

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

УЧЕБНИК ДЛЯ БАКАЛАВРОВ

3–е издание, переработанное и дополненное

Под редакцией профессора **В. К. Бабаева**

Рекомендовано Учебно–методическим объединением университетов РФ в качестве учебника для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению и специальности «Юриспруденция»

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru

Москва ■ Юрайт ■ 2014

УДК 34
ББК 67.0я73
Т33

Рецензенты:

Марченко М. Н. — доктор юридических наук, профессор;
отдел теории законодательства и систематизации законодательства Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ.

Т33 **Теория государства и права** : учебник для бакалавров / под ред. В. К. Бабаева. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2014. — 715 с. — Серия : Бакалавр. Базовый курс.

ISBN 978-5-9916-3384-0

Учебник написан на основе последних достижений юридической науки и посвящен основным вопросам теории государства и права. Авторы, известные российские правоведы, рассматривают такие проблемы, как происхождение государства и права, их формы и функции в обществе, значение для обеспечения прав человека, анализируют взгляды выдающихся русских и зарубежных юристов, философов, социологов.

Соответствует Федеральному государственному образовательному стандарту высшего профессионального образования третьего поколения.

Для студентов, преподавателей, аспирантов юридических вузов и факультетов, а также для всех, кто интересуется вопросами государства и права.

УДК 34
ББК 67.0я73

*Информационно-правовая поддержка
предоставлена компанией «Гарант»*



Оглавление

| | |
|---|-----------|
| Авторский коллектив..... | 10 |
| Принятые сокращения..... | 11 |
| Предисловие | 14 |
| Глава 1. Предмет и метод теории государства и права ... | 20 |
| 1.1. Предмет теории государства и права. Место этой теории в системе других социальных наук | 20 |
| 1.2. Метод теории государства и права..... | 26 |
| 1.3. Функции теории государства и права..... | 35 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 41 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 42 |
| Глава 2. Происхождение государства и права | 43 |
| 2.1. Общественная власть в первобытном обществе..... | 43 |
| 2.2. Социальные нормы первобытного общества..... | 47 |
| 2.3. Способы образования права. Признаки права, отличающие его от социальных норм первобытного общества | 53 |
| 2.4. Характеристика основных теорий происхождения государства и права | 56 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 66 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 67 |
| Глава 3. Понятие, сущность и типология государства | 68 |
| 3.1. Понятие государства и его признаки..... | 68 |
| 3.2. Сущность государства | 74 |
| 3.3. Типология государств..... | 77 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 86 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 86 |
| Глава 4. Функции государства..... | 88 |
| 4.1. Понятие и классификация функций государства..... | 88 |
| 4.2. Внутренние функции государства | 91 |
| 4.3. Внешние функции государства | 101 |
| 4.4. Формы и методы осуществления функций государства | 105 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 106 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 107 |

| | |
|--|------------|
| Глава 5. Формы государства | 108 |
| 5.1. Понятие формы государства | 108 |
| 5.2. Форма правления | 110 |
| 5.3. Форма государственного устройства | 117 |
| 5.4. Политический (государственно-правовой) режим | 123 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 127 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 128 |
| Глава 6. Механизм государства | 129 |
| 6.1. Природа и назначение государственного механизма | 129 |
| 6.2. Составные части механизма государства | 136 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 144 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 144 |
| Глава 7. Государство и политическая система российского общества | 146 |
| 7.1. Политическая система общества: понятие, структура, функции | 146 |
| 7.2. Государство как основной институт политической системы России | 153 |
| 7.3. Политические партии и общественные объединения в политической системе общества | 157 |
| 7.4. Нормативно-правовая основа политической системы общества | 160 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 165 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 166 |
| Глава 8. Правовое государство и гражданское общество | 167 |
| 8.1. Становление и развитие идеи правового государства | 167 |
| 8.2. Правовое государство: понятие, признаки | 172 |
| 8.3. Особенности и признаки гражданского общества | 187 |
| 8.4. Правовое государство и гражданское общество в их соотношении | 192 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 197 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 197 |
| Глава 9. Личность, государство и право | 199 |
| 9.1. Понятие личности | 199 |
| 9.2. Личность, государство и право | 203 |
| 9.3. Гражданин, гражданство. Права человека и гражданина | 209 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 219 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 219 |

| | |
|---|------------|
| Глава 10. Учение о праве | 221 |
| 10.1. Два подхода к праву | 221 |
| 10.2. Основные направления правовой мысли | 230 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 241 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 242 |
| Глава 11. Понятие права..... | 243 |
| 11.1. Право и его признаки..... | 243 |
| 11.2. Право и государственное принуждение..... | 256 |
| 11.3. Преемственность в праве..... | 259 |
| 11.4. Правовое регулирование общественных отношений и его эффективность | 261 |
| 11.5. Советское право и его особенности | 267 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 271 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 271 |
| Глава 12. Принципы права..... | 273 |
| 12.1. Понятие принципа права..... | 273 |
| 12.2. Классификация принципов права..... | 278 |
| 12.3. Общепризнанные (всеобщие) принципы права, закрепленные и действующие в правовой системе России | 284 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 288 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 289 |
| Глава 13. Государство, право и экономика..... | 290 |
| 13.1. Ограниченность традиционного подхода советской науки к соотношению государства, права и экономики | 290 |
| 13.2. Западная модель экономической свободы и роль государства и права..... | 294 |
| 13.3. Через государство и право — к рынку | 299 |
| 13.4. Через терния рынка — к государственно- правовому регулированию экономики | 306 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 309 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 309 |
| Глава 14. Функции права | 311 |
| 14.1. Понятие функций права | 311 |
| 14.2. Система функций права..... | 315 |
| 14.3. Основные собственно-юридические функции права..... | 318 |
| 14.4. Неосновные собственно юридические функции права..... | 321 |
| 14.5. Основные социальные функции права | 324 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 327 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 327 |

| | |
|---|------------|
| Глава 15. Форма права | 328 |
| 15.1. Понятие формы права | 328 |
| 15.2. Виды форм права..... | 332 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 346 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 347 |
| Глава 16. Право в системе социальных норм | 349 |
| 16.1. Нормативное регулирование: общая характеристика..... | 349 |
| 16.2. Понятие, виды и особенности социальных норм..... | 351 |
| 16.3. Соотношение права и морали | 361 |
| 16.4. Соотношение права и иных социальных норм | 368 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 374 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 375 |
| Глава 17. Правосознание, правовая культура и правовое воспитание | 376 |
| 17.1. Понятие правосознания..... | 376 |
| 17.2. Структура правосознания..... | 379 |
| 17.3. Виды правосознания | 381 |
| 17.4. Правовая культура..... | 384 |
| 17.5. Правовой нигилизм..... | 389 |
| 17.6. Правовая демагогия | 391 |
| 17.7. Правовое воспитание и правовое обучение | 395 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 397 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 397 |
| Глава 18. Правотворчество в современном российском государстве | 399 |
| 18.1. Правотворчество: понятие, принципы, виды, функции..... | 399 |
| 18.2. Нормативные правовые акты и их виды..... | 406 |
| 18.3. Законы | 410 |
| 18.4. Подзаконные нормативные акты | 414 |
| 18.5. Действие нормативных правовых актов во времени, в пространстве и по лицам..... | 419 |
| 18.6. Законодательная техника | 425 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 433 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 433 |
| Глава 19. Систематизация законодательства | 435 |
| 19.1. Понятие систематизации нормативных правовых актов. Учет, инкорпорация и консолидация как основные виды систематизации нормативных правовых актов..... | 436 |

| | |
|---|------------|
| 19.2. Кодификация как особая содержательная форма упорядочения нормативных правовых актов..... | 450 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 456 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 456 |
| Глава 20. Нормы права | 458 |
| 20.1. Понятие юридической нормы..... | 458 |
| 20.2. Виды правовых норм | 464 |
| 20.3. Структура юридических норм..... | 471 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 479 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 479 |
| Глава 21. Система права | 481 |
| 21.1. Понятие, элементы и структурное строение системы права..... | 481 |
| 21.2. Предмет и метод правового регулирования | 484 |
| 21.3. Системообразующие и системоприобретенные связи..... | 487 |
| 21.4. Общая характеристика отраслей российского права..... | 491 |
| 21.5. Публичное и частное право | 496 |
| 21.6. Соотношение системы права, системы законодательства, правовой системы и системы юридических наук..... | 501 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 505 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 505 |
| Глава 22. Правовые отношения | 507 |
| 22.1. Понятие и признаки правовых отношений..... | 507 |
| 22.2. Виды правоотношений..... | 511 |
| 22.3. Субъекты правоотношений. Правосубъектность..... | 514 |
| 22.4. Субъективное право и юридическая обязанность | 520 |
| 22.5. Объекты правоотношений | 522 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 526 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 527 |
| Глава 23. Юридические факты | 528 |
| 23.1. Понятие юридического факта..... | 528 |
| 23.2. Виды юридических фактов..... | 532 |
| 23.3. Функции юридических фактов..... | 540 |
| 23.4. Макрообъединения юридических фактов..... | 544 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 553 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 553 |

| | |
|--|------------|
| Глава 24. Действие права. Реализация права | 554 |
| 24.1. Действие права..... | 554 |
| 24.2. Понятие реализации права, ее формы и методы обеспечения | 557 |
| 24.3. Применение норм: понятие, основные стадии, эффективность | 563 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 570 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 570 |
| Глава 25. Толкование норм права..... | 572 |
| 25.1. Понятие и значение толкования норм права..... | 572 |
| 25.2. Способы, объем, виды и стадии толкования | 576 |
| 25.3. Акты толкования..... | 583 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 586 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 586 |
| Глава 26. Юридические коллизии и конфликты | 587 |
| 26.1. Юридические противоречия: причины и виды..... | 587 |
| 26.2. Правовые режимы предотвращения юридических коллизий..... | 592 |
| 26.3. Процедуры разрешения юридических коллизий и споров..... | 597 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 603 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 603 |
| Глава 27. Правомерное поведение. Правонарушения... 605 | |
| 27.1. Правомерное поведение личности | 605 |
| 27.2. Понятие, признаки и виды правонарушений по российскому законодательству | 609 |
| 27.3. Состав правонарушения как основание юридической ответственности | 615 |
| 27.4. Причина и условия правонарушений в современном российском обществе..... | 620 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 630 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 630 |
| Глава 28. Юридическая ответственность | 632 |
| 28.1. Понятие юридической ответственности..... | 632 |
| 28.2. Виды юридической ответственности по российскому законодательству | 637 |
| 28.3. Цели, функции и принципы юридической ответственности в российском государстве..... | 644 |
| 28.4. Освобождение от юридической ответственности и исключение юридической ответственности по российскому законодательству | 650 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля</i> | 656 |
| <i>Рекомендованная литература</i> | 657 |

| | |
|---|------------|
| Глава 29. Законность и правопорядок | 659 |
| 29.1. Понятие законности и правопорядка | 659 |
| 29.2. Обеспечение и охрана законности и правопорядка..... | 666 |
| 29.3. Конституционная законность и судебный конституционный контроль | 671 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>683</i> |
| <i>Рекомендованная литература</i> | <i>684</i> |
| Глава 30. Основные правовые системы современности | 685 |
| 30.1. Правовая карта мира. Основные понятия и категории | 685 |
| 30.2. Классификация правовых систем современности | 687 |
| 30.3. Общая характеристика основных правовых семей современности | 692 |
| <i>Вопросы и задания для самоконтроля.....</i> | <i>714</i> |
| <i>Рекомендованная литература</i> | <i>715</i> |

Авторский коллектив

Бабаев В. К., д-р юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки РФ (предисловие, гл. 1, 4, 11, 18, 20, 22, 27);

Баранов В. М., д-р юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки РФ (гл. 15, 17, 19, 28);

Витрук Н. В., д-р юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки РФ (гл. 29);

Исаков В. Б., д-р юрид. наук, проф., заслуженный юрист РФ (гл. 23);

Карташов В. Н., д-р юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки РФ (гл. 12);

Кожевников С. Н., д-р юрид. наук, проф., заслуженный юрист РФ (гл. 7, 8, 9, 16);

Лазарев В. В., д-р юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки РФ (гл. 13, 24);

Морозова Л. А., д-р юрид. наук, проф. (гл. 3);

Поленина С. В., д-р юрид. наук, проф., заслуженный юрист РФ (гл. 21);

Радько Т. Н., д-р юрид. наук, проф., заслуженный юрист РФ (гл. 14);

Саидов А. Х., д-р юрид. наук, проф. (гл. 30);

Тихомиров Ю. А., д-р юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки РФ (гл. 6, 26);

Толстик В. А., д-р юрид. наук, проф. (гл. 2, 5);

Туманов В. А., д-р юрид. наук, проф., заслуженный деятель науки РФ (гл. 10);

Хабриева Т. Я., д-р юрид. наук, проф., заслуженный юрист РФ (гл. 25).

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и от 30.12.2008 № 7-ФКЗ)

АПК РФ — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

БК РФ — Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ

ВК РФ — Водный кодекс Российской Федерации от 03.06.2006 № 74-ФЗ

ВоК РФ — Воздушный кодекс Российской Федерации от 19.03.1997 № 60-ФЗ

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации:

часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ;

часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ;

часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ;

часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГПК РФ — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

ЖК РФ — Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ

ЗК РФ — Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

КТМ РФ — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ

ЛК РФ — Лесной кодекс Российской Федерации от 04.12.2006 № 200-ФЗ

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации:

часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ;

часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ

СК РФ — Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

ТамК ТС — Таможенный кодекс Таможенного Союза

УИК РФ — Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 № 1-ФЗ

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

УПК РФ — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ

2. Органы власти

МВД России — Министерство внутренних дел Российской Федерации

МИД России — Министерство иностранных дел Российской Федерации

Минобороны России — Министерство обороны Российской Федерации

Минтранс России — Министерство транспорта Российской Федерации

Минюст России — Министерство юстиции Российской Федерации

ФСБ России — Федеральная служба безопасности Российской Федерации

3. Прочие сокращения

абз. — абзац

гл. — глава (-ы)

ЕС — Европейский Союз

КНР — Китайская Народная Республика

коммент. — комментарий

КНДР — Корейская Народная Демократическая Республика

МОТ — Международная организация труда

ООН — Организация Объединенных Наций

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

подразд. — подраздел (-ы)

разд. — раздел (-ы)

ред. — редакция

РСФСР – Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ – Российская Федерация

СНГ – Содружество Независимых Государств

СССР – Союз Советских Социалистических Республик

ст. – статья (-и)

США – Соединенные Штаты Америки

ФРГ – Федеративная Республика Германия

ч. – часть (-и)

Предисловие

Предлагая читателю настоящий учебник, уместно сделать несколько предварительных замечаний.

Государство и право — явления тесно связанные. Однако в России они не всегда изучались в рамках единой учебной дисциплины. В дореволюционном правоведении (до 1917 г.) разделы об обществе и государстве включались в учебные курсы как по общей теории права, так и по государственному праву¹. Например, в учебнике Н. М. Коркунова «Лекции по общей теории права» (9-е изд. СПб., 1909) из включенных в него четырех книг одна посвящена обществу и государству. Из восьми глав «Общей теории права» Г. Ф. Шершеневича (М., 1911) две также посвящены обществу и государству.

Не было полных курсов по теории государства и права в России в послереволюционный период. Работы П. И. Стучки, Е. Б. Пашуканиса, Н. В. Крыленко, М. А. Рейснера, Ф. Ксенофонтова, Р. Бабуна и других авторов давали марксистско-ленинскую интерпретацию отдельных сторон государства и права, но цельного представления о них не содержали.

Прообразом современных учебников по теории государства и права можно считать учебники С. А. Голунского и М. С. Строговича «Теория государства и права» (1940) и А. И. Денисова «Теория государства и права» (1948).

В последующие годы учебники по теории государства и права выходили периодически. Постепенно менялось их содержание — появились новые темы, по-иному интерпретировались прежние положения, постепенно смягчался ярко выраженный ранее классовый характер этой науки и учебной дисциплины.

Теория права при этом разрабатывалась основательнее, нежели теория государства. Объясняется это тем, что

¹ *Ивановский В. В.* Учебник государственного права. Казань, 1913; *Лазаревский Н. И.* Русское государственное право. СПб., 1913; *Косошкин Ф.* Лекции по общему государственному праву. М., 1918.

теория права имеет глубокие исторические корни, отличается значительной степенью преемственности. Ее базовые категории и понятия, терминология и многие юридические процедуры сложились и были сформулированы еще древнеримской юриспруденцией.

Теория же советского государства, опираясь на многие ошибочные или утратившие свой смысл марксистские и особенно ленинские положения — об уничтожении частной собственности, о насильственном характере государственной власти, диктатуре пролетариата, полном уничтожении буржуазной государственной машины, об исключительности новых государственных и политических форм, об отмирании государства и т.д. — превратилась в догму и оказалась в тупиковом положении. Творческое развитие уступило место обоснованию и комментированию решений партийных съездов и пленумов.

На современный момент теория права по-прежнему сохраняет свою стройность и логическую последовательность, чего нельзя пока сказать о теории государства. Органы государственной власти находятся в стадии реформирования, их функции изменяются, административная реформа еще не завершена. Излишняя динамичность государственного механизма усложняет процесс разработки стройной теории российского государства. Формы осуществления государственной власти, отношения между законодательной, исполнительной и судебной властями, пределы вмешательства (или невмешательства) государства в экономику, государственная охрана личности и ее собственности — это лишь некоторые вопросы, которые уже решает теория государства.

Глубокий кризис во всех сферах жизни стран и острая потребность его преодоления обусловили и резко отрицательное отношение к марксизму-ленинизму как учению и социализму как общественно-политическому строю. Это наглядно проявилось во многих публикациях начала 1990-х гг.

На современном этапе в этом вопросе наблюдается разумная взвешенность.

Марксизм-ленинизм — не единственная фундаментальная теория и мировоззрение и даже не единственное социалистическое учение об обществе и путях его развития. Отвергать полностью его так же глупо, как и слепо, догматически исповедовать. Уместны в связи с этим слова извест-

ного русского философа Н. А. Бердяева: «В студенческие годы в моем отношении к социальной действительности я испытал влияние Маркса. Однако я никогда не был сторонником “ортодоксии”. Мне одинаково близки Ницше и Лев Толстой. Я очень ценю К. Маркса, но также Ж. де Местра и К. Леонтьева. Мною любим Я. Беме, но также Кант»¹.

Более взвешенным должно быть отношение и к социализму как общественно-политическому строю, целесообразность и перспективность которого поставлена под сомнение.

Построенный в России социализм был результатом большевистского прочтения марксизма и большевистской интерпретации идеи социализма. Он развивался по марксистско-ленинской схеме и отличался следующими чертами:

— признанием общественной собственности на средства производства и полным отрицанием частной собственности;

— неприятием рыночных отношений, предпринимательства, конкуренции;

— жестким и всеохватывающим государственным регулированием экономики;

— монопольным положением партии в обществе, почти полным ее слиянием с государством.

Для характеристики такого социализма современные исследователи употребляют эпитеты «казарменный», «военный», «элитарный» и др., а сам строй, учитывая выше-названные черты, называют этакратическим.

Есть и иное понимание социализма — социал-демократическое.

Хорошо представляя реально существующий капитализм с его мощными стимулами к развитию, свободой, сумевшими воспринять и реализовать социалистическую идею о благе человека и его социальной защищенности, социал-демократы не ставили целью уничтожение частной собственности, рыночных отношений, всех без исключения государственных структур, установление диктатуры пролетариата. Они боролись за гуманизацию капитализма, за воплощение в нем идеалов социализма. История подтвердила правоту социал-демократов.

¹ Бердяев Н. А. Царство духа и царство кесаря. М., 1955. С. 5.

Во многом прав виднейший теоретик германской социал-демократии К. Каутский, писавший в свое время: «Большевизм победил в России, но социализм потерпел там поражение»¹. Та же мысль — в словах видного русского экономиста, философа и социолога, автора «Манифеста Российской социал-демократической партии» П. Б. Струве: «Социализм не отвечает за большевизм»².

В. И. Ленин неоднократно вел речь о созидательной стороне диктатуры пролетариата, законности, необходимости заимствовать все лучшее, что есть на Западе.

Однако большевики, придя к власти, сделали упор не на созидательную, а на разрушительную работу. «Нет ничего легче, — верно заметил К. Каутский, — как экспроприировать капиталиста. Это — лишь дело силы и не связано ни с какими социальными гипотезами... Не так просто, как экспроприация, проходит организация»³.

В первые годы советской власти был отброшен и принцип законности, уступивший место расплывчатой «революционной целесообразности». В связи с этим юридическая ответственность нередко наступала не за совершенное правонарушение, а за принадлежность к свергнутому классу, определенной социальной группе. Были отвергнуты или уничтожены многие полезные социальные и государственно-правовые институты, которые с успехом можно было использовать для прогрессивных преобразований.

Идеология первых послереволюционных лет наложила свой отпечаток и на последующие десятилетия.

Возврат к тому времени вреден, да и вряд ли возможен.

Неприемлем для России и «рывок» в эпоху первоначального накопления капитала. Движение по этому пути приведет к дальнейшему обнищанию народа, деградации нравственности, небывалому росту преступности. К тому же, по справедливому замечанию В. С. Нерсисянца, «оптимистическая надежда легко и быстро капитализировать социализм на поверку оказалась наивной и несостоятельной»⁴.

¹ Каутский К. Терроризм и коммунизм // Политические исследования. 1991. № 2. С. 148.

² Струве П. Б. Размышления о русской революции. София, 1921. С. 15.

³ Каутский К. Терроризм и коммунизм. С. 175—176.

⁴ Нерсисянец В. С. О неотчуждаемом праве каждого на гражданскую собственность // Государство и право. 1992. № 12. С. 21.

Нашему обществу, сформировавшемуся под лозунгом «революция продолжается», нужен взвешенный, эволюционный путь преодоления кризиса и дальнейшего развития, который бы заимствовал (но не слепо копировал) зарубежный опыт и учитывал специфические условия собственной страны. Могут оказаться полезными и сформированные в течение столетий социалистические принципы.

В начале — середине 2000-х гг. в России вышло несколько десятков добротных учебников по теории государства и права. Они отражают современный научный уровень и написаны с учетом требований к подготовке правоведа-профессионала. Однако изданной юридической учебной литературы недостаточно, что обусловило необходимость переиздания настоящей работы.

Предлагаемый учебник отличается некоторыми структурно-методическими и редакционными особенностями.

1. Он посвящен проблемам теории государства и права.

Не все изданные в последние годы учебники придерживаются такой схемы. Есть учебники только по теории права. Это объясняется тем, что в некоторых учебных заведениях теория права выделена в самостоятельную учебную дисциплину, а теория государства преподается отдельно либо в составе другой учебной дисциплины — политологии. В этом случае разрываются два неразрывно связанных социальных феномена — государство и право, что нецелесообразно, тем более что это противоречит государственным стандартам подготовки юристов-профессионалов.

Появились учебники и учебные пособия, где изучение учебной дисциплины предложено начинать с права, и сами эти издания называются «Теория права и государства». Обосновывается это тем, что в Европе в настоящее время возрождается идея естественного права, а ориентируясь на формирование правового государства, правильно оттенить первостепенную роль права (в том числе и по отношению к государству)¹.

Изучение теории государства и права целесообразно по традиции начинать с государства. Прав С. С. Алексеев, отмечающий, что первоначально, до рассмотрения специальных юридических вопросов, необходимо уяснить более

¹ Общая теория права и государства / под ред. В. В. Лазарева. М., 1996. С. 4.

общие вопросы — об обществе, организованном в государство¹.

2. Материал учебного курса не подчинен жестко единой концепции, а отличается индивидуальной, сугубо авторской трактовкой вопросов. Авторский облик глав не сказывается на полноте и качестве позитивной информации, получаемой читателем, и в то же время позволяет отразить широкую палитру мнений при изложении правовых положений. Главы, как правило, написаны учеными, которые широко известны своими работами по рассматриваемым проблемам.

3. Теоретические положения, изложенные в учебнике, иллюстрируются законодательным материалом Российской Федерации, но жесткой зависимости здесь нет. Устаревание законодательства или замена его иллюстративными нормативными предписаниями иного суверенного государства не колеблет общую теорию вопроса. При подготовке учебника к переизданию нормативно-правовой материал обновлен.

4. Система изложения материала значительно отличается от традиционной и продиктована не столько учебными программами, сколько логикой правового регулирования общественных отношений, системой юридических знаний.

5. Сноски даны для удобства и наглядности построения. В подстрочники вынесен также материал, имеющий проблемный, справочно-информационный характер.

¹ *Алексеев С. С.* Предисловие к учебнику «Теория государства и права» / отв. ред. В. М. Корельский, В. Д. Перевалов. М., 1977. С. 8.

Глава 1

ПРЕДМЕТ И МЕТОД

ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

В результате освоения данной темы студент должен:

знать

— методологические основы научного понимания государства и права, государственно-правовых явлений: предмет теории государства и права, методологию государства и права, основные функции теории государства и права;

— понятийный и категориальный аппарат теории государства и права;

уметь

— применять методы проведения научных исследований;

— правильно применять полученные знания в практической деятельности, в процессе получения, проверки, анализа и оценки юридически значимой информации;

— оценивать явления социальной действительности с юридической точки зрения;

владеть

— приемами и методами организации и осуществления научного исследования проблем государственно-правовой жизни;

— навыками самостоятельного анализа различных государственно-правовых явлений;

— приемами юридически грамотного изложения теоретических знаний.

1.1. Предмет теории государства и права.

Место этой теории в системе других социальных наук

Дошедший до нас из далекой древности (середина I в. н.э.) трактат «О возвышенном» содержит такие слова: «К каждому ученому руководству обычно предъявляются два требования: во-первых, следует определить предмет исследования, во-вторых, найти и указать способы, помога-

ющие овладеть этим предметом, причем второе требование стоит последним по порядку, хотя оно по своему значению гораздо важнее»¹. Прошедшие столетия лишь подтвердили мудрость и верность мысли неизвестного автора.

Любая наука или учебная дисциплина, претендующая на самостоятельность, должна иметь свой собственный предмет и свой метод.

Предмет науки (или учебной дисциплины) — это круг вопросов, которые она изучает.

Метод науки (или учебной дисциплины) — способ (или совокупность способов), с помощью которого изучается предмет.

Предмет теории государства и права — это общие закономерности возникновения, функционирования и развития государства и права, их сущность, структура, основные элементы, принципы, институты.

Предмет теории государства и права позволяет:

— отграничить государство и право от других общественных институтов и тем самым определить их место в системе социальных явлений;

— проникнуть вглубь государственно-правовой материи.

Теория государства и права имеет двуединый предмет — государство и право. Они тесно связаны, взаимообусловлены, не существуют одно без другого. Но государство и право вместе с тем относительно самостоятельны, имеют свои специфические закономерности возникновения и развития. Естественное право, идеи свободы и справедливости определяются не государством и не им даруются. Но нормы положительного права, определяющие реальное положение личности, иные юридические предписания формулируются государственными правотворческими органами, а правоохранительными государственными органами эти предписания охраняются от нарушений. Государство, в свою очередь, немислимо без права как средства решения государственных задач и выполнения фундаментальных своих функций.

Без права государство существовать и функционировать не может. Знание юристом теории государства раскрывает для него государственные механизмы, формулирующие и охраняющие право, что позволяет эффективнее использовать в своей работе государственные рычаги правового

¹ О возвышенном. М., 1966. С. 5.

регулирования общественных отношений. Изучать, а следовательно, и преподавать теорию государства и теорию права следует в составе одной учебной дисциплины.

Можно ли в связи с этим науку о государстве, т.е. государствоведение, считать юридической?

Полагаем, что да. Государствоведение является юридической наукой, а государство в той же мере имеет юридический характер, как, например, правоотношение, порядок. Последние понятия стали юридическими в силу «прикосновения» к ним права. Точно так же и государство «оформляется» посредством права, существует благодаря праву и функционирует посредством права.

Следует различать теорию государства и права как *науку* и как *учебную дисциплину*.

Как наука она представляет собой систему знаний о государстве и праве, их глубинных свойствах, соотношении с другими социальными явлениями и науками.

Как учебная дисциплина теория государства и права — это система знаний, необходимых для дальнейшего изучения государственно-правовых явлений. Теория государства и права как учебная дисциплина обладает рядом существенных черт.

Во-первых, она базируется на теории государства и права как науке. В учебную дисциплину включаются лишь те знания, которые получены государствоведением и правовеением и прошли социальную апробацию. Закономерно поэтому, что чем выше уровень юридической науки, тем содержательнее и полнее аналогичная учебная дисциплина.

Во-вторых, ее рамки более узки, чем рамки науки теории государства и права, так как в учебную дисциплину включается только часть материала (наиболее важного, существенного), которым располагает наука.

В-третьих, она более субъективна, нежели наука теории государства и права. Система теории государства и права как науки обусловлена системой изучаемых государственно-правовых явлений и максимально к ней приближена. Система же теории государства и права как учебной дисциплины во многом произвольна, зависит от усмотрения составителей учебной программы, конкретного преподавателя.

Структура современной теории государства и права как учебной дисциплины формировалась на протяжении длительного времени.

В русском дореволюционном (до 1917 г.) правоведении довольно четко разграничивались теория права, философия и энциклопедия права, что не могло не сказаться на структуре преподаваемых учебных дисциплин. Энциклопедия права содержала конгломерат всех юридических наук, давала краткое их изложение, знакомила с основными юридическими понятиями. Философия права раскрывала (или пыталась раскрыть) смысл юридических явлений, обосновать юридическое мировоззрение. В рамках философии права осмысливалось естественное право. Общая теория права изучала систему положительного права, его категории и понятия. Ее нередко называли догмой права или юридической догматикой.

На современном этапе такое разграничение утратило свой смысл. Теория права охватывает и философское осмысление правовой действительности, и наиболее общие представления о системе юридических наук.

Теория государства и права, имея свой особый предмет, занимает и специфическое место в системе других социальных наук — как неюридических, так и юридических.

Целесообразно поэтому соотнести теорию государства и права, с одной стороны, с неюридическими науками и дисциплинами (экономикой, философией, социологией, политологией), а с другой — с юридическими (историей государства и права и историей учений о праве и государстве, отраслевыми юридическими дисциплинами).

Экономические науки и теория государства и права. Экономические науки изучают явления базисные: систему производственных отношений, организацию хозяйственной жизни, отрасли хозяйства, труд, финансы, кредит. Теория государства и права имеет своим предметом важнейшие надстроечные явления — государство и право. Десятилетиями эти науки развивались, не интересуясь серьезно друг другом. Тесное же взаимодействие экономических наук и теории государства и права, их взаимопроникновение способны определить возможность, необходимость и границы государственного вмешательства в экономику, пределы и формы зависимости права от экономики, а также способы ее правового стимулирования.

Философия и теория государства и права. Философия — это наука о всеобщих законах развития природы, общества и мышления. Это система знаний об общих принципах бытия и познания, об отношении человека к окружающему

миру. Философия не обходит своим вниманием право и государство. Но определяет лишь их сущность, природу, назначение и место в системе социальных явлений и этим ограничивается. Что касается теории государства и права, то она изучает эти проблемы детально, рассматривая все оттенки, нюансы и проявления. Философия дает ключ к разгадке государственно-правовых явлений, а теория государства и права вооружает философию материалом, позволяющим делать обобщения и формулировать общие принципы социального прогресса и свободы.

Социология и теория государства и права. Социология — наука об обществе в целом и отдельных его структурах, социальных группах, о социальных процессах, закономерностях индивидуального и группового поведения. Свои выводы социология основывает на эмпирических данных, социальных экспериментах. Объектом социологического исследования становятся все без исключения социальные явления, в том числе и государственно-правовые. Социология, как и философия, является средством познания государства и права, а познавая их, она углубляет и уточняет свой собственный предмет.

Политология и теория государства и права. Политология изучает политику, ее формы, политические процессы и политические объединения, в том числе партии, средства достижения политической и государственной власти, соотношение гражданского общества, государства и личности. Политология специально государство и право не изучает, но среди методов достижения власти государству и праву отводится первостепенное значение.

В отличие от *истории государства и права и истории учений о праве и государстве*, теория государства и права изучает свой предмет, абстрагируясь от конкретных стран и личностей, хронологических и иных рамок. Для истории государства и права важны временные рамки существования той или иной правовой системы, инициаторы и авторы правовых реформ и законодательных актов, форма правления и государственного устройства, существовавшие в определенный период в той или иной стране. Для теории государства и права эти обстоятельства не имеют существенного значения.

Рабовладельческое государство и право, например, зародилось в разное время и в разных условиях в Древнем мире — Китае, Египте, Греции, Риме. Но теорию государ-

ства и права интересуют лишь сущность рабовладельческого государства и права, их характерные черты, функции, социальное назначение.

Или, скажем, история государства и права подробно изучает условия, время создания Полного собрания законов Российской империи в 45 томах (1830) и Свода законов Российской империи в 15 томах (1832). Не обходит она своим вниманием и личность известного русского государственного деятеля и законодателя М. М. Сперанского, по инициативе и под руководством которого эта работа была проделана. Но теорию государства и права в этом случае интересует лишь результат работы, да и то как пример систематизации законодательства (названные выше акты можно считать классическим примером предметной инкорпорации, хотя историки права называют их кодификацией М. М. Сперанского).

Таково же отличие теории государства и права от истории учений о праве и государстве. Последняя детально рассматривает политические и правовые теории различных эпох, систематизирует политико-правовые взгляды крупных мыслителей прошлого и современности. Используя этот материал, теория государства и права вырабатывает универсальные общегосударственные и общеправовые концепции, категории, понятия.

От *отраслевых юридических наук и учебных дисциплин*, таких, как конституционное право, гражданское право, уголовное право, уголовно-процессуальное право и др., теория государства и права отличается тем, что эта наука — вводная, абстрактная, методологическая.

Теория государства и права — *вводная наука и учебная дисциплина*, потому что с нее начинается освоение юриспруденции. Не изучив основных государственных понятий и категорий, механизма государства, его функций, процессов правотворчества, правоприменения, толкования норм права. Не уяснив сути таких явлений, как государственная власть, формы государства, законность, правопорядок, правоотношения. Не ознакомившись с основными источниками права, исходящими от государства, нельзя войти в сложный и противоречивый мир юриспруденции, невозможно усвоить и закрепить отраслевые юридические знания.

Теория государства и права — *абстрактная наука и учебная дисциплина*.

Любая юридическая наука или учебная дисциплина в той или иной мере абстрактна — то же уголовное, административное право либо иная отрасль права, поскольку они оперируют самыми общими категориями и понятиями. Но костяк отрасли права составляет конкретный нормативный материал, обобщения практики, отрасль права широко опирается на решения и приговоры по конкретным делам.

Теории государства и права свойственна высокая степень абстрактности, ибо ее категории и понятия в наибольшей степени отвлекаются от конкретных явлений и процессов.

Отсюда — сложность усвоения материала этого учебного курса. Закон можно прочитать, посмотреть, как располагаются его статьи, как они делятся на части или объединяются в разделы. Также понятно и «осязуемо» конкретное юридическое дело с реальными лицами, поступками, ущербом. Право, государство, правовую норму, законность, правоотношение «в руки не возьмешь», не потрогаешь. Чтобы уяснить такого рода категории, требуется напряженная мыслительная деятельность.

1.2. Метод теории государства и права

Любая наука, учебная дисциплина имеют определенный метод, т.е. способ (или совокупность способов) познания изучаемых явлений. Понятию метода близко по содержанию, но несколько шире по объему понятие методологии. Под методологией понимается система принципов и способов организации и построения теоретической и практической деятельности, а также учение об этой системе¹.

Различают общий (универсальный) метод, присущий всем наукам, отраслям знаний, учебным дисциплинам, поскольку в его основе лежат наиболее общие законы развития природы, общества, мышления, и частные методы.

Общий метод — это метод материалистической диалектики. Частные, или, как их нередко называют, частнонаучные методы характерны для отдельных наук или определенных их групп. Например, в химии — это метод химического эксперимента, в геометрии — способ доказательства от противного, в правоведении — нормативно-догматический метод и т.д.

¹ Философский энциклопедический словарь. М., 1983. С. 365.

По справедливому замечанию сербского ученого Р. Лукича, «нельзя стать хорошим юристом, оставаясь лишь “чистым” диалектиком, не обладающим знаниями, необходимыми для применения специальных методов, присущих праву. Однако нельзя им стать и в том случае, если ограничиваться исключительно специальными, чисто профессиональными методами и не подходить к праву с позиций более общего, диалектического метода»¹.

Элементы диалектики как метода познания явлений окружающего мира были известны в глубокой древности. О них, например, вел речь древнегреческий философ Гераклит Эфесский (конец VI — начало V в. до н.э.) крылатая фраза которого — «В одну реку нельзя вступить дважды» — как раз и выражала идею постоянного движения материи.

Построение классической системы диалектики связано с именем немецкого философа Г.-В.-Ф. Гегеля (1770—1831). Как объективный идеалист, Г.-В.-Ф. Гегель первичным считал мировую идею, разум, вторичным — все материальное, выражающее эту идею. Духовное в этом случае является творцом окружающего мира. Г.-В.-Ф. Гегель дал классический анализ философских парных категорий: качества и количества, причины и следствия, случайности и необходимости и др. Им сформулированы три основных закона диалектики: закон перехода количества в качество, закон единства и борьбы противоположностей, закон отрицания отрицания.

Марксизм, восприняв диалектику Г.-В.-Ф. Гегеля и предшествующие учения материалистов (а история материализма, как и идеализма, насчитывает тысячелетия), решил проблему соотношения материи и сознания в пользу первичности материи, бытия. Материя, окружающий мир существуют сами по себе, а не потому, что они отражаются в сознании человека.

Метод материалистической диалектики, соединяя диалектический подход к познанию окружающего мира с его материалистическим пониманием, является наиболее эффективным способом изучения природных, социальных и мыслительных процессов.

При изучении права метод материалистической диалектики проявляется в том, что государство и право рассматриваются как явления с определенными чертами.

¹ Лукич Р. Методология права. М., 1981. С. 43.

Во-первых, они определяются природой человека, социально-экономическими, политическими, духовными и иными условиями жизни общества.

Во-вторых, они самым тесным образом связаны с другими социальными явлениями.

Трудно найти в обществе сферу общественных отношений, где не проявляли бы себя государство и право. Соотнося государство и право с другими социальными явлениями, можно определить их характерные черты, роль и место в обществе. Именно поэтому государство сопоставляется с политической системой общества, политикой, общественными образованиями, а право — с экономикой, правосознанием, моралью, обычаями.

В-третьих, государство и право постоянно развиваются.

Каждый новый этап в поступательном движении общества — это и новая ступень в развитии государства и права. Постепенные количественные изменения в структуре государства, его функциях, законодательстве приводит к качественным преобразованиям в государственно-правовой системе.

Сохраняя прежние положительные элементы и накапливая новые, государство и право становятся качественно иными по существу, выполняемым функциям, социальному назначению. Для наглядности достаточно сопоставить рабовладельческое, феодальное государство и право, с одной стороны, и современное — с другой.

Содержание метода материалистической диалектики образует основные законы и категории диалектики. Используя их при анализе государственно-правовых явлений, можно проникнуть в сущность государства и права, выяснить их природу, особенности, механизм деятельности государства, правотворчества и правоприменения.

К основным законам диалектики, как уже отмечалось, относятся закон единства и борьбы противоположностей, закон перехода количественных изменений в качественные, закон отрицания отрицания.

Каждый из этих законов проявляет себя в любом юридическом явлении, процессе. Так, любая юридическая норма, и прежде всего вновь принятая, отражает единство и противоречивость регулируемых общественных отношений, совпадающие и в то же время противоречивые интересы. Она появляется тогда, когда изменения в социальной жизни, постепенно накапливаясь, достигают нового каче-

ственного состояния и требуют принципиально иной юридической нормы.

Новые общественные отношения меняют прежние, а вновь принятая юридическая норма, регулирующая эти отношения, отрицает старые, предшествующие ей правовые предписания.

Основные категории диалектики — это понятия, отражающие всеобщие признаки и связи, т.е. признаки и связи, свойственные всем без исключения предметам и явлениям природы, социальной жизни, мышления.

К основным философским категориям относятся такие парные категории, как единичное и общее, причина и следствие, необходимость и случайность, содержание и форма, сущность и явление, возможность и действительность и др. Например, анализ правотворчества и правоприменения с позиций категории причины и следствия показывает, что в соотношении «общественные отношения — норма права» первые выступают в качестве причины, а вторые — следствия.

Для законодателя это исключительно важно, ибо причина порождает следствие, а не наоборот. Отсюда следует, что обществу нужны не надуманные, произвольно сконструированные правовые предписания, а нормы, вытекающие из потребностей социальной жизни.

В правоприменительном процессе фактическое поведение человека является причиной (основанием) применения юридической нормы. Последняя, равно как и предусмотренные в ней юридические последствия, выступает в качестве следствия по отношению к поведению.

Общество и государство можно и необходимо рассматривать как соотношение общего и единичного. Такой анализ логично выводит нас на проблему взаимодействия гражданского общества и государства.

Категории необходимости и случайности, приложенные к механизму государства, показывают объективную необходимость разделения властей в государстве как средство взаимного сдерживания и контроля. Случайным в связи с этим представляется отсутствие реального механизма взаимного контроля и сдерживания существующих в России ветвей власти.

Фронтальное применение метода материалистической диалектики в государственно-правовой сфере сформулировало ведущее направление в теории государства и права —