

340.12
Н 28

Академия государственного управления
при Президенте Республики Казахстан



М. М. НАРБИНОВА

**Курс лекций по теории
государства и права**

Учебное пособие

АКАДЕМИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО УПРАВЛЕНИЯ
ПРИ ПРЕЗИДЕНТЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

М. М. Нарбинова

**Курс лекций по теории
государства и права**

(учебное пособие)

Астана
2009

~~УДК 340~~

~~ББК 67.3~~

~~М 28~~

Рекомендовано к печати

Ученым Советом Академии государственного управления
при Президенте Республики Казахстан

Составители:

Башимов М. С., доктор юридических наук

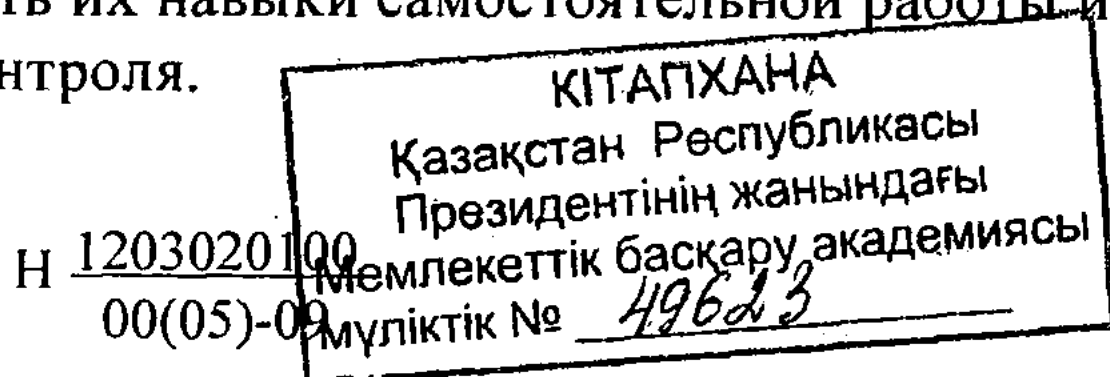
Сман А. С., доктор юридических наук

М 28 Нарбинова М. М.

Курс лекций по теории государства и права: Учебное пособие. –
Астана: Академия государственного управления при Президенте РК,
2009. – 211 с.

ISBN 9965 - 797 - 65 - X

Вопросы теории государства и права достаточно разработа-
ны российскими и казахстанскими авторами. Данное пособие
призвано обобщить и систематизировать знания о государстве
и праве. Структура пособия predeterminedена его основной це-
лью – помочь в выработке понятийно-категориального аппарата
юриспруденции у магистрантов, слушателей и студентов, повы-
сить их навыки самостоятельной работы и освоить формы само-
контроля.



УДК 340
ББК 67.3

© Нарбинова М.М., 2009

© Академия государственного управления

ISBN 9965 - 797 - 65 - X при Президенте Республики Казахстан, 2009

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие.....	4
Тема 1. Предмет и методология теории государства и права....	7
Тема 2. Происхождение государства и права.....	15
Тема 3. Понятие и сущность права.....	22
Тема 4. Норма права.....	27
Тема 5. Социальные нормы и нормы права.....	30
Тема 6. Формы (источники) права. Нормативные правовые акты.....	34
Тема 7. Правотворчество. Систематизация законодательства. Юридическая техника.....	47
Тема 8. Правовые отношения.....	57
Тема 9. Реализация права.....	73
Тема 10. Система права.....	85
Тема 11. Правомерное поведение. Правонарушение. Юридическая ответственность.....	95
Тема 12. Основные правовые системы современности.....	115
Тема 13. Правосознание и правовая культура.....	124
Тема 14. Понятие, сущность и типы государства.....	131
Тема 15. Форма государства.....	140
Тема 16. Функции и механизм государства.....	157
Тема 17. Политическая система общества.....	170
Тема 18. Правовое государство.....	179
Тема 19. Личность, право, государство.....	192
Тема 20. Законность и правопорядок.....	200
Литература.....	211

ПРЕДИСЛОВИЕ

Развитие политико-правовой системы в Республике Казахстан вызывает большой интерес к юридической профессии. Изучение юриспруденции позволяет человеку совершенствоваться, вырабатывать нравственно-правовые идеалы, профессионально-этические установки, свободно ориентироваться в социальной действительности и выполнять свои профессиональные обязанности, которые римские юристы выразили в словах «руководить, советовать, составлять формулы документов». Юриспруденция входит в систему общественных наук, изучает право и государство, наряду с философией, социологией, политологией. Юриспруденция, которая рассматривается как система, имеет свой состав. В состав юридических наук входят: теория государства и права, историко-юридические науки, отраслевые, межотраслевые, прикладные и науки, изучающие международное право. Место теории государства и права в системе юриспруденции обуславливается ее функциями и взаимодействием с другими науками.

Предмет теории государства и права – это право и государство как абстракции, идеальные понятия, несущие в себе устойчивые, типические признаки изучаемых объектов, выражающие сущность правовых и государственных явлений. Теория рассматривает право и государство не в отдельно взятой стране, а в общих чертах и в историческом развитии. Это общая теория. Многие понятия о праве и государстве появились не сегодня, а были сформулированы еще в античности. Теория рассматривает исторически сложившиеся учения о происхождении права и государства, историю возникновения и развития идей правовой государственности, но подробно их не излагает. Теории и учения классиков юридической мысли исследуются в рамках истории правовых и политических учений.

Различие теории и философии права относительно. Обе науки изучают право, но можно сказать, что философия права объясняет, каким должно быть право. Философия права свободно оперирует понятиями. Она выдвигает, обосновывает и подвергает критике те или иные правовые суждения, отделяет существенное

от несущественного, раскрывает взаимосвязи всех явлений правовой действительности. Теория опирается на положения философии права.

Близкими к теории являются социология права и политология, включающая в себя социологию государства. Это прикладные науки и дисциплины, тесно связанные с практикой. Они изучают не только право и государство, но и все общественные явления и процессы, которые связаны с правом и государством. Если теория объясняет, что такое право, то социологию права интересует поведение людей под воздействием законов. Политология не объясняет, что такое государство, но интересуется всем, что связано с политической властью. Интересный материал теории государства и права дают экономическая теория, археология и этнография. В науке существует тенденция к возрастанию ее целостности, отвечающая новому планетарному мышлению. Общественные науки обогащаются за счет методологии, присущей естественным и точным наукам. Методология теории государства и права вобрала в себя все известные способы познания, с помощью которых она создает свой предмет. В свою очередь, система ее знаний выступает как метод по отношению к отраслевым юридическим наукам. Таким образом, теория государства и права занимает особое место в системе юриспруденции, являясь базовой методологической наукой для всех остальных юридических наук.

Целями теории государства и права являются основные, функциональные установки, посредством которых обуславливается развитие теории как науки и обеспечивается познавательный интерес к ней. Они выражаются следующими моментами:

- разработка своего предмета;
- оснащение юриспруденции методологией познания;
- формирование профессионального и научно-теоретического правосознания;
- повышение уровня правовой культуры;
- разработка правил юридической техники, методов толкования нормативных правовых актов и проч.

В настоящее время проблематика теории государства и права достаточно широко разработана российскими и казахстанскими авторами. Данное пособие предпринято с целью обобщения и систематизации знания о государстве и праве, сформированного в отечественной и российской науке. Оно рекомендуется для изучения учебных дисциплин «Теория государства и права», «Современные проблемы общей теории права» по программам магистратуры специальностей «Юриспруденция», «Государственное и местное управление», «Международные отношения», курсов повышения и переподготовки квалификации государственных служащих, а также на юридических факультетах очной и заочной форм обучения.

Структура пособия определяется его основной целью — помочь в выработке понятийно-категориального аппарата юриспруденции у магистрантов, слушателей и студентов. При этом магистранты, слушатели и студенты должны повысить свои навыки самостоятельной работы и освоить формы самоконтроля.

При составлении пособия были использованы различные учебники по теории государства и права, специальная юридическая литература, нормативные акты.

ТЕМА 1. ПРЕДМЕТ И МЕТОДОЛОГИЯ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

1. *Понятие теории государства и права как науки.*
2. *Предмет теории государства и права.*
3. *Теория государства и права в системе гуманитарных и юридических наук.*
4. *Методология теории государства и права.*
5. *Функции теории государства и права.*

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 – это система знаний о государственно-правовых явлениях.

Предметом теории государства и права является изучение закономерностей возникновения, развития и функционирования государства и права. Закономерность – это проявление закона, внутренней, необходимой связи между двумя явлениями. Содержанием предмета науки является сумма понятий, посредством которых объясняются государство и право и их проявления. Понятие – это определение, несущее в себе устойчивые, типические признаки изучаемого объекта. В качестве примера рассмотрим понятие права, которое сформулировал В. Н. Протасов. Право есть оформленная в официальных источниках и гарантированная государством единая в масштабе общества нормативная система, призванная регулировать социально значимое поведение участников общественного процесса на основе баланса интересов, согласования воли и правовых притязаний всех слоев общества. Профессор С. С. Алексеев считает, что к понятию права необходимо подойти через посредство таких научно-теоретических категорий, как правовые системы, правовое регулирование, механизм правового регулирования, функции права.

Профессор М. И. Байтин высказывает точку зрения, что к предмету теории государства и права относятся «основные государственно-правовые понятия, общие для всей юридической науки». Считается, что это верно, но лишь в том случае, когда

происходит «самопознание» теории государства и права. Во всех других случаях общетеоретические понятия, выводы выступают результатом разработки предмета и входят непосредственно в содержание науки.

Говоря о предмете теории права и государства, следует проводить различие между наукой и учебной дисциплиной. Учебная дисциплина базируется на науке, может иметь одно с ней название, но это разные системы, каждая из которых имеет свои цель и строение. Учебная дисциплина представляет собой систему определенных теоретических сведений, построенную в соответствии с конкретной учебной программой и предназначенную для подготовки специалистов того или иного профиля. Учебная дисциплина ничего не изучает, она изучается сама.

Предмет теории права и государства является достаточно сложным образованием, и составляющую его проблематику можно сгруппировать следующим образом. Исследование предмета теории государства и права предполагает характеристику:

- сущности государства и права;
- общих черт, присущих государству и праву любого типа и любой системы;
- общих закономерностей происхождения государства и права;
- типов и форм государства и права;
- общих закономерностей, принципов, механизмов развития и функционирования государства и права;
- общих закономерностей связи права и государства друг с другом и другими социальными явлениями и проч.

Следует учитывать и то обстоятельство, что предмет общей теории государства и права складывается из предметов двух, хотя и тесно связанных, но тем не менее самостоятельных теорий – общей теории права и общей теории государства. Общая теория государства и права объединяет в себе два объекта: государство и право. Считается, что наука не может иметь два объекта. Поэтому в последнее время предлагается к познанию государства подходить через постижение права. Государству дается определение как правовой форме организации публичной власти и т. п.

Профессор С. С. Алексеев предлагает в предмете общей теории права выделять:

- закономерности права;
- догму права – непосредственное юридическое содержание правовых отраслей;
- технику юриспруденции – средства и приемы практической работы юридических органов по правотворчеству и применению права.

Место теории государства и права в системе гуманитарных и юридических наук определяется ее функциями и взаимодействием с другими науками. К гуманитарным наукам относятся философия, история, политология, социология, политическая экономия и др. Каждая из названных наук имеет своими объектами государство и право, с помощью свойственной им методологии изучает их и создает свой предмет. К юридическим наукам относятся историко-теоретические, отраслевые, межотраслевые, прикладные, а также юридические науки, изучающие международное право и право зарубежных стран. Между науками происходит взаимное обогащение. Они заимствуют друг у друга понятия, терминологию, способы познания. Правоведение относится к наукам общественным, гуманитарным. Объекты его изучения (государство и право) имеют социальную природу. Становление теории государства и права как юридической науки происходит следующим путем:

- через обобщение данных отраслевых юридических наук;
- через конкретизацию философских положений;
- через взаимодействие с другими науками (математикой, социологией, политологией и пр.);
- путем непосредственного выхода на практику (проблемы толкования нормативных правовых актов, юридической техники и пр.).

Таким образом, отношение теории государства и права к отраслевым юридическим наукам двойственно: с одной стороны, теория государства и права выполняет по отношению к ним важнейшую функцию – методологическую, а с другой стороны – использует теоретические данные отраслевых наук. При взаимодействии

с другими общественными науками теория государства и права стремится к обогащению своего содержания. Она использует данные иных наук для разработки своего предмета. В первую очередь это касается философии, социологии, логики, математики, а также ряда иных наук.

Наиболее тесные контакты у теории государства и права с теми науками, с которыми ее связывает единство объектов (право и государство). Это история государства и права и политология. Теория государства и права и история государства и права изучают одни и те же объекты, но предметы исследования у них разные. Задача истории – в хронологическом порядке и во всей полноте конкретики реконструировать процессы, происходящие с правом и государством в истории общества, а теория государства и права изучает только общие закономерности этих процессов, вне случайных исторических фактов. Вместе с тем, историческая наука дает теории государства и права материал для обобщений. Теория государства и права и политология изучают государство. Разница в их подходах к этому объекту состоит в том, что теория изучает государство с внутренней стороны (сущность, строение, механизм и т. п.), а политология рассматривает его как элемент политической системы общества. Вместе с тем, оба эти подхода взаимно обогащают друг друга.

Серьезное значение для теории государства и права имеют ее связи с экономической теорией. Без анализа экономической структуры общества, материальных факторов невозможно понять природу государства и права.

Теория государства и права тесно взаимодействует с философией, она использует ее методы (метафизику и диалектику), а также категории (сущность и явление, форма и содержание, общее и особенное и пр.).

Особенность теории государства и права как науки состоит в том, что она является наукой общественной, юридической, историко-теоретической, представляет собой методологическую основу для познания иных юридических наук.

Методология теории государства и права – это система научных способов исследования объекта познания. С ее помощью

постигается сущность государственно-правовых явлений, вырабатывается система понятий. Без методологии невозможно понять природу права, государства, законности, правопорядка и других юридических явлений, производных от права и государства. В систему способов познания, используемых в теории государства и права, входят всеобщие, общенаучные, частнонаучные.

Всеобщие методы – это философские подходы, выражающие универсальные принципы мышления. К ним относятся метафизика и диалектика. Метафизика рассматривает государство и право как вечные институты, глубоко не связанные друг с другом и другими общественными явлениями. Диалектика рассматривает государство и право в развитии, в конкретной исторической обстановке и во взаимосвязи с другими явлениями. Различают материалистическую и идеалистическую диалектику. В основе идеалистической диалектики может быть объективный или субъективный идеализм. Объективный идеализм связывает возникновение и существование государства и права с божественной волей, субъективный идеализм – с сознанием человека, с согласованием воли людей. Материалистическая диалектика считает, что государство и право возникли в связи с социально-экономическими изменениями в обществе. К ним относятся появление частной собственности и разделение общества на антагонистические классы.

Общенаучные методы – это способы познания, которые не охватывают всего научного познания, а применяются только на отдельных его этапах. К ним относятся: анализ, синтез, системный подход, функциональный подход, исторический подход.

Анализ – это мысленное разделение сложного явления на отдельные части. Например, к понятию «форма государства» можно подойти через три условно выделенные позиции: форма правления, форма территориального устройства, политический режим.

Синтез – это мысленное объединение составных частей явления и рассмотрение как одного целого. Анализ и синтез, как правило, применяются в единстве.

Системный подход – это восприятие изучаемого объекта как некоей целостности, состоящей из взаимосвязанных частей, с уче-

том, что количество частей системы должно быть необходимым и достаточным, изменение одной части системы влечет за собой изменение всей системы в целом. Этот метод позволяет рассматривать как системы механизм государства, правовую и политическую системы, правопорядок и т. д. При этом системообразующим фактором, который позволит рассматривать данные объекты как системы, является цель. Объект выступает как система только относительно своей цели. При проектировании системы необходимо использовать следующую схему: проблемная ситуация – цель – функция – состав и структура – внешние условия.

Функциональный подход позволяет выяснить формы воздействия одних социальных явлений на другие. При этом познаются функции государства, функции права, правосознания, юридической ответственности и других правовых явлений.

Исторический подход требует рассматривать государство и право как исторические, развивающиеся явления. При их изучении необходимо учитывать исторические традиции той территории и населения, где функционируют государство и право.

Частнонаучные методы – это те способы, которые теория государства и права заимствовала из других наук для разработки своего предмета. К ним относятся: математический, статистический, конкретно-социологический. Только юридическими частнонаучными методами являются: формально-догматический, сравнительно-правовой, толкование.

Математика изучает количественную сторону всех явлений и процессов. Определяет размеры государства, устанавливает меры общественного вреда.

Статистический метод на основе математических расчетов с применением кибернетики позволяет определять степень поддержки власти населением, делать статистический анализ правонарушаемости и т. д.

Конкретно-социологический метод поглощает математический и статистический. Он воплощает особое направление общетеоретических исследований – изучение общественного мнения по различным правовым вопросам. Например, отношение общества к действующим законам, к деятельности парламента, право-

ТЕМА 2. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

1. *Общая характеристика социальной власти и норм первобытного общества.*
2. *Причины и формы происхождения государства.*
3. *Признаки, отличающие государство от родоплеменной организации общества.*
4. *Возникновение права.*
5. *Анализ основных теорий происхождения государства и права.*

В обществе существуют различные виды социальной власти – власть главы семьи, экономическая власть собственников средств производства, духовная власть церкви и т. д. Власть существует в силу личной зависимости подвластных. В родоплеменном обществе существовала родовая потестарная власть (от лат. *potestas* – сила), сущность которой – жесткое принуждение.

Признаки власти:

- власть – это явление социальное;
- является атрибутом общества на всех этапах его развития;
- существует только в рамках общественного отношения;
- имеет интеллектуально-волевою направленность;
- основывается на силе.

Признаки социальной власти первобытного общества:

- власть неотделима от объективных условий жизни первобытного общества: кровнородственных отношений, общности имущества и труда;
- власть ограничена рамками рода, строится на началах первобытной демократии, самоуправления;
- субъект и объект первобытных властных отношений совпадают. Органы власти – само общество в целом или его представители, вожди, старейшины;
- властное веление, прежде чем породить определенное поведение, должно быть понято членами рода. В основе понимания лежит отсутствие социальных различий между властными и подвластными, общие условия жизни;

- силой, на которую опирается власть первобытного общества, является сила авторитета. Авторитет может быть порожден физической силой, силой ума и пр.

Для социальных норм первобытного общества характерны следующие черты: естественно-природный характер; действие на основе механизма обычая; синкретичность, нерасчлененность норм первобытной морали, религиозных, ритуальных и других норм; доминирование запретов, преимущественно в форме табу; распространение только на данный родовой коллектив; специфические санкции (остракизм).

Возникновение государства является результатом нормального эволюционного развития общества, самоорганизации общества, которая никогда не прекращается. Причинами происхождения государства являются налаживание производства в масштабе всего общества и социальное расслоение общества. Это два взаимосвязанных процесса, каждый из которых при формировании государства мог выступать на первый план. Превалирование одного процесса над другим происходит под влиянием географических, экологических, религиозных, национальных, психологических и других факторов. Если на первое место выходит налаживание производства в масштабах всего общества, то формой происхождения государства является так называемый «азиатский способ производства», если на первое место выходит социальное расслоение общества, то формой происхождения государства является «европейский путь». Этот путь подробно описан в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства».

От органов власти первобытного общества государство отличается следующим:

- признак публичной власти, наличие профессионального государственного аппарата, действия которого опираются на принудительную силу государства;

- власть государства организуется по территориальному признаку;

- признак государственной казны, формируемой путем обязательного налогообложения населения, внутренних и внешних займов, государственных кредитов.

охранительных органов и т. д. Для него характерны следующие приемы: наблюдение, анкетирование, интервьюирование, эксперимент.

Формально-догматический метод называют также специально-юридическим, формально-юридическим. Объектом исследования здесь является догма права. Изучаются основные понятия юриспруденции, производится их классификация, вычленяются признаки и пр.

Толкование права отличает его особая цель – практическое осуществление юридических норм. Толкование права осуществляется посредством применения всех известных методов познания, в том числе формально-догматического.

Важное место в методологии теории государства и права занимает метод сравнения. Метод сравнения включает в себя следующие этапы:

- изучение сравниваемых институтов по отдельности;
- сравнение выявленных признаков с точки зрения их сходства и различия;
- оценку результатов.

По своей природе частнонаучные методы являются комплексными: они имеют философскую базу, используют анализ, синтез, системный и функциональный подходы и другие приемы.

Функции теории – это направления ее действия, которые необходимы для решения стоящих перед ней задач. Теория государства и права выполняет следующие функции:

- теоретико-познавательную, т. е. разрабатывает свой предмет;
- методологическую, т. е. формирует знание, с помощью которого можно освоить последующее юридическое знание;
- идеологическую, т. е. формирует правосознание;
- воспитательную, т. е. имеет обучающее значение;
- прогностическую, т. е. способствует научному предвидению;
- прикладную, т. е. способствует повышению уровня правотворчества и юридической практики.

Контрольные вопросы:

1. Дайте определение понятия теории государства и права как науки.
2. Назовите объекты теории государства и права.
3. Дайте определение понятия предмета теории государства и права.
4. Назовите известные вам гуманитарные науки.
5. Объясните, что связывает теорию государства и права и другие гуманитарные науки.
6. Назовите известные вам юридические науки.
7. Объясните, что связывает теорию государства и права и другие юридические науки.
8. Дайте определение понятия методологии теории государства и права.
9. Объясните логическую связь между объектом науки, ее предметом и методом.
10. Дайте определение понятия функции теории государства и права.
11. Какие функции выполняет теория государства и права?
12. Охарактеризуйте содержание функций теории государства и права.

Тематика рефератов:

1. Тенденции развития теории государства и права.
2. Теория государства и права, философия права и социология права, единство подходов к праву.
3. Методология теории государства и права.
4. Системный подход как общенаучный метод.
5. Категории, понятия, дефиниции теории государства и права.
6. Соотношение диалектической и формальной логики.
7. Роль политико-юридической практики в изучении закономерностей государственно-правовой жизни.

Современные авторы, объясняя момент возникновения права, используют понятие «неолитическая революция», которая произошла примерно в III–VIII вв. до н. э. и заключалась в переходе от присваивающей экономики к производящей. Вследствие этого возникла необходимость регулирования производства, распределения и обмена товаров, согласования интересов разных социальных слоев, т. е. установления общего порядка, соответствующего потребностям производящего хозяйства. Формирование права проявилось: в записи обычаев; в доведении текстов обычаев до населения; в появлении социальных органов, отвечающих за наличие всеобщих правил, их официальное закрепление и реализацию. Таким образом возникает принципиально новая регулятивная система – право.

Основные теории происхождения государства

- 1. Патриархальная.*
- 2. Теологическая.*
- 3. Теория общественного договора.*
- 4. Теория насилия.*
- 5. Марксистская теория.*
- 6. Органическая теория.*
- 7. Психологическая теория.*

Патриархальная. Представители: Аристотель, Филмер, Михайловский.

Причиной происхождения государства считается стремление людей к взаимному общению. Строение государства отождествляется со строением семьи. Роль и место правителя в государстве сравнивается и отождествляется с ролью и местом отца в семье. Правитель, как отец в семье, не выбирается, не назначается и не смещается подданными, так как они его дети. Эта теория формирует уважение к государству, к власти, создает миф «родственности» всех в стране.

Теологическая. Представители: Фома Аквинский; в современном мире – Мартин, Мерсье.

Причиной происхождения государства считается божественная воля. Все сущее на земле создано по воле бога, значит, го-

сударство тоже дано людям как средство поддержания богом порядка на земле. Верующий человек признает всемогущество и всеблагость бога, значит, он должен признавать всемогущество и всеблагость государства.

Теория общественного договора. Представители: Гоббс, Дж. Локк, Ж.-Ж. Руссо, А. Радищев (XVII–XVIII вв.).

Причиной происхождения государства считается сознательное стремление людей к единству. Государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого в «естественном», первобытном состоянии. Субъектами договора являются, с одной стороны, правители, с другой – граждане. Содержанием договора является комплекс взаимных прав и обязанностей. За неисполнение обязанностей каждая из сторон несет ответственность перед другой. Государство может наказать гражданина за правонарушение, негодный правитель должен оставить свою должность, вплоть до свержения народом.

Теория насилия. Представители: Каутский, Дюринг, Гумплович (XIX в.).

Причиной происхождения государства считается военно-политический фактор. Возникновение государства связывается с ведением захватнических войн между племенами. Государство создается для подчинения и управления поработченными народами.

Марксистская теория. Представители: К. Маркс, Ф. Энгельс, В. Ленин (XIX–XX вв.).

Причиной происхождения государства считается социально-экономический фактор. Развитие средств производства порождает возникновение частной собственности, социальное расслоение общества на классы, и следствием этого является возникновение классовых противоречий. К. Маркс считал, что государство является выразителем интересов гражданского общества, сложившегося на тот момент. В. Ленин рассматривал государство как орудие классовой борьбы.

Органическая теория. Представители: Спенсер, Вормс, Прейс (XIX в.).

Возникла в период увлечения обществом естественными науками, теорией происхождения и эволюции видов Ч. Дарвина.

Суть теории в том, что общество возникает и развивается подобно человеческому организму. Люди подобны клеткам, создающим живой организм. Правители составляют мозг организма государства, государственные и общественные институты, иные части организма, которые позволяют ему развиваться и функционировать, выполнять свои задачи.

Психологическая теория. Представители: Л. Петражицкий, З. Фрейд (XIX в.).

Причина происхождения государства находится в психологических свойствах человека. Человечество условно можно разделить на две неравнозначные группы. Большинство населения желает быть защищенным и подчиняться меньшинству, более сильному и активному. Сильные и активные стремятся подчинить своей власти пассивное большинство. Они формируют государственный аппарат и силовые структуры государства.

Каждая из названных теорий имеет под собой онтологическое и гносеологическое основания. Они возникли в определенные исторические эпохи, с характерной для этих эпох расстановкой политических, экономических сил. Теории отражают время, в которое были созданы, и политические и экономические интересы общества. В то же время каждая теория имеет своего автора, который посредством нее выразил свои научные интересы, пристрастия, возможные заблуждения. Происхождение государства – это закономерный шаг на пути развития общества. В его основе лежат социально-экономические, военно-политические, культурно-исторические, эколого-географические и другие обстоятельства. Набор названных факторов может меняться в зависимости от различных причин, но сочетание их остается неизменным, при преобладании какого-либо одного над другими.

Тщательно изучив данные теории, можно понять, что нельзя полностью отвергать ту или иную теорию, каждая из них имеет рациональное зерно. Основными теориями происхождения права являются: теологическая, естественного права, историческая, психологическая, марксистская.

Теологическая теория рассматривает право как некий порядок, установленный богом для сохранения жизни на земле.

Сторонники естественной теории права признают за человеком естественные, неотъемлемые права и свободы. Локк сформулировал триаду естественных прав человека – право на жизнь, право на свободу, право на собственность. Нетрудно заметить тождественность названных прав с правами любого существа, принадлежащего животному, природному миру. Значит, право существует само по себе, не зависит от воли законодателя. Право и закон – не одно и то же. Писаное (позитивное) право противопоставляется неписаному (естественному). При этом роль неписаного права преувеличивается в ущерб писаному праву.

Согласно исторической школе права, право возникает само по себе и формируется, подобно языку, постепенно в процессе жизнедеятельности человека. Основу права составляют обычаи. Официальные законы являются юридическим оформлением исторически сложившихся обычаев.

Право, согласно психологической теории, возникло из внутреннего стремления людей к порядку. Источник прав человека – это психика самого человека. Истинным правом является интуитивное право, так как оно побуждает человека к самостоятельным и волевым действиям. Интуитивное право определяется психологическим отношением человека к праву объективному, созданному государством. Перевод правовых предписаний в фактическое, правомерное поведение субъекта происходит после его внутреннего, интуитивного одобрения их.

Марксизм учит, что право есть возведенная в закон воля господствующего класса, определяемая материальными условиями его жизни. Одной из важных идей марксизма-ленинизма считается идея отмирания государства. Государство должно исчезнуть вместе с делением общества на классы. При этом право должно отмереть вместе с государством. Ценным в марксизме считается оценка права как равного масштаба, применяемого к неравным отношениям.

Контрольные вопросы:

1. Перечислите основные теории происхождения государства и права.
2. Какие виды социальной власти вы можете назвать?
3. Назовите характерные черты родовой власти.
4. Что лежит в основе социальных норм первобытного общества?
5. В какой форме существовали нормы первобытного общества?
6. Какой способ социального регулирования доминировал в нормах первобытного общества?
7. В каких пределах распространяются социальные нормы первобытного общества?
8. Назовите причины происхождения государства?
9. Назовите формы происхождения государства?
10. Чем публичная власть отличается от родовой власти?
11. Какие социально-экономические факторы повлияли на возникновение права?
12. Каким образом возникает новая регулятивная система как право?
13. По какому признаку организуется публичная государственная власть?
14. Как формируется государственная казна?

Тематика рефератов:

1. Причины происхождения государства.
2. Социальная ценность права.
3. Государство и право: разнообразие подходов.
4. Общее и особенное в теориях происхождения государства и права.
5. Понятие закономерностей государственно-правового развития.
6. Соотношение причин и условий государственно-правового развития.

ТЕМА 3. ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ПРАВА

1. *Понятие и признаки права.*
2. *Сущность права.*
3. *Основные концепции правопонимания.*
4. *Принципы права: понятие и виды.*
5. *Функции права: понятие и классификация.*

Право – это оформленная в официальных источниках и гарантированная государством, единая в масштабе общества нормативная система, призванная регулировать социально значимое поведение участников общественного процесса на основе баланса интересов, согласования воли и правовых притязаний всех слоев общества.

Признаки права:

- объективирование воле, закрепление в определенных официальных источниках;
- охраняется государственным принуждением;
- типовой, нормативный регулятор неоднократного действия, обращенный к неограниченному кругу лиц;
- регулятор социально значимого поведения людей, разновидность социальных норм;
- по своей сущности это инструмент установления баланса социальных интересов;
- по своему содержанию это инструмент реализации потребностей общественного развития.

Право по своей сущности – форма свободы, равная для разных людей мера свободы. Сущность как философская категория характеризует то главное в явлении, что определяет его природу, что делает явление самим собой. При изменении сущности объект перестает быть тем, что он есть и становится другим явлением.

Право регулирует отношения собственности и отношения власти. Сущность правового регулирования в том, что фактически различные люди рассматриваются в качестве равных и независимых друг от друга, свободных индивидов – субъектов права, чьи действия измеряются и оцениваются по одинаковому мас-

штабу. Правовое равенство людей – это формальное равенство, равенство в свободе, которое не зависит от социальных, имущественных, половых, семейных и других различий между людьми. Это применение к фактически разным людям равного масштаба. Формальное равенство – это специфический принцип права, присущий только правовому общению. Свобода всех участников должна быть равной. Разное количество свободы – это не право, а привилегия, свобода одних и несвобода других. Формальное равенство означает, что право – это такая форма свободы, при которой свобода одного ограничена свободой других. Формальное равенство – это принцип с исторически меняющимся содержанием. Доиндустриальное общество делилось на свободных, частично свободных, несвободных. По мере исторического развития общества количественное соотношение свободных, частично свободных и несвободных менялось, варьировалось. Можно сказать, что всемирная история представляет собой прогрессирующее движение ко все большей свободе все большего числа людей. С правовой точки зрения этот процесс означает, что все большее число людей признается формально равными субъектами права.

Выделяют следующие *основные концепции правопонимания*.

Теория естественного права. Получила свое распространение в XVII-XVIII вв. Представители: Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ш.-Л. Монтескье, Ж.-Ж. Руссо, А. Радищев. Суть теории в том, что право и закон – не одно и то же. Право существует само по себе, имеет естественный характер, производный от природы; право – совокупность высших нравственных ценностей; фактически право и мораль едины; не всегда законы соответствуют естественному праву; права человека имеют естественный характер и не зависят от воли законодателя.

Нормативистская теория права. Получила распространение в первой трети XX века. Представители: Х. Кельзен, Штаммлер, П. И. Новгородцев. Суть теории в том, что право является пирамидой норм. Во главе пирамиды стоит «суверенная норма», определяющая смысл остальных норм (конституция), каждая нижестоящая норма берет юридическую силу от вышестоящей, сила права зависит от логики построения всей иерархии норм, право