

СКОРАЯ ПОМОЩЬ СТУДЕНТУ

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

КРАТКИЙ КУРС

Экзамен?! – Не вопрос!
Все ответы здесь!

Скорая помощь студенту. Краткий курс

Коллектив авторов

**Теория государства и
права. Краткий курс**

«РИПОЛ Классик»

2016

УДК 321
ББК 67.0я73

Коллектив авторов

Теория государства и права. Краткий курс / Коллектив авторов — «РИПОЛ Классик», 2016 — (Скорая помощь студенту. Краткий курс)

ISBN 978-5-386-08962-7

Настоящее издание представляет собой учебное пособие, подготовленное в соответствии с Государственным образовательным стандартом по дисциплине «Теория государства и права». Материал изложен кратко, но четко и доступно, что позволит в короткие сроки его изучить, а также подготовиться и успешно сдать экзамен или зачет по данному предмету. Издание предназначено для студентов высших учебных заведений.

УДК 321
ББК 67.0я73

ISBN 978-5-386-08962-7

© Коллектив авторов, 2016
© РИПОЛ Классик, 2016

Содержание

1. Предмет, метод и функции теории государства и права	6
2. Происхождение государства	9
3. Основные теории происхождения государства	11
4. Сущность и основные признаки государства	13
Конец ознакомительного фрагмента.	15

Теория государства и права. Краткий курс

© Обложка. ООО Группа Компаний РИПОЛ классик», 2016

© Оформление. ООО «Издательство «Окей-книга», 2016

1. Предмет, метод и функции теории государства и права

1. Теория государства и права – одна из юридических дисциплин, совокупность которых называется юриспруденцией.

Юриспруденция – это наука, изучающая политические и правовые отношения в обществе. Помимо юриспруденции эти отношения изучаются также политологией и социологией.

Юридическое знание предполагает особый, юридический подход к общественным явлениям. Оно стремится:

- к юридическому определению государства. Государство изучают как правовой порядок, как совокупность формально определенных правил, распределяющих отношения подчинения и управления между лицами;
- к юридическому пониманию самого права. В этой связи право понимается как выражение справедливого порядка отношений между людьми. Признание справедливого характера правовых норм является для юриспруденции обязательным и специфичным, отличающим ее от иных способов исследования права.

Правовые и политические отношения исследуются в юриспруденции с различными *целями* и различными *методами*, которые приводят к различным результатам, являющимся *предметом* юридических наук. В зависимости от этого выделяют следующие группы юридических дисциплин.

1. В группу *исторических юридических дисциплин* входят: история римского права; история национального государства и права; история государства и права; история политических и правовых учений.

Исторические юридические дисциплины исследуют правовые системы, которые утратили юридическую силу, но сохраняют значимость для современного мира как образцы правового мышления. Исторические дисциплины используют исторический, генетический и сравнительно-исторический методы. *Исторический метод* – это мысленное воссоздание явлений прошлого по сохранившимся источникам (следам его существования в настоящем времени). *Генетический метод* – поиск причин какого-либо правового явления, выявление условий, при которых появилось то или иное правовое явление. Поскольку историческое знание, в том числе и история права, имеет дело с процессом, т. е. изменением во времени, в нем применяется *сравнительно-исторический метод*. Он предусматривает сравнение состояний одноименных (либо существенно похожих) правовых институтов по признакам. Это позволяет выявить произошедшие в праве изменения.

Исторические юридические дисциплины создают *дескриптивную модель* государства и права, дающую описание и объяснение политических и правовых явлений.

2. *Отраслевая (догматическая) юриспруденция* занимается изучением действующего права, т. е. исследует законодательство, сохраняющее юридическую силу. Этот раздел юриспруденции получил наименование «догматической», поскольку ее специалисты сосредоточили усилия на исследовании правовой догмы. Кроме того, наименование «догматическая» подразумевает и специфически-юридическое отношение к праву, с наибольшей полнотой выраженное именно в отраслевых юридических науках. Отраслевая юриспруденция осуществляет толкование действующего законодательства догматически (некритически).

Догма – положение, которое принимается на веру без обсуждения.

В данном случае «догматическое» означает, что отраслевая юриспруденция

принимает действующее законодательство как выражение справедливости, независимо от личного отношения исследователя к праву.

Цель отраслевых дисциплин – исследование объективных регулирующих возможностей действующего права. Право предстает для человека как совокупность велений и разрешений, которые иногда не даны явным образом в текстах законодательства, а должны быть извлечены (реконструированы) из законодательства для того, чтобы создать модель правомерного (ненаказуемого) правового поведения.

Для отраслевой юриспруденции характерен так называемый *«специально-юридический» метод*. Его применение основано на следующем допущении: отраслевая юриспруденция рассматривает право как системное, логически-стройное образование, к которому применимы процедуры логического вывода.

Отраслевая юриспруденция создает *прескриптивную модель* права, предписывающую то, как правомерно поступать в конкретной правовой ситуации.

К отраслевой юриспруденции относятся науки уголовного, административного, гражданского, семейного, трудового права и др. Частью отраслевой юриспруденции выступают прикладные юридические науки: криминалистика, судебная психиатрия, судебная бухгалтерия, юридическая психология, правовая статистика, юридическая кибернетика. Их специфика в том, что они используют идеи неюридических наук (физики, химии, медицины) для решения правовых проблем.

2. В отечественной литературе сложились две точки зрения о *предмете теории государства и права*:

- теория государства и права исследует общие закономерности возникновения, развития, строения и функционирования государства и права;
- теория государства и права исследует их сущность в соотношении с государственными и правовыми явлениями.

Эти точки зрения не исключают друг друга и являются взаимодополняющими. Вместе с тем необходимо подчеркнуть, что и сущность, и закономерности права исследуются не на конкретных примерах существования того или иного национального государства и права. Последние не могут показать в полной мере ни сущности, ни закономерности права. Национальные образцы государства и права – развивающиеся образования, которые не выявили еще полностью своего содержания, а часто даже в неразвитом состоянии правовой и политической системы уже присутствуют черты деформации, искажающие сущность как права, так и государства.

Исследование государства и права в рамках теории носит нормативный характер: исследуется должное, т. е. отвечающее представлению о совершенстве справедливости состояния государства и права.

3. *Метод* теории государства и права – это совокупность приемов и способов, при помощи которых происходит изучение ее предмета. Традиционно теория государства и права тесно связана с философией, в частности, с таким ее разделом, как философия права. Метод, которым пользуется теория государства и права, называется *юридическим аксиологическим методом* («аксио» – ценность), который предполагает выведение производной ценности из другой, более общей. В качестве общей ценности выступает идеальное состояние государства и права, которое традиционно называется режимом законности. В качестве производных ценностей, выводимых из этого идеального состояния, выступают: правовой формализм, правовое государство, системность законодательства и т. д. Теория государства и права выводит производные ценности из понятия режима законности, упорядочивает их, выявляет необходимые логические связи между сторонами идеального состояния государства и права.

4. Под *функцией* понимается обнаружение сущности, необходимых фундаментальных характеристик изучаемого объекта. Выделяют следующие функции:

- *аксиологическую (оценивающую)*: теория государства и права создает масштаб оценки для реально существующего государства и права;
- *методологическую*: теория создает систему фундаментальных категорий, отображающих сущность права и государства, которые используются в отраслевых дисциплинах для изучения специфики проявления права в сфере гражданских, уголовных, конституционных и других правоотношений;
- *прогнозирующую*: теория государства и права предвидит создание тех или иных государственных или правовых институтов в реальном обществе, если развитие этого общества носит прогрессивный, устойчивый характер. Кроме того, теория формулирует выводы и предложения о наиболее рациональной государственной организации и правовой системе, а также прогнозирует, какое воздействие на общество будет оказывать то или иное решение в сфере права.

2. Происхождение государства

1. Под *возникновением (генезисом) государства* понимаются следующие процессы:

- возникновение государства как особого образования в истории человечества;
- возникновение нового государства в результате политической и правовой революции;
- возникновение нового государства в государственно-организованном обществе в результате мирной сецессии территориальных частей государства (раздел Чехословакии в 1993 г. на два независимых образования: Чехию и Словакию), в результате военной сецессии (распад Югославии начиная с 1991 г.);
- возникновение нового государства в результате цессии (возникновение в 1787 г. США в результате соединения 13 бывших колоний Великобритании);
- возникновение государства в колониальной стране, освободившейся от власти государства-метрополии.

Возникновение государства принято подразделять на стандартные (типичные) и уникальные (единичные) варианты. *Типичный вариант* возникновения государства предполагает преобладание собственных, внутренних для общества факторов генезиса. Наоборот, *уникальные пути* образования государства предполагают преобладание факторов, внешних для общества и потому нарушающих естественный, постепенный характер его эволюции.

2. Большинство исследователей видят в государстве один из результатов так называемой «*неолитической революции*» и «*городской революции*», когда к III тысячелетию до н. э. наиболее развитые общества Африки (в районе Нила) и Азии (в районе Тигра и Евфрата) стали использовать искусственно созданные орудия труда и перешли от присваивающего к производящему хозяйству. Живой труд стал ценностью, поскольку создал предметы, превосходящие потребность в них самого производителя. Внутри родов (племен) возникает массовое принуждение населения к труду. В силу этого появилась возможность накапливать и перераспределять общественное богатство.

Демографический взрыв на фоне роста и усложнения общественного производства поменял тип расселения людей – появились города. Принадлежа к разным родовым и даже этническим группам, горожане уже не могли регулировать свои отношения на основе традиций и обычаев одного какого-то рода (племени).

Эти процессы сформировали важные общественные потребности:

- обеспечение упорядоченности общественных связей;
- обеспечение безопасности жизни в условиях общественных конфликтов;
- обеспечение управления общественными работами на значительных территориях с привлечением значительного количества работников.

Развитие общества приводит к конкуренции и столкновению различных властей. Эти власти контролировали религиозную, хозяйственную, семейно-брачную и интеллектуальную деятельность индивидов, согласовывая их разнообразные интересы разнообразными приемами: поддержкой, ограничением и подавлением. Такой контроль преследовал цель исключить явный, насильственный конфликт интересов и создать единый для всех и взаимоприемлемый порядок отношений людей. Единая власть учитывала общий интерес всех жителей города. Если эти задачи решались, то город приобретал характер *города-государства*.

3. Помимо естественного, эволюционного пути создания государства известны и другие варианты возникновения такового. Обычно это происходило в условиях широкого завоевания стран и территорий внутренне однородными племенными образованиями, не нуждавшимися в государстве как средстве организации своей жизни. Для организации покоренных территорий варвары быстро осваивали институты государства и приемы государственного управления, заимствованные у покоренных народов. Известны примеры, когда государство образовывалось

в силу необходимости мобилизации ресурсов страны для обороны от внешних противников, если возможностей отдельных племен было для этого недостаточно (Великоморавское государство, Ирландия, Древняя Русь).

3. Основные теории происхождения государства

Государство возникло в глубокой древности под воздействием различных факторов общественной жизни. Попытка взвесить эти факторы приводит к появлению значительного количества концепций возникновения государства. Концепции возникновения государства являются средством не только объяснения прошлого, но и прогнозирования будущего развития государства.

1. Наиболее древней концепцией возникновения государства считается *теологическая*. Законченный вид она приобрела в трактате христианского мыслителя Аврелия Августина (V в.) «О граде Божием». Государство возникает как результат божественного веления. Теологическая концепция провозглашает необходимость соблюдения и исполнения государственных велений не только потому, что государство полезно для общества. Повиноваться государству – религиозный долг человека, поскольку государство – отражение власти Бога над миром. Знаменитый христианский богослов Фома Аквинский (1225 или 1226–1274) полагал, что безусловный и непререкаемый авторитет принадлежит акту властвования: с религиозной точки зрения необходимо, чтобы общество разделило властвующих и подвластных.

Теологическая концепция возникновения государства фиксирует универсальную ценность такого объединения людей: прогресс человечества во всех областях жизни был невозможен без государственной организации общества.

2. В глубокой древности была создана и *патриархальная концепция* возникновения государства. Она была сформулирована в Китае Конфуцием, а в Европе – Аристотелем. Для Конфуция (ок. 551–479 до н. э.) государство было большой семьей, в которой правитель имел черты отца народа и заботился о подданных как о детях. В Новое время патриархальную концепцию обосновывал английский автор Роберт Филмер в трактате «Патриархия, или Естественная власть короля». С его точки зрения, библейский Адам был прародителем человечества и главой первой семьи согласно воле Бога. Монархи являются наследниками Адама, поскольку человечество образовалось из этой первоначальной семьи и власть первочеловека была передана главам последующих семей в порядке старшинства последних.

Патриархальная концепция отражает существенные черты возникновения государства. В частности, она объясняет тот факт, что ранние государства были патримониальными. *Патримониальное государство* – тип государства, которое является частной собственностью правящей семьи, представленной его главой.

3. Возникновение государства объясняется и *договорной (естественно-правовой) концепцией*, созданной в Новое время Гуго Гроцием (1583–1645) в трактате «О праве войны и мира», Томасом Гоббсом (1588–1679) в трактате «Левиафан» и Джоном Локком (1632–1704) в работе «Два трактата о правлении». С их точки зрения, возникновение государства объясняется рациональным расчетом людей, добровольно объединяющихся в союз для обеспечения коллективной безопасности и частной собственности.

4. На объяснение возникновения ранних государств ориентирована *концепция насилия*, сформулированная Людвигом Гумпловичем (работа «Общее учение о государстве»). Государство возникает как результат завоевания одних общественных образований другими. Эта концепция не может объяснить длительное существование государства, поскольку насилие и принуждение не являются самостоятельными средствами управления.

5. Объясняет возникновение государства и *психологическая концепция*. Ее разрабатывали Л. И. Петражицкий (работа «Теория права и государства в связи с теорией нравственности»), Э. Фромм (работа «Бегство от свободы»). Психологическая концепция исходит из идеи, что люди различаются своей психической конституцией, поскольку одни склонны к властвованию, а другие – к подчинению. Распределение психологических склонностей между индивидами

создает структуру человеческих обществ, ее властную организацию. Государство, с одной стороны, концентрированная воля к власти, а с другой – инструмент ограничения властолюбия тех членов общества, которые не были включены во властвующую организацию.

6. Значительным влиянием пользуется *марксистская концепция* возникновения государства. Наиболее полно она выражена в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства». Марксизм полагает, что государство возникает в силу экономических причин в эпоху разложения первобытного коммунизма, когда возникли общественное разделение труда, прибавочный продукт, общественные классы, организующие производственный процесс и участвующие в нем на началах подчинения.

С точки зрения марксизма государство оказывается результатом непримиримости классовых противоречий и может существовать только в этой ситуации. Вместе с исчезновением классов в результате экономической и социальной эволюции государство «отмирает». Марксизм – одна из немногих концепций, настаивающих на временном, историческом, характере государства. Возможности этой концепции настолько велики, что большинство остальных вариантов объяснения генезиса государства может быть представлено как частный случай марксистской идеи. Вместе с тем марксистская концепция не может объяснить всего многообразия истории государства. Например, ей противоречат факт государственных объединений, не знавших экономических классов, а также факт действия государственной власти в интересах всех членов общества.

4. Сущность и основные признаки государства

1. В отечественной литературе принято говорить как о классовом, так и об общесоциальном характере государства. Возникновение государства было связано с необходимостью обслуживания интересов не только одного общественного класса, но и всего общества. Общесоциальный характер государства выражается в поддержании порядка, т. е. объективной, устойчивой совокупности правил поведения, обязательных для соблюдения и исполнения всеми индивидами независимо от их сословной или классовой принадлежности.

Соотношение классового и общесоциального характера государства зависит от общественных условий, степени развитости того общества, в котором оно действует. Более развитые в экономическом и социальном отношении человеческие сообщества приспособляют государство для реализации общего интереса граждан государства. Такая противоречивость государства отражается в его наиболее общем определении, отображающем его существенные признаки.

Государство – легитимный, суверенный, территориальный, политический союз лиц, располагающий публичной властью. Эти признаки государства в реальном обществе выражены неравномерно, в зависимости от соотношения его классового или общесоциального характера. Признаки государства обнаруживают себя по – разному, с разной степенью интенсивности и выраженности. В зависимости от этого можно выделить и различные типы государств (но всегда имеет место территориальный признак).

2. Общепризнанными в правовой теории считаются следующие признаки государства.

Легитимность (от лат. *lege* – закон) – признание лицом в добровольном порядке обязательности для себя государственных велений. Минимум легитимности обязателен для любого государства.

Территориальный характер государства. Государственная власть всегда распространяется на определенную территорию. Легитимность власти имеет территориальные пределы, совпадающие, как правило, с этническими, религиозными, культурными границами определенной социальной общности – страны. Территория государства может совпадать с территорией страны, но не обязательно. Одна страна может принадлежать различным государствам, или одно государство может включать в себя несколько стран. Государство обладает монополией на свою территорию: нахождение граждан иных государств на ее территории ненаказуемо возможно только с согласия данного государства. Территория государства юридически фиксируется при помощи понятий государственной границы и административно-территориального устройства. Государственная граница всегда определяется в многостороннем (двустороннем) порядке. В современном мире территория государства объявляется неделимой: никакая ее часть не может быть без изменения конституции, конституционного строя передана другому государству.

Государственный суверенитет – это независимость государства от волеизъявления других государств, а также физических или юридических лиц, находящихся на территории государства.

По предмету приложения суверенитет делится на внутренний и внешний. *Внешний суверенитет* – это независимость от других государств или их объединений; *внутренний* – независимость от частных граждан или их объединений.

Суверенитет государства предполагает, что только государство:

- может настаивать на своем волеизъявлении в случае противоречия его с волеизъявлением иных лиц;
- настаивает на обязательности своего веления под угрозой физического принуждения;
- считается верховной властью, т. е. его веления обладают прямым действием в пределах государственных границ – государственное веление не может быть отменено, изменено или приостановлено действиями всех иных лиц;
- издает и обеспечивает выполнение общеобязательных правил поведения (правовых норм), т. е. обязательных для любых лиц на территории государства. Только оно устанавливает права и обязанности организаций, физических и юридических лиц, определяет компетенцию государственных органов и государственных должностных лиц.

Формы проявления суверенитета:

- 1) суверенитет может реализовываться как однократное государственное веление (ненормативное);
- 2) суверенитет может принимать форму постоянной, нормативной, периодически воспроизводимой воли государства.

По объему государственный суверенитет делится на два вида: полный и неполный. *Полный* предполагает абсолютную независимость государства извне и внутри. *Неполный суверенитет* – координация действий государства с волеизъявлением других государств, граждан и их объединений внутри страны. Внутри страны ограниченность суверенитета государства проявляется в приоритете прав человека над государственным законодательством. В современном мире суверенитет любого государства носит ограниченный характер (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ). Вариантом неполного суверенитета является номинальный суверенитет, при котором государство лишь на словах сохраняет независимость, озвучивая решения других государств.

Политический характер государства выражается в действии государства по обеспечению общих интересов всех граждан. Государство всегда должно действовать в порядке консенсуса (общего согласия граждан). Консенсуальный характер государства впервые был зафиксирован древнегреческим мыслителем Аристотелем, который дал следующее определение: «Государство – союз свободных людей, действующих ради общего блага, попеременно властвующих и подчиняющихся». У политического характера государства есть содержательная (материальная) и формальная (процедурная) составляющие. *Материальная сторона* политического характера государства выражается в действии ради общих интересов всех граждан. Государство не должно принадлежать частной группе лиц или отдельному лицу. В реальной политической практике политический характер государства не выдерживается полностью, он ослабляется действием института лоббирования. *Формальная сторона* политического характера государства складывается:

- из всеобъемлющего характера государственного объединения граждан. Государство является единственной организацией, объединяющей всю их совокупность;
- института политических выборов – замещение должности в государственном аппарате посредством волеизъявления граждан, когда ни к избирателям, ни к кандидатам на должность не предъявляются никакие квалификационные требования. Избирательные барьеры не носят профессионального характера. Государственная власть выступает незаинтересованным арбитром в процессе волеизъявления граждан и подчиняется целям, которые ставит ей победившая на выборах группа граждан;
- правомерного характера управления (правовой связанности государства) – действия государственной власти осуществляются на основе и во исполнение законов, принимаемых народными представителями;
- конституционного законодательства народа: конституция принимается посредством референдума – волеизъявления граждан, имеющего обязательный характер.

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.