

## 1.1. Вводная часть

### Понятие теории государства и права (ТГП), ее объект и предмет

Как известно, в зависимости от объекта выделяют три вида наук: технические, естественные и гуманитарные. Теория государства и права, как и правоведение в целом, относится к гуманитарным. Ее объектом являются государство и право, а также государственно-правовые явления, предметом — наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права.

ТГП изучает и вопросы, характеризующие государство с точки зрения его формы, функций, и понятие правосознания и его проявления, и многие другие отношения и закономерности развития общества. Этот предмет является категорией динамичной, постоянно меняющейся, содержащей в себе не только теорию государства и права, но и социологию права, философию государства и права и т. д.

Выделяют следующие *особенности теории государства и права*:

- ◆ является ведущей среди остальных юридических наук и дает им методологию и терминологию, что способствует их единству;
- ◆ выступает вводной наукой в системе юридических наук;
- ◆ является обобщающей наукой, которая изучает государство и право в целом, а не в отдельных его проявлениях, в отличие, скажем, от экономики.

### Функции теории государства и права

Под **функциями** следует понимать основные направления исследовательской деятельности. В связи с этим принято выделять следующие функции теории государства и права, да и всего правоведения:

- ◆ *онтологическая* (онтология — учение о бытии) — выражается в нахождении и исследовании материала о государственно-правовых явлениях, его систематизации и анализе;
- ◆ *гносеологическая* (гносеология — учение о познании) — связана с познанием сущности, содержания и форм государственно-правовых явлений;
- ◆ *эвристическая* — означает, что теория государства и права, да и право в целом, не только познает бытие, но и открывает новые закономерности в государственно-правовых явлениях, присущие разным государствам, обществам на разных исторических этапах;
- ◆ *прогностическая* (предсказательная) — ТГП, основываясь на научных данных, способна прогнозировать развитие государства и права в будущем, определять проблемы, которые могут возникнуть в процессе этого развития;
- ◆ *методологическая* — означает, что ТГП разрабатывает методологию познания государственно-правовых явлений, которая заимствуется отраслевыми и специальными юридическими науками;
- ◆ *прикладная* (политическая) — заключается в консультировании политиков, практиков, разрабатывающих и принимающих законодательство (например, депутатов парламентов). Выражается в создании рекомендаций для различных сфер государственно-правовой деятельности;
- ◆ *учебная* — данная функция обеспечивает общетеоретическую подготовку учащихся.

## Методология теории государства и права

**Методология** — это совокупность методов, применяемых в той или иной науке. Поэтому в теории государства и права (в правоведении в целом) методом является совокупность приемов и способов, с помощью которых изучается государство и право. Следует акцентировать внимание на том, что в праве методология складывается из трех составляющих.

- ◆ *Философские (общие) методы*, которые охватывают всю область научного познания и используются всеми науками без исключения. Среди них выделяют:
  - ◆ метод идеализма. Его сторонники связывают существование государства и права либо с объективным разумом (объективные идеалисты), либо с сознанием человека, его переживаниями, субъективными и осознанными усилиями (субъективные идеалисты). Но главное, из чего они исходят, — развитие

государства и права определяют не внешние факторы, а внутреннее духовное начало. Отличительной чертой этого метода является изучение духовной составляющей общества, а экономическая же — не приоритетна;

- ◆ метод прагматизма. Является разновидностью идеализма. Он появился в XX в. **Смысл этого метода в том, что понятие научной истины неуловимо, истина — это все то, что приносит успех, что доказало свою эффективность.** В государственно-правовой сфере он получил широкое распространение на Западе;
- ◆ метод интуитивизма. Исследователь, в том числе и правовед, может действовать только под влиянием внутреннего вдохновения;
- ◆ аксиологический метод. Он заключается в анализе государства и права как специальных ценностей, которые регулируют поведение отдельных личностей;
- ◆ диалектико-материалистический метод. На практике он показал свою нежизнеспособность, ставя на первое место экономический фактор и недооценивая духовный, политический и правовой. Странники этого метода настаивали на том, что мир познаваем.
- ◆ *Общенаучные методы* применяются на отдельных стадиях научного познания:
  - ◆ метод анализа и синтеза. Состоит в том, что единое целое делят на составляющие и анализируют их (например, в системе права того или иного государства выделяют отрасли, подотрасли, институты, отдельные нормы). Синтез — это изучение конкретного явления в единстве всех его составных частей;
  - ◆ метод историзма. Государственно-правовая действительность со временем меняется, развивается, следовательно, и изучаться она должна в соответствии с этими изменениями, с учетом эволюции государства и права;
  - ◆ системный метод. Он изучает государство и право с позиций их системности;
  - ◆ функциональный метод. С его помощью определяют функции государства и права, их отдельные элементы.
- ◆ *Частнонаучные методы* используются лишь в рамках определенной науки. Например, перечисленные ниже методы могут применяться только в рамках юридических наук:

- ◆ конкретно-социологический метод включает сбор, анализ и обработку правовой информации, выявление социальной обусловленности юридических норм и престижа права в обществе;
- ◆ сравнительно-правовой метод. Он основан на сравнении чего-либо правового с чем-либо таким же правовым. Иными словами, рассматриваемые величины должны быть юридическими и, кроме того, равнозначными. Можно сравнивать конституции Франции и США, правовые институты, действующий закон с предыдущим, правовые системы современности, но никак нельзя французскую конституцию и нормы первобытного общества: они несопоставимы;
- ◆ формально-юридический метод. Он позволяет определять юридические понятия, выявлять их признаки, проводить классификацию, юридическую практику и т. д.;
- ◆ статистический метод. С его помощью производится анализ количественных показателей. Он используется для правовых явлений, отличающихся массовостью и повторяемостью. Например, анализ количества лиц и организаций, уклоняющихся от уплаты налогов, осуществляемый при разработке новой налоговой системы или при внесении изменений в соответствующий закон;
- ◆ метод моделирования предполагает создание моделей государственно-правовых явлений и манипуляцию ими;
- ◆ метод социально-правового эксперимента включает создание в экспериментальном порядке государственно-правовых явлений и проверку их действительности в конкретных условиях.

## **Взаимодействие права с гуманитарными науками**

Правоведение и, в частности, его теоретическая часть — теория государства и права — довольно тесно взаимодействуют с иными гуманитарными науками. Это обусловлено тем, что объектом их изучения является общество и различные стороны его жизни. Поэтому у данных наук часто пересекаются как предмет и объект, так и цели и задачи. А вот метод у них в большей степени различается.

Итак, право взаимодействует со следующими науками:

- ◆ философией. Она изучает наиболее общие закономерности развития природы, общества и мышления, выявляет положение государственно-правовой надстройки в эволюции социума в целом. Ее выводы заимствуются всеми иными науками;

- ◆ экономическими науками. Они изучают лишь экономическую составляющую государства и общества, но экономические законы немислимы без юридических, в которых и воплощены основные направления экономической жизнедеятельности социума;
- ◆ социологией. В своей исследовательской деятельности она затрагивает такие важные институты общества, как государство и право, но лишь их социальные аспекты, игнорируя юридические. Но эта наука также дает пищу для права: как для теоретиков, так и для практиков, разрабатывающих и принимающих законы в законодательных органах власти;
- ◆ политологией. Она изучает политические системы, взгляды, теории, сознание общества. Право нуждается в политологии для характеристики взаимодействия государственных (например, органов государственной власти) и негосударственных институтов (например, общественных организаций и движений). Данная наука заимствует у права сведения о механизме и функциях государства. Иными словами, политология изучает взгляды, а право способствует созданию механизма их воплощения в жизнь или как минимум доведению их до сведения общества;
- ◆ психологией. Она изучает механизм регулирования поведения личности, следовательно, предоставляет факты, влияющие на мотивы поведения лиц, а также общественных групп, соблюдающих и реализующих правовые нормы.

## 1.2. Происхождение государства и права

### Организация социального управления и регулирование общественных отношений в первобытном обществе

Всю историю человечества можно разделить на два больших этапа: догосударственное (первобытное) и государственно-организованное общество. В догосударственном обществе можно проследить эволюцию социальной организации:

- ◆ первобытное стадо — возглавлялось советом и вождем, причем последний приобретал всю полноту единоличной власти в военное время;
- ◆ родовая община — управлялась старейшиной и советом общины, однако на время войны избирался вождь;
- ◆ племя — это уже результат объединения родовых общин. Им управляли совет во главе со старейшиной и вождь в военный

период, который занимал все больше времени. Поэтому власть вождя стала непрерываемой;

- ◆ племенной союз — результат объединения племен. Образовывается совет вождей во главе с вождем всего племенного союза.

Эти стадии объединяло то, что все должности были выборными и сменяемыми. На первых порах они никак не поощрялись материально, а обладатели имели лишь повышенный авторитет. Однако позднее, на стадии разложения первобытного общества, вожди племенных союзов и их ближайшее окружение оказались в более выгодном положении, присваивая себе большую часть военной добычи. Именно тогда на Востоке появились предпосылки образования государства, основанного на единоначалии и авторитарной власти.

В догосударственном обществе социальная власть существовала в форме *потестарной власти* (то есть носила анонимный характер) и осуществлялась всеми главами рода без создания специальных органов. Яркий пример тому — военная демократия, когда вождя избирал совет племенных вождей. Бюрократия как таковая отсутствовала. Она появилась только со времени усиления функций вождя и трансформации его в правителя, нуждающегося в советниках и заместителях.

В первобытном обществе нормативное регулирование в нашем привычном представлении отсутствовало. Его систему можно представить как две группы средств:

- ◆ ненормативные (побуждение). Они состояли в убеждении в выгоде определенного поведения, основывались на авторитете лидера (вождя или старейшины), а также на кровно-родственных связях. Кроме того, между племенами и союзами существовал принцип талиона («око за око, зуб за зуб»), иными словами, кровная месть;
- ◆ нормативные (принуждение) — насилие в форме санкций. Но это не были правовые нормы, привычные для нас, скорее монономы (единые, нерасчлененные), содержащие в себе начала морали и религии, а также общепринятые представления о жизни. Они обуславливались спецификой первобытного общества (неразделимостью личного и общественного, прав и обязанностей), а поэтому носили универсальный характер, то есть подходили на все случаи. Складывались они стихийно, без участия каких-либо специально созданных органов. С точки зрения обязательности исполнения можно выделить две группы монономов:
  - ◆ нормы-запреты (табу): запрещали что-то делать, а в случае их нарушения обещали покарать провинившегося;

- ◆ нормы-ожидания: формировали у индивида установку на положительное поведение и не содержали строгих санкций. Они существовали в форме легенд и мифов о каком-либо из предков, героизирующих их истинные или чаще всего вымышленные поступки, что позволяло формировать систему ценностей племени.

## Основные пути возникновения государства

Государства формировались в различных условиях и на разных этапах исторического развития человечества. Однако можно выделить три группы в зависимости от способа разрушения родоплеменной организации, возникновения социального расслоения и создания публичной политической власти.

Самый ранний тип государства — восточный. Он наиболее тесно связан с первобытным обществом, как бы «вырос» из него. Значительно позже, в античные времена, возник западный тип, основанный на господстве частной собственности. Последним появился так называемый синтезный тип, соединяющий в себе черты западного и восточного, но имеющий и свою специфику.

**Восточный путь возникновения государства.** Как было сказано выше, сюда относят наиболее древние государства: Древний Египет, Месопотамию и др. Они возникли вследствие разложения первобытных отношений. Роль вождя постепенно повышалась. Именно ему и близким к нему людям начали доставаться основные богатства, добытые в войнах и походах. Отсюда происходит окончательная и бесповоротная ликвидация первобытного равенства. Окружение вождя превращается в знать. Возникает необходимость в новых, более жестких формах управления обществом.

Непосредственной предпосылкой (поводом) к возникновению государства на Востоке явилась необходимость вести масштабные работы (в Египте это были ирригационные работы в долине Нила), в частности их организовывать. Вождь превращается в монарха (фараона, царя и т. п.), а его окружение — в управленцев, быстро разрастается управленческий аппарат.

Первоначально возникли должности управляющих резервными пищевыми фондами и распределением продуктов. Именно они во главе с монархом и представляют государство, которое становится организатором масштабных работ. Причем вся собственность принадлежит монарху. Ею он делился с теми, кто ему служил. Подавляющее же большинство населения ничего не имело и было вынуждено работать на го-

сударство. Кроме того, сохраняются сельские общины, что тоже делало невозможным существование частной собственности.

Таким образом, можно сформулировать *основные черты восточного государства*:

- ◆ господство государственной собственности, причем единственным собственником долгое время выступал монарх;
- ◆ как следствие — низкий уровень развития орудий производства;
- ◆ неспособность общества к модернизации;
- ◆ огромная роль государственного аппарата;
- ◆ социальная дифференциация, происходящая на основе политического неравенства, положения человека в системе власти. На Востоке власть давала и до сих пор дает и богатство, и влияние;
- ◆ высокий уровень коррупции и злоупотребления властью, поскольку она не подконтрольна ни собственникам, которых нет (собственник лишь один — государство), ни тем более большинству населения, вообще лишенного собственности на средства производства.

Многие из этих черт до сих пор сохраняются в странах Ближнего и Среднего Востока, которые, в отличие от Японии и других стран Дальнего Востока, не прошли западную модернизацию в XX в. **Несмотря на** то что в этих мало изменившихся за много тысячелетий государствах приняты конституции, новые законы и избираются президенты, общественные отношения мало отличаются от тех, которые имели место в период их становления. Поэтому их принято называть **традиционным обществом**.

**Западный путь возникновения государства.** На Западе государство возникает также в результате имущественного неравенства, но иным путем: появляются частная собственность и раскол общества на классы. Запад прошел через период рабовладения в античный период (Древний Рим). Земля в большей части находилась в частной собственности. Шла постоянная борьба имущих и неимущих классов. Государство как раз и создается для смягчения борьбы и закрепления статус-кво, чтобы обезопасить первых и сохранить за ними собственность.

Наиболее богатые занимают и самые высокие должности в государственном аппарате. Но, в отличие от Востока, они являются собственниками, ни от кого не зависят и сами формируют власть. Афины — классический пример такого пути развития государства. Спарта отличается от Афин тем, что основную массу населения составляли захваченные

спартанцами племени, то есть правами обладало подавляющее меньшинство. В Риме сложилась похожая ситуация, но в процесс образования и развития государства вмешивается третья сила — плебс.

Позднее классы меняются (на место рабовладельцев приходят феодалы, а затем — буржуазия), но характер взаимоотношений между ними остается прежним. Имущие подчиняют своей власти неимущих. Однако, в отличие от восточных, западные государства прошли огромный эволюционный путь, постоянно подстраиваясь под изменяющиеся условия. В XX в., когда собственниками стало подавляющее большинство членов общества, а в некоторых государствах — все без исключения, принципы равноправия и демократии, сформулированные в Новое время, стали распространяться на все общество. Вкупе же с высоким уровнем технологического развития это сделало западное общество наиболее жизнеспособным.

*Основные черты западного типа государства:*

- ◆ государство возникло как государство частных собственников;
- ◆ в основе государства — господство частной собственности, а поэтому главная цель — ее защита;
- ◆ частная собственность обеспечила более высокий уровень орудий труда и технологий в целом;
- ◆ западное государство подвергалось эволюции весь период своего существования, корректируя общественные отношения. Особенно быстро и эффективно этот процесс шел в период Нового и Новейшего времени;
- ◆ поскольку сегодня широкое распространение получила коллективная форма частной собственности (акционерные и иные общества), то практически все члены западного социума являются собственниками, что позволило большинству государств построить общество всеобщего благоденствия, основанное на социалистической модели.

Следует отметить, что сейчас по западному пути развития идут некоторые страны, прежде относившиеся к восточной модели (Япония, Южная Корея и др.), хотя они и сохраняют в общественных отношениях свою специфику, более высокий уровень коллективизма, чем это принято на Западе.

**Синтезный путь возникновения государства.** Такие государства не знали рабовладения, в них сразу произошел переход от родоплеменных отношений к раннефеодальным. Причем свершилось это под воздействием политического и имущественного неравенства одновременно. Поэтому они сохранили черты как Востока, так и Запада. С Востоком

их роднит господство общины, но причина тут — постоянная внешняя угроза. Эти общества либо живут в постоянном враждебном окружении, либо сами стремятся увеличить владения. Они все время расширяются, развиваясь экстенсивным путем. Это является препятствием для их модернизации. С Западом их объединяет наличие этапа феодального землевладения, хотя реализован феодализм был в гораздо более жесткой форме в таких странах, как Пруссия и Россия, вплоть до полного закрепощения крестьян.

В качестве примеров можно привести Византию — государство, давно уже не существующее, а также Россию и Германию (до определенного момента, поскольку в Новое время Пруссия, а затем и вся Германия стали эволюционировать в сторону западного типа государства, к которому они окончательно примкнули после поражения в Первой и Второй мировых войнах).

Выделим *основные черты синтезного пути*:

- ◆ влияние Востока: огромная роль верхушки в лице вождя (на Руси — князя) и дружины, которые и становятся основными собственниками в стране;
- ◆ как следствие — преобладание государственной и недооценка частной собственности;
- ◆ государство развивается экстенсивно (вширь), постоянно приобретает новые земли и присоединяя другие народы (или родственные народы, как Пруссия), что замедляет процесс модернизации, делает его сложно управляемым и приводит к авторитарным тенденциям;
- ◆ господство общины и общинных отношений, что накладывает отпечаток на сознание и психологию населения;
- ◆ активное заимствование государственности у других народов (Русь — у Византии, Германия — у Рима).

В настоящее время типичным представителем такого государства остается лишь Россия.

## 1.3. Понятие, признаки и функции государства

### Понятие и признаки государства

**Государство** — это суверенная универсальная организация политической власти, призванная обеспечить оптимальную жизнедеятельность людей, имеющая свою территорию, аппарат принуждения, создающая право и взимающая налоги, необходимые для осуществления ее функций.