

1.1. История и предпосылки возникновения теории государства и права как науки

У древних мыслителей познание окружающего мира осуществлялось в рамках единой универсальной науки — философии, которая наряду с логикой, этикой, математикой, физикой, медициной исследовала проблемы государственной и правовой жизни-общества в контексте присущего ей мироощущения.

Идея правовой государственности как наиболее справедливого устройства общества впервые сложилась у древних греков в виде мысленного образа реального полиса, который должен представлять собой объединение людей, подчиняющихся единому и справедливому закону. Древнегреческий мыслитель Демокрит считал, что благополучие граждан государства зависит от качества государственного управления, и утверждал, что приличие требует подчинения закону, власти и умственному превосходству.

В системе философских знаний со временем обособляется философия права. Предметом ее становится исследование государственно-правовой стороны жизни общества.

Философия права является методологической базой юриспруденции. Общая философия и философия права соотносятся как часть и целое. Будучи составной частью философии, философия права не отличается от целого ни по функциям, ни по методам. По отношению к юридическим наукам философия права решает те же общенаучные проблемы, что и философия в отношении всех отраслей человеческого знания. Общетеоретическая задача философии права, как полагают многие ученые и практики, заключается в исследовании глобальных государственно-правовых категорий, лежащих в основе всех юридических наук. При этом считается, что основной и высшей научной категорией юриспруденции служит право, которое представляет явление общественной, или государственной, жизни общества. Поэтому его научное понятие может быть раскрыто только на фоне государства, которое в свою очередь предполагает понятие об обществе'.

Немецкий философ Г. Гегель нисколько не сомневался не только в том, что философия права — это наука, но и в том, что наука о праве — это философия. В противоположность ему русский юрист Н.М. Коркунов выступал против сверхъюрдической правовой научности. Однако он допускал использование словосочетания «философия права» для обозначения тех высших уровней теории права, на которых глобальные обобщения еще сохраняют осмысленную связь с правовым материалом. Популярностью пользуется также интерпретация философии права как методологии и гносеологии юриспруденции.

Со второй половины XIX в. обозначилась тенденция сосредоточения под названием «философия права» разнообразных фрагментов философских соображений и подходов, по тем либо иным мотивам импортируемых и «легализуемых» в правоведении. Так, немецкий юрист Г. Гуго утверждал, что не наука о праве есть часть философии, а философия права — часть юридических теоретизаций.

Для России 1970—1980-х гг. философско-правовое самосознание особенно ярко появилось у правоведов. Они принимали лишь такую философию права, которая «вырастает на фундаменте всего юридического знания»².

Современные отечественные трактовки философии права можно свести к двум типам: юридическому и интегративному.

В решениях первого рода, предлагающих различные версии философии как юриспруденции, игнорируется тот факт, что основанные на юридической территории философские мысли либо мумифицируются, либо сами трансформируются в юриспруденцию, либо перерабатывают ее в философию, либо синтезируются в особый тип знания.

Наиболее правдоподобна интегративная двухуровневая модель, предложенная в работах С.С. Алексеева и В.С. Нерсесянца. На первом уровне философия права выступает в качестве исконно философской дисциплины, рассматривающей право под углом зрения универсальной философской системы или историко-философских разработок, а на втором является интегрированной философско-правовой областью знаний, «когда на основе определенной суммы философских идей осуществляется

научная проработка правового материала»¹. Следовательно, философия права — это особая область двунаправленного движения к пункту конкретности истины о праве: от философского всеобщего через правовое особенное и от правового особенного через философское всеобщее².

До недавнего времени у российских ученых наибольшим авторитетом пользовалась интерпретация философии права как конституции правопознания: «Философия права есть не что иное, как интеграция всей совокупности принципов познания, выработанных ею самой, общей философией и комплексом юридических наук»³.

В последние годы в отечественной литературе очевиден и закономерен перенос акцента с логики познания права на познание логики самого права. Философию права начинают характеризовать как науку о праве в человеческом бытии, ожидают от нее мировоззренческого, ценностного объяснения права, его смысла и предназначения, возвращаются к классическому положению: «цель разума — истина, и философия права занята поисками истины о праве»⁴.

Так мы подходим к современному пониманию объекта философско-правовых изысканий. На втором их уровне он обозначен как «действительность в тех пределах, в которых существует право»⁵, а на первом мы поднимемся еще на одну ступень — до тех пределов реальности, в которых существование права может быть понято и обосновано. Тогда право предстанет в качестве укорененного в системе отношений «мир- человек» целого юридического универсума — широкого и сложного образования, включающего различные формы «собственно» права, правосознание, правовые идеалы, правоотношения и среду их функционирования, многообразные механизмы мотивации и регуляции деятельности. В юридический универсум входит и то, что правом как таковым не является, но без чего его быть не может, — ценностная конфигурация общественной жизни, определенные сущностные характеристики человека, «виртуальное право» (инфраправо, или так называемые «непосредственные социальные притязания») и, возможно, многое другое, что еще предстоит открыть и осмыслить.

Гегелевская философия права и государства — это философское учение об объективном духе, т.е. о сфере внешней объективизации свободы в виде форм права и государства. Право, по Гегелю, есть наличное бытие свободной воли. Диалектика данной воли совпадает с философским конструированием системы права как права царства реализованной воли. В гегелевской философии права это понятие употребляется в следующих основных значениях: право как свобода (идея права); право

как определенная ступень и форма свободы (особое право); право как закон (позитивное право).

Государство, по его убеждению, «есть действительность нравственной идеи — нравственный дух как явная, самой себе ясная субстанциональная воля, которая мыслит и знает себя и выполняет то, что она знает и поскольку она это знает»¹. Государство есть разумное в себе и для себя. Таким образом, гегелевская идея государства представляет собой правовую действительность, в иерархической структуре которой государство, само будучи наиболее конкретным правом, выступает как правовое.

Основополагающим принципом воззрений другого немецкого философа, И. Канта, является утверждение о том, что каждое лицо обладает совершенным достоинством, абсолютной ценностью, личность не есть орудие осуществления каких бы то ни было планов, даже благородных планов общего плана. Человек — субъект нравственного сознания, в корне отличный от окружающей природы, в своем поведении он должен руководствоваться велениями нравственного закона. «Поступай так, чтобы максима твоего поведения могла быть вместе с тем и принципом всеобщего законодательства», — советовал мыслитель. Иными словами: «Поступай так, чтобы ты относился к человечеству и в своем лице, и в лице любого другого как к цели, и никогда только — как к-средству».

Совокупность условий, ограничивающих произвол одного по отношению к другим посредством объективного общего закона свободы, И. Кант называет правом. Из такого понимания явствует, что право призвано регулировать внешнюю форму поведения людей, выражаемые вовне человеческие поступки.

Что касается отношения к государству, то И. Кант связывает необходимость государства — объединение множества людей, подчиненных правовым законам, — исключительно с категориями, которые всецело принадлежат рассудочному, умопостигаемому миру. Под благом государства он понимает состояние наибольшей согласованности конституции с принципами права.

В российской юридической мысли преобладает тезис о том, что философия права занимается выработкой общего мировоззрения на основании выводов отдельных наук. Но при современном развитии человеческого знания философия не в состоянии

исследовать закономерности каждой специальной науки, в том числе многочисленных юридических дисциплин, охватывающих практически все человеческое общество в его государственно-правовой сфере. Поэтому функции философии права возлагаются на теорию права, которая концентрирует внимание на исследовании основных общих закономерностей данной сферы общественной жизни.

Проблема взаимосвязи и взаимообеспечения философии и наук, исследующих конкретные стороны окружающего мира, чрезвычайно актуальна с точки зрения общего оздоровления реальной общественной жизни, ее прогресса, совершенствования самого человека.

Философия как «наука наук» — в представлениях Аристотеля, Канта, Гегеля — может быть таковой лишь на основе интеграции всех современных знаний о природе, человеке, мышлении, обществе. Выявление закономерностей мироздания осуществляется на базе обобщения отдельных научных знаний, и в частности науки о государстве и праве, которая придает ему юридическую значимость.

Как в философии, так и в любой другой науке существует специализация: относительное обособление знаний определенной части дисциплины, которая имеет самостоятельную жизнь. Однако вне системных связей с мировоззренческой основой не может быть ни философа, ни другого специалиста в любой сфере человеческой деятельности.

Юриспруденция и в научном, и в практическом смысле базируется на философских знаниях. Но способна ли философия права охватить всю совокупность юридических знаний, всерьез заниматься практическим исследованием основных закономерностей государства и права, выработкой методологии многочисленных отраслевых аспектов государственно-правовой науки? В современных условиях это возможно лишь на основе тесного научного сотрудничества с общей теорией права.

Углублять, интегрировать, развивать, конкретизировать философские основы общей теории государства и права — объективная потребность общественной жизни. Игнорировать теорию государства и права как общетеоретическую науку невозможно, хотя бы из практических соображений.

Современная российская философия права непоследовательна и противоречива, пестрит расхождением мнений практически по всем вопросам, включая предмет и природу самой дисциплины.

Дисциплина «Философия права» посвящена, во-первых, подробному изучению основных философских правовых учений великих мыслителей от античности до наших дней и, во-вторых, анализу оснований юриспруденции как отдельной науки, ее смысла, значения и основополагающих принципов. Это определяет важное место курса в учебном процессе, поскольку, дополняя такие дисциплины, как «Всеобщая история государства и права», «История политических и правовых учений», «История государства и права в России», «Римское право», «Теория государства и права», она позволяет сформировать целостное представление о теоретической юриспруденции и выработать у студентов сознательную гражданскую позицию.

Политология права. Современное государство проводит свою политику в различных областях общественной жизни в основном через систему правовых норм.

Политика — многообразное и универсальное явление, в котором концентрируются все основные стороны общественной жизни: экономическая, социальная, духовная, национальная, религиозная. Государственная политика выражается в официальных актах правотворчества. В них государство определяет правовые основы не только своей деятельности, но и всех звеньев политической системы общества.

В теоретическом и практическом отношении между политикой и правом не всегда обнаруживаются единство и плодотворное взаимодействие. Государственная политика лишь тогда может считаться демократической, справедливой, когда она учитывает и проводит в жизнь объективные потребности общественного развития. Следовательно, политология права по своему существу не может быть не чем иным, как объективированным выражением идей справедливости, законности, гуманизма, равенства всех людей перед законом.

Искусство политологов права состоит в том, чтобы отобрать, систематизировать, дать точные научные данные о государственно-правовой действительности и перспективах ее развития. Политология права должна также всемерно отражать разнообразные идеи, научные взгляды и представления о государстве и праве, исходящие от негосударственных политических организаций. Это нередко вносит существенные

коррективы в государственную правовую политику.

Энциклопедия права. Подобной науки в реальной жизни не существует, хотя под таким названием издано немало произведений по общетеоретическим проблемам государства и права. В действительности энциклопедия права кратко освещает весь круг правовых наук, не анализируя внутреннее единство.

Энциклопедические взгляды на государство и право складывались под влиянием философских воззрений немецких ученых Ф. Шеллинга, И.Г. Фихте, Г.В.Ф. Гегеля.

Одним из первых в России профессоров юридической энциклопедии был юрист, правовед Ф.Г. Баузе. Первым печатным курсом энциклопедии является сочинение русского юриста П.И. Дегая «Пособия и правила изучения российских законов, или Материалы к энциклопедии, методологии и истории русского права» (1831), в котором изложены общие воззрения автора на задачи правоведения.

В свое время большое научное значение имел ныне устаревший труд русского историка К.А. Неволина, последователя Гегеля, «Энциклопедия законоведения» (Киев, 1839—1840). Она содержит философское введение, где объясняются понятие права, история философии законоведения и история положительного законоведения.

Сочинение Н.Ф. Рождественского «Энциклопедия законоведения» (Санкт-Петербург, 1863) отличается догматическим характером; она состоит из философского введения в духе учения Фихте-младшего¹ и из обозрения содержания отдельных юридических наук.

Позднее русские юристы отождествляли энциклопедию права с его общей теорией. Так, труды М.Н. Капустина «Юридическая догматика» (1868), Н.К. Ренненкампа «Очерки юридической энциклопедии» (1880) и «Курс юридической энциклопедии» (2-е изд., Киев, 1898) излагают только общее учение о праве. С философской точки зрения они имеют эклектический характер. Наиболее влиятельным профессором энциклопедии права был П.Г. Редкий, который стремился поставить свою науку в живое соприкосновение с современностью; он издал семь выпусков «Из лекций по философии права» (1889—1891).

Самостоятельными исследователями в области общего учения о праве являются Н.М. Коркунов и С.А. Муромцев. Первый написал «Энциклопедию права» (1883) и «Лекции по общей теории права»

1 И.Г. Фихте — один из главных представителей немецкой классической философии. В основании теории философии Фихте — доктрина, названная им «наукоучение». Для Фихте фундаментальной философской данностью является этическая (практическая) творческая деятельность личности, или, в его терминологии, «я, эго» (1898); второй — «Определение и основное разделение права» (1879), «Учение немецких юристов об образовании права» (1886) и др. Оба они в изучении права отводили значительное место историко-социологическим элементам.

Ряд блестящих страниц по общим вопросам права содержится во введении к лекциям по гражданскому праву Н.Л. Дювернуа (Санкт-Петербург, 1889), являющегося противником иеринговской¹ теории права. Противником иеринговских воззрений выступил также С.В. Пахман в речи «О современном движении в науке права» (Санкт-Петербург, 1882), на которую Муромцев ответил этюдом «Что такое догма права?». Эта полемика обратила на себя внимание и за границей.

«Энциклопедия права» П.Л. Карасевича (1872) дает только введение. В «Очерках энциклопедии права» П. Деларова (1878, не окончено) право рассматривается как один из элементов общественной жизни. Статья профессора Н.А. Зверева «Энциклопедия права в ряду юридических наук»², в противоположность господствующему среди русских юристов мнению, приводит мысль о необходимости сохранить различие между философией и энциклопедией права.

Учитывая множество философских воззрений в тот период, создание цельной науки, которая бы охватывала всю совокупность юридических знаний, оказалось невозможным.

В последующем русская юридическая мысль пришла к однозначному выводу, что энциклопедия права как наука методологически несостоятельна, поскольку у нее нет ни собственного предмета, ни метода исследования, т.е. того, что присуще любой науке.

Конечно, энциклопедия права не может быть признана наукой в современном понимании. Однако энциклопедические словари и другие издания, содержащие краткое изложение юридических понятий, информацию о действующем законодательстве, весьма полезны и необходимы для всех граждан, находящихся в сфере правового регулирования. Общие первичные знания о государстве и праве нужны и будущим юристам.

В конце XVIII в. энциклопедия права стала преподаваться в Московском университете, а ныне трансформировалась в учебную дисциплину под названием «Введение в юридическую специальность». Она изучается во многих юридических учебных заведениях страны.

Общая теория права. Научно-педагогическое произведение князя Е.Н. Трубецкого «Лекции по энциклопедии права» представляют цельную и весьма интересную для современной юридической науки систему взглядов на право и государство — это теория, а не энциклопедия юриспруденции.

Общая теория права как наука сформировалась в России в трудах Ю.С. Гамбарова, В.М. Гессена, Б.А. Кистяковского, Н.М. Коркунова, П.И. Новгородцева, Л.И. Петражицкого, В.П. Сергеевича, В.С. Соловьева, Б.Н. Чичерина, Г.Ф. Шершеневича и др. Русские авторы в своих исследованиях опирались на произведения немецких юристов, философов, социологов, политологов: В. Виндельбанда, Г.В.Ф. Гегеля, Глюка, Г. Еллинека, Р. Иеринга, И. Канта, А. Лассона, Г. Майера, К. Стенберга, Ф. Шеллинга, Ф.Ю. Шталя, Р. Штамmlера, А. Шютце, — создавая стройную систему общетеоретических знаний о государстве и праве применительно к условиям российской общественной жизни. Многие теоретические выводы представителей русской дореволюционной юридической мысли актуальны и по сей день.

Русская юридическая наука конца XIX — начала XX в. сочетала в себе самые разнообразные общетеоретические взгляды на государство и право: естественно-правовые, материалистические, социологические, нормативистские, психологические. При всем разнообразии научные работы (монографии, учебники, пособия, статьи) русских юристов отличаются фундаментальностью, убедительностью, стройностью и логичностью.

Разночтения в общетеоретических взглядах на государство и право в отечественной и зарубежной науке незначительны и по существу, и по формальным признакам. Они едины в главном: и государство, и право — это социальные инструменты, призванные обеспечивать благополучие человека во всех сферах его жизнедеятельности.

Все учебники советского периода нашей страны имели, как правило, одно название: «Теория государства и права». По мнению авторов учебника, необходимо сохранить такое название.

В наше время дискуссии о том, что первично — государство или право, не имеют под собой ни научной, ни практической почвы. Ведь ясно, что право как явление общественной жизни, как мерило свободы и справедливости в человеческих отношениях сформировалось гораздо раньше, чем государство. С возникновением государства право приобретает лишь новое качество: оно становится правом, охраняемым государством, его принудительной силой, оно приобретает новые свойства, порождаемые его неразрывной связью с государством.

Государство и право трактуются ныне как важнейшие элементы цивилизации, как ценности, благодаря которым становятся возможными прогрессивное развитие общества и создание нового мирового порядка на основе общепризнанных принципов и норм.

Изучение теории государства и права на базе данного учебника направлено на усвоение комплекса общетеоретических знаний о государственно-правовых явлениях; получение представлений об основных категориях, отражающих особые свойства государства и права; определение значения общетеоретических знаний для последующей практической деятельности; развитие и закрепление нового юридического мышления, общей и правовой культуры, высокого профессионализма, чувства законности и справедливости; уяснение основных принципов права, умения правильно толковать и применять его.

1.2. Развитие теоретической науки о государстве и праве

Историческое развитие любой науки, включая теорию государства и права, связано с усложнением, увеличением задач, которые ставит жизнь перед данной наукой. Положение приобретает особую остроту в переломные периоды развития общества, государства. Зачастую от академических трудов по теории права и государства требуют немедленного действенного эффекта, радикального улучшения в области правового регулирования или решительного поворота в борьбе с преступностью.

Фундаментальные дисциплины, конструирующие теоретико-познавательные модели действительных процессов, на самом деле являются абстрактными, но не оторванными от жизни.

Рыночная реформа, новые факторы социального динамизма ставят на повестку дня проблемы, не известные ранее юридической науке. Общественная практика предъявляет повышенные требования к качеству и обоснованности академических разработок. Юридические исследования, выполненные в рамках отраслей прикладного, описательного, эмпирического характера, не в состоянии в полной мере удовлетворить запросы социально-экономического и политического развития, выхода из затянувшегося кризиса, решения национальных, этнических, региональных конфликтов. Жизнь заставляет юридическую науку все в большей мере обращаться к исследованию фундаментальных проблем, на основе которых и появляются возможности удовлетворения растущих потребностей.

К этому следует добавить, что теория государства и права, в силу особенностей своего предмета, включает в себя и мировоззренческие аспекты государственно-правовой реальности. Мировоззренческий характер науки «выталкивает» юриста-теоретика в реальную жизнь, заставляет занять ту или иную социальную позицию в решении практических вопросов, отстаивать индивидуальные, групповые или общегосударственные интересы.

Развитие теории государства и права не только обусловлено стоящими перед ней

задачами, но и связано с выполняемыми ею функциями. Таким образом, теория государства и права имеет самостоятельные направления в исследовательской деятельности.

Прежде всего это гносеологическая функция (от греч. *gnosis* — познание и *logos* — слово, учение; теория познания), которая выражается в 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 объективные процессы ее развития, выявляет закономерности, лежащие в основе данных процессов, определяет их сущность и содержание.

Онтологическая функция (от греч. *on*, род. п. *ontos* — сущее и *logos* — слово, учение; учение о бытии¹) заключается в нахождении и исследовании материала о государственно-правовых явлениях, его систематизации и анализе.

С развитием науки связана эвристическая функция (от греч. *heurisko* — отыскиваю, открываю). Теория государства и права не ограничивается познанием и объяснением основных закономерностей государственно-правовой действительности. Проникая в глубь познанных закономерностей, уясняя их тенденции и взаимосвязи с другими общественными явлениями, она открывает новые закономерности государственно-правовой жизни общества, учитывает динамику ее развития.

Как фундаментальная наука, теория права и государства выполняет в отношении отраслевых и специальных юридических дисциплин вполне определенную методологическую функцию (от греч. *methodos* — путь исследования, теория, учение). Это способ исследования правовых и государственных явлений, планомерный путь научного познания и установления истины. Понятия и концепция теории государства и права заимствуются отраслевыми и специальными юридическими науками.

Организаторская, или практически-организаторская, функция теории государства и права связана с заинтересованностью юриста любого направления в осуществлении на практике тех или иных теоретико-познавательных моделей, в разработке которых он принимал участие. Юридическая наука еще далека от того, чтобы охватить своим вниманием все процессы и явления современного мира, требующие соответствующего реагирования. Практически-организаторская сторона общей теории должна проявляться в поиске решений и подходов к массе насущных проблем, с которыми

столкнулись различные государства в последнем десятилетии XX в. Необходимы варианты научно обоснованных решений, но теория государства и права занимается не сиюминутными проблемами, а пытается предвидеть их появление.

Прогностическая функция, именуемая также социальной или прикладной (от греч. *prognosis* — предвидение, предсказание), призвана определить, что произойдет с этим явлением в будущем, как оно трансформируется, какое воздействие будет оказывать на другие социальные явления. Таким образом, 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. Степень сделанных прогнозов во многом зависит от широты социально-экономического, идейно-политического и культурно-целостного видения государственно-правовой сферы в ее единстве, от использования данных всех наук.

Следующая функция — идеологическая (от греч. *idea* — понятие, представление и *logos* — слово, учение). Идеология — система политических, правовых, нравственных, религиозных, эстетических и философских взглядов и идей, в которых осознаются и оцениваются отношения людей к действительности. Идеологическая функция есть лишь признание того факта, что государство и право играют значительную роль в социально-политической жизни страны, в культурной сфере, в области общественного сознания. Идеологическая функция признает большую и растущую роль правового сознания, правовой культуры различных субъектов правовой жизни и сознательного выбора своего поведения, осознания ими своих субъективных прав и обязанностей, а также правового статуса.

Теория государства и права выполняет указанные функции применительно к предмету исследования, опираясь на собственные результаты 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.

Успешное развитие теоретической науки о государстве и праве предполагает тесную связь всех функций между собой, ибо открытия и прогнозы могут основываться только

на практике, а она невозможна без надлежащей реализации онтологической и методологической функций, которые в свою очередь без учета политической и идеологической функций могут не достичь своих целей.

Контрольные вопросы

1. В чем состоит общетеоретическая задача философии права?
2. Что является объектом философско-правовых изысканий?
3. Какова суть гегелевской философии права?
4. Какова суть кантовской философии права?
5. Чему посвящена дисциплина «Философия права»?
6. В чем сущность политологии права?
7. Что такое «Энциклопедия права»?
8. Какие функции познания обуславливают направления исследовательской деятельности теории государства и права?

Литература

1. Алексеев С.С. Философия права. М., 1997.
2. Гегель Г.В.Ф. Работы разных лет: В 2 т. М., 1973.
3. Еллинек Г. Общее учение о государстве. СПб., 1908.
4. Ершов Ю.Г. Философия права: Материалы лекций. Екатеринбург, 1995.
5. Кант И. Собр. соч.: В 6 т. М., 1964.
6. Кара-Мурза С.Г. История государства и права России. М., 1998.
7. Кистяковский Б.А. Право и метод // Русская философия права: философия веры и нравственности: Антология. СПб., 1997.
8. Коркунов Н.М. Лекции по общему государственному праву. СПб., 1914.
9. Нерсесянц В.С. Философия права: Учебник. М., 1997.