным лицом для всех, кто принимает участие в строительстве дома,). А профессор права Поль Френд заметил, что «самый полезный курс по теории права: именно из него я почерпнул целый ряд принципиальных правовых положений, имеющих широкое применение».

Г. В. Лейбницу, немецкому философу, математику, физику, принадлежит афоризм, согласно которому математики оперируют цифрами, а юристы – понятиями. Юридические

понятия не есть оторванные от жизни пустые абстракции, они в сжатом виде выражают реальность, конкретные общественные отношения. Подобно тому как в математике невозможно произвести какие-либо расчеты без знания таблицы умножения, так нельзя изучить и политико-правовую жизнь, не владея основными юридическими понятиями.

Качественное знание исходных понятий теории государства и права позволит обучаемым на практике верно квалифицировать политические и правовые ситуации, с научных позиций давать правильную оценку сложным государственно-правовым явлениям общественной жизни, вскрывать их подлинную сущность, понимать их социальное назначение. Таким образом, эта наука непосредственно участвует в формировании профессиональных качеств будущих юристов.

Пробел в знании материала по теории государства и права, т. е. понятий, принципов и идей, весьма существенно сказывается на общем уровне подготовки студента и несопоставим с пробелом в знании материала по какой-либо отраслевой юридической науке. Еще К. А. Гельвеций, французский философ, заметил, что знание некоторых принципов легко возмещает незнание некоторых фактов. К тому же, если, например, незнание конкретной статьи Уголовного кодекса РФ можно быстро восполнить, прочитав ее текст, то незнание принципов, идей, юридических конструкций не восполняется так быстро. Это все обязывает выделять общую теорию государства и права в особый, незаменимый и чрезвычайно

важный предмет.

Задания к Разделу I

1. Какой из перечисленных методов плодотворно применяется для анализа сходства, различия и классификации правовых систем?

а) Метод сравнительного правоведения (правовой компаративистики).

б) Синергетический метод.

в) Аналитический метод.

г) Кибернетический метод.

2. Теория государства и права выполняет следующие функции:

а) регулятивную, охранительную;

б) законотворческую, правоприменительную, охранительную;

в) историческую, теоретическую;

г) прогностическую, эвристическую, познавательную.

3. Метод науки – это:

а) логические приемы, посредством которых теоретические принципы исследования переводятся в практическую плоскость;

б) научное предположение, выдвигаемое для объяснения какого-либо явления;

в) система знаний о наиболее общих закономерностях развития государства и права;

г) способы изучения реальной действительности, общие исходные принципы, на которых базируется данная наука.

4. Теория государства и права является:

а) отраслевой юридической наукой, входящей в систему общественных наук;

б) теоретико-исторической, входящей в систему правоведения;

в) специальной юридической наукой, входящей в систему естественных наук;

г) исторической наукой.

5. К методам теории государства и права относятся следующие исследования государства и права:

а) сравнительно-правовой, формально-юридический, логико-исторический;

б) общеправовой, конституционный, межотраслевой, индивидуальный;

в) научный, профессиональный, обыденный;

г) математический, социологический, кибернетический.

6. Какая юридическая наука является методологической основой для других юридических наук?

а) Наука административного права.

б) История государства и права.

в) Наука конституционного права.

г) Теория государства и права.

7. К какому понятию относится данное определение: «Система методов, набор способов и приемов ис-

следовательской деятельности, знания о них»?

- а) Умозаключения.
- б) Парадигма.
- в) Методология.
- г) Концепция.

8. К какой категории юридических наук следует отнести судебную статистику?

- а) К наукам, изучающим структуру, организацию и порядок деятельности государственных органов.
- б) К прикладным юридическим наукам.
- в) К отраслевым юридическим наукам.
- г) К уголовному праву.

9. Теория государства и права – это наука, изучающая:

- а) становление, функционирование и развитие политической власти, ее взаимодействие с личностью и обществом;
- б) политико-правовые взгляды, теории, институты и события в их хронологической последовательности и во взаимосвязи;
- в) закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права;
- г) развитие конкретных государств и правовых систем.

10. Какое из определений правильно отражает предмет теории государства и права?

- а) Предметом теории государства и права является исследование определенной сферы государственной жизни и кон-

кретной отрасли права и законодательства.

б) Предмет теории государства и права – общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права как самостоятельных, органически взаимосвязанных между собой социальных институтов.

в) Предметом теории государства и права является изучение возникновения и развития конкретных государств и правовых систем во всем их историческом своеобразии, включая случайные государственно-правовые явления и процессы.

г) Все перечисленное.

11. Какие из нижеперечисленных методов изучения своего предмета использует современная теория государства и права?

а) Статистический метод.

б) Метод сравнительного правоведения.

в) Правовой эксперимент.

г) Все перечисленное.

12. Какой принцип исследования предполагает, что государственно-правовые явления и процессы следует изучать в их развитии?

а) Принцип историзма.

б) Принцип историзма и партийности.

в) Принцип партийности.

г) Принцип научности в целом.

13. К характеристике какой юридической науки

следует отнести данное определение: «Система объективных знаний о наиболее общих закономерностях возникновения, развития и функционирования государства и права, а также органически связанных с ними, сопутствующих им явлениях и процессах»?

- а) Теория государства и права.
- б) История государства и права.
- в) Государственное право.
- г) Гражданское право.

14. Для раскрытия целостности объекта, выявления его многосторонних связей используется метод:

- а) функциональный;
- б) экономический;
- в) сравнительный;
- г) системный.

15. В чем проявляется идеологическая функция теории государства и права?

- а) В утверждении общедемократических, гуманистических идеалов.
- б) В утверждении идеалов, в познании и объяснении сущности и форм государства и права.
- в) В использовании знаний, полученных теорией государства и права, для прогнозов развития государственно-правовых явлений и процессов.
- г) В познании и объяснении сущности, содержания и

форм государства и права, а также связанных с государством и правом явлений и процессов.

16. Семейное право:

- а) прикладная юридическая наука;
- б) правовой институт;
- в) отрасль права;
- г) отраслевая юридическая наука.

17. Для раскрытия целостности объекта, выявления его многосторонних связей используется ... метод:

- а) функциональный;
- б) экономический;
- в) сравнительный;
- г) системный.

18. Для анализа сходства, различия и классификации правовой системы используется метод:

- а) численного анализа;
- б) статистического исследования;
- в) сравнительно-правового;
- г) эксперимента.

19. Определите соответствие групп и видов юридической науки:

- 1) отраслевая коммерческое право
- 2) прикладная история политических и правовых учений
- 3) международное правосудебная медицина
- 4) теоретико-историческая конституционное право

5) специальная и комплексная международное публичное право

Раздел II

Общая теория государства

Тема 2.1. Происхождение государства. Общая характеристика теорий происхождения государства

Человек как существо, производящее орудия труда, существует около двух миллионов лет, и почти все это время изменения условий его существования приводили к изменениям самого человека – совершенствовались его мозг, конечности и пр. И только около 40 тыс. лет тому назад, когда возник человек современного типа – «хомо сапиенс», он перестал меняться, а вместо этого стало сначала очень медленно, а потом все более стремительно изменяться общество, что и привело около 50 веков тому назад к возникновению первых государств и правовых систем. Каким же было и как оно менялось?

Экономика первобытного общества была основана на общинной собственности. При этом неукоснительно реализовывались два принципа (обычая): реципроктность (все, что производилось, сдавалось в «общий котел») и редистрибу-

ция (все сданное перераспределялось между всеми, каждый получал определенную долю). На иных основах первобытное общество просто не могло существовать, оно было бы обречено на вымирание.

В течение многих веков и тысячелетий производительность труда была крайне низкой, все, что производилось, потреблялось. Естественно, что в таких условиях не могли возникнуть ни частная собственность, ни эксплуатация. Это было общество экономически равных, но равных в бедности, людей. Развитие экономики шло по двум связанным между собой направлениям:

- совершенствование орудий труда (грубые каменные орудия, более совершенные каменные орудия, медь, бронза, железо и т. д.);

- совершенствование способов, приемов и организации труда (собирачество, рыбная ловля, охота, скотоводство, земледелие и прочее; разделение труда, включая крупные общественные разделения труда, и т. д.).

Все это приводило к постепенному и все более убыстряющемуся повышению производительности труда.

Структура первобытного общества. Основной единицей общества была родовая община – объединение на основе родственных связей людей, ведущих совместную хозяйственную деятельность. На более поздних стадиях развития возникают племена, объединяющие близкие роды, а затем и союзы племен. Укрупнение общественных структур

было выгодно обществу. Оно позволяло более эффективно противостоять силам природы, использовать более совершенные приемы труда (например, охоту загоном), успешнее отражать агрессию соседей и самим нападать на них: происходило поглощение более слабых, необъединенных. Вместе с тем укрупнение способствовало более быстрому освоению новых орудий и приемов труда. Однако сама возможность объединения в решающей мере зависела от уровня развития экономики, от производительности труда, определявших, какое количество людей могла прокормить определенная территория.

Управление, власть. Все наиболее важные вопросы жизни рода решались общим собранием его членов. Каждый взрослый имел право участвовать в обсуждении и решении любого вопроса. Для осуществления оперативного управления избирался старейшина – наиболее уважаемый член рода. Должность была не только выборной, но и сменяемой: как только появлялся более сильный (на ранних ступенях развития), более умный, опытный человек (на последующих стадиях), он заменял старейшину. Особых противоречий при этом не возникало, поскольку, с одной стороны, ни один человек не отделял себя (и своих интересов) от рода, а с другой – должность старейшины не давала никаких привилегий (кроме уважения): он работал наравне со всеми и получал свою долю, как и все. Власть старейшины основывалась исключительно на его авторитете, уважении к нему других чле-

нов рода.

Племя управлялось советом старейшин, представлявших соответствующие роды. Совет избирал племенного вождя. Эта должность также на ранних этапах общественного развития была сменяемой и не давала привилегий. Союз племен управлялся советом племенных вождей, который избирал вождя союза (иногда двух, один из которых был военным вождем).

Примерно 1012 тысяч лет назад в ряде регионов земного шара произошел переход от собирательства и охоты к земледелию и скотоводству. На смену присваивающему хозяйству пришла производящая экономика. Произошла «неолитическая» революция. С развитием общества постепенно осознается важность хорошего управления, руководства, и постепенно происходит его специализация, а то обстоятельство, что лица, осуществляющие управление, накапливают соответствующий опыт, постепенно приводит к пожизненному отправлению общественных должностей.

Нормативное регулирование. Ни одно сообщество (животное, а тем более человеческое) не может существовать без определенного порядка в отношениях его членов. Закрепляющие такой порядок правила поведения, в какой-то части унаследованные от далеких предков, постепенно формируются в систему норм, регулирующих производство и распределение, семейные, родственные и иные общественные связи. Эти правила закрепляют на основе накопленного опы-

та наиболее рациональные, выгодные для рода и племени отношения людей, формы их поведения, определенную соподчиненность в коллективах и т. п. Возникают устойчивые обычаи, которые передаются из поколения в поколение и соблюдаются в подавляющем большинстве добровольно, в силу привычки. В случае же нарушения они поддерживаются всем обществом, в том числе и мерами принуждения, вплоть до смерти или равносильного ей изгнания виновного. Первоначально закрепляется, видимо, система запретов (табу), на основе которых постепенно появляются обычаи, устанавливающие обязанности и права. Изменения в обществе, усложнение социальной жизни приводят к появлению и закреплению новых обычаев, увеличению их числа.

Развитие первобытного общества во всех регионах первоначально происходило одинаково. Однако на стадии перехода к государству пути человечества разошлись. В большинстве регионов мира, в частности в Азии и Африке, первые государства возникли в зонах поливного земледелия. Это требовало проведения крупных общественных работ по строительству каналов и других ирригационных сооружений, что обусловило сохранение сельскохозяйственной общины и, следовательно, общественной формы собственности на землю. В Европе же, где таких работ не требовалось, произошло разложение общин и возникла либо частная собственность на землю (Афины, Рим), либо частное землепользование при сохранении государственной собствен-

сти (Спарта).

Названные обстоятельства оказали существенное влияние на процесс возникновения государства и права, а также на характер и государства, и права.

Общество и государство – понятия не совпадающие. Первое шире второго, ибо в обществе помимо государства есть и негосударственные структуры: политические партии, политические движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т. д. Государство есть лишь политическая часть общества, его элемент.

Государство занимает в обществе центральное положение и играет в нем главную роль. По характеру государства можно судить о характере всего общества, его сущности.

Государство по отношению ко всему обществу выступает как средство управления, ведения общих дел (обеспечивает порядок и общественную безопасность), а по отношению к противникам господствующего класса – нередко как орудие подавления и насилия.

Хронологические рамки общества и государства также не совпадают: первое возникло раньше и имеет более богатую историю своего развития, нежели второе. Рожденное развивающимся обществом государство при обретает по отношению к нему относительную самостоятельность. При этом степень самостоятельности государства постоянно меняется и зависит от внутренних и внешних условий их взаимодействия.

С появлением государства начинается сложная и противоречивая история его взаимодействия с обществом. Как форма организации общества и управляющая система, государство должно выполнять функции в интересах большинства граждан, разрешать возникающие между ними противоречия, преодолевать кризисные ситуации. Вместе с тем иногда государство может играть и деструктивную роль – возвышаться над создавшим его обществом, превращаться из «слуги» в «хозяина» и т. п.

Уже тысячелетия люди живут в условиях государственной-правовой действительности. Они являются гражданами (или подданными) определенного государства, подчиняются государственной власти, соотносят свои действия с правовыми предписаниями и требованиями. Естественно, что еще в глубокой древности они стали задумываться над вопросами о причинах и путях возникновения государства и права. Создавались самые разнообразные теории, по-разному отвечающие на такие вопросы. Множественность этих теорий объясняется различными историческими и социальными условиями, в которых жили их авторы, разнообразием идеологических и философских позиций, которые они занимали.

Рассмотрим теории, которые различают государство и общество и выделяют происхождение государства и права в качестве специфической проблемы.

Теологическая теория. Одной из первых теорий проис-

хождения государства и права была теологическая, объясняющая их возникновение божественной волей. Ее представителями были многие религиозные деятели Древнего Востока, средневековой Европы (Фома Аквинский – XIII в.), идеологи ислама и современной католической церкви (Ж. Маритен и др.), неотомисты (Ж. Дабен, Й. Месснер и др.) Теологическая теория не раскрывает конкретных путей, способов реализации этой божественной воли (она может укладываться в любую из последующих концепций).

Достоинства теории. Теория отстаивает идеи незыблемости, вечности государства, необходимости всеобщего подчинения государственной воле как власти от Бога, но вместе с тем и зависимости самого государства от божественной воли, которая проявляется через церковь и другие религиозные организации.

Недостатки. Теологическую теорию нельзя доказать, как и нельзя прямо опровергнуть: вопрос о ее истинности решается вместе с вопросом о существовании Бога, Высшего разума, т. е. это, в конечном счете, вопрос веры.

Патриархальная теория. Эта теория также возникла в древности. Ее основателем был Аристотель (III в. до н. э.), однако подобные идеи высказывались и в сравнительно недавние времена (Р. Фильмер, Н. К. Михайловский и др.). Смысл этой теории в том, что государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи. Глава этой семьи становится главой государства – монархом. Его власть,

таким образом, – это продолжение власти отца, монарх же является отцом всех своих подданных.

Достоинства теории. Из патриархальной теории (как и из теологической), естественно, вытекает вывод о необходимости для всех людей подчиняться государственной власти.

Недостатки. Основные положения патриархальной теории убедительно опровергаются современной наукой. Нет ни одного исторического свидетельства подобного способа возникновения государства. Напротив, установлено, что патриархальная семья появилась вместе с государством в процессе разложения первобытнообщинного строя. К тому же в обществе, в котором существует такая семья, родственные связи достаточно быстро разрушаются.

Органическая теория. Эта теория возникла в XIX в. в трудах Г. Спенсера, Вормса Прейса и др. в связи с успехами естествознания, хотя некоторые подобные идеи высказывались значительно раньше. Так, некоторые древнегреческие мыслители, в том числе Платон (IV–III вв. до н. э.), сравнивали государство с организмом, а законы государства – с процессами человеческой психики. Появление дарвинизма привело к тому, что многие юристы, социологи стали распространять биологические закономерности (межвидовая и внутривидовая борьба, эволюция, естественный отбор и т. п.) на социальные процессы. В соответствии с органической теорией само человечество возникает как результат эволюции животного мира от низшего к высшему. Даль-

нейшее развитие приводит к объединению людей в процессе естественного отбора (борьба с соседями) в единый организм – государство, в котором правительство выполняет функции мозга, управляет всем организмом, используя, в частности, право как передаваемые мозгом импульсы. Низшие классы реализуют внутренние функции (обеспечивают его жизнедеятельность), а господствующие классы – внешние (оборона, нападение).

Достоинства теории. Теория утверждает, что отрицать влияние биологических факторов на процесс происхождения государственности неправильно, так как люди – биосоциальные существа.

Недостатки. Некорректность органической теории происхождения государства и права определяется следующим. Все сущее имеет различные уровни проявления, бытия и жизнедеятельности. Развитие каждого уровня определяется свойственными этому уровню законами (квантовой и классической механики, химии, биологии и т. п.). И так же, как нельзя объяснить эволюцию животного мира, исходя лишь из законов физики или химии, невозможно и распространять биологические законы на развитие человеческого общества.

Теория насилия. Эта теория также возникла в XIX в. Ее представителями были Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг и другие. Они объясняли возникновение государства и права факторами военно-политического характера: завоева-

нием одним племенем (союзом племен) другого. Для подавления поработанного племени и создается государственный аппарат, принимаются законы. Возникновение государства, таким образом, рассматривается как реализация закономерности подчинения слабого сильному. В своих рассуждениях сторонники этой теории опираются на известные исторические факты, когда многие государства появились именно в результате завоевания одним народом другого (раннегерманские, венгерское и другие государства).

Достоинства теории. Оценивая эту теорию, следует отметить следующее: исторический опыт подтверждает, что насилие сопровождало процесс возникновения многих государств (например, древнегерманского, древнегерманского).

Недостатки. Насилие надо рассматривать только лишь как одну из многих причин. Для того, чтобы могло возникнуть государство, необходим такой уровень экономического развития общества, который позволил бы содержать государственный аппарат. Если этот уровень не достигнут, то никакие завоевания сами по себе не могут привести к возникновению государства. И для того чтобы государство появилось в результате завоевания, к этому времени должны уже созреть внутренние условия, что имело место при возникновении германских или венгерского государств.

Психологическая теория. Представителями этой теории, возникшей в XIX в., были Г. Тард, Л. И. Петражицкий и др. Они объясняли появление государства и права проявлением

свойств человеческой психики: потребностью подчиняться, подражанием, сознанием зависимости от элиты первобытного общества, осознанием справедливости определенных вариантов действия и отношений и пр.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.