

А.И. Комарова
История и методология юридических наук: учебное пособие. – М.: Московский университет «им. С.Ю. Витте», 2015. – 207 с.

Москва 2015 г.

Аннотация

Изучение учебной дисциплины "История и методология юридических наук" предусматривает изучение магистрантами методологических основ юридических наук и истории развития методологических подходов к изучению правовых явлений, начиная с древнейших времен и заканчивая современной методологией исследования правовых явлений. Данная научная дисциплина является одновременно исторической и методологической основой дальнейшего изучения теории государства и права и всеобщей истории государства и права. Методологическая основа данной дисциплины получила также достаточно широкое обсуждение в истории политических и правовых учений.

История и методология юридических наук – одна из обязательных дисциплин в системе высшего юридического образования и входит в цикл общепрофессиональных дисциплин по подготовке магистра в рамках научно-исследовательского направления "Система управления знаниями в распределенном ВУЗе на основе современной информационной образовательной среды".

Содержание дисциплины нацелено на формирование у менеджера неотъемлемых элементов общечеловеческой и, прежде всего, юридической культуры. При этом во главу угла в ней ставится положение о том, что во все времена методологические и теоретические достижения юридических наук используются при выработке юридических программ и соответствующих реформаторских проектов и концепций, принимаемых обществом в качестве руководства к действию в осуществлении политики государства.

Цель преподавания дисциплины состоит в том, чтобы выработать у будущих магистров твердые теоретические знания об альтернативных методологических подходах и инструментах юридического анализа, а также ключевых теориях и доктринах на всем протяжении эволюции юридических наук. При этом важно иметь в виду, что изучение данной дисциплины в контексте современных оценок этапов ее эволюции будет способствовать выявлению объективных закономерностей в развитии мирового, в том числе отечествен-

ного, права, научной систематизации теоретических и методологических нововведений видных ученых-правоведов, представляющих различные теоретические школы, течения и направления в истории юридических наук.

Знания, получаемые в процессе изучения истории и методологии юридических наук, необходимы для обеспечения общей профессиональной подготовки будущих специалистов и призваны помочь им осмыслить теорию управления и управленческой деятельности с более широких историко-юридических и теоретико-методологических позиций.

Об авторе

Комарова Алина Ивановна – профессор юридического факультета Московского университета имени С. Ю. Витте, юрист, доктор философских наук, профессор. Окончила докторантуру Московского госуниверситета имени М. В. Ломоносова (философский факультет): докторскую диссертацию защищала в МГУ им. М. В. Ломоносова; Юридический факультет Международного славянского института (г. Москва) – специальность "Юриспруденция".

Общественная научно-исследовательская и издательская деятельность (1991-2015): руководитель Международной общественной организации "Международная академия методологии государственного управления"; г. Москва; председатель Международного антикоррупционного комитета.

Опубликовано более 300 научных работ, в том числе 42 тома Межведомственного научного сборника по проблемам экономики, юриспруденции, государственного управления. В настоящее время работает над монографией: "Институализация антикоррупционного права как комплексной отрасли правовой системы России".

РУКОВОДСТВО ПО ИЗУЧЕНИЮ ДИСЦИПЛИНЫ

Рекомендации по изучению дисциплины

Изучение дистанционного курса "История и методология юридических наук" является логичным продолжением обучения магистров и основано на знаниях, полученных в процессе изучения программных юридических дисциплин и дисциплин государственного и муниципального управления.

Дистанционный курс "История и методология юридических наук" состоит из двух разделов (2 ЗЕТ).

Первый раздел курса содержит 11 тем, второй раздел – 13 тем и завершается списком вопросов для самопроверки обучающихся. Предлагаемые вопросы предназначены помочь обучающимся более эффективно организовать свою самостоятельную работу и лучше понять уровень освоения учебных материалов. В ходе изучения курса предусмотрены контрольные мероприятия: два рубежных контроля (РК) в виде кейс-заданий и итоговое тестирование.

В начале процесса изучения курса обучающийся должен внимательно ознакомиться с графиком прохождения дисциплины и приступить к изучению 1-го раздела. В конце раздела приведен список вопросов для самопроверки. В случае затруднений обучающийся должен обратиться к соответствующему теоретическому материалу.

По результатам успешного изучения материалов первого раздела обучающийся должен приступить к изучению 2-го раздела. Для оценки уровня усвоения материалов 2-го раздела обучающийся осуществляет самодиагностику, отвечая на вопросы для самопроверки, а затем приступает к решению кейс-заданий первого рубежного контроля (РК 1).

Обучающийся завершает изучение дисциплины успешным прохождением заданий итогового тестирования.

Список приобретаемых компетенций, формируемых в результате освоения дисциплины

Выпускник должен обладать следующими **общекультурными компетенциями** (ОК):

- компетенциями гражданского поведения и этики, включая:
- компетенции общественного служения. Стремление работать для общества (ОК-1);
- компетенции этического поведения. Знание требований профессиональной этики и готовность поступать в соответствии с этими требованиями. Нетерпимость к отступлениям от правил этического поведения, в том числе в отношении других лиц. Гражданская ответственность и требовательность к соблюдению правил этического поведения (ОК-2);
- компетенциями социального, профессионального и образовательного взаимодействия, включая:
- компетенции конструктивного взаимодействия с гражданами и институтами гражданского общества, другими организациями. Способность и готовность к диалогу на основе ценностей гражданского демократического общества (ОК-3);
- компетенции лидерства. Способность и готовность к лидерству, умение принимать взвешенные решения, убеждать в целесообразности этих решений и воплощать решения в жизнь (ОК-4);
- компетенции командной работы. Умение работать в коллективе, исполняя свои обязанности творчески и во взаимодействии с другими членами коллектива (ОК-5);
- компетенции применения коммуникативных технологий и средств. Способность использовать для решения коммуникативных задач современные технические средства и информационные технологии (ОК-6);
- компетенции профессионального взаимодействия. Способность представлять результаты своей работы для других специалистов, отстаивать

свои позиции в профессиональной среде, находить компромиссные и альтернативные решения (ОК-7);

- компетенциями преподавательской деятельности. Способность реализовывать для различных образовательных аудиторий образовательные курсы и программы с использованием современных образовательных технологий (ОК-8);

компетенциями организации и проведения исследований, включая:

- компетенции постановки проблем. Умение структурировать проблемное пространство, оценивать и выбирать альтернативы в условиях демократического общества (ОК-9);

- компетенции аналитической работы. Умение формировать базы знаний, оценивать их полноту и качество имеющихся знаний. Способность осуществлять верификацию и структуризацию информации. Умение осуществлять научно-исследовательскую и инновационную деятельность в целях получения нового знания. Умение и готовность систематически применять эти знания для экспертной оценки реальных управленческих ситуаций (ОК-10);

- компетенциями владения инструментальными средствами исследования. Умение пользоваться современными средствами получения, хранения, обработки и предъявления информации, работать с распределенными базами знаний в глобальных компьютерных сетях. Готовность применять инструментальные средства исследования для решения поставленных задач (ОК-11);

- компетенциями научной работы. Способность создавать новое знание, соотносить это знание с имеющимися отечественными и зарубежными исследованиями. Способность и готовность использовать знание при осуществлении экспертных работ, в целях практического применения методов и теорий (ОК-12);

- компетенции креативности. Владение навыками самостоятельной, творческой работы. Умение организовать свой труд. Способность порождать новые идеи, находить подходы к их реализации (ОК-13);

компетенциями самосовершенствования, включая:

- компетенция саморазвития. Способность и готовность к самосовершенствованию, к расширению границ своих научных и профессионально-практических познаний. Умение использовать методы и средства познания, различные формы и методы обучения и самоконтроля, новые образовательные технологии, для своего интеллектуального развития и повышения культурного уровня (ОК-14);

- компетенциями критического анализа. Умение критически оценивать информацию, переоценивать накопленный опыт и конструктивно принимать решение на основе анализа информации. Способность критического анализа своих возможностей (ОК-15);

- компетенциями ответственности. Готовность к принятию ответственности за свои решения, умение оценивать последствия решений (ОК-16).

Выпускник должен обладать следующими профессиональными компетенциями (ПК):

организационно-управленческая деятельность:

- обладать способностью к анализу, организации и планированию в области государственного и муниципального управления (ПК-1);
- владеть технологиями управления персоналом и кадрового аудита (ПК-2);
- обладать организационными способностями. Уметь находить и принимать организационные управленческие решения (ПК-3);
- обладать способностью управлять в кризисных ситуациях (ПК-4);
- обладать умениями и готовностью формировать команды для решения поставленных задач (ПК-5);
- уметь планировать мероприятия органа публичной власти в увязке с общей стратегией развития государства и региона (ПК-6);
- разрабатывать организационную структуру, адекватную стратегии, целям и задачам, внутренним и внешним условиям деятельности органа публичной власти, осуществлять распределение функций, полномочий и ответственности между исполнителями (ПК-7);

административно-технологическая деятельность:

- владеть навыками использования инструментов экономической политики (ПК-8);
- уметь вырабатывать решения, учитывающие правовую и нормативную базу (ПК-9);
- понимать современные тенденции развития политических процессов в мире, мировой экономики и глобализации, ориентироваться в вопросах международной конкуренции (ПК-10);
- владеть современными методами диагностики, анализа и решения проблем, а также методами принятия решений и их реализации на практике (ПК-11);

- разрабатывать системы стратегического, текущего и оперативного контроля, владеть принципами и современными методами управления операциями в различных сферах деятельности (ПК-12);

консультационная и информационно-аналитическая:

- способность осуществлять верификацию и структуризацию информации, получаемой из разных источников (ПК-13);
- уметь использовать информационные технологии для решения различных исследовательских и административных задач (ПК-14);
- критически оценивать информацию и конструктивно принимать решение на основе анализа и синтеза (ПК-15);

проектная:

- уметь систематизировать и обобщать информацию, готовить предложения по совершенствованию системы государственного и муниципального управления (ПК-16);
- выдвигать инновационные идеи и нестандартные подходы к их реализации (ПК-17);
- обладать способностью к кооперации в рамках междисциплинарных проектов, работе в смежных областях (ПК-18);
- обладать способностью использовать знание методов и теорий гуманитарных, социальных и экономических наук при осуществлении экспертных и аналитических работ (ПК-19);

научно-исследовательская и педагогическая:

- владение методами и специализированными средствами для аналитической работы и научных исследований (ПК-20);
- владеть методикой анализа экономики общественного сектора, макроэкономическими подходами к объяснению функций и деятельности государства (ПК-21);
- владеть методами и инструментальными средствами, способствующими интенсификации познавательной деятельности (ПК-22).

В результате освоения дисциплины "История и методология юридических наук", обучающийся должен:

Знать:

- закономерности исторического развития науки и юридического научного познания (ОК-1, ПК-10);
- современные представления о научном познании (ОК-3, ПК-13);
- методологию научного познания, проблемы методологии социальных и гуманитарных наук, понятие и принципы методологии юридических наук (ОК-3, ПК-9);
- основы юридической эпистемологии, методологические подходы в юридической науке, структуру и содержание методологии юридических наук (ОК-1, ПК-14).

Уметь:

- грамотно выражать, и аргументировано обосновывать свою точку зрения по проблематике методологии юридических наук (ОК-4, ПК-9);
- пользоваться методами научного исследования (ОК-2, ОК-4);
- уметь логически верно, аргументировано и ясно строить устную и письменную речь (ОК-4);
- критически оценивать информацию, переоценивать накопленный опыт и конструктивно принимать решение на основе анализа информации (ПК-9, ПК-12).

Владеть:

- методами познания истории политических и правовых учений (ОК-3, ПК-9);
- категориями и понятиями политико-правовой теории (ОК-1, ОК-3);
- навыками анализа теоретических конструкции и использования их знаний для прогнозирования основных тенденций развития государ-

ственно-правовых институтов конкретных государств и в мире в целом
(ОК-1, ПК - 14).

Цели и ожидаемые результаты изучения курса

Цели преподавания учебной дисциплины "История и методология юридических наук":

- усвоение знаний о науке в целом и юридической науке, в частности, их природе, социальной роли, истории возникновения и основных этапах и закономерностях развития;
- углубленное изучение методологии как особой отрасли научного исследования, призванной направлять научный поиск;
- овладение основными методами социального и правового познания, необходимыми в дальнейшем самообразовании и научной деятельности;
- формирование представлений о системном подходе к исследованию правовых явлений;
- развитие высокой общей, научной и правовой культуры, абстрактного, аналитического мышления, анализа современной юридических наук, с точки зрения используемых методов и перспектив совершенствования методологии правоведения.

В ходе изучения данной дисциплины перед магистрантами ставятся следующие **задачи**:

- усвоение общих представлений о науке вообще и юридических наук, в частности, о логике развития юридической науки, во взаимосвязи с развитием общественных и естественных наук как единого континуума научного знания, их природе, социальной роли, истории возникновения и основных этапах развития;
- понимание связи и соотношения онтологии и методологии, получение навыков организации различных онтологических представлений в рамках комплексного междисциплинарного исследования;
- изучение закономерностей языка науки и особенностей форм научного знания, возможностей различных форм схематизации, фор-

мализации и моделирования в научном исследовании, образовании и юридической практике;

- выработка у магистранта умения самостоятельно анализировать исторические условия и причины, вызывавшие появление на определенном этапе развития науки соответствующих методологических подходов к исследованию публичного права;
- овладение современным методологическим арсеналом юридической науки, основами методологического анализа и навыками построения методологического пространства для выполнения работ в области правоведения, основными методами социального и правового познания, научного исследования, необходимыми в дальнейшем самообразовании и научной деятельности;
- приобретение опыта систематизации значительного материала философии науки, используемого в юриспруденции;
- усвоение теоретических основ организации и осуществления современного образовательного процесса, диагностики его хода и результатов;

приобретение навыков организации научного исследования, в том числе коллективного, ориентированного на решение конкретных практических задач.

Связь курса с другими дисциплинами

Учебная дисциплина "История и методология юридических наук" является дисциплиной базовой части профессионального цикла ФГОС ВПО по направлению подготовки 030900.68 Юриспруденция, магистерская программа "Конституционное право, муниципальное право (юрист публичного права)" (квалификация (степень) "магистр").

Дисциплина "История и методология юридических наук" относится к профессиональному циклу М2 Базовой части МП. Осуществляется на базе имеющихся у магистрантов и полученных ими в результате изучения специально-юридических, гуманитарных дисциплин, прежде всего, знаний "Философии", "Политологии", "Социологии", а также, опираясь на конкретный историко-правовой материал, который исследуется и анализируется в таких дисциплинах, как "Теория государства и права", "История государства и права зарубежных стран", "История отечественного государства и права".

Эти входные знания являются базой для дальнейшего углубленного изучения истории и методологии юридических наук.

Знание истории юридических наук расширяет кругозор, обогащает опытом, уже накопленным в ходе истории изучения права и правовых явлений, позволяет увязать собственные исследования с общими тенденциями развития юриспруденции, дает возможность избежать повторения версий уже отброшенных в ходе предыдущих исследований.

Изучение методологии юридических наук необходимо для получения истинного знания, для планирования исследования, дает возможность оценить высказываемые в науке позиции. Поскольку метод познания определяется предметом познания, то знание существующих методов правового познания необходимо для правильного выбора подходящих методов исследований.

Изучение истории и методологии юридических наук учитывает и дополняет такие дисциплины как "Теория государства и права", "Конституционное право", "Муниципальное право". Изучение истории и методологии юридических наук должно осуществляться во взаимосвязи с иными дисциплинами маги-

стерской подготовки, особенно с такими, как "Современные проблемы юридических наук", "Философия права".

РАЗДЕЛ 1. ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ В СИСТЕМЕ НАУЧНОГО ЗНАНИЯ.

Тема 1. Юридические науки в системе научного знания.

Основные вопросы темы:

1. Понятие, предмет, метод и система юридической науки.
2. Связь юридической науки с философией и историей. Соотношение предмета юридической науки с предметами общественных, технических, естественных наук.
3. Функции и практическая значимость юридической науки.

1. Научное познание является особой сферой человеческой деятельности, в которой вырабатываются новые знания о действительности, путях и средствах совершенствования.

Отличие науки от обыденного познания заключается в том, что:

- ее исследования не сводятся к объектам обыденного опыта;
- науке присущ специфический аппарат процедур и методов, используемых специалистами для получения и проверки знаний;
- научное знание - это всегда систематизированное знание;
- научное знание всегда имеет общезначимый характер, является доступным для всех, кто имеет соответствующую подготовку;
- о науке в собственном смысле этого можно говорить лишь тогда, когда процесс получения новых знаний и их систематизации становится не просто средством деятельности людей (так это было уже в начале человеческой истории), а одной из ее самостоятельных целей: наука является мощной преобразовательной силой общества.

Науку разделяют на науки:

- естественные (биологические);
- технические;
- общественные (социальные, гуманитарные).

В число общественных наук входят и юридические.

Юридическая наука – это система знаний о государстве и праве в целом и отдельных сторонах государственно-правовой действительности. Юридическая наука как специализированная отрасль знаний в сфере обществоведения имеет еще и другие определения: юриспруденция или правоведение.

Термин "юриспруденция" возник в Древнем Риме в конце IV – начале III века до н.э. (лат. *jurisprudencia* – знание права) и сейчас употребляется в значениях:

- науки о праве и государстве, т.е. юридической науки, иначе – теоретической деятельности в области права;
- профессиональной практической деятельности юриста (судья, прокурор, следователь, нотариус, адвокат и т.д.).

Сущность понятия юридической науки может быть раскрыта через постижение объекта, предмета, метода и функций.

Объектами юридической науки являются государство и право – фактически два объекта. Однако, принято считать, юриспруденция, как и всякая наука, имеет один предмет изучения государство и право. Если предмет юридической науки – объективные свойства права и государства в их понятийно-юридическом постижении и выражении, общие и частные закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права в их структурном разнообразии, то предмет каждой отдельной юридической науки – какой-либо определенный элемент юридической действительности. Метод юриспруденции представляет собой способ юридического познания, создания и организации юридического знания. Основным методом юридической науки – философская диалектика.

В системе общественных наук юридическая наука (юриспруденция, правоведение) выступает как единая отрасль знаний, которая представляет собой систему взаимосвязанных юридических наук и по сферам проявления может быть дифференцирована на циклы наук:

- теоретико-исторические (теория права и государства, история государства и права и др.);

- государствоведческие (государственное право, административное право и др.);
- цивилистические (гражданское право, гражданский процесс, арбитражный процесс, семейное право и др.);
- криминалистические (уголовное право, уголовный процесс, исправительно-трудовое право и др.);
- международное право (частное и публичное), а также науки, изучающие государство и право зарубежных стран.

Каждая из указанных наук является юридической, имеет свой предмет и методы изучения: вместе они входят в понятие "юридическая наука". Таким образом, юридическая наука (правоведение) – единая и вместе с тем дифференцированная наука.

Государство и право в своем развитии оказывают влияние на юридическую науку. Все это стимулирует появление на древе юридического знания новых научных направлений.

2. Знания юридической науки, с одной стороны, основываются на достижениях других общественных наук, с другой, взаимообогащают другие общественные науки и также проверяются практикой.

Это обусловлено тем, что юридическая наука - это:

- общественная наука, имеющая прикладной характер;
- наука, обладающая свойствами точных наук;
- наука, воплощающая в себе достоинства наук о мышлении.

А так как главное предназначение теоретической юриспруденции – быть научным ориентиром для практики государственного и правового строительства на основе познания и осознания соответствующих общественных процессов и явлений, она вбирает в себя качества всех основных областей человеческих знаний, тесно взаимодействует с философией, политологией, экономической теорией, социологией, психологией, этикой, историей, педагогикой и т.д. Так, с помощью философии вырабатываются мировоззренческие позиции юридической науки, Юридическая наука весьма активно использует

философские (всеобщие) методы: диалектику; категории и понятия философии и т.д. В свою очередь, юридическая наука дает конкретный материал о государстве и праве для широких философских обобщений. Юридическая наука рассматривает государственно-правовые явления, правовые реалии в контексте политической среды. С другой стороны, политология подчас использует теоретические выводы и обобщения, связанные с такими социальными институтами, как государство и право. Между юридической наукой и экономической теорией, философией, историей, социологией, психологией и иными гуманитарными науками существует тесная связь. Они взаимообогащают друг друга, применяя зачастую как общие, междисциплинарные понятия так и сугубо специальные и др. Так как в системе юридических наук теория государства и права занимает особое место, общность теории государства и права и историко-правовых наук состоит в том, что они рассматривают государство и право в целом. Различие выражается в том, что историко-правовые науки изучают процесс развития государственно-правовых форм в хронологическом порядке. Теория же дает обобщение этих процессов, исследует сущность государства и права, закономерности их функционирования и т.п. Вместе с тем юридическая наука формирует свои выводы в тесной связи с отраслевыми науками, в том числе достижениями и техническими науками. Взаимодействие же юридической науки с прикладными науками в значительной мере является опосредованным, осуществляемым через отраслевые науки о государстве и правовых реалиях общественной жизни. Неразрывная связь существует также между юридической наукой и экономической наукой. Опираясь на положения и выводы экономической мысли, рассматривает все государственно-правовые явления в органической связи с экономическими условиями жизни людей. Особенно тесно соприкасается юридическая наука с политологией, изучающей политику и политические системы современного мира. В свою очередь, политология использует положения и выводы теории государства и права по вопросам понимания политической власти и государства, политического режима, законности и правопорядка и т.д. Теорию госу-

дарства и права как область юриспруденции можно рассматривать как политико-юридическую науку. Методологически объединяя и обобщая данные всех отраслей правоведения, юридическая наука в целом играет ведущую роль в общетеоретической подготовке студентов, активно способствует формированию профессионально подготовленных юридических, управленческих кадров на основе правовой и общечеловеческой культуры.

3. В настоящее время возрастает значение юридической науки для государственного строительства, правотворческой и правоприменительной практики. Одной из первоочередных задач юридической науки является разработка проблем системы законодательства, его развития в условиях коренных изменений в сфере государственно-правовой жизни общества.

Особенности теории юридической науки состоят в том, что она является:

- гуманитарной;
- политико-юридической;
- теоретической.

Основные направления воздействия правовой науки на другие сферы гражданского общества понимаются как функции.

- Онтологическая (онтология – понятие сущего) – выражается в познании и объяснении явлений и процессов государственной и правовой жизни общества.
- Эвристическая (эвристика – искусство нахождения истины) – выражается как в глубинном познании основных закономерностей государственно-правовой жизни.
- Прогностическая – выражается в предвидении ("взгляд в будущее") дальнейшего развития права и государства на основе адекватного отображения его объективных закономерностей.
- Методологическая – выражается в формировании понятийного аппарата системы юридических наук, создании универсального юридического языка.

- Идеологическая – состоит в выработке фундаментальных идей о путях прогрессивного развития государства и права, воздействующих на правовое сознание граждан и общества.
- Политическая – выражается во влиянии на формирование политического курса государства, политической системы общества и в обеспечении их научности, в формировании политической культуры граждан.
- Научно-прикладная – состоит в выработке рекомендаций для практического решения задач государственно-правового.

Реализуя задачи, связанные с практикой государственно-правовой жизни, юридическая наука, является необходимым социокультурным институтом современного гражданского общества, правового государства.

Тема 2. Античные истоки европейской юриспруденции.

Основные вопросы темы:

Вступление.

1. Зарождение идей права в Древней Греции. Возникновение юриспруденции как самостоятельной науки.
2. Сократ и его влияние на европейское правосознание.
3. Платоновские образы права и их воспроизведение в европейском правопонимании.
4. Политико-правовая теория древнегреческого философа Аристотеля.
5. Идеи софистов и их воспроизведение в европейском праве.

Политика, государство, право, законодательство являются объектами исследования различных гуманитарных наук – юриспруденции, философии, социологии, политологии, этики и т.д. В системе юридических наук и юридического образования история политических и правовых учений является самостоятельной научной и учебной дисциплиной одновременно исторического и теоретического профилей. Эта ее особенность обусловлена тем, что в рамках данной юридической дисциплины исследуется и освещается специфический предмет – история возникновения и развития теоретических знаний о государстве, праве, политике и законодательстве, история политических и правовых теорий. В сложном процессе взаимосвязей в юридической науке исторических и теоретических дисциплин история политических и правовых учений играет существенную роль в качестве одной из важных историко-теоретических предпосылок развития современного политико-правового знания, совершенствования теоретических разработок проблем государства и права. Соединение в рамках единой юридической дисциплины политических и правовых учений обусловлено в конечном счете той тесной внутренней взаимосвязью политических и правовых явлений и соответствующих понятий, которая особенно отчетливо видна со специфических предметно-методологических позиций юридической науки в целом, представляющей собой единый комплекс государственоведения и правоведения. Полити-

ческие и правовые учения в строгом и специальном смысле этого понятия появились лишь в ходе довольно долгого существования раннеклассовых обществ и государств. В своем возникновении политико-правовая мысль у древних народов на Востоке и на Западе – у древних египтян, индусов, китайцев, вавилонян, персов, евреев, греков, римлян и др. – восходит к мифологическим истокам и оперирует мифологическими представлениями о месте человека в мире. На ранней стадии своего развития воззрения, условно именуемые как политические и правовые, еще не успели выделиться в относительно самостоятельную форму общественного сознания и представляли собой составной момент целостного мифологического мировоззрения.

Земные порядки согласно древним мифам – неразрывная часть общемировых, космических порядков, имеющих божественное происхождение. В русле такого понимания и освещается в мифе тема земной жизни людей, их общественного и государственного устройства, их взаимоотношений между собой и с богами, их прав и обязанностей. Та или иная версия божественного происхождения земной власти и порядка является, таким образом, общеобязательной моделью соответствующего их устройства и одновременно господствующей идеологией. В мифах ряда народов говорится о первоначальном непосредственном правлении богов, которые затем научили людей искусству управления и передали власть земным правителям. Согласно древнеавилонским и древнеиндийским мифам боги, являясь источником власти правителя, вместе с тем и сами продолжают оставаться вершителями земных дел и людских судеб. Известное своеобразие присуще религиозно-мифологическим представлениям древних евреев. По их версии, единый истинный бог находится в особом договорном отношении со всем еврейским народом, является его главой и царем. Заслуживает внимания используемое здесь представление о договорном характере власти. Законы еврейского народа, по священному учению евреев, получены Моисеем прямо от бога.

Весьма оригинален древнекитайский миф о божественном происхождении и характере земной власти, согласно которому именно персона верховного

правителя Поднебесной (т.е. императора Китая) является единственной точкой связи с высшими, небесными силами. Шумерские и вавилонские правители и законодатели настойчиво подчеркивали божественный характер своей власти и своих законов, их соответствие неизменным божественным установлениям и справедливости. Эти представления широко отражены в известном древневавилонском политико-правовом памятнике XVIII в. до н.э. – Законах Хаммурапи. Мифические представления древних персов нашли позже свое развитие и выражение в зороастризме. Основателем этого религиозно-этического течения был Заратустра (VIII в. до н.э.). Государство согласно зороастризму должно быть земным воплощением небесного царства Ормузда. Монарх – служитель Ормузда, он должен защищать подданных от зла и, борясь против зла в государстве, насаждать добро. При всей своей специфике религия тематически и хронологически следует за мифом и является по отношению к первичным мифам о богах последующим, вторичным образованием. Мифический теизм предшествует религиозному теизму и теологии. Проистекающая отсюда преемственность между мифом и религией (преемственность, значимая также в области политико-правовых воззрений и прямо проявляющаяся, например, в виде учений о божественном характере власти и порядка, о божественном праве и т.п.) очевидна.

Теистический подход, воспринятый религией от мифа и основательно в ней переработанный, повсеместно стал заметным и влиятельным направлением политико-правовой мысли, чье воздействие в модифицированных формах продолжается и в наши дни. Под заметным влиянием мифологических и религиозных представлений сформировалась и развивалась политико-правовая мысль в Древней Индии. С этим связано и то доминирующее положение, которое на протяжении многих веков занимали жрецы (брахманы) в духовной и социально-политической жизни древнеиндийского общества. Зачатки идеологии брахманизма встречаются уже в ряде древнеиндийских памятников II тысячелетия до н.э., именуемых в целом Ведами. В Ведах говорится о делении общества на четыре варны (сословия), которые созданы богами из Пу-

руши (мирового тела и духа). Мировой закон (рта) согласно такой мифологически-органической концепции определяет конституцию (строение) общества, место, роль и положение (в том числе и правовое положение) различных варн (сословий), а следовательно, права и обязанности также и членов этих варн.

Брахманизм получает свое дальнейшее развитие и конкретизацию в другом памятнике древнеиндийской мысли – в Упанишадах, возникновение которых относится к IX-VI вв. до н.э. Все варны и их члены должны согласно Ведам и Упанишадам следовать божественно предустановленной для них дхарме (дхамме) – закону, долгу, обычаю, правилу поведения. Причем господствующее положение брахманов в обществе и государстве предопределяло также и руководящее значение брахманистских толкований социального и политико-правового смысла дхармы применительно к членам различных варн. Идеологией брахманизма пронизаны многочисленные дхармасутры и дхармашастры – правовые сборники, которые составлялись различными брахманистскими школами. Примерно ко II в. до н.э. относится письменное оформление на основе более древних источников известного политико-правового памятника – "Законов Ману". В "Законах Ману" воспроизводятся и защищаются соответствующие положения Вед и Упанишад о делении общества на варны, их неравенстве и т.д. Особое значение придается обоснованию руководящего положения брахманов и исключительному характеру их прав в вопросах установления, толкования и защиты дхармы. Примечательно, что при всем своем высоком и даже божественном статусе царь, по "Законам Ману", должен чтить брахманов, следовать их советам и наставлениям.

С критикой ряда основных положений Вед, Упанишад и брахманистской идеологии в целом в VI в. до н.э. выступил Сиддхартха, прозванный Буддой (Просветленным). Он отвергает мысль о боге как верховной личности и нравственном правителе мира, первоисточнике закона. Дела человеческие согласно Будде зависят от собственных усилий людей. С позиций признания

нравственно-духовного равенства всех людей Будда и его последователи подвергли критике как саму систему варн, так и принцип их неравенства. Традиционно-теологическому брахманистскому толкованию дхармы (дхаммы) буддизм противопоставил свой, во многом рационалистический подход к этому ключевому понятию тогдашней политико-правовой мысли и идеологии в целом. В интерпретации буддистов дхарма выступает как управляющая миром природная закономерность, естественный закон. Уже в начале своего зарождения многие идеи буддизма имели актуальное социально-политическое значение и звучание. С ростом числа сторонников буддизма и укреплением их позиций это значение все более усиливалось. Постепенно идеи буддизма стали оказывать влияние на государственную политику и законодательство.

Основателем даосизма, одного из наиболее влиятельных течений древнекитайской философской и общественно-политической мысли, считается Лао-Цзы (VI в. до н.э.). Его взгляды изложены в произведении "Дао дэ цзин" ("Книга о дао и дэ"). Лао-цзы характеризует дао как независимый от небесного владыки естественный ход вещей, естественную закономерность. Дао определяет законы неба, природы и общества. Оно олицетворяет высшую добродетель и естественную справедливость. В отношении к дао все равны. Все недостатки современной ему культуры, социально-политическое неравенство людей, бедственное положение народа и т.д. Лао-Цзы приписывает отклонению от подлинного дао. Протестуя против существующего положения дел, он вместе с тем все свои надежды возлагал на самопроизвольное действие дао, которому приписывается способность восстанавливать справедливость. В такой трактовке дао выступает как естественное право непосредственного действия. Фундаментальную роль во всей истории этической и политической мысли Китая сыграло учение Конфуция (551–479 гг. до н.э.). Его взгляды изложены в книге "Лунь юй" ("Беседы и высказывания"), составленной его учениками.

Опираясь на традиционные воззрения, Конфуций развивал патриархально-патерналистскую концепцию государства. Государство трактуется им как большая семья. Власть императора ("сына неба") уподобляется власти отца, а отношения правящих и подданных – семейным отношениям, где младшие зависят от старших. Изображаемая Конфуцием социально-политическая иерархия строится на принципе неравенства людей. Тем самым Конфуций выступал за аристократическую концепцию правления, поскольку простой народ полностью отстранялся от участия в управлении государством. Правда, его политический идеал состоял в правлении аристократов добродетели и знания, а не родовой знати и богатых, так что предлагаемая им идеальная конструкция правления отличалась от тогдашних социально-политических реалий и благодаря этому обладала определенным критическим потенциалом. Но в целом для Конфуция и его последователей, несмотря на отдельные критические замечания и суждения, характерно скорее примиренческое и компромиссное, нежели критическое отношение к существовавшим порядкам.

Основатель моизма Мо-цзы (479–400 гг. до н.э.) развивал идею естественного равенства всех людей и выступил с обоснованием договорной концепции возникновения государства, в основе которой лежит идея принадлежности народу верховной власти. Следование небесному образцу Мо-цзы называл также "почитанием мудрости как основы управления". В поисках "единого образца справедливости" Мо-цзы выдвинул идею договорного происхождения государства и управления.

Основные идеи древнекитайского легизма изложены в трактате IV в. до н.э. "Шан цзюнь шу" ("Книга правителя области Шан"). Ряд глав трактата написан самим Гунсунь Яном (390–338 гг. до н.э.), известным под именем Шан Ян. Этот видный теоретик легизма и один из основателей школы "законников" (фацзя) был правителем области Шан во времена циньского правителя Сяо-гуна (361–338 гг. до н.э.).

В целом вся концепция управления, предлагаемая Шан Яном, пронизана враждебностью к людям, крайне низкой оценкой их качеств и уверенностью,

что посредством насильственных мер их можно подчинить желательному "порядку".

1. Первые наиболее значимые результаты становления правовой науки связываются с деятельностью семи греческих мудрецов VI-IV вв. до н.э. (Фалес Милетский, Солон Афинский, Питтак из Мителены и др.). Уже в древности различали два поколения софистов: старших (Протагор, Горгий, Продик, Гиппий, Антифонт и др.) и младших (Фрасимах, Калликл, Ликофрон и др.) софистов. Многие из старших софистов придерживались в целом демократических воззрений. Среди младших софистов наряду со сторонниками демократии встречаются приверженцы и иных форм правления (аристократии, тирании). Глубокие и системные знания о государстве и праве, заложившие основы правовой науки, были представлены величайшими мыслителями древности: Сократом, Платоном и Аристотелем. Ими были поставлены и даже частично решены основные вопросы правовой науки.

2. Сократ (469-399 гг. до н.э.) - одна из интереснейших и популярнейших фигур в духовной истории человечества.

Политико-правовые взгляды Сократа:

- Сократ стремился к рациональному обоснованию природы государства и права.
- Сократ различал естественное право и позитивный закон.
- Сократ развивал принцип верховенства законов над всеми сферами государственной и общественной жизни, тождества законного и справедливого: что справедливо, то и законно.
- Сократ утверждал, что моральные качества (добродетели) имеют объективную природу и не зависят от субъективной оценки человека: мораль и истина тождественны.
- Оптимальной формой правления Сократ считал аристократию (правление знающих, интеллектуальной элиты общества).

- Отрицательно относился к крайней демократии: демократическое правление он считал не компетентным.
- Худшей формой правления Сократ считал тиранию.
- Признавал верховенство интересов государства по отношению к личности.

В 399 году до н.э. видные государственные деятели выдвигают против Сократа обвинение в безбожии. Осужденный на смерть, Сократ остается верен своим принципам и отказывается от подготовленного побега. Особая доктрина естественного права, разработанная Сократом и развитая Платоном, Аристотелем, стоиками и христианскими мыслителями (особенно Фомой Аквинским), может быть названа классической доктриной естественного права. Влияние Сократа сказывается в таких высших достижениях греческой политико-правовой мысли, как политическая философия Платона и политическая наука Аристотеля.

3. Основные положения Сократа о справедливости, праве и законе были развиты его учеником Платоном (427–347 гг. до н.э.). Согласно платоновской философии, "истинное бытие – это некие умопостигаемые и бестелесные идеи", истинное познание – это познание бытия, т.е. мира идей. Оно Доступно лишь "редким людям" – философам. Толпе же, считал Платон, не присуще быть философом. Мир идей – смыслообразующий контекст мира вещей и явлений. Идеальное государство и разумные, справедливые законы трактуются Платоном как реализация идей и максимально возможное воплощение мира идей в земной, политической и правовой жизни. Различение естественного права и закона Платон, как и Сократ, трактует не в плане их противопоставления и разрыва. Эти положения в дальнейшем были восприняты и развиты в учении Аристотеля о двух видах справедливости – справедливости уравнивающей и справедливости распределяющей. Правление философов и действие справедливых законов для Платона в "Государстве" – два взаимосвязанных аспекта одного идеального проекта. Там же, где закон – владыка над правителями, а они – его рабы, я усматриваю спасение государства и все бла-

га, какие только могут даровать государствам боги" (Законы, 715 d). Как творчество Платона в целом, так и многие положения его правопонимания оказали большое влияние на последующее развитие философско-правовой мысли.

4. Политико-правовая теория, философские воззрения древнегреческого философа Аристотеля (384 – 322 гг. до н.э.) сформировались в ходе полемики с Платоном. Аристотель считал, что Платон глубоко заблуждался, допустив существование особого мира идей, или понятий. Порвав с наивным платоновским идеализмом, препятствовавшим развитию естественнонаучных знаний, Аристотель приступил к созданию системы идеалистической метафизики. Изучение природных закономерностей у Аристотеля подменяется телеологией – учением о целесообразном строении мира. Положение о предустановленных в природе целях составило методологическую основу политико-правовой теории Аристотеля. Государство, частная собственность, рабство и другие социальные явления рассматривались им как естественные, существующие от природы. Уже самой методологией исследования государства и права эта концепция была направлена против демократических учений о возникновении и совершенствовании общества.

Аристотель дает государству следующее определение: государство – это "общение подобных друг другу людей ради достижения возможно лучшей жизни. В обоснование рабства Аристотель приводит несколько доводов. Решающий среди них – естественные (природные) различия между людьми.

Главную задачу политической теории Аристотель видел в том, чтобы отыскать совершенное государственное устройство. К правильным государствам относил монархию, аристократию и полицию; к неправильным – тиранию, олигархию и демократию. Новым в теории Аристотеля было то, что он попытался свести все многообразие государственных форм к двум основным – олигархии и демократии. В олигархии власть принадлежит богатым, в демократии – неимущим. Коренная причина политической неустойчивости, мятежей и смены форм государства заключается в отсутствии надлежащего ра-

венства. Олигархия усугубляет существующее неравенство, а демократия чрезмерно уравнивает богатых и простой народ.

Политические симпатии Аристотеля – на стороне политики, смешанной формы государства, возникающей из сочетания олигархии и демократии. Правовая теория Аристотеля была подчинена тем же идеологическим целям, что и учение о государстве. Право он отождествляет с политической справедливостью, подчеркивая тем самым его связь с государством как моральным общением между свободными гражданами. "Закон должен властвовать над всем; должностным же лицам и народному собранию следует предоставить обсуждение частных вопросов".

5. Вовлечение политико-правовой темы в круг широкого обсуждения связано с именами софистов, выступивших в V в. до н.э. в условиях укрепления и расцвета античной демократии. Наименование "софист" происходит от слова "софос" (мудрый). Софисты не составляли какой-то единой школы и развивали различные философские, политические и правовые взгляды.

Славой многознающего софиста, великого спорщика и блестящего оратора пользовался Протагор (481–411 до н.э.). Протагор делал выводы о правомерности и справедливости демократического строя. Демократическая идея Протагора и вместе с тем максима его политико-правовой концепции состоят в том, что существование государства предполагает причастность всех его членов к человеческой добродетели, к которой он относит справедливость, рассудительность и благочестие.

Горгай (ок. 483–375 до н.э.) был наряду с Протагором одним из наиболее знаменитых софистов. Высоко оценивая достижения человеческой культуры, Горгай относит к их числу и "писанные законы, этих стражей справедливости". Высоко оценивал Горгай благо мира, который, по его выражению, является "другом всего прекрасного и хорошего".

Гипсий из Элиды (460–400 до н.э.) первым среди софистов в духе естественно-правового учения резко противопоставил природу (фюсис) и полисный закон (номос).

Естественно-правовые представления развивал (около 400 г. до н.э.) и софист Антифонт. Обосновывая положение о равенстве всех людей по природе, он ссылается на то, что у всех людей – эллинов и варваров, благородных и простых – одни и те же естественные потребности, веления же природы приносят человеку свободу. Воспитание людей в духе требований природы Антифонт расценивал в качестве необходимого условия достижения единства граждан в вопросе о государственных порядках и законах.

Фрасимах из Халкедона был одним из самых ярких и знаменитых софистов младшего поколения. Политика, по Фрасимаху – область проявления человеческих сил и интересов, сфера человеческого, а не божественного действия.

Нравственные основы политики отвергал софист Пол Агригентский, ученик Горгия. Его интересовали прежде всего опыт практической политики, эмпирическая реальность государственной жизни.

Софист Ликофрон характеризовал государственное общение как результат договора людей между собой о взаимном союзе. Другой софист младшего поколения Алкидам Элейский (первая половина IV в. до н.э.), ученик Горгия, развивал мысль о равенстве всех людей, включая и рабов. Ему приписываются следующие знаменательные слова: "Божество создало всех свободными, а природа никого не сотворила рабом". Софистами в V–IV вв. до н.э. были продолжены поиски естественных основ права и закона в самой природе человека и человеческого общества.

Тема 3. Юриспруденция Древнего Рима, ее влияние на европейскую юриспруденцию

Основные вопросы темы:

Вступление.

1. Юридическая мысль Древнего Рима: Павел, Ульпиан, Гай. Отношение к праву и юридическому знанию. Прагматический характер юриспруденции Древнего Рима.
2. Логические основания "римского" правового мышления. Понятия, юридические конструкции и классификации в римском праве. Кодификация Юстиниана и ее значение для развития западной юриспруденции.
3. Философские и логические основания догматического юридического мышления: античная эллинистическая рациональность, стоики и "аподиктическая логика".
4. Основные школы римской юридической науки. Римское право и юридическое государствоведение.
5. Расцвет и упадок римской юриспруденции.

История древнеримской политической и правовой мысли охватывает целое тысячелетие и в своей эволюции отражает существенные изменения в социально-экономической и политико-правовой жизни Древнего Рима за долгое время. Саму историю Древнего Рима принято делить на три периода: царский (754–510 гг. до н.э.), республиканский (509–28 гг. до н.э.), императорский (27 г. до н.э. – 476 г. н.э.). Причем единая Римская империя в 395 г. н.э. была окончательно разделена на Западную (столица – Рим) и Восточную (столица – Константинополь) империи, и последняя (Восточная Римская, Византийская империя) просуществовала до 1453 г. Политико-правовые институты и воззрения в Древнем Риме развивались на протяжении долгой истории в условиях острой борьбы между различными слоями населения – патрициями и плебеями, нобилитетом (из патрициев и богатых плебеев) и неимущими, оптиматами (приверженцами верхов общества) и популярями

(сторонниками свободных низов), свободными и рабами. В общетеоретическом плане древнеримская политико-правовая мысль находилась под заметным воздействием соответствующих древнегреческих концепций. Примечательно, что, когда в середине V в. до н.э. плебеи потребовали составления писаного законодательства, в Грецию были направлены римские посланцы для ознакомления с греческим законодательством и особенно с законами Солона. Результаты этого ознакомления были использованы при составлении важного источника древнеримского права – знаменитых Законов XII таблиц (первые десять таблиц были приняты в 451 г. до н.э., две последние – составлены и приняты в 450–449 гг. до н.э.). Значительное влияние на древнеримских авторов оказали взгляды Сократа, Платона, Аристотеля, эпикурейцев, стоиков, Полибия и многих других греческих мыслителей. Так, общеполитико-софские воззрения Демокрита и Эпикура, представления Демокрита о прогрессивном развитии людей от первоначального естественного состояния до создания упорядоченной политической жизни, государства и законов, мысль Эпикура о договорном характере государства и права были восприняты и развиты Титом Лукрецием Каром (99–55 гг. до н.э.) в его известной поэме "О природе вещей". В своих теоретических построениях римские авторы использовали естественно-правовые идеи греческих мыслителей, их учения о политике и политической справедливости, о формах государства, о "смешанной" форме правления и т.д. Римские авторы не ограничивались лишь простым заимствованием положений своих предшественников, а развивали их дальше с учетом специфических социально-политических условий и задач римской действительности. Например, характерная для древнегреческой мысли идея взаимосвязи политики и права получила свое дальнейшее развитие и новое выражение в трактовке Цицероном государства как публично-правовой общности. Представление греческих стоиков о свободном индивиду было использовано римскими авторами (Цицероном и юристами) при создании, по существу, новой концепции – понятия юридического лица (правовой личности, персоны). Значительным достижением древнеримской мысли

было создание самостоятельной науки – юриспруденции. Римские юристы тщательно разработали обширный комплекс политико-правовой проблематики в области общей теории государства и права, а также отдельных юридических дисциплин (гражданского права, государственного и административного права, уголовного права, международного права).

1. Юриспруденция как самостоятельная наука возникла в Древнем Риме. Первоначально право понималось как божественное, сакральное явление и обозначалось термином *fas*. Занятие этим правом у римлян находилось в ведении понтификов – одной из коллегий жрецов. Возникновение светской юриспруденции относится к концу IV – началу III в. до н.э. и связано с именем Гнея Флавия. В отличие от сакрального права (*fas*) светское, человеческое право именовалось *ius*. Знание (и познание) этого права и стало предметом юриспруденции. Соответственно знатоки права (в его практическом и теоретическом проявлениях и значениях) стали именоваться юристами. Из большого числа известных юристов классического периода наиболее выдающимися были Гай (II в.), Папиниан (II-III вв.), Павел (II в.), Ульпиан (II в.) и Модестин (II в.).

На относительно раннем этапе своего развития римское право обнаружило потребность к обобщению юридических понятий, конструкций, их классификации, унификации источников права и вытекающих из них правовых норм. В конце II – начале III вв. юристом Папирием Юстом был составлен систематический сборник постановлений императора Марка Аврелия в 20 книгах.

Другой известный юрист – Юлий Павел – свел воедино все к тому времени обнародованные декреты императоров. В начале IV в. был составлен Кодекс Григориана. Несколько позднее был составлен еще один аналогичный Кодекс Гермогениана, служивший как бы продолжением предыдущего, охватывая постановления за 291–365 гг. Но и тот, и другой были частными кодификациями, правда, получившими официальное признание. В V в. при императоре Феодосии был издан уже официальный сборник императорских конституций – Кодекс Феодосия (438 г.) в 16 тематических книгах. Все впослед-

ствии изданное императорами обобщалось в виде собраний т.н. новелл – *Novellae leges*.

Единственным памятником полной древнеримской научной системы права являются Институции Гая (II век н.э.). В 426 г. н.э. император Валентиниан III признал его мнения наряду с суждениями Папиниана, Ульпиана, Модестина и Павла источником права, которым надлежало пользоваться судьям при вынесении решений.

2. Но с падением Западной Римской империи в исторической жизни римского права образовалась своего рода пауза. Ситуация стала меняться только с приходом к власти императора Юстиниана (527–566 гг.). Юстиниан был последним императором, который сумел объединить большие части Восточной и прежней Западной римской империи. Понимая, что государство основывается не только на силе оружия, но и на праве, Юстиниан пытался вернуть стабильность римскому государству путем создания единой правовой системы. В ходе проведения политических и правовых реформ им была реализована и всеобъемлющая кодификация права, которая и создавала единую правовую систему. Сочинения римских юристов в VI в. стали важной частью кодификации Юстиниана (*Corpus Iuris Civilis*), которая включала в себя: 1) Институции, т.е. освещение основ римского права для начального обучения (для этой части были использованы "Институции" Гая, а также работы Ульпиана, Флорентина и Марциана); 2) Дигесты (или Пандекты), т.е. собрание отрывков из сочинений 38 римских юристов (от I в. до н.э. по IV в. н.э.), причем извлечения из работ пяти знаменитых юристов составляют более 70% всего текста Дигест; 3) Кодекс Юстиниана (собрание императорских конституций). Именно собрание текстов римских юристов обеспечило кодификации Юстиниана то выдающееся место, которое она занимает в развитии права и правовой мысли. Дигесты Юстиниана на долгое время стали основным письменным источником права в Риме, оказали благотворное влияние на правовую науку.

3. Существенный вклад римские юристы внесли в изучение проблем теории права и государства, в разработку основополагающих понятий, принципов и концепций юриспруденции, в обоснование предмета и метода юридических исследований. Разработка юридической догматики (догмы действующего права, принципов, приемов и правил его анализа, классификации, систематизации и толкования его источников и т.д.) при этом сочеталась с исследованием целого ряда фундаментальных общетеоретических проблем права и государства. Предметная сфера формировавшейся юриспруденции с самого начала включала в себя не только учение об источниках действовавшего позитивного права, но и теорию естественного права. Именно такое юридическое правопонимание (различение и соотношение естественного и позитивного права), лежащее в основе римской юриспруденции, предопределило предметный профиль и научный статус юридической науки как юриспруденции (правоведения). В этом плане римская юридическая мысль опиралась на достижения древнегреческих учений о праве и государстве.

4. После завоевания Древней Греции Древним Римом центр развития, правовой науки постепенно переместился в Древний Рим. Процесс ее формирования, развития шел по трем направлениям.

Первое направление составила разработка закономерных основ государства и права, второе – разработка принципов и норм позитивного публичного и частного права, третье – создание специальных образовательных юридических учреждений, ориентированных на подготовку квалифицированных кадров – политиков, юристов-практиков и юристов-ученых. Вклад римских философов и мыслителей в дальнейшее развитие политико-правовых идей древнегреческих мыслителей состоял прежде всего в разработке основополагающих проблем сущности государства и права. Наиболее плодотворными в этом направлении были исследования Цицерона (106–43 гг. до н.э.), Сенеки (4 г. до н.э. – 65 г. н.э.), Марка Аврелия (121–180 гг. н.э.), других древнеримских философов и юристов. Раскрывая соотношение закона, права и справедливости, Цицерон исходил из признания соответствия права Божественной

воле. Он напрямую связывает право с законом, который имеет Божественный характер и определяет поведение человека. Следовательно, по его мнению, право должно соответствовать закону. При этом впервые в истории правовой науки Цицерон выделил и обосновал один из ведущих принципов права – принцип формального равенства: право устанавливает формальное равенство между фактически неравными и различными между собой людьми.

Как и Цицерон, Сенека признавал индивидов равными, поскольку все они, будучи членами единого мирового целого, безусловно, равны между собой фактически, даже преступники – люди. Одновременно Сенека признавал людей существами беспомощными, слабыми, постоянно погруженными в грех и зло, практически не способными выбраться из этого состояния. Марку Аврелию удалось воплотить мечту Платона о совмещении должности царя и философа. Период правления Марка Аврелия признается "золотым веком" Древнего Рима. В работе "Наедине с собой" он разрабатывает основные идеи стоицизма – принципы равенства и служения людям.

Римские юристы постоянно помнили о своих жреческих корнях и высоком призвании. Об этом хорошо сказал Ульпиан (II–III вв. н.э.), один из знаменитых римских юристов: "По заслугам нас назвали жрецами, ибо мы заботимся о справедливости, возвещаем понятия добра и эквивалента". Эти же мотивы присутствуют и в ульпиановском определении юриспруденции, данном им в I книге "Институций": "Юриспруденция есть познание божественных и человеческих дел, знание правового и неправового".

Как предмет юриспруденции право (*ius*) – это справедливое право: оно справедливо по своему смыслу и понятию. Оно восходит к справедливости (*iustitia*).

5. Юриспруденция как наука о праве включала в себя и правовую трактовку проблем организации и деятельности государства, юридическое учение о государстве (юридическое государствоведение). В целом для римской юриспруденции характерно именно правовое понимание и толкование государства, правовое определение полномочий и обязанностей должностных лиц и

учреждений. Согласно римской юриспруденции, государство стоит не вне и над правопорядком, а внутри него в качестве его составной части. Таким образом, рецепция римского частного права сыграла ключевую роль в развитии романо-германской и производных правовых семей и позволила укрепиться европейской правовой науке. Многие современные понятия и правовые конструкции начинают свое развитие именно из римского права. Существенный вклад римские юристы внесли в изучение проблем теории права и государства, в обоснование предмета и метода юридических исследований.

Своего расцвета римская юриспруденция достигает в последний период республики и особенно в первые два с половиной века империи. Со второй половины III в. намечается упадок римской юриспруденции, в значительной мере связанный с тем, что приобретение императорами законодательной власти прекратило правотворческую деятельность юристов. Со времени Диоклетиана императоры, получив неограниченную законодательную власть, перестали давать юристам *ius respondendi*. Правда, положения юристов классического периода сохраняли свой авторитет и в новых условиях. Созданная усилиями римских юристов юриспруденция стала фундаментом всего последующего развития юридической науки.

Тема 4. Идеи права в учениях Средневековья и Возрождения.

Основные вопросы темы:

Вступление.

1. Юриспруденция Средневековья.
2. Рецепция римского права средневековыми юристами. Дигесты и их значение для становления западной юридической науки. Конфликт права и закона.
3. Гуманистическое направление в юриспруденции. Юридические университеты как центры юридической мысли.

В истории Западной Европы Средние века заняли громадную, более чем тысячелетнюю эпоху (V–XVI вв.). Политические и правовые учения в Западной Европе рассматриваемой эпохи постоянно видоизменялись. Происходившие в них перемены, существенные сдвиги являлись закономерным следствием серьезных перемен, сопровождавших эволюцию социально-экономических и политических систем феодального общества в странах Западной Европы.

Три крупных исторических этапа включает в себя эта эволюция. Первый – раннефеодальный (конец V – середина XI в.); феодализм только еще консолидируется и упрочивается как новая общественно-экономическая формация; в рамках данного этапа государственность сначала организуется в большие, но весьма слабо интегрированные в единое целое монархии, а потом распадается на конгломераты раздробленных политических образований. Вторым этапом – пора полного развития феодального строя, фаза его расцвета (середина XI – конец XV в.); для этого периода типичны централизованные сословно-представительные монархии. Третий – позднее Средневековье (конец XV – начало XVII в.); полоса заката, упадка феодализма и зарождения капиталистических общественных отношений; государственность на этом, последнем этапе феодальной формации строится по преимуществу как абсолютная монархия. Поэтапный характер развития феодального общества во многом предопределял особенности и динамику средневековой западно-европейской политико-юридической мысли.

Своеобразие последней придавал также факт исключительно сильного влияния на нее христианской религии и римско-католической церкви. Эта церковь практически безраздельно господствовала в сфере духовной жизни на протяжении почти всех Средних веков. В руках священнослужителей политика и юриспруденция, как и все остальные науки, оставались прикладными отраслями богословия. На протяжении всей политической истории западноевропейского Средневековья шла ожесточенная борьба между римско-католической церковью, папством и светскими феодалами (в первую очередь монархами) за главенствующую роль в обществе. Соответственно и одной из центральных проблем тогдашнего политико-юридического знания оказался вопрос о том, какая власть (организация) должна иметь приоритет: духовная (церковь) или светская (государство).

Обосновывая политические притязания церкви, ее идеологи утверждали, что могущество государей происходит от церкви, а она получила свой авторитет непосредственно от Христа. Отсюда проистекает безусловная обязанность христианских государей подчиняться главе христианской церкви. Различные идейные течения, в которых выражался протест против засилья официальной церкви, эксплуатации и произвола светских феодалов (плебейские и бюргерские ереси), тоже, в общем, не выходили за рамки религиозного мировоззрения. Правда, социально-политические программы, рождавшиеся в лоне этих оппозиционных движений, резко отличались от общественно-классовых установок идеологов феодализма.

Складываясь и развиваясь на почве феодальных отношений, под колоссальным воздействием христианства, католической церкви, политико-юридическое знание средневековой Западной Европы вместе с тем восприняло и продолжило ряд существенных идей античной политической и правовой мысли. К числу подобного рода идей относят, в частности, представление о государстве как о некоем организме, положение о правильных и неправильных государственных формах и об их круговороте, идею естественного

права как нормы, вытекающей из природы вещей, положение о высокой значимости закона для устройства нормальной государственной жизни и др.

1. Начало эпохи Средневековья чаще всего связывается с падением Римской империи под ударами варваров и с переходом от рабовладения к феодальному способу производства, а конец – с Новым временем, эпохой становления промышленного производства, основанного на наемном труде рабочих. Средневековье подразделяется на три стадии: раннее (IV–IX вв.), классическое (X – первая половина XIV в.) и позднее (XIV – вторая половина XVII в.), завершившее свое существование в связи с укреплением буржуазного способа производства. Эпоха Средневековья была не самым плодотворным периодом правовой науки. Наоборот, первоначально достижения античной правовой науки, равно как и позитивного права, были преданы забвению в странах Западной Европы, за исключением Византии. Основу политико-правовой науки Средневековья, в истории которой принято выделять две стадии: патристику (II–VIII вв.) и схоластику (XII–XIII вв.) определяет средневековая христианская философия.

Под заметным влиянием римской юриспруденции развивалась юридическая мысль в средневековой Западной Европе. Для средневековых юристов римское право и римская юриспруденция были исходным пунктом их теоретической и комментаторской деятельности. Кодификация римского права является одним из важнейших достижений средневековой правовой науки, имеющим огромное историческое значение.

В начале 2-го тысячелетия с развитием городов, цеховой промышленности и торговли в странах Западной Европы возникла потребность в нормах права, способных надлежащим образом закрепить права и обязанности участников имущественных предпринимательских отношений и обеспечить им надлежащую правовую защиту. Потребности в праве, способном упорядочить действия участников экономических отношений, были удовлетворены посредством рецепции римского права, начало которой положили юристы Болонской школы, сформировавшейся в конце XI в.

2. Процесс рецепции римского права длился несколько столетий и проходил в несколько этапов. На этапе (XII–XIII вв.) представителями Болонской школы и их последователями были вызволены из забвения Дигесты. На этапе XIV–XV вв. рецепции римского права характеризовались стремлением юристов, образовавших школу комментаторов {постгlossаторов}, органично согласовывать положения права с особенностями частноправовых отношений эпохи Средневековья. Благодаря усилиям glossаторов и постгlossаторов римское право получило второе рождение и стало широко применяться в странах Западной Европы. Известными представителями школы glossаторов были Ирнерий, Булгар, Рогериус, Альберикус, Бассианус, Пиллиус, Ваккариус, Одофредус, Ацо. Избранные glossы всей школы были изданы Аккурсиусом в середине XIII в. (*Glossa Ordinaria*).

Постгlossаторы (или комментаторы), занявшие доминирующие позиции в европейской юриспруденции в XIII–XV вв., основное внимание уделяли комментированию самих gloss. Представители школы постгlossаторов (Раванис, Лулий, Бартолу, Балдус и др.), стремились дать логическую разработку такой системы общих юридических принципов, категорий и понятий. В отличие от glossаторов постгlossаторы вновь обращаются к идеям естественного права и соответствующим учениям римских юристов и других своих предшественников. Соответствие требованиям естественного права выступает в качестве критерия для признания соответствующих норм позитивного права (норм законодательства и обычного права).

Правоположения, развитые и обоснованные юристами постгlossаторской школы, получили широкое признание не только в теоретической юриспруденции, но и в правовой практике.

К началу XVI столетия схоластические приемы изучения римского права утрачивают общественные симпатии. В юриспруденции заметно ослабевает влияние школы постгlossаторов и начинает складываться новое гуманистическое направление, представители которого свою непосредственную задачу видели в максимально бережном отношении к текстам римского права и в

точном раскрытии смысла его правоположений, норм права. Представители этого направления (Будаус, Альциатус, Цазий, Куяций, Донелл, Дуарен и др.) вновь сосредотачивают внимание на тщательном изучении источников римского права. Юристы XVI в. по преимуществу являются легистами, выступающими против феодальной раздробленности, за централизацию государственной власти, единое позитивное право.

В позднем средневековье римское право стало конкурировать с национальным (Франция, Германия) и нередко менялось под воздействием этой конфронтации. В Германии реципированное римское право получило наименование "современное римское право".

С начала XVI в. в юриспруденции заметно ослабевают влияние школы постгlossаторов и начинает складываться так называемая гуманистическая школа (гуманистическое направление в юриспруденции). Представители этого направления (Будаус, Альциатус, Цазий, Куяций, Донелл, Дуарен и др.) вновь сосредотачивают внимание на тщательном изучении источников действующего права, особенно римского права. Для юристов гуманистической школы право – это прежде всего право позитивное, законодательство. Юристы XVI в. по преимуществу являются легистами, выступающими против феодальной раздробленности, за централизацию государственной власти, единое светское законодательство, кодификацию действующего позитивного права.

Скептическое отношение представителей гуманистической школы к естественному праву, однако, не означало полного отрицания естественноправовых идей и представлений. Ряд юристов этого времени (например Донелл и др.), характеризуя место и роль римского права среди источников действующего права, расценивали его в качестве "лучшей объективной нормы естественной справедливости". Вместе с тем в теоретическом плане средневековые юристы внесли заметный вклад в процесс развития юриспруденции как с позиций юснатурализма, так и под углом зрения позитивного права, разработки его догмы. Они значительно обогатили понятийный и теоретико-

познавательный аппарат юридической науки, углубили понимание ее предмета.

В XII в. Фридрих Барбаросса, германский император, назвал римское право "всемирным правом". В XVI в. его называли "писанным разумом" и "юриспруденцией, висящей в воздухе". В XIX в. юрист Моддерман (1888 г.) назвал его "правом общим, высшим и научным".

3. Признание обществом и государством права в качестве важнейшего регулятора отношений в возрождающихся сферах экономики и торговли и действенного средства разрешения конфликтов между участниками имущественных отношений порождает острый дефицит в юристах. Дефицит в юридических кадрах был преодолен посредством создания специальных юридических образовательных учреждений – университетов. Первым университетом, специализировавшимся на подготовке юридических кадров, был Болонский университет, основанный неким Пепо в конце XI в. Вскоре университет стал пользоваться успехом благодаря тому, что право в нем преподавалось в качестве основного предмета. В целом ряде юридических школ того времени (X–XI вв.), возникших в Риме, Павии, Равенне и других городах, в ходе изучения источников действующего права значительное внимание уделялось соотношению римского и местного (готского, лангобардского и т.д.) права. При этом нормам, принципам и положениям римского права стали придавать универсальное значение. Этот поворот от оценки тех или иных норм с точки зрения *aequitas* к изучению римского права как именно источника позитивного права связан прежде всего с деятельностью юристов Болонского университета, возникшего в конце XI в. и вскоре ставшего центром тогдашней юридической мысли. В этом же направлении развивалась юриспруденция и в других университетах (в Падуе, Пизе, Париже, Орлеане) того времени.

Признание обществом и государством права в качестве важнейшего регулятора отношений в возрождающихся сферах экономики и торговли и действенного средства разрешения конфликтов между участниками имущественных отношений порождает острый дефицит в юристах, способных на

высоком профессиональном уровне разрешать конфликты и выносить обоснованные, справедливые решения. Дефицит в юридических кадрах был преодолен посредством создания специальных юридических образовательных учреждений – университетов. Первым университетом, специализировавшимся на подготовке юридических кадров, был Болонский университет, основанный неким Пепо в конце XI в. Вскоре университет стал пользоваться успехом благодаря тому, что право в нем преподавалось в качестве основного предмета. Традиции и методика преподавания юриспруденции в Болонском университете были заимствованы другими аналогичными учебными заведениями Италии, Франции, Испании и других западноевропейских стран. Университеты были образованы в городах Виченце (1203), Ареццо (1215), Париже (1215), Монпелье (1220), Падуе (1222), а также в Испании (1218).

Процесс формирования сословия юристов в странах Западной Европы неизбежно потребовал дальнейшего развития правовой науки, способной раскрыть природу права, его возможности и пределы в правовом регулировании экономических и политических отношений в условиях феодального строя.

Тема 5. Развитие идей права в учениях Нового времени и эпохи Просвещения.

Основные вопросы темы:

1. Юриспруденция Нового Времени. Изменение концепции правопонимания и ее влияние на методологию права.
2. Развитие теории естественного права как общефилософского направления юридической науки.
3. Методы юридического и философского познания Нового времени. (М. Фуко).
4. Юридическое образование в эпоху Нового времени.

1. Правовая наука Нового времени, охватывающего XVII–XIX вв., характеризуется интенсивным развитием всех ее отраслей и превращением в развитую систему общих и отраслевых знаний о закономерностях функционирования и развития государства и права. Она полностью обособляется от философии и богословия и образует самостоятельную систему научных знаний. Правоведение приобретает статус социальной, общественной науки, призванной исследовать процессы функционирования и развития государства и права и вырабатывать обоснованные рекомендации о путях совершенствования политико-правовой практики, способствовать прогрессивному развитию общества и государства. Ее ведущими компонентами становятся общая теория государства и права, история государства и права, а также науки гражданского, административного, уголовного, финансового и иных отраслей права. Интенсивное развитие правовой науки объективно обусловлено процессами, связанными с переходом государственной власти из рук феодалов в руки буржуазии как экономически господствующего в этом обществе класса.

Чтобы успешно решить эти проблемы, правоведам пришлось:

- изменить свои философские воззрения;
- модифицировать представления о сущности государства и права и их роли в жизни общества;

- дополнить систему правовой науки рядом новых отраслевых наук конституционного, административного, финансового права;
- создать развитую систему внутринационального права.

2. Начиная с эпохи Просвещения в Западной Европе умами философов овладевает новое учение – рационализм, согласно которому основой бытия является не Бог, а разум человека. Наиболее полное обоснование это учение получило в работах Р. Декарта, Г. Лейбница, Б. Спинозы и нашло благодатную почву в трудах виднейших представителей теории естественного права: Г. Гроция, Т. Гоббса, Дж. Локка. Правовая наука полностью обособляется от философии и богословия и образует самостоятельную систему научных знаний. Правоведение приобретает статус социальной, общественной науки, призванной исследовать процессы функционирования и развития государства и права и выработать обоснованные рекомендации о путях модификации, совершенствования политико-правовой практики, способствовать прогрессивному развитию общества и государства. Ее ведущими компонентами становятся общая теория государства и права, история государства и права, а также науки гражданского, административного, уголовного, финансового и иных отраслей права. основополагающий тезис теории естественного права о наличии естественных прав человека, имеющих приоритет перед волеустановленным правом государства, и обязанности государства следовать нормам естественного права послужил теоретической основой дальнейших революционных преобразований правовой науки, государственной власти и юридической практики.

Правовое государство, обоснованное в работах И. Канта и Г. Гегеля, и по настоящее время выступает идеалом и конечной целью любого демократического государства.

В этот же период государства Западной Европы начинали отказываться от применения римского права и создавать собственные кодифицированные акты в сфере частного права. Пример этому подала Франция, подготовив и приняв Гражданский кодекс, который был воспринят в Бельгии, Нидерланд-

дах, Италии, Польше. Однако Германия, а вслед за ней и другие страны работали и приняли свои гражданские кодексы. Под лозунгами равноправия и свободы были проведены буржуазные революции в Нидерландах, Англии, во Франции и в других странах Западной Европы, приведшие к устранению сословных различий между членами гражданского общества, освобождению крестьян от крепостной зависимости, законодательному закреплению формального равенства всех членов общества. Таким образом, законотворческая деятельность, ориентированная на формирование национального публичного и частного права, стала одним из важнейших направлений деятельности государств Западной Европы, а наличие развитой системы права – одним из значимых показателей высокой правовой культуры общества и государства.

3. Интенсивное развитие правовой науки объективно обусловлено процессами, связанными с утверждением буржуазного общества и переходом государственной власти из рук феодалов в руки буржуазии как экономически господствующего в этом обществе класса. В этих условиях правовая наука должна была обосновать правомерность претензий буржуазии на государственную власть.

Чтобы успешно решить эту проблему, правоведам пришлось:

- изменить свои философские воззрения;
- модифицировать представления о сущности государства и права и их роли в жизни общества;
- дополнить систему правовой науки рядом новых отраслевых наук конституционного, административного, финансового права;
- создать развитую систему внутринационального права.

По мере упрочения статуса буржуазных государств в качестве органа управления делами общества и формирования системы буржуазного права, революционная направленность и излишний демократизм теории естественного права становятся обременительными для государственной власти. В свою очередь, ученые-юристы не избежали соблазна оказать действенную помощь государству, создав в начале XIX в. позитивистскую теорию права, в основе

которой лежало понимание права как любого властного веления государственной власти, направленное на создание нормативных установлений. Одним из первых критиков теории естественного права был английский философ и юрист И. Бентам (1748–1832), по убеждению которого правом являются повеления и запреты, установленные государством, тогда как естественные права представляют собой не более чем "анархические софизмы" действующего законодательства.

Политико-правовая мысль уже в XIX в. преодолела позитивизм как консервативное правовое течение и разработала ряд доктрин, позволяющих более глубоко и точно раскрыть действительную сущность права. Практически одновременно с позитивизмом в Европе основоположниками марксизма К. Марксом и Ф. Энгельсом были заложены основы материалистической теории права, раскрывающие генезис становления и развития права как социального явления и закономерности его функционирования в современном обществе. Обоснованная критика позитивистской теории права давалась и другими правовыми теориями, возникшими в Новое время, в том числе представителями социологической теории права, философии права, психологической теории права, тем не менее позитивистская теория права, поддерживая государство, неизменно сохраняла и по настоящее время сохраняет свое лидерство как по числу признающих ее правоведов, так и по интенсивности воздействия на политико-правовую практику. В условиях Нового времени правовая наука развивалась не только за счет теории государства и права. Одновременно шло интенсивное развитие отраслевых юридических наук как вширь, так и вглубь, обусловленное закреплением конституционных основ буржуазного государства, деления государственной власти на три ветви (законодательную, исполнительную, судебную) и господства права. Появились новые отрасли публичного права: конституционное, административное, финансовое, муниципальное право – что, в свою очередь, потребовало образования соответствующих отраслей правовой науки. В конечном итоге система права и система правовой науки приобрели практически современный

вид, большинство отраслей права и соответствующих отраслей науки, уже существовавших или возникших в этот период, действуют по настоящее время.

4. Чтобы успешно справиться с процессами формирования национального позитивного права и обеспечить его эффективное действие, в том числе в сфере правосудия, государства вынуждены стимулировать развитие правовой науки и создавать образовательные учреждения для подготовки высококвалифицированных юридических кадров. В Новое время формировалась система юридического образования, которая с некоторыми изменениями действует и сегодня. Основной кузницей юридических кадров стали юридические факультеты университетов, при этом юридическое образование освобождалось от опеки церкви и выделялось из системы философского образования. Учебные планы университетов основной акцент делали уже не на изучении римского права, а на анализе национального законодательства. К началу XX в. юридическая наука представляла собой обширную систему знаний о праве, истории его возникновения и развития, его современном состоянии, практике реализации норм права в конкретных отношениях. Немало в ней имелось предложений о путях совершенствования общества, государства и права в ближайшей и отдаленной перспективе.

Тема 6. Идеи права в классической немецкой философии. Истоки марксистской концепции права.

Основные вопросы темы:

1. Эмпирическое учение о позитивном праве И. Канта. Метафизика И. Канта: основные постулаты.
2. "Деятельностная" диалектика Иоганна Фихте.
3. Учение о праве Гегеля. Понятийное единство права и государства по Гегелю. Аналитическая юриспруденция.
4. Типология права и государства марксистов.

1. И. Канта по праву называют философом свободы, который проложил новые начала развития и определил направление юридико-политической мысли XIX века. Учение о праве Кант в основном изложил в работах: "Основы метафизики нравственности" (1785); "Критика практического разума" (1788); "К вечному миру" (1795) и "Метафизика нравов в двух частях" (1797), где он с позиций "практического разума" дает рационалистическое обоснование учения о праве и государстве, о нравственном законе – законе должного, который называется у Канта категорическим императивом. Это – постулат морального сознания, он никак и ниоткуда не выводится, а должен жить в душе каждого человека. Принцип приоритетности неотчуждаемых прав личности и положение о необходимости их законодательного закрепления (в юридическом законодательстве) вытекают из всей этико-правовой концепции Канта, в основе которой безусловные, императивные категории: веления или запреты. Важное значение Кант придавал проблеме правопонимания и ее формулировке: правовой закон гласит, что поступай внешне так, чтобы свободное проявление твоего произвола было совместимо со свободой каждого, сообразной со всеобщим законом. Под естественным правом Кант подразумевает естественные, прирожденные права личности, различает три правовые категории: первая – естественное право, т.е. совокупность нравственных норм, или принципы, продиктованные практическим разумом; вторая – положительное право, основанное на воле законодателя, которое должно соответ-

ствовать естественному праву, т.е. требованиям категорического императива, и плюс сила принуждения; третья – справедливость, т.е. совокупность притязаний индивида, не обеспеченных принуждением. Свобода, по Канту – это независимость от принуждающего произвола другого. Позитивное право должно соответствовать прирожденному. Право Кант разделяет на частное и публичное. Рассматривая их соотношение, он выступает как сторонник отграничения гражданского общества от государства. Основным признаком права Кант считает формальное равенство: в гражданском обороте люди выступают как лица, формально равные. Публичное право регулирует отношения лиц как граждан. По Канту, главным в этих отношениях является право народа участвовать в принятии конституции. Но для соблюдения права необходимо принуждение, а претворение принуждения Кант связывает с государством. Отсюда Кант выводит идею правового государства, где соблюдены требования категорического императива.

Кант различает гражданское общество и государство. Всемирная история представляется Канту историей прогресса человеческого рода вплоть до достижения цели всемирной истории – наисовершеннейшего государственного устройства. В основе учения Канта о праве и государстве лежит постулат: поступай так, чтобы максима твоей воли могла бы быть в то же время принципом всеобщего законодательства. Главную цель учения о государстве и праве Кант видит в том, чтобы поднять, возвысить право из мерзости окружающего его бесправия. Государство, по Канту, должно быть органом защиты прав личности.

Право Кант разделяет на частное и публичное. Отсюда Кант выводит идею правового государства, где соблюдены требования категорического императива. Либеральные традиции кантовского учения о правах и свободах человека и гражданина, идеи Канта о правовом государстве и правовом законе играли и продолжают играть огромную роль в философии права и в практике государственно-правовой организации общества.

2. Иоганн Фихте (1762–1814) немецкий философ. Фихте создал оригинальное субъективно-идеалистическое учение, согласно которому история - это диалектическая и активное взаимодействие абсолютного "Я" (самосознания человечества) и индивидуального "Я" отдельного человека. На первый план Фихте выдвигает "практическую" философию - вопрос обоснования возможности и пути достижения человеческой свободы, установление "справедливого" государственного устройства. Опираясь на жизненный опыт человека, Фихте предлагает отличать и противопоставить реальные события, происходящим лишь в воображении. Философская система Фихте основывается прежде всего на признании активной практически-деятельной сущности человека. Исходное понятие системы Фихте - "Я" выступает как творец всего сущего и одновременно как создатель знания о нем.

Фихте подчеркивает приоритет человеческого субъектно-деятельностного начала над естественным. Природа, по Фихте, существует ради того, чтобы образовывать возможности самореализации "Я". В конечном счете "Я" осваивает "не-Я" и достигает тождества с самим собой. "Не-Я" выступает как объект, который ограничивает свободу "Я" (культура, природа). Через преодоление этого препятствия происходит совершенствование "Я". Третий акт - "Я есть Я и не-Я" (синтез) - снятие противоположности субъекта и объекта, утверждения их тождества. Однако такое тождество не может быть достигнуто в течение конечного времени. Она является идеалом, к которому на протяжении всего исторического развития стремится человечество. Поэтому свою философию Фихте называет философской педагогикой, что ставит человека "на свои собственные ноги" Не случайно, чувства, связывающего деятельность и свободу, называется совестью. Совесть не ошибается, является судьей всех убеждений. Требование поступать так, а не иначе, предъявляемым человеком (Я) к самому себе, основывается на ответственности и долга. Жизненный путь человека должен быть моральным, так опознавательными свойствами человека есть сознание и воля в их единстве. Ни один индивид не рождается нравственным, а должен себя таким сделать. Фихте утверждал,

что наше назначение в обществе – это общее совершенствование, совершенствование самого себя посредством свободно использованного влияния на нас других.

3. Георг Вильгельм Фридрих Гегель (1770–1831) – гениальный мыслитель, творческие достижения которого представляют собой заметную веху во всей истории философской и политическо-правовой мысли. В наиболее цельном и систематическом виде учение Гегеля о государстве и праве изложено в "Философии права" (1820) – одном из самых значительных произведений в истории политических и правовых учений.

Философия права – важная составная часть всей гегелевской системы философии, основная задача которой – научное познание государства и права. По Гегелю, система права как царство осуществленной свободы представляет собой иерархию "особых прав" (от абстрактных его форм до конкретных). Более конкретное "особое право" первичнее абстрактного. На вершине иерархии "особых прав" стоит право государства. Гегель различает гражданское общество и политическое государство

Тремя различными властями, на которые подразделяется политическое государство, по Гегелю, являются; законодательная власть, правительственная власть и власть государя. Сферу межгосударственных отношений Гегель трактует как область проявления внешнего государственного права. Философско-правовое учение Гегеля оказало заметное влияние на становление аналитической юриспруденции (юридической догматики, юридического позитивизма) – одной из первых в истории специальной общественной (гуманитарной) науки, на последующее развитие политико-правовой мысли, на практическую правовую деятельность.

4. Критерием типологии права и государства, позволяющим выявить и закономерные связи этих явлений как во времени, так и среди существующих государств и их правовых систем, согласно Марксу и Энгельсу является понятие "общественно-экономической формации". Под последней подразумевается исторический тип общества, основанный на определенном способе

производства. Переход от одной общественно-экономической формации к другой осуществляется по объективным причинам путем ниспровержения устаревших и установления новых, соответствующих достигнутому уровню развития производительных сил. Рабовладельческой, феодальной, буржуазной, социалистической общественно-экономическим формациям соответствует конкретный исторический тип государства и права.

Рабовладельческое государство было орудием рабовладельцев, выполнявших функции защиты их собственности, захвата чужих земель и обращения населения завоеванных земель в рабство. Феодальное государство и право пришли на смену рабовладельческому, выступало мощным средством защиты сословных привилегий феодалов, их права собственности на землю, на владение крепостными крестьянами и присвоение большей части произведенных ими материальных благ. Оно закрепляло жестокие, изуверские меры наказания преступников.

В ходе буржуазных революций в XVI-XIX вв. феодальный тип государства и права заменяется на буржуазный, основанный на частной собственности на средства производства. Буржуазное государство продолжало такие функции феодального государства, как захват чужих территорий, удержание в повиновении эксплуатируемых. Буржуазное право, будучи выразителем воли буржуазии, закрепляет выгодные ей порядки. Социалистическое государство и право приходят на смену буржуазному и основываются на общественной собственности на средства производства при плановом распределении государством благ, влечет к ликвидации класса эксплуататоров и эксплуатации человека человеком, предоставляет широкие социально-экономические права трудящимся, политическую власть рабочему классу и всем трудящимся при авангардной роли коммунистической партии.

Наиболее прогрессивной формой жизнедеятельности людей, согласно марксизму, является коммунистическое общество, существующее без государства и права. Это безгосударственный, бесклассовый, бесправовой социальный организм, саморегулирующийся на основе высокого коммунистического со-

знания и морали. Переход от одного исторического типа государства и права к другому совершается в ходе социальных революций, представляющих необходимый и закономерный этап в развитии общества.

Тема 7. Основные идеи и концепции мусульманского права.

Основные вопросы темы:

Вступление.

1. Соотношение мусульманского права и системы национального права.
2. Влияние западного права на национальные системы права мусульманских государств.
3. Доктрина мусульманского права, ее влияние в мусульманском мире.

Мусульманское право сформировалось в период разложения родоплеменной организации и становления феодального общества в Арабском халифате в VII– X вв. Возникновение и развитие мусульманского права, его источники, структура и механизм действия отражают взаимодействие двух начал – религиозно-этического и собственно правового. Так, в составе мусульманского права выделяются две группы взаимосвязанных норм. Первую группу составляют юридические предписания Корана и Сунны – собрания юридически значимых преданий (хадисов) о поступках, высказываниях и даже молчании пророка Мухаммеда. Вторую группу составляют нормы, сформулированные мусульманско-правовой доктриной на основе "рациональных" источников, прежде всего единогласного мнения ("иджма") наиболее авторитетных правоведов, умозаключения по аналогии ("кияс"). В качестве основополагающих рассматриваются нормы первой группы, особенно те, которые зафиксированы в Коране. С течением времени все отчетливее ощущалась недостаточность конкретных предписаний Корана и Сунны, а также нормативных решений сподвижников пророка. Поэтому начиная с VIII в. главную роль в ликвидации пробелов и приспособлении положений указанных источников к потребностям общественного развития постепенно взяли на себя правоведы – основатели правовых школ-толков и их последователи.

К началу VIII в. мусульманско-правовая доктрина только начинала складываться. Первым шагом на пути ее возникновения явился "рай" – относительно свободное усмотрение, которое применялось при толковании норм Корана

и Сунны и формулировании новых правил поведения в случае их молчания. Мусульманские ученые-юристы часто приводят предание, свидетельствующее о том, что пророк всячески поощрял "иджтихад" – свободное усмотрение судьи в случае молчания общепризнанных источников мусульманского права. С развитием теории методологии права иджтихад стал обозначать достижение высшей ступени знания, дающей право самостоятельно решать вопросы, обойденные в Коране и Сунне, а муджтахидами стали называть лиц, получивших такое право. Бурное развитие иджтихада в VIII-X вв. привело к тому, что мусульманские ученые-юристы сформулировали большинство конкретных норм и общих принципов мусульманского права. Роль основного источника мусульманского права закрепилась за его доктриной. С XI в. мусульманское право развивалось в рамках нескольких правовых школ-толков. В различных районах халифата на протяжении веков сложились многочисленные школы (мазхабы) мусульманского права суннитского (ханифитская, маликитская, шафиитская, ханбалитская и др.) и шиитского (джафаритская, ис-маилитская, зейдитская и др.) направлений, названные так в честь их основателей – Абу Ханифы (699–767), Малика бен Анаса (713–795), аш-Шафии (767–819), Бен Ханбала (780–855) и т.д. Эти школы при общих исходных позициях используют различные рациональные способы формулирования позитивного права и на их основе применяют различные юридические нормы по частным вопросам. Наибольшим авторитетом пользуется ханифитская школа, считающаяся среди мусульманских юристов наиболее гибкой.

В течение первых двух-трех веков "периода традиции" в целом завершилось формирование мусульманского права, ставшего практически правом той или иной школы. Мусульманское право исходило из того, что законодательная власть принадлежит муджтахидам. Была разработана концепция "верховенства шариата", в соответствии с которой глава государства во всех своих действиях связан нормами мусульманского права, сформулированными муджтахидами. Более трех с половиной столетий, последовавшие за османским завоеванием в начале XVI в. большей части арабского мира, не оставили за-

метного следа в истории мусульманской политической мысли. Традиционный характер мусульманских политических взглядов остался без заметных изменений и на протяжении первой половины XIX в. – в период, когда в арабских странах в целом преобладало религиозное мировоззрение, а также сохранялись практически нетронутыми политические традиции, освященные османским исламом. Перелом произошел только к концу столетия. Основоположником идейного течения исламской реформации по праву считается Джемаль ад-Дин аль-Афгани (1839–1897), молодые годы которого прошли в Афганистане. В основе политико-правовых воззрений аль-Афгани лежит его общий подход к исламу. Решительно отвергая атеизм, аль-Афгани отстаивал возрождение ислама, освобождение его от "новшеств", которые исказили его истинную суть и привели мусульман к отсталости. По его мнению, рациональное толкование Корана позволяет понять основы идеального общественного и политического строя. Возвращаясь в поисках лучшей модели государства к кораническим принципам власти, аль-Афгани безоговорочно отвергал абсолютизм. Власть сильного справедливого монарха должна быть сбалансирована такими институтами, как конституция и парламент, обеспечивающими участие народа в осуществлении власти. Влияние ислама на политико-правовые воззрения аль-Афгани ярко проявилось в его взглядах на шариат. Придавая особое значение шариату, аль-Афгани рассматривал его в качестве основной силы, направляющей жизнь мусульман, а степень соблюдения его норм считал единственным критерием различий между людьми.

Конец XIX в. явился переломным периодом в эволюции исламских политических и правовых идей на Арабском Востоке. Выдвинутые в это время концепции и подходы к анализу государства и права предопределили развитие арабо-исламской политической и правовой мысли. Классическая мусульманская политическая теория вновь вышла на передний план в связи с отделением церкви от государства в кема-листской Турции в 1922 г. и последовавшей спустя два года официальной отменой халифата. В центре острой дискуссии оказался вопрос о сущности халифата. Наиболее серьезные теоретико-

религиозные аргументы в пользу возрождения халифата выдвинул Мухаммед Рашид Рида (1865–1935), опубликовавший в 1922 г. знаменитый трактат "Халифат, или Великий имамат", который и ныне считается фундаментальным исследованием по мусульманской теории государства. В своей книге Рашид Рида стремился восстановить "истинную" концепцию халифата без искажений и фальсификаций, привнесенных в нее в угоду недалеким правителям, и на этой основе доказать преимущество халифата перед иными формами правления, противопоставить мусульманско-правовой институт консультации европейским принципам демократии. Исследование Рашида Риды явилось, пожалуй, последней серьезной попыткой возродить классическую концепцию халифата в ее наиболее полном виде и, что самое важное, доказать на этой основе необходимость возврата к мусульманской форме правления. В дальнейшем возникла прямо противоположная теория мусульманского государства, согласно которой халифат не имеет ничего общего с исламом. Наиболее настойчиво данную точку зрения отстаивал шейх египетского мусульманского университета "Аль-Азхар" Али Абдель Разек (1888–1966) в своей книге "Ислам и основы власти", опубликованной в 1925 г.

1. Мусульманское право – одна из основных мировых систем права (наряду с континентальным и англосаксонским), сложившаяся в своей основе в эпоху становления феодального общества в Арабском халифате в VII- X вв. и базирующаяся на религиозных установлениях и предписаниях ислама. Мусульманское право основывается, в первую очередь, на двух фундаментальных источниках – Коране и сунне. Коран и сунна представляют для мусульман вечные источники направляющих указаний и неизменную сердцевину, суть Закона, гарантирующего постоянство и стабильности исламского образа жизни в изменяющемся и движущемся мире. Тот факт, что Коран и сунна дают некоторые фундаментальные принципы регулирования отношений между мусульманами и не мусульманами в благоприятных, мирных ситуациях, не оставляет сомнений в том, что раздорам между, ними не придается особого значения. В Коране есть аяты, которые показывают, что изначально

и постоянной сутью отношений между мусульманами и не мусульманами является мир и взаимопонимание, а, вовсе не вражда и война. Коран ясно указывает мусульманам путь стремления к миру, если их противник стремится к тому же.

Мусульманское право, будучи частным правом, отличается от всех других правовых систем и его отношением к существующей политической власти. Закон во всех других системах признается таковым только тогда, когда он установлен политической властью, то есть, он всегда является продуктом органов политической власти и государственного аппарата.

В мусульманском праве, напротив, государство и политическая власть сами являются продуктом Закона, причем не только в историческом плане, но и чисто в теоретическом. Здесь Закон предшествовал государству. Вот почему в исламской истории никогда не было формального процесса законодательства, существовали органы, известные как Шура (Совет) или Ахль-ал-Халь валь-Аку (Совет решения и договора) в различных мусульманских государствах. Однако они не исполняли никаких законодательных функций. Развитие права в исламе всегда было независимым от правительства. Верховный закон (Основной закон) всегда определялся Кораном и сунной, а все, что выходило за рамки этого, признавалось недействительным. При этом обязанность определять, выходит ли закон за рамки Высшего закона, всегда лежала на правоведах и муфтиях. В современных условиях правовые доктрины государств, проповедующих ислам, рассматривают единую систему шариата не как изолированную, раз и навсегда данную концепцию, а как развивающуюся субстанцию, тесно связанную с другими общностями, в том числе и в правовой сфере.

2. Начиная со второй половины XIX в., в положении М.п. произошли серьезные изменения, связанные прежде всего с тем, что в правовых системах наиболее развитых мусульманских стран оно постепенно уступило ведущее место законодательству, основанному на рецепции западноевропейских образцов. Феодальное по своей сущности и неопределенное, архаичное по

форме М.п. в этих условиях оказалось более не в состоянии отвечать потребностям регулирования широкого круга общественных отношений, сохранив свою монополию лишь в регламентации вопросов личного статуса. В своем наиболее радикальном виде эти изменения коснулись правовой системы Египта. Политика наместника турецкого султана в Египте Мухаммеда Али и его последователей была объективно направлена на развитие капиталистических отношений и в правовой сфере выразилась в 70-80-х гг. XIX в. в издании ряда крупных законов, кодексов - гражданского, торгового, уголовного, морского и уголовно-процессуального - для смешанных (1875) и национальных (1883) судов на основе заимствования западноевропейских образцов (главным образом французских). В Сирии, Ливане, Ираке изменения правовых систем не были столь глубокими. Здесь, несмотря на принятие ряда законов - земельного, уголовного, процессуального кодексов - область применения М.п. оставалась очень широкой. Более того, именно в это время была проведена кодификация норм шариата путем издания Маджаллы, которая действовала в Турции до 1926 г., в Ливане - до 1931 г., в Сирии - до 1949 г., в Иране - до 1953 г., в Иордании - до 1976 г. В настоящее время частично ее действие сохраняется в Израиле, Кувейте и на Кипре.

Итак, к середине XX в. правовые системы наиболее развитых арабских стран с некоторыми отступлениями стали строиться по двум основным образцам: романо-германскому (французскому) - Египет, Сирия, Ливан, страны Магриба и англосаксонскому - Ирак, Судан. За М.п. здесь сохранилась роль регулятора брачно-семейных, наследственных и некоторых других отношений среди мусульман (иногда и не мусульман), что объясняется все еще сохранившимися пережитками феодализма и глубоким влиянием ислама на общественное сознание. В настоящее время ни в одной из рассматриваемых стран М.п. не является единственным действующим правом. С другой стороны, ни в одной мусульманской стране оно не потеряло полностью своих позиций в качестве системы действующих правовых норм. Исключение составляет, пожалуй, лишь Турция, где в 20-х гг. нашего века после официальной отмены

халифата М.п. во всех отраслях (в том числе и в сфере регулирования брачно-семейных отношений) было заменено законодательством буржуазного типа.

3. Считается, что становление классического М.п. связано с разработкой фикхом-доктриной основополагающих правовых понятий, категорий и конструкций на основе интерпретации шариата.

Сложилось два основных подхода к правовому осмыслению последнего. Одни мусульманские юристы стремились формулировать правовые оценки путем максимально точного следования Корану и сунне, а другие предпочитали "извлекать" право из шариата на основе широкого использования рациональных методов толкования его смысла, а не букв. Сочетание этих двух подходов легло в основу учения об источниках фикха о методах формулирования правовых решений (усуль аль-фикх). Ставшее стержнем мусульманской концепции права, это учение исходит из того, что основными источниками права (фикха) являются Коран и сунна, которые либо непосредственно содержат конкретные правила поведения.

На протяжении столетий сама доктрина непосредственно являлась ведущим источником мусульманского позитивного права. Имеется достаточно оснований для вывода о том, что если исходные начала мусульманско-правовой теории носят преимущественно религиозный характер, то в самом позитивном М.п. как системе действующих юридических норм заметно преобладают рациональные моменты.

Концепция исламского права является отличной от западной, в которой закон рассматривался как воля монарха или правителя, облеченная в правовую форму. Поскольку право в исламе носило частный, негосударственный характер, мусульманские правоведы II века Хиджры (мусульманской эры) первыми заложили основы правовой науки. К середине II века исламское право достигло такой степени развития, что различные его отрасли стали развиваться в качестве самостоятельных правовых дисциплин, таких, как международное, административное, финансовое, процессуальное право. Это проис-

ходило в тот период, когда в других странах практически не существовало четких концепций права как сферы, отличной от этики и политики.

К началу II века ислама (VIII век нашей эры) эти независимые отрасли права получили дальнейшее развитие и вскоре уже четко отделились друг от друга под разными названиями. Однако их общей основой служил шариат. Согласно учению исламских правоведов, шариат – это всеобъемлющая, всесторонняя правовая система, которая охватывает многообразие сторон жизни человека. Поэтому ее сфера значительно шире, чем у светского права. В исламе нет различия между религиозным и светским, между мирским и духовным. Это всеобъемлющий кодекс правил поведения, которым следуют люди во всех сферах жизни. Термин шариат означает некое собрание поучений Пророка ислама, которое может быть выражено в виде Слова Аллаха, т.е. в Коране, либо на примере поведения самого Пророка, т.е. в сунне.

Шариат включает в себя божественные указания в трех сферах:

- 1) общие правила, мировоззрение ислама. Они определяют позицию и поведение, придают всем действиям индивида осмысленность и целенаправленность;
- 2) правила, определяющие внутреннее поведение человека, т.е. мир чувств и духовной деятельности;
- 3) кодекс практического поведения гражданина в личной, семейной, общественной, экономической и других сферах жизни.

Именно эта последняя часть шариата, известная под названием фикх, определяется как исламское право. Оно основано на фундаментальных принципах, содержащихся в Коране, конкретизированных, дополненных и продемонстрированных на конкретных примерах из жизни Святого Пророка.

Наука фикх подразделяется на две основные области:

- 1) корни или основы (усул – методология и принципы толкования Корана);
- 2) ветви или отрасли (фуру – позитивное право).

Развитие концепции фикха связано, прежде всего, с именем Мухаммеда ибн Идриса аш-Шафии (умер в 820 г.), который в трактате "ар-Рисала", вошедшем в сборник Китаб ал-умм, изложил основы фикх-юриспруденции и впервые разработал достаточно четкие определения и систему источников фикх-права. Классическая теория исходит из того, что Коран и сунна Пророка являются основными источниками фикх-права, свод законов фикха, и называется обычно исламским правом, которое охватывает всю человеческую деятельность во всех ее многообразных проявлениях.

Мусульманские правоведы разделили содержание свода законов ислама на следующие области:

- правила и нормы, имеющие отношение к поклонению Аллаху;
- семейное право ислама;
- гражданское право в исламе или, используя термин фикха, законы о сделках и регулировании взаимоотношений, также занимает в исламском праве важное место;
- административное и конституционное право ислама;
- уголовное право ислам;
- процессуальное право ислама;
- международное право ислама также являлось достижением мусульманских правоведов;
- правила, определяющие социальное поведение мусульман. Этот раздел права регулирует поведение, обычаи и взаимоотношения мусульман в общественной жизни. В нем показывается, каких норм они должны придерживаться в пище, сексуальных отношениях, одежде и т.д.

Тема 8. Современное состояние и тенденции развития юридической науки за рубежом.

Основные вопросы темы:

1. Современные политические и правовые учения в западной Европе и США.
 2. Постмодернистские государственно-правовые идеи в Европе и США. Идеи "открытого общества". К.Поппер ("Открытое общество и его враги") и Ф.Фукуяма ("Конец истории"). Упразднение государства и "общество кочевников" Ж.Аттали. Обоснование перехода власти от государства к транснациональным корпорациям.
 3. Политико-правовые взгляды американских неоконсерваторов.
 4. Диспенсациализм и десакрализованное христианство.
 5. "Manifest Destiny" как обоснование глобальной роли США. Теории "экспорта демократии".
1. Основные черты и тенденции развития современной западной политико-правовой идеологии определялись столетие назад. Составной частью этих процессов явился кризис классического либерализма, исключавшего вмешательство государства в экономическую жизнь, демократизация общественной жизни в наиболее развитых странах конца XIX – начала XX в. Появление на европейском континенте первых фашистских режимов заставило теоретиков политико-правовой мысли внести существенные коррективы в классификацию форм государства. Наиболее влиятельными течениями в буржуазной социально-политической мысли XX в. являются неолиберализм и консерватизм, концепции плюралистической демократии, концепции социального государства и политики всеобщего благоденствия. Левые направления и течения в современной идеологии представлены различными доктринами социализма, коммунизма и так называемым левым радикализмом (концепции "новых левых", левацкий экстремизм и т.п.). Противоположный полюс образуют теории, получившие обобщенное название правого радикализма (фашизм и неофашизм, "новые правые", расизм). Формирование идей концепции

социального государства и политики всеобщего благоденствия проходило параллельно с развитием социального законодательства в странах Западной Европы и США. Инициаторами реформ в области социального обеспечения, как правило, выступали левые силы – партии социалистической ориентации и профсоюзы.

Идеи государства благоденствия и сам этот термин впервые появились в общественно-политической мысли Германии в 80-е гг. XIX столетия. Под политикой социального благоденствия в 40–50-е гг. понимали программы, направленные на достижение высокого жизненного уровня населения путем создания государственных систем образования, здравоохранения и поддержки жилищного строительства, а также оказания помощи гражданам. Государства благоденствия, согласно его концепции, обладают рядом общих признаков. Для государств социального благоденствия характерна тенденция к демократизации политической жизни. Более обстоятельно эту тему осветил американский социолог Даниел Белл в своей книге "Конец идеологии". Недостатком современной политики, направленной на достижение общественного благополучия, Д.Белл считал то, что она проводится в рамках отдельных государств. В некоторых концепциях эти идеи были соединены с представлениями о конвергенции социализма и капитализма как общественно-экономических систем. Экономический кризис 70-х гг. и последовавшие за ним события опровергли многие положения, содержащиеся в теории государства благоденствия. В настоящее время она утратила целостный характер и развивается преимущественно в исследованиях, посвященных отдельным проблемам общественной жизни.

2. Вышеназванные политико-правовые теории, в частности, в Европе и США сменили постмодернистские государственно-правовые идеи.

Постмодерн – социологическая, историко-философская концепция восприятия мира в эпоху постиндустриализма, опирающаяся на недоверие к традиционным реалистическим концепциям. Постмодернизм как специфическое явление в истории государства и права был выделен западными теоретиками

в конце 1980-х гг. Понимание постмодернизма разработали французские философы-постструктуралисты: М. Фуко, Ж. Деррида, Ж. Бодрийяр, опираясь на концепцию постиндустриальной цивилизации. Огромная палитра работ философов, правоведов государственно-правовой постмодернистской проблематики в Европе и США скорее напоминают абстрактное мудрствование. Об этом свидетельствуют следующие труды: "Открытое общество и его враги" К. Поппера, "Конец истории" Ф. Фукуямы, "На пороге нового тысячелетия" Ж. Аттали и др.

Карл Раймунд Поппер (1902–1994 гг.) – австрийский и британский философ и социолог. Один из самых влиятельных философов науки XX столетия. В работе К. Поппера "Открытое общество и его враги" (The Open Society and Its Enemies, 1945), анализировались скрытые тоталитаристские мотивы в учениях Платона, Гегеля и Маркса. Эта книга, которую Поппер называл своим "вкладом в военные действия", создала ему репутацию всемирно известного исследователя, который анализирует роль Платона, Гегеля и Маркса в формировании идейной базы тоталитаризма, критикует претензии на знание "объективных законов" истории и радикальное преобразование общества на "научной основе", рассматривает его развитие со времен демократической античности до критики платонизма, марксизма, тоталитаризма ("закрытое общество"), историцизма и выступает в защиту демократии. В этом труде Поппер обосновывает идею "открытого общества" – общества, основанного на демократии и критическом мышлении индивидов. Постмодернистские государственно-правовые идеи развивал в своем творчестве и известный американский политолог и геополитик Фрэнсис Фукуяма. Его нашумевшая работа "Конец истории" (1989 г.) может рассматриваться не только как попытка дать критическое описание коммунистическому типу общества но и как прогноз на будущее. Акцент сделан именно на "исчерпанность" систематических альтернатив Западу, ведь именно Запад, по мнению автора, в сегодняшнем мире остается сообществом с превосходящим остальные своим авторитетом, и своей моралью, чем подтвердил свою приверженность ценно-

стям лишь одного из существующих сообществ - западного. подверглась критике как идеалистическая и несколько упрощенная. Представитель пост-модернистских государственно-правовых идей, французский экономист, писатель и крупный политический деятель Жак Аттали (р. 1 ноября 1943 г.) является автором десятка известных книг, в которых он разбирает эволюцию современного общества, а также исследует сущность его экономической, политической, социальной и идеологической организации. В книге "Общество кочевников", согласно Аттали, глобализация порождает новую кочевую элиту, которая необходимо должна быть оторванной от своих национальных корней: осуществится упразднение государства, нищета по-прежнему будет сочетаться с богатством, но только уже в глобальном масштабе.

3. Неоконсерватизм (англ. *neconservatism*) – идеология той части консервативных политиков в США, которые в начале 1970-х годов выступают за использование экономической и военной мощи США для победы над враждебными к США режимами и установление в этих государствах демократии. К 1980-м годам большинство неоконсерваторов поддержали политику президента Рональда Рейгана по увеличению военных расходов и более жесткому противостоянию СССР, "войну против терроризма", отправку американских войск в Афганистан и вторжение в Ирак. Основные положения современной неоконсервативной концепции были изложены Уильямом Кристолом и Робертом Каганом в 1996 году. Суть их была выражена в следующем: США призваны осуществлять "гуманную глобальную гегемонию" во всём мире на основе своего международного влияния и авторитета.

4. Как известно, Библия продолжает оставаться священной книгой христианского сообщества, занимает такое выдающееся, уникальное место, что ни одна книга не может с ней сравниться. Такой особенный социальный статус Библии придает ее основным реалиям, феноменам, персонажам сакральный характер.

Под сакрализацией (от лат. *sacer* – священный, обрядовый) понимается придание предметам, действиям или состояниям сознания человека сверхпри-

родного и сверхсоциального значения, в результате чего они выводятся за пределы "естественных" связей и вовлекаются в связь с особым личностным, бесконечным и творящим началом, чаще всего – Богом. Процесс десакрализации является обратной стороной сакрализации и обозначает процесс культурно-исторического или рационально-личностного выведения сакральных предметов из вертикали Бог – мир.

Десакрализация – это вид профанации, когда сакральный предмет вырывается из всеобщей связи и умаляется до своего единичного состояния, библеизмы начинают обрастать новыми смыслами, порою прямо противоположными исходным. Именно эти механизмы используются в постмодернистских политико-правовых теориях, паразитирующих на сложностях геополитических проблем современности.

5. Англ. Manifest Destiny (явное предначертание или предопределение Судьбы, а конкретнее: предопределенная Судьба Америки) - крылатое выражение, своеобразный политико-идеологический манифест, служащий для оправдания американского экспансионизма. Идея о предопределенной судьбе Америки проходит через всю ее историю. Это - философия, охватывающая американскую историю в целом. Однако, в 1839 г. демократический лидер и влиятельный редактор по имени Джон О'Салливан попытался объяснить американское стремление к экспансии и оправдать претензии США на новые территории. Так возник термин manifest destiny, который стал самым актуальным слоганом на протяжении американской истории: при осваивании дикого Запада, накануне испано-американской войны. Доктрина предопределенной судьбы строилась на идее всеобъемлющей веры в американское культурное и расовое превосходство. Американский публицист Карл Шурц в статье в 1893 году отразил мнение той части населения, которая выступала против неограниченной экспансии США, что может оказаться угрозой целостности самого государства и других государств мира. Это подтверждается реалиями современной международной политики США.

Тема 9. История юридической науки: период становления в России.

Основные вопросы темы:

1. Зарождение юридической науки в России. Становление юридического образования в дореформенной России (XVIII – первая половина XIX в.).
2. Развитие юридического образования в пореформенной России (вторая половина XIX - начало XX вв.). Консервативно-охранительное и либеральное направления в юридической науке. Юридический позитивизм в России.
3. Международные связи российской юридической науки.
4. Основные итоги и достижения российской юридической науке на рубеже 1917 года.

1. Российская правовая наука вызвана к жизни теми же причинами, что и западноевропейская. Потребности российского общества и государства в справедливом праве, способном обеспечивать стабильный правопорядок и действенную защиту нарушенных прав. Одним из основных источников права в Московском государстве выступал обычай. Вместе с тем в условиях Московского государства дальнейшее развитие получили письменные источники права. Период, охватывающий XIV-XVI века, стал для русской юриспруденции временем формирования новой знаковой системы.

В 1497 году появился первый общерусский судебник, который по своему объему превосходил уставные грамоты. Развитию русской юриспруденции в XV-XVII вв. в огромной мере способствовало становление в рамках Московского государства системы письменного делопроизводства. Судебник 1550 года отразил своим содержанием более развитую степень письменного делопроизводства. В течение второй половины XVII века русскими царями было издано около полутора тысяч нормативно правовых актов, которые получили название "новоуказные статьи. К началу XVIII века практическая, прикладная юриспруденция перестала отвечать интересам дальнейшего развития русского права. Значительное влияние на судьбу юридического просвещения

в России XVIII века оказал выдающийся немецкий философ Готфрид Вильгельм Лейбниц, который состоял в переписке с Петром I, а так же лично встречался с царем. Великий царь - реформатор очень много сделал для русской правовой культуры: своими реформами он создал условия и предпосылки для того, чтобы такая система и такая юриспруденция появились в России в скором будущем.

2. Начало XIX века ознаменовалось в истории России целой серией государственных преобразований. Преподавание юриспруденции предусматривалось не только в университетах, но и в учебных заведениях особого типа - лицеях или училищах высших наук. Среди учебных заведений России, в которых преподавались юридические науки, главное место в начале XIX века занимал юридический факультет Императорского Московского университета. Усилия Сперанского и Николая I оказались плодотворными для юридического образования, а значит и для юридической науки в целом. Но все же для занятия высших судебных должностей требовалось университетское юридическое образование. Александр I предпринимал меры для организации учебных заведений.

Возрастание роли законодательства в России в эпоху XVIII, начавшуюся с реформ Петра I, проявляется главным образом в том, что закон стал признаваться "единственным источником права". Формирование в России научной юриспруденции становилось все более необходимым. Прикладная, дьяческая юриспруденция получала, таким образом, дальнейшее развитие. Проявившееся в России в первой четверти XVIII века общая тенденция к теоретизации юридического знания оказала все - таки свое влияние и на этот род юриспруденции, именуемый законоискусством.

Большой вклад в изучение русского права того времени, а следовательно и в развитие русской научной юриспруденции внес В.Н. Татищев, который первым из ученых обнаружил "Русскую Правду" и "Судебник 1550 г". В целом же XVIII век ознаменован веком научной юриспруденции, веком реформ и открытий в области юриспруденции.

Начало XIX века ознаменовалось в истории России целой серией государственных преобразований, что способствовало совершенствованию российской юридической науки в целом, систематизации российского законодательства. Начиная с 30-х годов XIX века развитие русской юриспруденции характеризуется, как переломный период. Из науки абстрактно - теоретической, она должна была превратиться в науку ориентированную на познание действовавшего российского законодательства, в теоретическое правоведе-ние соединенное с практикой. Идея единства теории и практики в изучении юриспруденции, стала выражением реального состояния русской юриспруденции. В этот период научный поиск российские правоведы ведут по всем актуальным проблемам правовой науки и практики. Это М. А. Бакунин, П. Г. Виноградов, А. И. Герцен, Б. А. Кистяковский, Н. М. Коркунов, С. А. Котляревский, П. А. Кропоткин, П. Л. Лавров, В. И. Ленин, Ф. Ф. Мартенс, И. В. Михайловский, Н. К. Михайловский, П. А. Новгородцев, Л. И. Летажицкий, Г. М. Плеханов, В. С. Соловьев, П. Б. Струве, Е. Н. Трубецкой, Н. Г. Чернышевский, Б. Н. Чичерин, Г. Ф. Шершеневич и др.

В необычайно широком спектре теорий и воззрений в области государства и права позитивизм уживался с исторической школой права и философией права, бунтарско-анархические идеалы – с консервативным правосознанием, теократические теории – с материалистическими, либерализм – с революционным народничеством и марксизмом.

3. В марте 1909 года вышла книга, авторами которой стали семь известных тогда в России философов, юристов, экономистов и публицистов. Книга называлась "Вехи. Сборник статей о русской интеллигенции". Многие положения, высказанные авторами "Вех", вызвали острейшую полемику в российском обществе. Но, полемизируя с "веховцами" по разным поводам, практически никто из откликнувшихся на выход сборника не оспорил заявленный Б. Кистяковским в одной из центральных статей "Вех" – "В защиту права" – тезис, согласно которому "русская интеллигенция никогда не уважала права, никогда не видела в нем ценности; из всех культурных ценностей право

находилось у нее в наибольшем загоне". Автор считал, что это является "результатом нашего застарелого зла – отсутствия какого бы то ни было правового порядка в повседневной жизни русского народа. К таким выводам Б.А. Кистяковский пришел, сопоставляя развитие права и учения о нем в России с состоянием права и правосознания Запада. выработанной западной юриспруденцией доктрины "правового государства", "законопослушания", "уважения прав и свобод человека и гражданина" и т.п. В действительности, Б. Кистяковский выразил мнение, что, во-первых, наша правовая система является недостаточно развитой по сравнению с правовыми системами западных государств, во-вторых, магистральный путь ее развития – заимствование зарубежного права, а именно – права западного. Правовые системы всех стран не существуют изолированно. Они взаимодействуют друг с другом, ведут нескончаемый культурный диалог. Это позволяет оценить собственный опыт правовой жизни, возможность развивать, совершенствовать отдельные элементы своей правовой системы, наполняя их новыми смыслами, начиная с заимствования (афинское, римское право, западное право и т.д.): отдельных правовых институтов, принципов, элементов юридической техники, правового порядка, практики правоприменительной деятельности и т.п. В широком смысле, речь идет о глобальном процессе, получившем название "рецепция". Ж. Карбонье, описывая рецепцию употребил даже такой термин как "культурная мутация". Россия, включая ее непосредственных государственных предшественников, принадлежит к разряду стран, правовая система которых несколько раз менялась в результате тотальной рецепции. Это было не стихийное копирование чужих образцов жизни, чужих "образов будущего", в том числе и правового, а их сознательное и планомерное заимствование, выступающее как модернизация реципиента, приближение его к этому самому "будущему". Таким образом, рецепция чужого права для России выступала и выступает в качестве одного из основных способов модернизации общественного, в том числе правового, строя.

4. Успешная и многообразная деятельность российских правоведов в сфере образования и правовой науки во второй половине XIX и начале XX в. составляет воистину "золотой век". В конце XIX начале XX века начала складываться базовая наука для всей юридической науки, теория государства и права. В дореволюционной России правовые явления исследовались с использованием самых разных подходов: и собственно формально-юридического, и философского, и нравственного, и социологического, и психологического. Но этот период российского правоведения был прекращен с установлением советской власти, утвердившей гегемонию одной партии и господство ее политической и правовой идеологии. Однако прогрессивные идеи развивались и далее наиболее талантливыми представителями российской правовой науки и за рубежом, то есть в самых разных условиях и государствах. В России право стало рассматриваться как то, что устанавливает власть. Право есть правда от царя.

Итак, начиная с реформ Петра I и до Октябрьской революции 1917 г. российское право развивалось под сильнейшим влиянием западного права и в первую очередь – романо-германский правовых традиций. Именно в это время российские правоведы вышли на передовые рубежи мировой юридической науки, создав новые оригинальные теории права либо заметно развив существующие.

Российские правоведы С. А. Муромцев, Л. И. Петражицкий, В. С. Соловьев разработали основы интегративной теории права, необходимость которой российские правоведы осознали лишь в последнее время. В этот период продолжается формирование материалистической теории права Г. В. Плехановым, В. И. Лениным и другими последователями марксизма.

В конце XIX начале XX века начала складываться базовая наука для всей юридической науки, теория государства и права. Но этот период российского правоведения был прекращен с установлением советской власти, утвердившей гегемонию одной партии и господство ее политической и правовой идеологии. Однако прогрессивные идеи развивались и далее наиболее та-

лантливými представителями российской правовой науки и за рубежом, то есть в самых разных условиях и государствах. Некоторое время такое положение сохранялось и после революции 1917 года.

Тема 10. Советский этап в истории юридической науки в России.

Основные вопросы темы:

1. Отличительные черты и особенности советского этапа в развитии юридической науки.
2. Отражение в юридической науке деформации законности, нарушений прав человека.
3. Советская юридическая наука периода "развитого социализма": масштабность задач и консерватизм решений.

1. Создание советской юридической науки проходило в сложной внутренней и внешней обстановке. В революционный период развитие науки сопровождается значительным усложнением теоретической и практической юриспруденции. К. Маркс и Ф. Энгельс, не оставили специального труда по вопросам теории права, что значительно осложнило процесс формирования марксистско-ленинской теории права российскими и зарубежными правоведами. В отсутствие системных знаний о правовых воззрениях К. Маркса и Ф. Энгельса советские правоведаы (П. И. Стучка, Е. Б. Пашуканис, И. П. Разумовский, М. А. Рейснер, Н. В. Крыленко и др.) не всегда точно интерпретировали определенные положения классиков марксизма о праве и потому пришли к различному пониманию сущности права и его роли в построении социалистического общества.

Значительным, но по настоящее время полностью не систематизированным, является вклад В. И. Ленина в понимание сущности пролетарского права, Государственное строительство и развитие права в эти годы в значительной степени определялись Конституцией СССР 1936 года, а в последующем - созданием правовой базы.

Первые 57 лет советской правовой науки (1917-1964) составляют наименее плодотворный и наиболее трагичный период российского правоведения. Российским правоведам было отказано не только в праве свободно мыслить, но и в естественном праве на жизнь.

Новая плеяда советских "марксистско-ленинских" правоведов сумела лишь "причесать" позитивизм под марксизм, дополнив позитивистскую теорию права применением таких категорий, как "классы", "диктатура пролетариата", "социализм", "экономические отношения", "базис", "надстройка". Временами наиболее творческие советские исследователи и даже апологеты сталинского режима обвинялись даже в измене Родине, приговаривались к суровым мерам уголовной ответственности. В настоящее время все осужденные реабилитированы.

С ноября 1917 г. по ноябрь 1964 г. советская правовая наука прошла четыре стадии, обусловленные особенностями условий ее существования: становления Советского государства и гражданской войны; нэпа; построения социалистического общества и Великой Отечественной войны; восстановления народного хозяйства.

Стадия нэпа (1922-1929) характеризовалась существенным ограничением возможности российских правоведов издавать работы, содержащие критические оценки Советского государства и права.

2. Российские правоведы, не воспринявшие марксизм, опубликовали ряд работ, содержащих основательный критический анализ деятельности (диктатуры) российского пролетариата.

Так, в 1921 г. профессор И.А. Ильин резко критиковал большевизм в лекциях и публичных выступлениях, а также в ряде брошюр, опубликованных в 1918–1921 гг. В речи "Основные задачи правоведения в России", произнесенной на заседании Московского юридического общества в 1921 г., основной задачей российских ученых-юристов он признавал осмысление трагического опыта исторических событий, познание дефектов и недугов своего и общенационального правосознания, помощь в государственном обновлении. В унисон с ним думали и писали П. А. Сорокин, публично признававший большевиков "проклятием русской нации" и "славянофильством наоборот", Н. А. Бердяев, С. Л. Франк и другие противники советского режима.

Стадия нэпа (1922–1929) характеризовалась расширением частной инициативы в хозяйственной, имущественной сфере и прямо противоположными процессами в правовой науке – существенным ограничением возможности российских правоведов издавать работы. Более 200 ученых, наиболее активных критиков Советского государства и права, были арестованы и в 1922 г. высланы за пределы РСФСР.

Коммерциализация издательской деятельности привела к тому, что явный приоритет отдавался популярным изданиям сборников действующего законодательства. Монографические издания публиковали крайне неохотно.

Начиная с 1930-х гг. советская правовая наука вступает в стадию построения социалистического общества и Великой Отечественной войны. Именно на это время приходятся такие важнейшие события, как принятие сталинской Конституции СССР 1936 г. и Великая Отечественная война 1941–1945 гг. Характерная особенность этого периода состоит в том, что право излагать проблемы правовой науки и практики от ученых перешло к партийным и государственным деятелям, которые, как правило, не имели специального юридического образования и знали о праве лишь понаслышке, с позиции сталинско-партийных установок.

Стадия восстановления народного хозяйства начинается постановлением ЦК ВКП (б) "О расширении и улучшении юридического образования в стране" от 5 октября 1946 г. и завершается докладом "О культуре личности и его последствиях", с которым выступил первый секретарь ЦК КПСС Н. С. Хрущев на XX съезде партии. В этот период происходит медленное возрождение советской правовой науки - исследования А.М. Аржанова, М.М. Агаркова, А.В. Венедиктова, С.Н. Братуся, Д.Б. Грекова, М.Н. Гернета, Д.М. Генкина, Л.И. Дембо, М.М. Исаева, И.Б. Новицкого, Л.И. Поволоцкого. Неизменной сохранялась, однако, методология научных исследований, равно как и продолжались, хотя и в иной, более щадящей форме, преследования советских правоведов.

После смерти И.В. Сталина в марте 1953 г. советские правоведы сохранили верность прежнему стилю и методологии научной работы. Дело с правовой наукой обстояло настолько плохо, что в 1964 г. ЦК партии принял специальное постановление "О мерах по дальнейшему развитию юридической науки и улучшению юридического образования в стране", положившее начало возрождению советской правовой науки.

3. Завершающий этап развития советской юридической науки был наиболее плодотворным по сравнению с предшествующими этапами. Наиболее ярко это проявилось:

- 1) в усиленном внимании к проблемам методологии правовой науки и в расширении системы методов познания ее предмета;
- 2) развитию социальных правовых исследований и формировании криминологии как новой отрасли юридической науки;
- 3) развитию прикладных исследований, ориентированных на изучение эффективности норм права, юридическое прогнозирование, проектирование и создание автоматизированных средств ведения дискуссий по проблемам развития отраслевых юридических наук.

Советские правоведы заметно активизировали исследования методологических проблем познания предмета правовой науки. Начиная со второй половины 1970-х гг. творческое применение диалектики в правовой науке стало пониматься как разработка путей реализации принципов диалектической логики (требований объективности и полноты познания, системного и конкретно-исторического подхода и др.) в системе методов познания государства и права. Начиная с 1970-х гг. были разработаны и успешно проведены исследования эффективности норм права. В 1980-х гг. была образована новая отрасль правовой науки – криминология, а также разработана методика прогнозирования эффективности проектируемых норм права.

Овладение советскими правоведом методом сравнительного правоведения способствовало обогащению правовой науки знаниями действующих норм зарубежного законодательства. Во-вторых, советским правоведом удалось

впервые спроектировать и внедрить в практику автоматизированные системы поиска правовой информации. В-третьих, в большинстве министерств были созданы автоматизированные систем управления. Совершенствование методологии научных исследований самым позитивным образом сказалось на состоянии теоретических проблем правовой науки.

Примечательной чертой советской правовой науки периода развитого социализма является интенсивное развитие всех отраслевых юридических наук. В 1958–1964 гг. происходит коренная переработка действующего законодательства сталинского периода.

Традиционные отраслевые юридические науки – гражданское, уголовное, административное, государственное право и др. – были существенно переработаны с учетом нового действующего советского законодательства. Возрожденная советская правовая наука к концу 1980-х гг. в целом достигла уровня российской правовой науки начала XX в.

Успехи советской правовой науки этого периода стали возможны благодаря образованию в СССР ряда новых ведущих юридических институтов. Но на пути эффективного использования сложившегося контингента научно-педагогических кадров Советское государство искусственно создало два препятствия: крайне ограниченный круг издательств, публикующих юридическую литературу, и цензуру подготовленных работ. В период развитого социализма была существенно расширена сеть юридических факультетов университетов.

В период последнего десятилетия XX века, в России продолжается процесс формирования современной правовой системы, который был начат в предшествующий период еще в рамках СССР. С одной стороны, идет создание базы правового регулирования новых общественных отношений. Мы видим и появление совершенно нового законодательства и новый подход в правовом регулировании уже известных отношений. Юридические науки четко разграничивают на блоки: первый блок составляют теоретико-исторические науки, такие как: теория государства и права, история государства и права

России, история политических и правовых учений, история государства и права зарубежных стран. Второй блок составляют отраслевые юридические науки, например такие как: земельное право, конституционное право и т.д. Третий блок составляют прикладные юридические науки. Четвертый блок, это блок международного права: частного и публичного.

С другой стороны начинается третья за период XX века кодификация Российского законодательства, основанная на происходящих изменениях.

Тема 11. Российская юридическая наука на современном этапе.

Основные вопросы темы:

1. Методологический и мировоззренческий кризис в российской юридической науке на рубеже 90-х годов XX века.
2. Новые задачи российской юридической науки в условиях рыночных реформ.
3. Российская правовая наука и юридическое образование в эпоху глобализации.
4. Некоторые итоги и достижения российской юридической науки на современном этапе.

1. Современный период российской правовой науки берет начало с 1991 г., с того момента, как Советское государство официально перестало существовать. Российская Федерация, будучи его правопреемником, способствовала переходу российской правовой науки на следующий, современный этап развития. В конце XX столетия юридическая наука переживает жесточайший и вполне закономерный кризис.

Зарубежные связи российской юридической науки, выстраивавшиеся еще во времена Советского Союза, практически прекратили свое существование. Система высшего юридического образования зачастую остается едва ли не реальным единственным подспорьем юридической науки.

На практике методологический плюрализм правовых исследований породил три негативных последствия: переход определенной части российских правоведов на методологию научного познания, основанную на применении, в определенной мере, релятивистских методов (герменевтики, феноменологии, синергетики и др.), не способных обеспечить получение углубленных теоретических знаний; огульную критику диалектико-материалистического метода, практики его применения советскими правововедами; снижение качества научных правовых исследований.

Юридическая литература изобилует негативными и по преимуществу абстрактными оценками материалистической теории государства и права и диалектико-материалистического метода научного познания.

Немалая часть современных российских правоведов красноречиво, бездоказательно и потому несправедливо обвиняют непонятый ими марксизм, его теорию и методологию правовой науки.

2. В эпоху рыночных реформ перед российскими правоведами стала общетеоретическая задача обрести подлинное, научно обоснованное понимание права. Определились три направления.

Одна часть теоретиков права, верящая в способность современных релятивистских методов вывести правовую науку из кризисного состояния, призывает российских правоведов освоить эти методы. Значительная часть российских правоведов полагает возможным продолжить дальнейшее развитие правовой науки с позиций теории и методологии юридического позитивизма. Определенная часть правоведов полагает необходимым более основательно исследовать теорию и методологию материалистической теории права, основы которой были заложены еще полтора столетия назад К. Марксом и Ф. Энгельсом, так как диалектико-материалистический анализ современных проблем организации и функционирования государства и права представляет один из оптимальных путей вывода юридической науки из ее сегодняшнего кризиса.

3. Если в социалистические времена воспринималась в основном одна из западных футурологических теорий XIX в., а конкретный нормативно-правовой материал чаще всего не заимствовался или заимствовался очень фрагментарно, то суть нынешней (пятой по счету) волны модернизации права в России – в тотальной рецепции западного опыта.

В конце XX в. в России пропуск в западное "Будущее" опять был найден в точном воспроизведении в стране государственно-правовых порядков западного мира. При этом рецепция Россией западного правового опыта свершается в условиях "глобализации".

Выделились субъекты, свободно перемещавшиеся по всему миру, своей активностью охватывавшие почти все его уголки, в конце XX в. темп жизни России и направление ее развития как, впрочем, и других стран стали определяться "глобальным миром".

Фактором "глобализации" стала деятельность международных публичных организаций. Таким образом, у России нет выбора, если она желает "встроиться" в современный "глобальный мир", она должна будет допустить на свою территорию его субъектов. Если не сделать это, Россия рискует превратиться в режим-"изгой". Иными словами, в условиях глобализации Россия в конце XX в. стала частью стремительно унифицирующегося в правовом отношении мира.

Поэтому относительной однородностью права обладают лишь развитые страны. Для стран, не принятых западным сообществом в число развитых, в том числе и для России, унификация государственно-правовых институтов в соответствии с западными стандартами не может приобрести всеобщие масштабы.

Унификация права стран, не полностью интегрированных в западный мир, обретает специфические формы. Если еще в XIX в. в теории и в государственной практике торжествовала точка зрения, согласно которой национальное обладает приоритетом над международным и суверенитет государства не должен ограничиваться, то в XX в., фактически, утвердился принцип примата международного права над национальным. Международное право превратилось в инструмент унификации национальных правовых систем.

Итак, глобализация является вызовом для традиционных атрибутов суверенитета России и ее государственно-правовой системы. Возможен ли собственный путь государственно-правового развития России?

В настоящее время реальными являются три основных сценария развития правовой системы России.

Первый сценарий – правовой изоляционизм.

Второй сценарий – включение России в состав вновь формирующихся "глобальных империй".

Третий сценарий развития российского государства и права – сценарий превращения России в метрополию в одной из новых постмодернистских "глобальных империй", формирующих новые системы ценностей и облекающих их в специфическую государственно-правовую форму. Этот сценарий наиболее трудно реализуем. Поскольку превращение российского государства и права в образец для других стран во многом связано с общим уровнем развития российского общества, включая такие сферы социальной жизни как культура, экономика, политика и пр. Следовательно, одного только "исправления законов" для превращения России в центр какой-либо новой "глобальной империи" явно недостаточно.

Ясно, что выбор между ними придется делать под сильным давлением "глобального мира". Также ясно, что осуществление любого сценария будет сопровождаться массированным заимствованием чужого государственно-правового опыта или, уж во всяком случае, с учетом этого опыта.

4. В современных условиях положено начало революции в правовой науке и юридической практике: совершенствование методологии научного познания, углубленное изучение политико-правовых процессов в их непосредственном бытии, реальной жизни, в том числе с применением методов социальных правовых исследований, привело к выделению из общей теории права проблематики, связанной с деятельностью государства, и обособлению ее в самостоятельную науку – политологию, ориентированную на изучение политических систем, соотношения государственной власти и общественных властных институтов, политического поведения граждан и иных лиц.

Значительные изменения произошли и в составе отраслевых юридических наук в связи с появлением таких новых отраслей науки, как наука информационного права, юридическая техника, криминалистика, экология, наука муниципального права, наука корпоративного права.

В настоящее время активно обсуждается вопрос о создании науки образовательного права, медицинского права и др. В современных условиях существенно меняются акценты в правовой политике государства. С юридической арены окончательно уходит либеральное представление о государстве как "ночном стороже". Как международными, так и национальными актами на государство возлагается обязанность не только защищать права и свободы граждан, но и создавать необходимые материальные и иные условия для их реализации.

Соответственно, правовое государство должно быть не только правовым и демократическим, но и социальным. С учетом этой ведущей тенденции развития современного права вносятся необходимые коррективы в методы правового регулирования и предмет отдельных отраслей права.

В настоящее время идет интенсивный процесс коррекции федерального законодательства: принимается значительное количество новых законов, вносятся изменения и дополнения в уже существующие. К сожалению, процессы, происходящие в юридической науке, не стали пока поводом для серьезных раздумий на высшем государственном уровне. Хотя предпринимаются предпосылки к реформированию юридического образования, для выведения его на новый качественный уровень.

Состояние информационного обеспечения российской юридической науки так же оставляет желать лучшего. Среди издаваемой юридической литературы, в основном преобладают обзорные труды.

Безусловно как и во все времена, в начале XXI века, на развитие юриспруденции, как юридической науки, огромное влияние оказывает политическая ситуация в стране. Власть, на наш взгляд, в нашем государстве доминирует над правом, и всегда доминировала. Не смотря на то, нас уверяют, что Российская Федерация является демократическим государством. Но ведь в "демократическом обществе" правовые процедуры складываются в единую систему, которую власть не в состоянии произвольно нарушить, а у нас же нередко происходит все наоборот.

Таким образом, видимая сторона правовой науки - это теории, положения, выводы и прочее, а скрытая сторона - это совокупность политических интересов и моральных ценностей, которые могут объяснить, почему правовые теории по своей сущности такие, а не другие.

Итак, юридическая наука в наши дни вынуждена встраиваться в новые социально - экономические реалии. В наших сегодняшних условиях именно потенциал научного знания в области юриспруденции становится ведущей производительной силой.

Имеются определенные доказательства влияния науки, как на правотворчество, так и на правоприменение.

РАЗДЕЛ 2. ПОНЯТИЕ МЕТОДОЛОГИИ В ИСТОРИИ И ФИЛОСОФИИ НАУКИ.

Тема 12. Понятие методологии в истории и философии науки.

Основные вопросы темы:

1. Понятие методологии в истории и философии науки. Единство онтологии, методологии, логики.
2. Особенности методологии юридической науки как одной из общественных наук.
3. Единство философского, исторического и теоретического знания в юридической науке.

1. Наука как одна из форм самосознания культуры на разных этапах своего исторического развития выражается в разных рефлексивных формах. Если формой самосознания классической науки вплоть до середины XIX в. был онтологизм (рефлексия над связкой "знание - объект"), с середины XIX до XX вв. - гносеологизм (рефлексия над связкой "субъект - объект"), то форма самосознания, характерная для неклассической науки - методологизм (рефлексия над связкой "субъект - знание").

Возрастание роли методологического сознания связано с тем, что методологическая культура в современную эпоху оказывается необходимой предпосылкой любой человеческой деятельности, и в первую очередь деятельности научной как высшего проявления интеллектуальной культуры.

Понятие "методология науки", имеющее наличие разных точек зрения, означает знание об условиях, способах, средствах осуществления научной деятельности. Но поскольку наука является теоретической формой знания, то методология науки оказывается своеобразной теорией, включающей знание о принципах, нормах, образцах, идеалах, критериях научной деятельности, а также о природе, сущности, формах, структуре научного знания, механизме и движущих силах его развития.

Первой исторической формой типов методологического анализа служила логика. Зародившись в недрах греческого стиля философствования, эта форма господствовала вплоть до начала XX в.

В рамках формально-логического подхода разрабатывал свое учение о методах и Аристотель. Послекантовское методологическое сознание также формируется на основе и посредством логики. С неокантианцев Марбургской и Баденской школ начинается процесс отделения методологии от логики и возведения ее на уровень философского анализа и других измерений знания.

Разработке философской методологии содействовал ряд западных и отечественных методологических школ: методологический критицизм К. Поппера, англо-американская историческая школа, методологические школы Г.П. Щедровицкого, В.С. Библера, Ю.М. Лотмана, В.С. Степина и др.

Со второй половины XX в. методология окончательно отделилась от логики и философии и превратилась в специфическую форму самосознания науки, существующую на стыке разных дисциплин.

Содержание этого современного типа методологического анализа определяется в основном двумя новыми методологическими парадигмами - системным подходом, предложенным создателем теории систем Л. фон Берталанфи и отечественным ученым и философом А.А. Богдановым, и синергетикой, сочетающей системно-информационный, структуралистский подходы с принципами самоорганизации.

Зачатки методологических знаний обнаруживаются уже на ранних ступенях развития культуры: в Древнем Египте, в учениях Гераклита, Сократу, Платона и Аристотеля.

До нового времени проблемы методологии не занимали особого места в системе знания и включались в контекст натурфилософских и логических построений Декарта и других философов.

Ограниченность как рационалистического, так и эмпирического направлений в методологии была выявлена немецкой классической философией (Кант, Фихте, Шеллинг, Гегель).

Рациональные принципы методологии предшествующих эпох были обобщены и переработаны на последовательно материалистической основе в марксистской философии.

В 20 в. произошел быстрый рост методологических исследований, что обусловило разработку таких методов и средств, которые могли бы обеспечить эффективное взаимодействие и синтез методов различных наук (системный подход, теоретическая кибернетика, концепция ноосферы В.И. Вернадского и др.).

Конструктивная роль материалистической диалектики как методологии утверждала и развивала единство онтологического, гносеологического и логического аспектов отражение предмета философии в теории и практике познания действительности системой наук и прежде всего общественных наук, к каким относится и юриспруденция.

2. Методология - это система методов познания и практики, т.е. система принципов, правил, приемов, способов и средств организации и построения теоретической и практической деятельности, а также учение об этой системе. Исходя из этого определения: методология научной деятельности - это система методов (принципы, правила, приемы, способы и средства), в частности, познания (отражение) объектов внешнего мира и организации (формирования) систем научных знаний, практической деятельности.

Методологию юридической науки можно определить как систему принципов и способов организации, построения и осуществления теоретико-познавательной юридической деятельности в области исследования государственно-правовой действительности, а также учение об этой системе.

Методология современной юридической науки представляет собой сложное и многоплановое образование, которым охватываются: проблемы структуры научного знания вообще и научных правовых теорий особенно; законы возникновения, функционирования и изменения научных правовых теорий; понятийный каркас юридической науки и ее отдельных дисциплин; структура и операционный состав методов юридической науки; анализ ее языка, фор-

мальных и формализованных методов исследования (методики и процедуры исследовательской деятельности), типологии систем научного правового знания и т.д.

Такой общий характер методологии правоведения предполагает ее приспособления, адаптации к специфике каждого исследуемого юриспруденцией объекта; методология правоведения имеет ряд компонентов: мировоззренческую позицию (тип научного мышления), общие теоретические принципы (парадигмы), систему методов и средств познания, учение о ней.

Эти компоненты органически между собой связаны, взаимопроникают и обогащают друг друга; ядром методологии правоведения есть единство и взаимопревращения диалектики, гносеологии и логики, каждая из которых несет на себе вполне определенное методологическое нагромождение.

Структурно методология правоведения имеет несколько уровней: мировоззренческий, что определяет главные направления и общие принципы познания в целом; общенаучный (междисциплинарный), который используется при познании особой группы однотипных объектов; конкретно-научный, который применяется в процессе познания специфики отдельного объекта группой наук; специально-научный - свойственный изучению определенных свойств объекта в пределах конкретной науки; уровень процедур и методик - присущие конкретному научному исследованию с исследования того или иного свойства объекта.

Важное место в структуре методологии юридической науки занимают ее теории и понятийно-категориальный аппарат.

Различные классификации методологии правоведения не являются изолированными, а взаимопроникают и взаимодействуют, обогащают друг друга. Поэтому построение различных классификаций или выделение различных структур методологии правоведения не является самоцелью, а обусловлена необходимостью установления взаимосвязей между компонентами методологии, установление их подчиненности (иерархическая структура) или связей координации (горизонтальная структура) для правильного выбора, упорядо-

чение "арсенала", "инструментария" методологических принципов, приемов, правил, средств юридических исследований согласно природы объекта и особенностей определенной системы научного правового знания.

В итоге следует отметить, что комплексно используются различные методы, предусматривающие определение их последовательности. Таким образом, в ходе научных исследований правовой науки складывается целая система последовательных, целенаправленных действий, которые объединяются понятием "исследовательская деятельность".

3. Особенности методологии юридической науки выражаются в единстве философского, исторического и теоретического знания.

Рассматривая вопрос методологии философского знания, отметим, что метод – это форма практического и теоретического освоения действительности, исходящего из закономерностей движения изучаемого объекта, а методология – это учение, или наука, о методе (методах) и принципах познания.

Методология представлена двумя частями:

- а) учение об исходных основах, принципах познания (эта часть непосредственно связана с философией, мировоззрением):
- б) учение о приемах и способах исследования (здесь рассматриваются частные методы познания, вырабатывается общая методика исследования).

Но существует проблема соотношения философского и научного (теоретического) знания как в определении методологии как категории общего, так и как категории особенного – методологии юридической науки..

Мировоззренческий анализ науки сосредоточивается на проблемах, связанных с факторами социокультурной детерминации науки.

Попытки превратить философию в "особую" науку, "науку наук", возвышающуюся над всеми остальными знаниями основаны на стремлении человека к целостному знанию.

История развития методологии науки в целом, включая и методологию юридической науки, поднялась до уровня раскрытия единства, взаимообуслов-

ленности типов рациональности – формальной и диалектической логики, философского, исторического и теоретического знания.

Философия науки раскрывает свою сущность присутствием в каждой из наук, и в юридической - юриспруденции также. Она определяет ценностные значения, социальные последствия причинно-следственных связей, определяет место человека в мире, обладает национальной определенностью, обогащается за счет мирового философского опыта, и потому, как и любая наука, она интернациональна, имеет общечеловеческое всеединство.

В XX в. произошел быстрый рост методологических исследований.

Возрождается конструктивная роль материалистической диалектики как методологии на основании того, что она показывает единство онтологического, гносеологического и логического аспектов отражения предмета философии в теории и практике познания действительности системой наук и прежде всего общественных наук, к каким относится и юриспруденция.

Тема 13. Классическая научная рациональность и юридическая наука (Новое время).

Основные вопросы темы:

1. Натурфилософские основания теории общественного договора. Методологические рефлексии над научным пониманием и их отражение в учениях о праве.
2. Классическая научная рациональность и ее влияние на теории естественного права.
3. Классическая научная рациональность и воспроизведение ее принципов в нормативистской, социологической и инструменталистской теориях права.

1. Эпоха Нового времени ознаменована подлинным рассветом юри-дической мысли. Это было связано с общей модернизацией и рационализацией культуры и общества, вытеснением теологического мировоззрения юридическим.

Правоведение Нового времени с полным основанием можно назвать наукой о праве, поскольку таковое: во-первых, окончательно порывает с теологией и твердо встает на рельсы рационализма; во-вторых, отказывается от умозрительных, спекулятивных построений и утверждает в качестве методологии исследования опытное познание; в-третьих, юридическая наука оформляется как социальный институт, на рационалистических началах перестраивается преподавание юриспруденции в университетах.

Классический период в развитии юридической науки представлен именами: голландского юриста, правового мыслителя Гуго Гроция (1583-1648 гг.), автора фундаментального труда "О праве войны и мира", заложившего основы классической юридической науки в целом и науки международного права в частности; английского теоретика права Томаса Гоббса (1588-1679 гг.), автора работы "Левиафан, или Материя, форма и власть государства церковного и гражданского", создателя оригинальной теории общественного договора; английского правового мыслителя Джона Локка (1632-1704 гг.), автора работы "Два трактата о правлении", создателя концепции естественных неотчуж-

даемых прав человека, одного из зачинателей либерализма; голландского философа, теоретика права Баруха (Бенедикта) Спинозы (1632–1677 гг.), автора работ "Политический трактат", "Богословско-политический трактат", разработчика идеи народного суверенитета; французского правового мыслителя Жана Жака Руссо (1712-1778 гг.), автора сочинений "Об общественном договоре", создателя оригинальной концепции общественного договора и народного суверенитета; французского правоведа Шарля Луи Монтескье (1689 -1755 гг.) автора фундаментальной работы "О духе законов", создателя теории разделения властей, основателя юридической социологии; и др.

Рождение юридической науки стимулируется, с одной стороны, развитием философии права, с другой стороны, расширением юридической практики.

Также главным отличием правоведения Нового времени является его направленность на опытное познание. Ведущие ученые - юристы XVII – XVIII вв. Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ш.Л. Монтескье, Ж.Ж. Руссо стояли на позициях эмпиризма, т.е. выстраивали свои теории на основе опыта.

В Новое время происходит подготовленное многовековой историей интеллектуальной культуры рождение научной рациональности.

В современной философии науки сложилась традиция выделять три основные типа научной рациональности, совпадающие с тремя этапами развития науки: классический, неклассический, пост-неклассический.

В.С. Степин (1. Степин В. С. Вопросы философии. - №10, 2006, - С. 54-55), выделяя критерии разграничения исторических форм научной рациональности, отмечает, что классическая рациональность находит философско-методологическое обоснование в учениях мыслителей XVII –XIX века – от Френсиса Бэкона и Рене Декарта до Эрнста Маха. Неклассическая наука обретает философско-методологический фундамент усилиями мыслителей XIX – XX века от Эрнста Маха до пост-позитивизма. Пост-неклассическая рациональность осмысливается современными историками и философами науки.

Классическая наука базируется на идее синкрезиса (нерасчлененности) социально-гуманитарного и естественнонаучного знания.

Основания классического научного рационализма складываются в эпоху ранних буржуазных революций (Нидерланды, Англия), в контексте такого широкого общественно-политического движения как Просвещение.

Деятельностное отношение к миру требовало познания его природы и конструирования способов управления ею. Именно эти цели лежали у истоков интеллектуального движения, зачинателем которого стал Николай Коперник (1473-1543 гг.), а основными "идеологами" - Галилео Галилей (1564-1642 гг.), Иоганн Кеплер (1571-1630 гг.), Френсис Бэкон (1561-1626 гг.), Рене Декарт (1596-1650 гг.), Исаак Ньютон (1643-1727 гг.). Речь идет о научной революции.

В качестве исходного принципа классической научной картины мира позиционировался натурацентризм (от лат. *natura* – природа).

Правоведение Нового времени с полным основанием можно назвать наукой о праве, поскольку таковое:

- во-первых, окончательно порывает с теологией и твердо встает на рельсы рационализма;

- во-вторых, отказывается от умозрительных, спекулятивных построений и утверждает в качестве методологии исследования опытное познание;

- в-третьих, юридическая наука оформляется как социальный институт, на рационалистических началах перестраивается преподавание юриспруденции в университетах.

Классический период в развитии юридической науки представлен именами: голландского юриста, правового мыслителя Гуго Гроция (1583-1648 гг.); английского теоретика права Томаса Гоббса (1588-1679 гг.); английского правового мыслителя Джона Локка (1632-1704 гг.); голландского философа, теоретика права Баруха (Бенедикта) Спинозы (1632–1677 гг.); французского правового мыслителя Жана Жака Руссо (1712-1778 гг.); французского правоведа Шарля Луи Монтескье (1689 -1755 гг. и др.

Рождение юридической науки стимулируется, с одной стороны, развитием философии права, с другой стороны, расширением юридической практики.

Главным отличием правоведения Нового времени является его направленностью на опытное познание. Ведущие ученые - юристы XVII – XVIII вв. Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк, Ш.Л. Монтескье, Ж.Ж. Руссо стояли на позициях эмпиризма, т.е. выстраивали свои теории на основе опыта.

Актуализация рационального, деятельностного отношения человека к миру была обусловлена кризисом традиционализма, наращиванием темпов модернизации, накоплением креативных смыслов в культуре: речь идет о научной революции.

2. Вместе с тем, юридическая наука Нового времени имела свои особенности. Дело в том, что правоведение Нового времени развивалось под эгидой классической научной парадигмы, в частности: натуроцентризма, механицизма, механистического детерминизма, методологического монизма, сциентизма, гносеологического объективизма.

Центральный принцип классической науки натуроцентризм в юридической науке XVII-XVIII веков отливается в форму концепции естественного права. Под естественным правом понималась совокупность прав, правил, ценностей, продиктованных естественной природой человека и независимых от конкретных социальных условий и государства.

Одним из основателей нововременной школы естественного права и классической юридической науки является Гуго Гроций, который полагал, что для придания юриспруденции научной формы, необходимо отделить в пространстве права то, что возникло путем установления, от того, что вытекает из самой его природы. Гроций был убежден, что следует различать естественную, неизменную часть права - естественное право и волеустановленные формы права - божественное право, государственные законы, право народов.

Концепция естественного права Гроция опирается не только на принцип натуроцентризма - стержень учения Б. Спинозы, Т. Гоббса Дж. Локка Ж.Ж. Руссо, Ш.Л. Монтескье но и на принцип рационализма.

Таким образом, основатели классической юридической науки стояли на позициях натурацентризма. Именно этот прием был присущ классической юриспруденции.

Методологический монизм – квалификация естественнонаучного метода как единственно истинного – существенная особенность юридического мышления Нового времени.

Естественное право проникает в пространство университетской юриспруденции. На смену авторитарному стилю преподавания, связанному с обращением к римскому праву как нерушимой догме, приходит стремление установить и изложить принципы права, являющиеся выражением рациональных начал.

На базе нового правопонимания учеными правоведами была осуществлена систематическая научная разработка основных начал, теоретической разработки законодательства.

В конце XVIII – начале XIX века в результате социальных изменений, накопления значительной информации натурацентрическая парадигма в юриспруденции отходит на второй план, начинается процесс осмысления дисциплинарной специфики юридической науки, т.е. специфики ее предмета, метода и т.д.

Значительный вклад в развитии правовой науки сделали немецкие философы Иммануил Кант (1724-1804 гг.), основоположник теории правового государства и Георг Вильгельм Фридрих Гегель (1770-1831 гг.), создатель концепции гражданского общества. Гегель формулирует ряд важных методологических положений относительно изучения права.

Осмысление специфики юридической науки, утверждение метода историко-сравнительных исследований осуществляется во многом благодаря деятельности представителей исторической школы права – Г. Гуго, Ф. К. Савиньи, Г. Ф. Пухты.

Существенную лепту в дело развития юридической науки внес английский правовед, создатель политико-правовой доктрины утилитаризма Иеремия Бентам (1748 -1832 гг.), автор работ "Введение в основания нравственности и

законодательства", "Фрагмент о государственном правлении", "Руководящие начала конституционного кодекса для всех государств" и др.

Обретение юриспруденцией самостоятельного дисциплинарного статуса обычно связывают с деятельностью представителей юридического позитивизма: Джон Остин (1790–1859 гг.) в работе "Определение области юриспруденции", утверждает, что юриспруденция как точная наука должна дистанцироваться от доктрины естественного права, смешивающей понятия права с законами природы, нравственными нормами, религией.

XVII – первая половина XIX века – этап классической науки для юридической науки является, с одной стороны, периодом отделения юриспруденции от философии и теологии, с другой стороны периодом ее дисциплинарного самоопределения: осуществляется взросление юридической науки, обретение ею теоретической зрелости и практической значимости.

Тема 14. Неклассическая и постклассическая научная рациональность и юридическая наука (конец XIX-XX вв.).

Основные вопросы темы:

1. Неклассический этап развития юридической науки. Юридический позитивизм, его ценностные основания.
2. Принцип конвенционализма в науке и юриспруденции. Марсистско-ленинская критика принципов конвенционализма.
3. Школа естественного права. Наука права и догматическая юриспруденция.
4. Научная парадигма, парадигма юридической науки.
5. Постмодернизм как явление культуры и как исследовательская парадигма юридической науки.
6. Альтернатива классического и неклассического правопонимания. Постнеклассический научный рационализм.

1. Неклассический этап развития юридической науки обусловлен становлением нового типа научной рациональности.

В.С. Степин выделяет в истории науки глобальные научные революции, которые могут приводить к изменению типа научной рациональности. В истории науки, по убеждению Степина, можно обнаружить четыре такие революции. Четвертая глобальная научная революция, в ходе которой рождается новая постнеклассическая наука, начинается в конце XX века (последняя треть XX столетия) и продолжается в наши дни. Неклассическая наука формируется в эпоху достижения зрелости индустриальной цивилизации, ее вступления в состояние кризиса. На смену классическому капитализму приходит капитализм монополистический. Для ученого XX века смысл научной деятельности гораздо в меньшей степени, чем для ученого XVII века измеряется ее социальной пользой. Нововременному сциентизму противопоставляется антисциентизм, как реакция на преувеличение роли науки в обществе.

Обретение юриспруденцией самостоятельного дисциплинарного статуса обычно связывают с деятельностью представителей юридического позити-

визма, выявления значения принципа конвенционализма, роли догматической юриспруденции в становлении правовой науки.

Юридический позитивизм возник во второй половине XIX в. в Западной Европе и России (А. Меркель, Д. Остин, Г. Шершеневич) и основан на философском позитивизме. Пришел на смену теории естественного права, отверг деление права на естественное и положительное.

Позитивисты предприняли концептуальное обоснование формально-догматического метода как главного, общего метода теоретической юриспруденции и на этой основе выработали определенное формально-догматическое понимание права в целом. Из всех внешних факторов, оказывающих воздействие на право, "позитивисты" признали государство, суверенную политическую власть законодателя, издающего нормы права.

"Позитивисты" создали юриспруденцию свободы, равноправия и т.п.: в юридическом позитивизме нашел свое логическое завершение взгляд на право как на первооснову социальной жизни. Позитивизм - заметное направление в понимании права в России, во многих странах (Германия, Франция).

Становление такого подхода к праву принято связывать с именем Д. Остина (1790–1859 гг.), утверждающим в работе "Определение области юриспруденции": предметом юриспруденции должно быть позитивное право, устанавливаемое политически господствующим для политически подчиненного.

2. Принцип конвенционализма в юриспруденции основывается на сущности конвенционализма (от лат. *conventio* – договор, соглашение) как философской концепции, согласно которой научные понятия и теоретические построения являются в основе своей продуктами соглашения между учёными.

Марксистско-ленинская критика конвенционализма основана на диалектико-материалистической методологии познания действительности.

В отличие от обыденного знания наука осваивает не случайные, поверхностные связи, а изучает общее и закономерное. Она проникает в сущность предметов и процессов, не ограничиваясь явлением.

В методологии материалистической концепции права право понимается как возведенная в закон воля господствующего класса, то есть как классовое явление: право – это нормы, устанавливаемые и охраняемые государством.

3. В рамках школы естественного права были разработаны категории естественного состояния, общественного договора, разделения властей, заложен теоретический фундамент концепции народного суверенитета. Но центральное место, разумеется, принадлежит учению о естественном праве.

Под естественным правом здесь понимается совокупность основополагающих принципов и прав, вытекающих из самой природы человека и не зависящих от социальных условий.

Сам по себе термин " естественное право " неразрывно связан с чрезвычайной популярностью естественных наук в Новое время и с тем, что естественнонаучная методология становится базой и для общественных наук. Неразрывна связь категории естественного права с требованием формального равенства: " естественное право " подчеркивает переход к новой структуре общества в европейских странах.

Отношение правоведения к основным методологическим традициям, в том числе и к естественному праву высветило проблему науки права и догматической юриспруденции, сосредоточившей внимание на том, что догма права – это понятие юридической науки, означающее, во-первых, всю совокупность существующих на данный момент в государстве правовых норм, то есть позитивное право в его данности, вне зависимости от каких-либо субъективных оценок и критики, во-вторых, деятельность юристов по систематизации, описанию и логическому истолкованию позитивного права, выявлению его основных принципов.

4. Парадигма научная (от греч. *paradeigma* – пример, образец) – совокупность научных достижений, признаваемых всем научным сообществом в тот или иной период времени и служащих основой и образцом новых научных исследований. Понятие П. получило широкое распространение после выхода в

свет книги американского историка науки Т. Куна "Структура научных революций" (1962).

Парадигмы юридической науки – "базис" знаний, интегрирующий в себе теории государства и права, концепции, способы действия в юридической науке, модель, образец решения исследовательских задач правовой действительности.

5. Постмодернистское мировидение характеризуется расплывчатостью и неопределенностью. Неотъемлемой его частью является представление о мире как разветвленном, бессвязном и бесформенном явлении, которое пролонгируется за счет утверждения плюрализма и эклектизма как основополагающих принципов концептуализации.

В постмодернистском видении задача человеческого разума отнюдь не сводится к реконструкции некоего, существующего в мире порядка, познание рассматривается как конструирование, интерпретация мира. Постмодерн утверждает идею автономии познающего разума, относительно любых уже сложившихся ценностно-смысловых систем, определяя его главную цель и ценность как смыслопорождающее творчество. Культура постмодерна, с ее ярко выраженным креативным началом, является неким важным смысловым контекстом.

При рассмотрении постмодерна как исследовательской парадигмы необходимо исходить из того, что современное развитие правопонимания происходит не само по себе, а в конкретно-историческом контексте, которые многие представители и юридических, и гуманитарных наук называют "постмодерн". В итоге становится важен не результат, а исследовательский процесс. А поскольку современное правопонимание не может существовать вне современного культурно-исторического контекста, то все вышесказанное характерно и для современной теоретической юриспруденции.

6. Неклассическая юридическая наука неотделима от принципов теоретической методологического плюрализма.

Процесс воплощения в юридическую науку принципов неклассической и пост-классической научной рациональности многоаспектен и обусловлен ее содержанием.

Основания пост-неклассического научного рационализма формируются в контексте глобализации. Пост-неклассическая наука основывается на синтетической научной картине мира. Пост-классическая научная культура выдвигает идеалы метапарадигмальности научного познания, его теоретического и методологического универсализма.

Специфика пост-неклассического понимания детерминизма этим не ограничивается, она также заключается в пересмотре роли субъекта познания или вообще человека в процессе эволюции мира.

Пост-неклассическое видение глобальной эволюции заключается в том, что человеческое действие представляется не только включенным в мировую систему, но и способным влиять на ее развитие.

Научное познание начинает рассматриваться в контексте его социальных последствий, соответственно требует соотнесения с гуманистическими ценностями.

В конце XIX начале XX столетия широкое распространение получают иррационалистические умонастроения, связанные с кризисом буржуазного общественного порядка. Теоретическую форму эти умонастроения получают в философии Ницше, Шопенгауэра, Кьеркегора и др.

Неклассическая наука преодолевает присущий классической науке дисциплинарный синкретизм.

Многообразие трактовок правой реальности рождает проблему ее целостности и, соответственно, целостности объекта юридического познания. Проблема целостности правовой реальности решается посредством введения принципа дополнительности .

Таким образом, право определяется неклассической юриспруденцией как сложный, обладающей многоуровневой организацией, внутренне неоднородный объект.

В отличие от классической юридической науки, где право рассматривалось как статичный механизм, неклассическая юриспруденция позиционирует право как процесс.

Помимо этого становление пост-неклассической науки связано с достижением такой, следующей за индустриальным обществом ступени развития цивилизации, как постиндустриальное - информационное общество.

Итак, в своем развитии научный рационализм проходит три стадии: классическую, неклассическую и пост-неклассическую. Сопоставление основных мировоззренческих идей и теоретико-методологических принципов, формирующихся на этих стадиях, позволяет выявить некоторый алгоритм истории научной рациональности.

Тема 15. Проблема правопонимания.

Основные вопросы темы:

1. Классификация понятий и понимание права О.Э. Лейста.
2. Нормативистская и социологическая теории правопонимания.
3. Легистский тип правопонимания.
4. Юридическое правопонимание: естественно-юридический подход, либертарно-юридический подход.

1. Проблемы правопонимания традиционно относились и относятся к числу наиболее важных в отечественной и зарубежной юридической науке проблем, поскольку вопрос о понятии права – исходный, ключевой: в зависимости от его решения понимаются и трактуются все иные правовые явления.

Правопонимание - это научная категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающий в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению.

Субъектом правопонимания всегда выступает конкретный человек поэтому правопонимание всегда субъективно, оригинально, хотя представления о праве могут совпадать у группы лиц и у целых слоев, классов.

Объектом правопонимания могут быть право в планетарном масштабе, право конкретного общества, отрасль, институт права, отдельные правовые нормы: важную познавательную нагрузку здесь несут среда и взаимодействующие с правом общественные явления.

В содержании правопонимания основу составляют знания субъекта о его правах и обязанностях, конкретных и общих правовых дозволения, запретах, а также оценка и отношение к ним как справедливым или несправедливым.

В истории правовой мысли сформировалось несколько подходов в понимании права. Каждая из существующих теорий имеет свои преимущества и недостатки, их появление и развитие обусловлены естественным развитием человеческого общества и свидетельствует о необходимости и социальной ценности права в жизни людей.

Правопонимание – это цельная, взаимосвязанная концепция правовых идей, обладающих особым набором свойств. Многие видные юристы и философы обращались к этому вопросу с древнейших времен.

Типологию правопонимания, т.е. определенную классификацию различных видов трактовки права и их разбивку на однотипные (однородные) группы, можно проводить по разным основаниям (критериям). С точки зрения определения предмета философии права существенное значение имеет выделение основных типов правопонимания.

Чтобы ответить на этот вопрос, необходимо исходить из того, что современное развитие правопонимания происходит не само по себе, а в конкретно-историческом контексте, которые многие представители и юридических, и гуманитарных наук называют "постмодерн". Рассмотрим его.

В связи с этим необходимо указать на два важнейших принципа современного, постиндустриального научного познания: принцип верификации и принцип фальсификации (Мах, Э. Мур, Б. Рассел, Л. Витгенштейн). Еще в 1975 г. профессор Е.А. Лукашева говорила о применимости разных подходов к праву, об условности и ограниченности любого определения.

В этом же ключе рассматривает проблемы правопонимания и профессор О.Э. Лейст, согласно которому каждое из правопониманий имеет свои основания, поэтому они существуют одновременно и имеют сторонников, каждая из концепций выражает реальную сторону права и служит его осуществлению. Более того, все понимания права столь же верны, сколь и оспоримы .

Таким образом, можно сказать, что отсутствие общепринятых типов правопонимания – это не проблема, не свидетельство его кризиса, а необходимое условие существования права.

2. В зависимости от того, в чем усматривалась основа (базовый элемент) права - норма права, правосознание, правоотношение -сформировались нормативистская и социологическая теории .

Нормативный подход говорит, что право есть не что иное, как система норм, правил поведения, которые устанавливаются государством, т.е. все зависит

от государства. Такой подход господствовал в нашей стране в период с 1930-х по 90-е года.

Нормативистская теория основана на представлении о том, что право - это совокупность норм, внешне выраженных в законах и иных нормативных актах.

Автором данной концепции считают Г. Кельзена, по мнению которого право представляет собой стройную, с логически взаимосвязанными элементами иерархическую пирамиду во главе с "основной нормой": право - формально-логическая основа правосознания граждан.

Социологическая теория права зародилась в середине XIX столетия. Наиболее видными представителями социологической юриспруденции были Л. Дюги, С. Муромцев, Е. Эрлих, Р. Паунд. Социологическая теория рассматривает право как эмпирическое явление. Основным постулатом ее состоит в том, что право следует искать не в норме или психике, а в реальной жизни.

Критически же в этой теории надо относиться к отрицанию нормативности как важнейшего свойства права, недооценке в праве нравственно-гуманистических начал, смещению одного из факторов образования права - интереса - с самим правом.

Каждая из существующих теорий имеет свои преимущества и недостатки.

Так, социологический подход сформировался преимущественно в 20 веке и в основном в американской правовой мысли. В соответствии с этим подходом право рассматривается не только как нормы, установленные государством, а скорее, как сами общественные отношения, складывающиеся в обществе, т.е. мерой всех вещей является общество.

3. Для легистского типа правопонимания характерно отождествление права (как определенной объективной сущности, независимой от воли и произвола официальной власти) и закона (как принудительно-обязательного установления власти).

Для легизма и в целом "юридического позитивизма" весьма характерны пренебрежение правами человека и гражданина, апология власти и гипертрофия

ее нормотворческих возможностей. В новое время это обосновывает апологет абсолютистского государства Т. Гоббс.

В дальнейшем такое правопонимание было взято на вооружение представителями различных направлений так называемого "юридического позитивизма" (и неопозитивизма), который по существу является именно легистским позитивизмом (и неопозитивизмом).

К основным идеям и положениям "юридического позитивизма" относятся трактовка права как творения власти, властная принудительность. Подобные представления в XIX в. развивали Д. Остин, Ш. Амос и др. в Англии, Б. Виндшайд, К. Гербер, К. Бергбом, П. Лабанд, А. Цительман и др. в Германии, Кабанту и др. во Франции, Е.В. Васьковский, А.Х. Гольмстен, Д.Д. Гримм, С. В. Пахман, Г.Ф. Шершеневич и др. в России. В XX в. этот подход представлен такими направлениями "юридического" неопозитивизма, как "реформированная общим языковедением юриспруденция" В. Д. Каткова, "чистое учение о праве" Г. Кельзена, "концепция права" Г. Харта и т.д.

Своим приказом государственная власть порождает право - таково кредо данного типа правопонимания.

В легистско-позитивистской трактовке за приказом государственной власти признаются магические возможности (выявление специфики права, его отличия от иных социальных норм и т.д.).

4. Для юридического типа правопонимания характерна та или иная версия различия права и закона. При этом под правом имеется в виду нечто объективное, не зависящее от воли, усмотрения или произвола законоустанавливающей власти, то есть определенное, отличное от других социальное явление.

В рамках юридического правопонимания среди прочих существуют:

- Естественно-правовой подход. С точки зрения естественно-правового подхода, право – это право, извне преданное человеку и приоритетное к человеческим установлениям.

- Либертарно-юридический подход, разработанный Нерсесянцем В.С.

Согласно данному подходу под правом понимается нормативное выражение принципа формального равенства, под которым, в свою очередь, подразумевается единство трех компонентов: равной для всех нормы и меры, свободы, справедливости.

Для сторонников юснатуралистского подхода естественное право как единственно подлинное, разумное, нравственное и справедливое право дано самой природой и коренится в объективной природе - в природе бога или человека, в физической, духовной или социальной природе, в "природе вещей" и т.д.

В основе либертарно-юридического типа правопонимания лежит принцип формального равенства.

Либертарно-юридическое правопонимание включает в себя не только понимание права (как сущности права, так и правового явления в форме правового закона), но и правовое понимание государства как институционально-властной формы выражения и действия принципа формального равенства, как правовой формы организации всеобщей публичной власти.

В либертарно-юридической теории правопонимания и концепции философии права преодолены присущие юснатурализму и легизму антагонистические крайности и недостатки при трактовке проблем различения и соотношения правовой сущности и правового явления, права и закона.

Данное принципиальное обстоятельство свидетельствует о том, что либертарно-юридический подход выражает теоретически более развитую, чем юснатурализм или легизм, концепцию правопонимания и трактовки предмета философии права.

Тысячелетний путь развития российского права не завершен. Российское право, как и российская государственность - это единый процесс с множеством нюансов.

В современных условиях связующая роль права в отношении государства усиливается. Разные подходы к праву, разные взгляды на сущность и функции государства обусловлены многообразием взглядов на исторические судьбы права и государства. Общее мнение одно – право и государство развиваются.

Тема 16. Проблема сущности в праве.

Основные вопросы темы:

1. Применение категории сущности к познанию правовых явлений.
2. Сущность права.
3. Понятие и виды форм права. Соотношение сущности права и форм права.

1. Начиная с античных времён, человечество затрачивает громадные интеллектуальные усилия ради того, чтобы познать сущность права, его природу и универсальный смысл. В настоящее время подходы к пониманию права рассматриваются с учётом противостояния двух глобальных традиций мировой правовой мысли, одна из которых представлена естественным правом, другая – юридическим позитивизмом. Противоречия данных традиций является значительным в изучении правовой идеологии. В связи следует остановиться на рассмотрении методологических проблем определения сущности права. В советской литературе под сущностью права понималась возведенная в закон воля господствующего класса. Т.е. сущность права рассматривалась как сущность исторических типов права различных общественно-экономических формаций (рабовладельческое, феодальное, буржуазное, социалистическое право) и не давала общего определения понятия сущности права. Различение двух сущностей породило ряд затруднений. Можно утверждать, что имеет место тенденция бесконечного процесса углубления познания в области сущности права, а не существование нескольких сущностей права.

При исследовании классовой сущности права речь идет обычно не столько о сущности, сколько о причинах возникновения права (оно возникло вместе с классовым делением общества) и о его содержании (право выражает преимущественно или исключительно волю и интересы политически господствующей части общества). Понимание сущности права постигается не только изучением права в связи с местом человека среди других людей и их объединений, с особенностью всего комплекса социальных отношений, но и философией права. В соответствии с принципами философа И. Канта сущность

права может быть постигнута только философским разумом. В процессе становления и развития гражданского общества сложились три основных подхода понимания права – позитивно-нормативный, естественно-правовой и социологический. Есть и другая классификация подходов. Начало стабильного развития общества, государства, права повышает значение позитивного правопонимания. Несмотря на имеющиеся противоречия в основных подходах, каждый из них является необходимым противовесом для других подходов, не дающий впасть в крайность, уйти за пределы права к беззаконию и произволу.

Обобщая вышеизложенное можно сделать вывод: право это сложная для понимания нормативно-регулятивная система, имеющая множество пониманий, содержание которых зависит от доминирования в определенный период человечества одной из фундаментальных правовых неразрывно связанных между собой уровней: правовой нормы (позитивно-нормативный подход), правового отношения (социологический подход) и правовой идеи (естественно-правовой подход). В рамках теории государства и права различают две стороны формы права – внутреннюю и внешнюю. Существуют различия между правом как мерой свободы (является показателем качества правопорядка) и правом как регулятором общественных отношений (является инструментом поддержания правопорядка).

2. Сущность права – главная, внутренняя, относительно устойчивая качественная характеристика права, которая отражает природу и назначение его в жизни общества. Выявление сущности основывается на исследовании социальных ценностей, идей, определяющих природу права. История правовой мысли представлена достаточно широким диапазоном взглядов о сущности права и определении его понятия. Существующие в юридической науке подходы являются выражением исторически конкретных социальных проблем и одновременно вариантом их разрешения. Основоположники философии, выдающиеся античные мыслители сущность права усматривали в общесоциальной справедливости:

Сократ: справедливость драгоценнее всякого золота – это равенство для всех и добровольное подчинение всех закону; законное и справедливое – одно и то же. Право – есть справедливость, выраженная в реализации разумно взвешенных интересов всех членов общества.

Платон: "справедливость – это сочетание трех добродетелей – мудрости, мужества, умеренности. Неправильны те законы, что установлены не ради общего блага всего государства в целом ... где законы установлены в интересах нескольких человек".

Аристотель: право – это политическая справедливость, справедливый порядок, установленный в государстве, в обществе.

В определении сущности права значительны два основных подхода: классовый и общесоциальный.

Классовый подход: право это совокупность общеобязательных, формально определенных юридических норм выражающих волю определенного класса.

Общесоциальный подход (общечеловеческий): право служит компромиссом различных социальных групп, выражает интересы всего общества в целом.

Существуют и иные подходы: религиозный (в праве преобладают интересы религии); расовый подход (право выражает и защищает интересы одной титульной расы).

Проблемы сущности права активно обсуждаются в юридической науке. Это – основной вопрос правопонимания. В зависимости от ответа на него решаются все иные проблемы понятия, содержания и эффективности использования права. Причем актуальность исследования сущности права связана не только со сложностью глубинного теоретического анализа самого явления, его явно выраженной политической значимостью, но и динамикой сущности, ее трансформацией применительно к разным историческим условиям.

Сущность права в концентрированной форме отражает главные, устойчивые свойства этого явления, позволяет установить его природу, качественную определенность и востребованность в общественной жизни.

3. Понятие и виды форм права. Источники права.

Для начала следует отметить, что понятие "правовая форма" используется для обозначения связи права с иными социальными процессами. Вообще, под правовой категорией "форма права" подразумеваются определенные способы внешнего выражения права, а точнее конкретной правовой нормы. Назначение формы права состоит в упорядочении содержания правовой нормы, придании ей государственно-властного характера.

В рамках теории государства и права различают две стороны формы права – внутреннюю и внешнюю. Под внутренней формой права понимается сама структура права, система правовых элементов – нормативные предписания (норма права), институты права, отрасли права. Под внешней формой права понимается комплекс юридических источников, которые формально закрепляют правовые явления, а также тем самым позволяют ознакомиться с их реальным содержанием и пользоваться ими.

Относительно внешней стороны формы права, т.е. комплекса юридических источников, в российской правовой системе утвердились следующие виды формы права:

- Правовой обычай – это одна из наиболее древних разновидностей социальных норм. По своей природе правовой обычай как форма права довольно консервативен, т.к. он исторически предшествовал закону как правовому источнику.
- Правовой прецедент – это решение уполномоченного государственного органа, которое принимается в качестве образца при последующем рассмотрении аналогичных судебных дел. К числу видов правового прецедента относятся разъяснения Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного Судов. Подобные разъяснения кладутся в основу разрешения конкретных юридических споров всеми нижестоящими судебными органами.
- Следует отметить, что правовой прецедент может быть как судебный, так и административный.

- Договор с нормативным содержанием – это такой договор, который имеет правовое значение. Нормативные договоры получают распространение во всех отраслях российского права. В теории правоведения нормативные договоры подразделяются на следующие виды: внутригосударственные и международные; учредительные и обычные; типовые и текущие.
- Нормативно-правовой акт – это изданный в особом порядке, содержащий нормы права официальный акт-документ компетентного государственного правотворческого органа. Вообще, нормативно-правовой акт – это основная и наиболее совершенная форма права.

Нормативно-правовой акт как юридический источник обладает следующими характерными чертами:

- исходит от государства, т.е. выражает государственную волю общества;
- его основное содержание составляют типичные нормативные предписания, которые обладают определенной юридической силой и устанавливают единый, государственно-властный порядок регулирования юридически значимых общественных отношений;
- имеет строго определенную документально-письменную форму, а также использует только установленные символы и реквизиты, конкретную терминологию;
- принимается и осуществляется в юридически урегулированном процедурно-процессуальном порядке;
- его реализация обеспечивается комплексом мер государственного правового воздействия.

Понятие "источник права" подразумевает под собой истоки формирования права, систему факторов, которые определяют содержание и формы выражения права. Вообще, в теории государства и права различают следующие виды правовых источников:

- материальные источники права – данная группа источников заложена в системе объективных потребностей общественного развития;
- идеальные источники права – состоят в осознании законодателем всех общественных потребностей с учетом многих факторов, под влиянием многих юридически значимых обстоятельств;
- юридические источники права – это результат осознания общественных потребностей, получивший закрепление в юридических (правовых) актах.

Кроме приведенной выше классификации, следует также отметить, что юридические источники права могут быть объективными и субъективными, а также главными и второстепенными (дополнительными). Основными юридическими источниками, в частности, являются Конституция, законы и иные нормативные акты, а в качестве второстепенного источника права используется судебная практика.

Тема 17. Проблема истины.

Основные вопросы темы:

1. Социологический и гносеологический подход к научной истине. Основные концепции истины.
2. Критерии истины. Проблема критериев истинности в правовой теории.
3. Проблема истины в юридической науке. Истина в юридической науке как проблема метода.

1. Познание своей целью считает получение полного, исчерпывающего знания о каком-либо предмете или явлении. Такое знание в философии называется истиной. Истина – это отражение в сознании человека всех признаков, свойств, отношений и связей какого-либо предмета, явления, состояния.

Истина – это адекватная информация об объекте, которую получают посредством его чувственного или интеллектуального постижения либо сообщения о нем и характеризуют с точки зрения ее достоверности. Утверждение, что истина является адекватным отражением реальности в динамике ее развития, придает ей особую ценность, которая связана с прогностическим измерением.

В истории науки и философии высказывались разные точки зрения на критерий истины (критерий - это средство проверки достоверности знания). Практика и познание тесно связаны, практика имеет познавательную сторону, а познание - практическую. Практика является источником информации для познания.

Основные концепции истины. Концепция французское – *conception* (концепция). Латинское – *conspicere* (собирать). Существительное заимствовано из французского языка в первой четверти XIX в. Концепция – определенный способ понимания и объяснения каких-либо фактов, явлений; основная идея их обоснования. Производное: концептуальный.

Концепции истины: когерентная, корреспондентская, конвенциональная, прагматическая и др.

Корреспондентская или классическая концепция трактует истину как соответствие знания своему объекту.

Когерентная к.и. усматривает критерий истинности нового знания в его логической согласованности с уже известным, надежно доказанным знанием или с более общей, охватывающей системой знания.

Конвенциональная к.и. предлагает оценивать знание как истинное, если оно разделяется большинством людей или является результатом соглашения (конвенции) ученых. Прагматическая К.и. рассматривает знание как истинное, если оно полезно, выгодно субъекту.

Экзистенциалистская к.и. трактует истину как "правду, которая у каждого своя".

Конвенциональная, прагматическая и экзистенциалистская к.и. содержат в себе наряду с рациональными моментами столь значительный момент субъективизма, что их впору рассматривать не как критерии истины, а как индикаторы возможного заблуждения.

Чтобы преодолеть парадокс лжеца и сделать определение истины логически непротиворечивым, необходимо, по мнению Тарского, перейти от естественного к формализованному языку - метаязыку.

Истина, с философской точки зрения, одновременно: субъективна и объективна (этот человек порядочный); абстрактна и конкретна (человек вообще – не существует); относительна и абсолютна (пример с атомом).

Заблуждение – ненамеренное искажение знания, временное состояние знания в поиске истины.

Ложь – намеренное искажение верного.

2. Основным критерием истины в познании выступает практика, т.е. материальная, чувственно-предметная деятельность людей. Этот критерий обладает по меньшей мере двумя достоинствами:

1) апеллируя к материальному началу, он выводит нас за пределы чисто идеальной познавательной деятельности, т.е. обладает свойством объективности;

2) позволяет обосновать предельную для человечества общность (всеобщность) суждений, ибо включает весь многомиллионный исторический его опыт.

Итак, главным критерием истинности наших знаний является практика.

Понятие истины достаточно полно разработано в философии, однако в юриспруденции актуальные вопросы проблемы истины как в правовой теории, так и в правоприменительной практике требуют глубоких исследований с использованием достижений философской и правовой науки.

В настоящее время активно исследуются различные аспекты понятия научной истины.

В повседневной жизни люди чаще всего используют понятие истины в м значении истины относительной. Этот термин отражает неполное, неточное, незавершенное знание о предмете. И всё же есть одно существенное отличие "бытового" понятия истины и собственно лжи: истина всегда предполагается объективной.

Многие исследователи утверждают, что в основу правоприменительной практики сегодня положен принцип формальной истины. Принцип формальной истины освобождает познающего субъекта от необходимости непредвзятого и полного использования своих возможностей познания (чувственного восприятия, логического мышления и т.д.), от исследования всех возможных, пусть и не представленных сторонами исследовательского процесса, доказательств, могущих свидетельствовать о фактических обстоятельствах дела.

Из этого же следует, что формальная истина не отвечает критерию объективности и, по сути, является ложью. Кроме того, этот принцип означает попрание справедливости. Часто учёные путают понятия "относительная истина" и "формальная истина". В действительности эти понятия диаметрально противоположны. Первое - это истина, второе есть ложь.

3. В специальной литературе давно замечено, что проблема истины в юридической науке и практике составляет важную часть методологии правоведения.

Тем не менее, пока она в той или иной мере изучена только относительно правовых норм (В.К. Бабаев, В.М. Баранов, Р.О. Халфина), правоприменения (С.С. Алексеев, И.Я. Дюрягин, П.Е. Недбайло) и доказывания по уголовным и гражданским делам (В.Д. Арсеньев, М.А. Гурвич, О.В. Иванов, П.Ф. Пашкевич, М.С. Строгович и др.).

В общественной жизни и юридическая наука, и правореализация необходимо связаны с познанием определенных явлений (объектов) внешнего мира, осуществляемым на основе теории отражения, единства диалектики, логики и теории познания.

Несмотря на сложность получения истинных знаний о многих свойствах государственно-правовой действительности, познаваемых в юридической науке и практике, такие знания возможны и необходимы. При этом речь идет о достижении именно объективной истины.

Основная задача правовой гносеологии состоит в изучении предпосылок и условий достоверного познания права, в достижении истинного знания о праве и правовых явлениях.

1. В основе легистской (юридико-позитивистской) гносеологии лежит принцип признания (и знания) в качестве права лишь того, что является приказанием, принудительно-обязательным установлением официальной власти.
2. В гносеологическом плане естественно-правовой подход представляет собой исторически первую попытку теоретического (философско-правового, научного) осмысления объективной природы права, постижения его истины. Этот путь познания приводит к различению естественного и позитивного права в качестве мыслительной предпосылки и исходной познавательной схемы в сфере теоретического понимания и изучения права. Следствием разрыва между естественным и позитивным правом является присущий юснатуралистскому подходу правовой дуализм, т.е. допущение параллельного существования и одновременного действия и естественного права, и позитивного права.

3. В основе либертарно-юридической гносеологии лежит общая теория различения и соотношения (совпадения или несовпадения) права и закона, которая в теоретически развитой форме выражает все основные познавательно-значимые аспекты и варианты понимания права как сущности и как явления. Это позволяет в рамках либертарной гносеологии учесть в надлежаще преобразованном виде все то ценное в теоретико-познавательном плане, что имеется в других концепциях. Такой юридико-гносеологический подход позволяет выявить различие и соотношение объективной сущности права и субъективного (властно-волевого) процесса формулирования закона (актов позитивного права) и проанализировать позитивацию права как творческий процесс общеобязательной нормативной конкретизации правового принципа формального равенства применительно к конкретным сферам и отношениям правовой регуляции.

Важным направлением и составной частью либертарно-юридической гносеологии, как это видно из всего предшествующего изложения, является правовое понимание государства как институционально-властной формы выражения и действия принципа формального равенства. Это теоретико-познавательное положение о понятийном единстве права и государства имеет фундаментальное значение для научного определения и предмета философии права, и предмета юриспруденции в целом как единой науки о праве и государстве.

Тема 18. Проблема понимания.

Основные вопросы темы:

1. Истоки герменевтического метода. Эпистемологические модели герменевтического исследования текста.
2. Понятие юридического текста. Проблема толкования юридического текста.
3. Проблема понимания в праве. Интерпритация. Сообщение и метасообщение в правовой коммуникации.
4. Юридические техники и язык права. Юридическая терминология.
5. Парадигмальный и синтагматический аспекты значения юридических понятий.
6. Проблемы взаимодействия и взаимовлияния правовых систем в контексте глобализационного процесса.

1. Проблемы понимания впервые были подняты в философии неокантианства. Понимание как метод гуманитарных наук было противопоставлено объяснению как методу естественных наук. В современной философии понимание исследует герменевтика.

Предмет герменевтики - феномен понимания, которому придается универсальное значение. Юридическая герменевтика – методы толкования в праве, область теоретических, практически значимых знаний об интерпретационной деятельности в праве, о правовой коммуникации, то понимании и толковании в сфере права.

Юридическая герменевтика имеет в качестве своих теоретических оснований:

- философскую герменевтику (Дильтей, Шлейермахер, Шеллер, Бетти, Хайдеггер);
- семантику – наука о смыслах понятий; аналитическую философию;
- лингвистику;
- лингвистическую философию.

Термин герменевтика происходит от имени древнегреческого бога Гермеса, который был посредником между олимпийскими богами и людьми, сообщая и истолковывая людям волю богов. В средневековой философии герменевтика развивалась в рамках интерпретации и понимания священных текстов. В современном значении под герменевтикой понимается теория и практика истолкования текстов, философия понимания.

Классическая герменевтика XIX века (Ф. Шлейермюллер, В. Дильтей) обнаруживает, что особенностью феномена понимания является его циклический характер, что выразилось в понятии "герменевтического круга", или круга понимания. Понимание движется от целого к части, а затем, снова к целому и, с другой стороны, от части к целому, и снова к части.

Цель классического герменевтического анализа - разорвать герменевтический круг и достичь полного абсолютного понимания.

Неклассическая герменевтика зарождается в XX веке и ее представителями считаются М. Хайдеггер, Г.Г. Гадамер, П. Рикер. Понимание М. Хайдеггером и Г.Г. Гадамером рассматривается предельно широко как фундаментальная онтологическая характеристика человеческого существования. Человек живет понимая. Понимание онтологично, носит языковой характер, диалогично. Неклассическая герменевтика полагает, что разорвать герменевтический круг невозможно и не нужно, поскольку нельзя достичь полного абсолютного понимания. Отсюда протекает идея о том, что процесс понимания вечен и бесконечен.

В противовес прежней герменевтике, которая различала процедуры понимания, истолкования и применения, Гадамер показывает, что на самом деле все эти процессы тождественны. Понимание является истолковывающим, а истолкование - понимающим. Интерпретация текста состоит, таким образом, не в воссоздании первичного, авторского смысла текста, а в создании смысла заново. Тексты пишутся заново в момент их чтения и интерпретации.

В процессе понимания человек, прежде всего, понимает самого себя. Точнее, одновременно с пониманием текста, то есть мышления другого, человек понимает самого себя. Я понимает себя только через Другого и как Другого.

2. Проблемы толкования в праве в советское время занималась ТГП. С конца 1990-х годов преподается философия права. В круг ее исследовательских интересов входили и входят проблемы толкования закона – текстов норм.

В ТГП созданы развернутые классификации видов толкования текстов норм, процессуально значимые аспекты толкования закона. Но в этих классификациях отсутствуют такие рубрики как: толкование актов индивидуального регулирования; интерпретации юридического смысла событий, действий, поступков; когнитивные (мыслительные) аспекты интерпретационной деятельности.

К основным понятиям юридической герменевтики относятся: текст, интерпретация, толкование, герменевтический круг.

Текст – вербально-знаковая система; свойствами текста обладают не только вербально-знаковые системы, но и события, действия, любые фрагменты реальности.

Интерпретация – мыслительная деятельность, нацеленная на извлечения из текста скрытого смысла, прямо в нем не сформулированного. Понятие интерпретация – родовое, а толкование – видовое (во фразеологии русского языка). Слово "толкование" используется только для вербальных текстов (знаковые, символические).

Слово "интерпретация" имеет более широкое применение: толкование вербальных текстов; интерпретация событий и действий.

В юриспруденции слово "толкование" употребляется в следующем смысле: толкование всегда адресовано какому-то субъекту права, поэтому всегда требует обоснования; толкование носит апелляционный характер – обращение к кому-нибудь; вариант, толковательная версия, предъявленная в этих ситуа-

циях некоей другой стороне, всегда является результатом выбора их спектра интерпретационных версий.

На протяжении многих веков предпринимались многочисленные попытки интерпретации правовых текстов, имеющих знаково-символическую природу.

Предназначение современной юридической герменевтики заключается, в основном, в поиске и реализации смысла правового текста, изучении проблем множественности смыслов и толкования. Правовое регулирование и его элементы выступают как идеальные объекты, внешняя форма выражения общественного сознания, которая подлежит уяснению и применению.

3. Платформу для адекватного понимания и взаимопонимания предлагает "семиосоциопсихология", обосновывающая социальную значимость диалогической модели коммуникации, а также наличие в любом целостном, завершенном коммуникативном акте латентной структуры коммуникативно-познавательных программ, ориентированных на интенциональность ("равнодействующую мотивов и целей") коммуникатора.

Понимание связано со "смысловым контактом", то есть с ментальным "освоением" интенциональности коммуникатора, а взаимопонимание – с общением, при котором "смысловые доминанты" понимаются сторонами адекватно (речь идет не о согласии – только о понимании).

Объекты понимания: информация, сведения, знания об окружающем или внутреннем мире субъекта, смысл, передаваемый информацией.

Сообщение – содержание в буквальном смысле. Есть три жанра сообщений: инструкция, оповещение, приказ. Особым жанром является текст юридических норм.

Метасообщение – несформулированное в тексте содержание, которое может быть выявлено в результате интерпретации.

4. Знание слова, выражения – это соотношение слова и образа в сознании (Б. Рассел). Значение слова, выражения – это способ его употребления в языке. Согласно лингвистической теории языковых игр, разговорный язык делится

на специфические области. Бывает, что одно и то же слово меняет свой смысл в разных языковых областях. Значение слов и выражений – это способ реакции на данное слово, выражение.

В XX веке происходит очень бурное развитие науки и техники, что привело к быстрому развитию соответствующих терминологий. Основу любой науки составляют - термины. Само слово "термин" происходит от латинского "terminus", что обозначает предел, граница. Филологи и языковеды дают самые разные определения этому понятию.

Правовая терминология характеризуется особенностью законодательного стиля, а терминологическая развитость законодательства свидетельствует об уровне культуры государства и народа, в общем.

Распространенность терминологии в законодательном языке, его, так сказать, терминованность, в решающей мере обусловлена свойствами права.

Юридическая терминология способствует тому, что происходит точное и ясное формулирование правовых предписаний, достижение максимальной лаконичности юридического текста.

Для того, чтобы более четко описать юридические терминологические системы нужно разработать особую терминологическую классификацию в данной предметной области, в связи с этим, и возникает такая необходимость выбора-классификационных оснований.

5. Значение понятия - это его объем, т.е. класс предметов, которые обозначаются этим понятием. Смысл понятия - это совокупность свойств, при наличии которых предмет может быть назван данным понятием. В юриспруденции различение значения и смысла понятий имеет большое методологическое значение: законодатель употребляет в нормах термины, которые не имеют четко определенного смысла (например, понятие фашизма). Очень важно, чтобы эксперты, филологи, лингвисты основывали свои заключения не только на словарных данных, но и на современных теориях значения понятия. Этим занимается юридическая герменевтика.

6. Теоретически мировое сообщество поощряет культурно-цивилизированное многообразие, выступает за свободу слова, плюрализм и равные возможности в самоопределении и самореализации каждой культуры. Глобальный мир ведет наступление на идеалы и ценности традиционных культур, что может привести к их гибели. Весьма спорным представляется мнение, что глобализация может привести к образованию однородной системы. В условиях многогранности мира, сосуществование огромного множества культур и цивилизаций их мирное взаимодействие может обеспечиваться только принципами верховенства закона, прав и свобод человека, и, что не менее важно толерантности.

Сейчас прослеживается устойчивая тенденция к более высокому уровню взаимодействия международного и внутреннего права на всех стадиях существования. Документы ООН подчеркивают значение сохранения многообразия цивилизаций. Культуру мира и диалог между всеми цивилизациями следует активно поддерживать". Речь идет о создании такой правовой системы, которая обеспечила бы нормальное функционирование как взаимосвязанных национальных обществ, так и диалог между всеми цивилизациями мирового порядка, способного создать условия для решения глобальных проблем. В поисках общего лежит признание многообразия. А сейчас, когда современный мир стремительно развивается и усиление взаимного влияния правовых систем просто неизбежно, роль сравнительного правоведения трудно переоценить.

Тема 19. Методологический арсенал современной юридической науки.

Основные вопросы темы:

1. Историческое развитие методологии российской юридической науки.
2. Взаимосвязь общенаучных и частно-научных методов в методологии юридической науки.
3. Исторический метод в юридической науке.
4. Сравнительно-правовой метод.
5. Перспективы статистических и математических методов в юридической науке. Влияние информационных технологий на методологию юридической науки.

1. Методология юридической науки определяется как система принципов и способов организации, построения и осуществления теоретико-познавательной юридической деятельности в области исследования государственно-правовой действительности, а также учение об этой системе. Методология современной юридической науки представляет собой сложное и многоплановое образование.

Структурно методология правоведения имеет несколько уровней: мировоззренческий, что определяет главные направления и общие принципы познания в целом; общенаучный (междисциплинарный); специально-научный - свойственный изучению определенных свойств объекта в пределах конкретной науки; уровень процедур и методик - присущие конкретному научному исследованию с исследования того или иного свойства объекта.

Между приведенными уровнями методологии правоведения существует органическая связь, зависимость, подчиненность и взаимопроникновение.

Важное место в структуре методологии юридической науки занимают ее теории и понятийно-категориальный аппарат.

В познавательной и практической деятельности используются различные методы, которые можно классифицировать по формам деятельности - на позна-

вательные (повседневные и научные) и практические, а по формам мышления - на рациональные и иррациональные (интуитивные).

Среди арсенала методов, которым пользуется юридическая наука, практически нет ни одного, который не применялся бы в других отраслях знания. В то же время, проникновение в юридическую науку способов, приемов и процедур исследования, которые присущи другим наукам, не является чисто формальным, механическим процессом, а сопровождается соответствующей их перестройкой, трансформацией, приспособлением к специфике объектов государственно-правовой действительности.

Однако, возможны и другие классификации составляющей методологии юриспруденции в зависимости от критериев и оснований.

Все разновидности классификации методологии правоведения не являются изолированными, а взаимопроникают и взаимодействуют, обогащают друг друга. Первичными и главными в этом плане является вертикальная и горизонтальная структура методологии юриспруденции.

Под методом традиционно понимают путь к цели, дорогу к познанию. По отношению к познанию его употребляют в смысле "путь к знанию", "путь к истине". Понятие "метод" определяется как способ действий, вид приемов и операций, направляющих познание. Такой способ всегда отражает свойства объекта и субъективные возможности исследователя.

2. Методы структурируются по иерархии не только на уровне общей методологии, но и на уровне отдельной науки или отдельной научной дисциплины, то есть выделяются система и структура методов юриспруденции и структура методов определенной юридической научной дисциплины.

Для решения научных задач применяется множество методов, которые можно по-разному классифицировать. Наиболее распространенное основание классификации – степень общности.

Например, в юридической науке также принято подразделять методы на четыре уровня: философский (мировоззренческий), общенаучный (для всех наук), частно-научный (для некоторых наук) и специальный (для отдельных

наук). Особое значение для юридической науки имеют формально-логические и общенаучные методы научного познания, с помощью которых осуществляется основной процесс научной познавательной деятельности – это исследование свойств и качеств изучаемого объекта познания.

На уровне общенаучного познания используются также традиционные методы познания реальности: системный метод, анализ и синтез, индукция и дедукция, метод историзма, функциональный, герменевтический, синергетический и др.

С системным методом тесно связан структурно-функциональный метод, который заключается в познании функций государства и права, их составных элементов (функции государства, функции права, функции юридической ответственности и т.д.).

В юридической науке есть ряд положений, категорий, конструкций и направлений (научных школ), которые являются догмой, т.е. общепринятыми и признанными для всех юристов и правоведов. Юрико-догматический (формально-догматический) подход позволяет рассматривать право как социокультурный феномен и понимать как систему фундаментальных правовых установлений, правил и конструкций, средств и методов правового регулирования, форм и концептов юридической деятельности и т.п., формирующиеся в процессе исторического развития права и воплощающиеся в конкретных правовых системах, которые устанавливаются государством.

Общенаучные методы определяют лишь общие подходы к решению проблем юридической науки. Поэтому наряду с ними используются частнонаучные методы, которые позволяют получить конкретное знание по вопросам государства и права. Это методы конкретно-социологических исследований, математический, кибернетический, сравнительно-правовой и т.д. Выбор методов находится в непосредственной зависимости от мировоззренческой и теоретической позиции исследователя.

В науке существует несколько теорий, описывающих развитие различных систем. Наиболее применимой к разнообразным изменениям окружающего

мира считается диалектика. Содержанием научных теорий выступают ее принципы и законы.

Успешное развитие юридической науки в нашей стране, как показало проведенное исследование, возможно только при условии детальной разработки и широкого внедрения действительно научной правовой методологии, основанной на диалектико-материалистической философии.

3. Итогами изучения государственных и правовых явлений исторической наукой являются выявленный ряд государственно-правовых событий и фактов, анализ их причин и последствий, взаимодействия с иными событиями и фактами.

Исторический метод выступает в юридической науке в качестве средства для точного понимания оценки права с позиции прошлого состояния его формы, содержания и сущности, а также с точки зрения его подлинного современного значения. Следует отметить, что анализ государства, общества и права в историческом ключе в основном рассматривался с позиций формационного подхода, сформированного в рамках марксизма, и с опорой на историзм давал определенный задел в представлениях об этих явлениях. Согласно этой теории общество (государство и право) в своем развитии проходит ряд стадий (формаций), каждая из которых отличается своим базисом и соответствующей надстройкой. коммунизма).

В настоящее время формационная теория переживает кризис и более распространенным становится именно цивилизационный подход к изучению исторического процесса. Цивилизационный подход имеет более конкретный исторический характер, учитывает не только материально-технические аспекты общественного развития, но и влияние факторов, возникающих в других сферах общества: политике, культуре, нравственности, духовности, идеологии и др.

Большую роль в исследовании правовых явлений играет использование историко-сравнительного метода. Историческая школа поставила вопрос о воз-

возможности преемственности современного права и права предшествующих эпох.

4. Как известно, методы познания служат средствами раскрытия его предмета, соответственно, методы, входящие в структуру методологии сравнительно-правовых исследований, позволяют раскрыть и изучить его предмет. Основная функция метода – внутренняя организация и регулирование процесса познания или практического преобразования того или иного объекта.

Сравнительно-правовой метод является основным методом в системе методологии сравнительно-правовых исследований. Сравнение различных государственно-правовых систем может проводиться на микроуровне, т.е. на уровне правовых норм и институтов, и на макроуровне – на уровне правовых систем.

5. На современном этапе развития юридической науки увеличивается объем нормативно-правовой, криминологической, уголовно-статистической и иной информации, особую актуальность приобретает анализ математических средств и методов исследования разнообразных правовых явлений и процессов.

Математика все в большей степени становится необходимым атрибутом юридической науки.

Заметим, что в рамках юридических наук и, в частности, в рамках правовой информатики и информационного права при изучении разнообразных социальных явлений и процессов давно эффективно используются теория вероятностей, математическая статистика, математическая логика, теория информации, исследование операций и другие математические науки и дисциплины. Математические методы, специфически преломляясь в учении о государстве и праве, обогащают и усиливают его собственные методы, но не заменяют их.

В то же время при всех достоинствах математизации юридической науки и права нельзя преувеличивать ее возможности и сводить сущность государственно-правовых проблем к чистой математике.

Очевидно, что математические методы, используемые в юридических науках, не оторваны от реальной жизни, юридической практики и теории.

Математика, оставаясь вспомогательным средством познания, не подменяет юридические науки в их детальном содержательном анализе государственно-правовых проблем, а наоборот, позволяет дополнить их для более глубокого познания юридической реальности.

Тема 20. Догматическая юриспруденция.

Основные вопросы темы:

1. Формально-догматический анализ в догматической науке. Практическое значение догматической юриспруденции.
2. Догматическое сознание и догматическое мышление. Юридические нормы, юридические конструкции, юридические факты.
3. Юридическая догма и правовая культура.
4. Аналитическая юриспруденция. Догма и парадигма.
5. Нормы права и юридические конструкции в предмете правоведения и их регулятивное значение.

1. Наука о праве в России уже в конце XIX – начале XX в. настоятельно требовала разграничить в правоведении сферу теоретических идей (то, что есть – область догматической юриспруденции и социологии права) и практических задач (то, что должно быть – область естественно-правовой школы, неокантианских теорий права). Разные задачи юриспруденции потребовали для исследования политико-правовых явлений использования различных методов.

Наша теоретическая наука традиционно недооценивала догматический аспект позитивной юриспруденции, относясь к нему как чисто инструментально-техническому, и в этом смысле занималась не столько его научным исследованием, сколько именно технической, "инженерной" разработкой без обращения к социокультурным основаниям догмы права.

Более того, именно юридическая догматика выступает "своеобразным кредо" профессиональной деятельности юристов всех правовых традиций с дифференцированной системой права; развитие самого права как самостоятельного социального регулятора неминуемо, через стандартный набор правил сообщества юристов, формирует догму права. Именно юридическое сообщество – как на европейском континенте, так и в государствах общего права – является корпоративным "держателем" догматического юридического знания, отличающего профессиональное правосознание от обыденного.

Юридическая наука традиционно имеет в своем арсенале такой важный компонент, как методы научного познания. В юриспруденции преимущественно используют логические или формально-логические методы научного познания. Это анализ и синтез, индукция и дедукция. Они не охватывают всего научного познания, как философские методы, а применяются лишь на отдельных его стадиях и уровнях. В частности, основным методом научного познания являются методы формальной логики. К примеру, в науке какое-либо неизменное знание называют догмой. Человека, который придерживается таких знаний, называют догматиком. А данная позиция в философии называется догматизмом.

В юридической науке, которую часто называют "догматической юриспруденцией", есть ряд положений, категорий, конструкций и направлений (научных школ), которые являются догмой, т.е. общепринятыми и признанными для всех юристов и правоведов.

Термин "догма" в юриспруденции отражает отношение людей, и прежде всего тех, кто имеет дело с правом, с законами, к тому главному, что образует предмет юридических знаний (тому основанию, на основе которого рассматриваются юридические дела) – жизненные ситуации, требующие правового разрешения: важно понимание и соотнесение догмы права, догматической юриспруденции непосредственно в контексте традиционного юридического позитивизма.

2. Юридический догматизм может рассматриваться в плане как юридической практики, так и правового мышления и правопонимания. Именно юридическая догма, представленная как "овеществленная" правовая культура, как собственное содержание права, может рассматриваться и как реализованная догматическая юриспруденция, объективированное юридическое мышление. Таким образом, под догмой права необходимо понимать общепринятые и общепризнанные в правоведении исходные основные положения о позитивном праве, его содержании, функционировании, социальной роли и предназначении в практической жизни людей.

Учение о догме права принято понимать как доктрина права. "Доктрина права" – это собирательное понятие для обозначения всей совокупности научно-юридических положений и интерпретаций о позитивном праве, составляющих основы догмы права.

Итак, суть концепции юридического позитивизма (догматизма) заключается в том, что реальным объектом исследования юристов должна служить норма права.

Для юридической догматики (догматической юриспруденции) присущи следующие свойства:

- конвенциональный характер правовых конструкций;
- соответствие формальной логике;
- преемственность смысла и содержания;
- верификация (подтверждаемость практикой);
- практичность (прикладное значение);
- единство смысла и содержания;
- универсальность;
- системность и взаимосвязанность категорий и т.д.

Смещение акцента юридической науки на общественные отношения, урегулированные нормами права, предопределено переносом фокуса внимания исследователей с юридической догматики в плоскость правовой политики и социальной практики.

Развитие теории юридических фактов в XIX в. было связано с гражданским правом, что вполне объяснимо, так как набирающий силу капитализм требовал тщательной, детальной регламентации имущественных отношений. На этой основе формировалось общее понятие юридического факта.

С современных позиций под юридической конструкцией необходимо понимать элемент "тела права" и "механизма правового регулирования", его правовых средств, который отражает какое-либо юридическое явление.

Любая юридическая конструкция обладает структурой, под которой следует понимать способ организации целого из составных частей. Причем эти эле-

менты будут обладать самостоятельным юридическим смыслом лишь в силу существования целого – юридической конструкции.

Юридическая конструкция есть не только структурный элемент права, но и своеобразный прием юридической техники.

3. Юридическую догматику можно представить как социокультурный феномен и понимать как систему фундаментальных правовых установлений, правил и конструкции, средств и методов правового регулирования, форм и концептов юридической деятельности и т.п., формирующиеся конкретных правовых системах, которые устанавливаются государством.

В истории континентальной юридической традиции существовали периоды, когда в юридическое сообщество проникали идеи, подвергавшие критике само догматическое отношение к авторитетным правовым текстам – это и некоторые представители юридического гуманизма XVI в., и многие юснатуралисты-рационалисты XVII – XVIII вв., и социологически мыслящие юристы, последовавшие за идеями О. Конта в последней трети XIX в., юристы-идеологи марксизма-ленинизма 20-х гг. XX в., и проводившие борьбу с ортодоксальной догматикой американские "реалисты" XX столетия.

Однако конструкции юридической догматики объективно необходимы для осуществления правового регулирования, и поэтому посещавший ряды юристов скептицизм рано или поздно развеивался, хотя и нередко приводил к изменению конструкций и принципов догмы права.

4. Современная догматическая (аналитическая) юриспруденция является своеобразной формой или модификацией современного юридического позитивизма, однако в своих методологических и концептуальных характеристиках она восходит к работам классика правоведения Дж. Остина. Она представляет сегодня разновидностью юридико-методологического позитивизма, во многом сближающегося с юридическим позитивизмом австрийского правоведа Г. Кельзена. с новыми формами юридического аналитического догматизма и юридической лингвистикой. В числе предшественников такого

направления в юриспруденции обычно называют римских юристов, затем средневековых докторов юриспруденции (Ирнерия, Бартоло, Бальда).

Философские основания для формирования аналитической юриспруденции были заложены шотландским эмпириком XVIII столетия Дэвидом Юмом. Как следствие логического парадокса Д. Юма в правоведении были разграничены право сущее, позитивное, и право должное, идеальное.

Разделение юриспруденции на аналитическую и нормативную произвел Дж. Остин.

Аналитическая юриспруденция – более широкое понятие, ее можно рассматривать и как некоторый комплекс идей, и как программу профессиональной деятельности юристов на уровне теории права, так и догмы права, парадигмы в юридической науке

Термин "парадигма" в философию науки впервые вводится позитивистом Г. Бергманом, однако подлинный приоритет в его использовании и распространении принадлежит Т. Куну.

В эпистемическом плане парадигма представляет собой совокупность фундаментальных знаний, ценностей, убеждений и технических приемов, выступающих в качестве образца научной деятельности.

В социальном – парадигма характеризуется через разделяющее ее конкретное научное сообщество, целостность и границы которого она определяет.

В юридической науке, как правило, под парадигмой подразумевают тот или иной тип (форму) правопонимания, обеспечивающий формирование научного направления видения права с позиции концептуальных оснований. Та или иная школа или теория правопонимания претендует на всеобщность и универсальность своего типа правопонимания.

К примеру, в юридической науке выделяют юснатуралистский (естественно-правовой) тип правопонимания, либертарно-юридический тип правопонимания, легистский (позитивистский) тип правопонимания и т.д. (В. С. Нерсесянц).

Парадигма в праве – это концептуальное направление (учение, школа, теория) правовой мысли, научно формулирующее свое собственное правопонимание на основе исходных принципов и догм его истолкования.

Тот или иной тип правопонимания представляет собой целостное юридическое и научно самостоятельное направление интерпретации права и его проявлений. Это и называется юридической парадигмой.

5. В юридической науке выделяют различные виды юридических конструкций: общетеоретические конструкции, например, "механизм правового регулирования", "правовая система", "право виртуального пространства", "юридические факты", отраслевые, например, "конституционный строй государства", "право частной собственности", "лицо безвестно отсутствующее" и межотраслевые, например, "никто не может быть судьей в собственном деле", "да будет выслушана и другая сторона" (правовые аксиомы).

Основным элементом или категорией, составляющей ядро догмы права (догматической юриспруденции), является понятие "норма права". Объективное право и правовая норма соотносятся как целое и его часть, а точнее – как система и ее элемент.

Тема 21. Социологическая юриспруденция.

Основные вопросы темы:

1. Статус социологического знания в юридической науке.
2. Социологические методы в юридической науке. Типология социологических исследований.
3. Развитие социологических исследований в юридической науке и правоприменительной практике.

1. Социологическая юриспруденция начала формироваться на исходе XIX в., когда социология выделилась в самостоятельную отрасль знаний. Социологические теории права складывались двумя путями: с одной стороны, путем формирования правовых концепций в рамках общей социологии, а с другой - путем распространения социологических методов познания в юриспруденции.

Социологические теории права складывались двумя путями: с одной стороны, путем создания правовых концепций в рамках общей социологии, а с другой - в результате применения социологических понятий и методов в области юридических наук.

В состав социологии права поэтому включают учения, созданные как социологами, так и юристами. Крупнейшие социологи XX в. М. Вебер, Т. Парсонс, Ж. Гурвич, Н. Луман и др. - активно разрабатывали проблемы теории права (некоторые из них, как, например, М. Вебер, были юристами по образованию) и выдвинули оригинальные правовые доктрины. Термин "социологическая юриспруденция" употребляется в более узком смысле - для обозначения концепций социологической направленности, созданных представителями юридической науки. Родоначальниками социологического направления в юриспруденции являлись: Р. фон Иеринг - в Германии, Л. Дюги и М. Ориу - во Франции, М.М. Ковалевский и С.А. Муромцев - в России.

Представители социологической школы противопоставили позитивному праву как "мертвому", "книжному" праву право "живое", "право в действии".

В теоретическом обосновании С.ю. видную роль сыграл американский юрист Р. Паунд (1870-1964), Он изложил свое учение в работах "Введение в философию права" (1922), "Право и мораль" (1924), "Социальный контроль посредством права" (1942), содержание которых обобщил в 5-томной "Юриспруденции" (1959). Следуя философии прагматизма, требующей оценки теоретических положений с точки зрения их практической пользы,

Паунд выступал за то, чтобы юристы не ограничивались изучением "права в книгах" и обратились к анализу "права в действии". Юридическая наука, считал он, призвана показать, как право реально функционирует и влияет на поведение людей. Противопоставление "права в книгах" и "права в действии" со временем стало лозунгом всей прагматистской юриспруденции в США.

Социологическая направленность концепции Паунда наиболее ярко проявилась в трактовке права как формы социального контроля (это понятие он заимствовал у социолога Э. Росса). Согласно Паунду, право является одним из способов контроля за поведением членов общества наряду с религией, моралью, обычаями, домашним воспитанием и др. Такой подход ориентировал юридическую науку на изучение права в контексте социальных отношений, требовал учитывать взаимодействие правовых норм с иными регуляторами общественной жизни.

Социологические концепции права сложились в полемике с юридическим позитивизмом, господствовавшим в правоведении XIX в.

Сторонники социологического направления критиковали формально-догматический, нормативный подход к праву, который называли "юриспруденцией понятий".

Социологическая юриспруденция так же, как и доктрина естественного права, выходит за рамки закона (писаного права), однако не в сторону естественных прав и свобод, а в сферу реализации права, правоприменительной практики. Хотя негативное отношение к позитивизму эти направления объединяет.

2. Положительным моментом в этой теории является ориентация на учет реальных процессов, происходящих в правовом регулировании, их изучение на основе конкретно-социологических методов.

Российская правовая доктрина в настоящее время по многим аспектам теоретических исследований ориентирована от нормативного подхода к социологическим методам познания правовой системы. Проблематика юридической практики, разработка понятия правовой системы, включение социологии права (наряду с философией права и специально-юридической теорией) в качестве компонента в общую теорию права - все это находится в русле социологического направления.

Недостатком, слабой стороной социологического направления является то, что возникает опасность размывания понятия права, утраты правом своих границ и, как следствие - появляется больше возможностей для нарушения закона, произвола судебных и административных органов.

3. Новейшие социологические концепции права в Западной Европе и США содержат положения, воспринятые из этнологии, общей теории систем, философии постмодернизма.

Для социологической юриспруденции характерно акцентирование главного внимания не на том, что есть право, а на том, как право действует. Австрийский правовед Е. Эрлих опубликовал в 1913 г. книгу "Основы социологии права", в предисловии к которой он написал, что право коренится не в текстах законов, а в жизни. Исходные начала самого права следует искать в жизни самого общества и государства.

Социологическая юриспруденция наибольшее распространение получила в США, где она сосуществовала и конкурировала с аналитической юриспруденцией и естественно-правовым направлением. Р. Паунд, начал разрабатывать новую проблематику еще в первой четверти века и в конце своего творческого пути сумел свести воедино свои разработки в 5-томной "Юриспруденции" (1959). Суть нового подхода в социологии права была охарактеризована самим Паундом как "инструментальный прагматический подход" к изу-

чению права, причем само право стало восприниматься преимущественно как "инструмент социального контроля". Под правом в действии Паунд понимает три взаимосвязанных его проявления в социальной жизни, доступные эмпирическому наблюдению и изучению: правопорядок, совокупность предписаний и правоприменительная деятельность в суде или администрации.

Ценности и постулаты изображены Паундом как идеальные вечные начала. Все эти постулаты Паунд весьма высокопарно объявил "юридическими постулатами цивилизованного общества". Сама концепция права как инструмента социального контроля была в основных чертах разработана скандинавским социологом Э. Россом и помимо концепции Паунда стала структурным компонентом множества социологических концепций права, общества и политики.

В нашей стране развитие теоретических исследований по социологии права было прервано в начале 30-х гг. и возобновилось лишь в 70-е гг.

Российская правовая доктрина в настоящее время по многим аспектам теоретических исследований ориентирована на развитие нормативного подхода к социологическим методам познания правовой системы, правовым нормам с иными регуляторами общественной жизни.

Юридическая наука использует весь арсенал методов познания, вырабатываемых наукой в целом. Социологические исследования, проводимые юристами, опираются на теоретические и практически-прикладные разработки, осуществленные специалистами в области экономики, истории, педагогики, социальной психологии, медицины и т.п. Нередко в этой связи в интересах повышения качества собственных исследований социологи в сфере права творчески перенимают определенные концептуальные положения, методы и методики, технические приемы из других общественных наук. Правоведы органично адаптируют социологические методы в границах своей предметной области, способствуя одновременно активному проникновению социологического мышления в другие социальные науки, творческому изучению их облика, а следовательно, и всей системы правовых знаний об обществе.

В настоящее время в социологических исследованиях наблюдается тенденция сочетания в них функционального подхода с герменевтическим. Необходимо подчеркнуть его актуальность применительно к толкованию и пониманию, например, соответствующих статей и положений конституционных норм и требований, принимаемых государством правовых актов различной природы.

С изменением методики эволюционирует и техника социологических исследований, в которой методика находит свое специфическое выражение.

Социология права нацеливает исследователя на вдумчивый системный анализ не только актуальных, но и реальных процессов и явлений. Наряду с этим, оно предоставляет возможность получать логически обоснованные выводы, служит основой для обобщения правовых фактов, то есть выполняет определенную методологическую роль.

Вместе с тем, социологическое исследование в области права, как и всех иных сфер общества в целом, не навязывает своих концепций, а также не отрицает мнения сторонников здравого смысла, соучаствует с ними в "дискуссии", проясняет причину тех или иных изменений.

Социологические исследования в области права неразрывно связаны с нравственными началами. Помимо требований недопустимости предвзятости в интерпретации, подгонки фактов под гипотезу или их извращение ради интересов какого-либо субъекта, этические нормы в проведении эмпирического исследования включают в себя сохранение анонимности источника, открытость позиции перед респондентами и тактичность вмешательства социологии в общественные процессы.

В результате, под воздействием социологических методов возникает смежное научное направление, находящееся на стыке социологии и правоведения (юриспруденции) – социология права (юридическая социология), отрасль знания (наряду с такими ее отраслями, как социология культуры, социология политики, социология религии и т.д.).

Предметом данной науки является право как социальный институт общества, выполняющий функции государственного регулятора общественных отношений.

Успешное развитие юридической науки в нашей стране возможно только при условии детальной разработки и широкого внедрения действительно научной правовой методологии, основанной на системном подходе, диалектико-материалистической философии. Создание материалистической теории права представляется наиболее перспективным вариантом развития отечественной юриспруденции.

Тема 22. Системный подход и синергетика в праве.

Основные вопросы темы:

1. Основные особенности и принципы системного подхода и их применение в общественных науках. Понятие системы.
2. Системный подход в теории государства и права и в отраслевых юридических науках.
3. Проблема системности в праве.
4. Использование идей синергетики в науке о государстве и праве.

1. Системный подход как общий метод научного познания был разработан в середине XX в. как направление методологии научного познания, в основе которого лежит рассмотрение объекта как системы: целостного комплекса взаимосвязанных элементов (И. В. Блауберг, В. Н. Садовский, Э. Г. Юдин); совокупности взаимодействующих объектов (Л. фон Берталанфи); совокупности сущностей и отношений (Холл А. Д., Фейджин Р. И., поздний Берталанфи).

Говоря о системном подходе, можно говорить о некотором способе организации наших действий, таком, который охватывает любой род деятельности, выявляя закономерности и взаимосвязи с целью их более эффективного использования. При этом системный подход является не столько методом решения задач, сколько методом постановки задач. Как говорится, "Правильно заданный вопрос – половина ответа". Это качественно более высокий, нежели просто предметный, способ познания.

Основные принципы системного подхода:

- Целостность, позволяющая рассматривать одновременно систему как единое целое и в то же время как подсистему для вышестоящих уровней.
- Иерархичность строения, то есть наличие множества (по крайней мере, двух) элементов, расположенных на основе подчинения элементов низшего уровня элементам высшего уровня. Реализация этого принципа хорошо видна на примере любой конкретной организации.

Как известно, любая организация представляет собой взаимодействие двух подсистем: управляющей и управляемой. Одна подчиняется другой.

- Структуризация, позволяющая анализировать элементы системы и их взаимосвязи в рамках конкретной организационной структуры.
- Множественность, позволяющая использовать множество кибернетических, экономических и математических моделей для описания отдельных элементов и системы в целом.
- Системность, свойство объекта обладать всеми признаками системы.

Особенности системного подхода в том, что системный подход – это подход, при котором любая система (объект) рассматривается как совокупность взаимосвязанных элементов (компонентов), имеющая выход (цель), вход (ресурсы), связь с внешней средой, обратную связь. Это наиболее сложный подход. Системный подход представляет собой форму приложения теории познания и диалектики к исследованию процессов, происходящих в обществе, мышлении.

Развёрнутое определение системного подхода включает также обязательность изучения и практического использования следующих восьми его аспектов:

1. системно-элементного или системно-комплексного, состоящего в выявлении элементов, составляющих данную систему;
2. системно-структурного, заключающегося в выяснении внутренних связей и зависимостей между элементами данной системы и позволяющего получить представление о внутренней организации (строении) исследуемой системы;
3. системно-функционального, предполагающего выявление функций, для выполнения которых созданы и существуют соответствующие системы;

4. системно-целевого, означающего необходимость научного определения целей и подцелей системы, их взаимной увязки между собой;
5. системно-ресурсного, заключающегося в тщательном выявлении ресурсов, требующихся для функционирования системы;
6. системно-интеграционного, состоящего в определении совокупности качественных свойств системы, обеспечивающих её целостность и особенность;
7. системно-коммуникационного, означающего необходимость выявления внешних связей данной системы с другими;
8. системно-исторического, позволяющего выяснить условия во времени возникновения исследуемой системы, пройденные ею этапы, современное состояние, а также возможные перспективы развития.

Системный подход – это направление методологии научного познания, в основе которого лежит рассмотрение объекта как системы: целостного комплекса взаимосвязанных элементов, это некоторый способ организации наших действий, который охватывает любой род деятельности, выявляя закономерности и взаимосвязи с целью их более эффективного использования

2. С начала 1970-х годов теория систем и основанный на ней системный подход используется в правовой науке для выявления и обоснования системных связей правовых явлений как в теории государства и права в целом, так и в отраслевых юридических науках.

Системный подход – это подход, при котором любая система (объект) рассматривается как совокупность взаимосвязанных элементов (компонентов), имеющая выход (цель), вход (ресурсы), связь с внешней средой, обратную связь. Это наиболее сложный подход. Он представляет собой форму приложения теории познания и диалектики к исследованию процессов, происходящих в природе, обществе, мышлении. Его сущность состоит в реализации требований общей теории систем, согласно которой каждый объект в процессе его исследования должен рассматриваться как большая и сложная система и одновременно как элемент более общей системы.

Согласно теории систем имеется два типа системного строения явлений и процессов: органический и суммативный.

Объектом системно-структурного подхода может выступать самый разнообразный круг источников, содержащих достоверные сведения об исследуемых явлениях правовой действительности.

Системно-структурный анализ в юриспруденции призван: выявить правовые явления, представляющие собой органические системы; раскрыть конкретные связи и зависимости, характеризующие органические связи явления в целом с составляющими его элементами, а также связи элементов между собой; исследовать связи и зависимости, присущие явлению как компоненту более сложного системного образования; описать связи правовых явлений с экономическими, политическими и иными социальными явлениями.

3. Проблемы системности в праве раскрываются тем, что постоянная актуальность правовой системности коренится, во-первых, в особой социальной значимости права как верховенствующего регулятора; во-вторых, в исключительной сложности права как суперсистемы, интегрирующей в себе регулируемые ею социальные системы; в-третьих, в универсальности системности, действующей в природе, технике, обществе, всех его явлениях и процессах, в поведении человека как системы; в-четвертых, в особом динамизме правовой системы в связи с непрерывным развитием общества; в-пятых, в том, что все окружающее нас – системы.

Правовая системность – это реализация всех качеств системы вообще применительно к особенностям права как надсистемы, суперсистемы, интегрирующей все регулируемые или социальные системы, самой сложной и самой важной из всех систем социума. Глубоко заблуждаются те, кто право именуется подсистемой. Оно всегда было, есть и будет метасистемой, юридически "схватывающей" весь социум в целом, все его системы, о чем убедительно свидетельствуют современные конституции мира, закрепляющие принципы политической, экономической, идеологической и всех иных опосредуемых правом систем.

Проблема правовой системности многогранна и рассматривается в плане: категории, предмета, сферы, объекта, состояния, качества, процесса, структуры, взаимосвязи ее элементов, их взаимодействия, целостности, механизма, способа, тенденций, закономерностей и в других ипостасях.

Исследование правовой системности системно в наиболее общей постановке в плане ее классификации и предполагает выявление системности, прежде всего внутриправовой (собственно правовой) и внешнеправовой (регулятивной).

Внутриправовая – это сущностно-правовая, содержательно-правовая, формально-правовая, закономерно-правовая.

Внеправовая социальных систем – политической, экономической, экологической, финансовой и др. Это – соотношение внутренней системности с системностью регулируемых сфер.

В русскоязычной литературе есть две позиции по понятию правовой системы.

Первая сводится к тому, что право как систему олицетворяют два понятия: "правовая система" и "система права"; вторая исходит из того, что существует одно понятие – "правовая система", которое употребляется в широком и в узком смыслах. В широком смысле правовая система – это закономерно связанная целостность устойчивого правосознания, всех правовых норм, форм их выражения (источников) и их реализации, а также правотворческих, правоустановительных и правореализующих процедур, обеспечивающих регулирование социальных отношений по пути прогрессивного развития. Правовая система в узком смысле "представляет собой закономерно связанную целостность всех правовых норм, форм их выражения (источников), институтов и отраслей, предназначенных для упорядочения общественных отношений с целью обеспечения социального прогресса".

4. Синергетика (от греч. $\Sigma\nu\nu$ - приставка со значением совместности и $\epsilon\rho\gamma\omicron\nu$ "деятельность"), или теория сложных систем, междисциплинарное направление науки, изучающее общие закономерности явлений и процессов

в сложных неравновесных системах (физических, химических, биологических, экологических, социальных и других) на основе присущих им принципов самоорганизации.

Основное понятие синергетики – определение структуры как состояния, возникающего в результате многовариантного и неоднозначного поведения таких многоэлементных структур или многофакторных сред, которые развиваются вследствие открытости, притока энергии извне.

В государственно-правовой сфере мы постоянно сталкиваемся с совокупностями, носящими системный характер и включающими в себя целый ряд достаточно самостоятельных компонентов (подсистем), развивающихся в т.ч. и по своим собственным внутренним законам. Кроме того, ввиду постоянного взаимодействия большинства этих систем с окружающим миром, с различными сферами жизни общества, они носят открытый (с точки зрения синергетики) характер.

К примеру, политическая, правовая, экономическая системы являются элементами общества в целом (как совокупности всех существующих связей).

Использование синергетического подхода может помочь по-новому взглянуть на государственно-правовую действительность в целом, на роль и ценность государства и права в жизни общества.

Пренебрежение синергетикой может привести к отставанию правовой науки от современной жизни, от новой картины мира.

Тема 23. Элементы системной методологии.

Основные вопросы темы:

1. Системный метод исследования.
2. Основные понятия системного подхода.
3. Процесс системного подхода, системно-структурного анализа.
4. Системная методология в исследовании правовых явлений.

1. В настоящее время четко сформировались следующие направления системных исследований: общая теория систем, системный подход и системный анализ.

Специальная разработка системного подхода началась с середины XX века с переходом к изучению и использованию на практике сложных многокомпонентных систем. Примерно с середины 1950-х гг. системный подход проникает в самые разные исследовательские области, как естествознания, так и обществознания, охватывает разработку специализированной методологии исследования систем. Его задачей является выражение принципов и понятий системных исследований на уровне единой общенаучной методологии.

Междисциплинарная системная методология - важнейший компонент современных системных исследований. Системный подход обеспечивает такую интеграцию знаний, посредством которой специальные науки сохраняют свою самостоятельность и в то же время интегрируются вокруг системных методов исследования.

Системный подход развивался, решая триединую задачу: аккумуляции в общенаучных понятиях и концепциях новейших результатов общественных, естественных и технических наук, касающихся системной организованности объектов действительности и способов их познания; интеграции принципов и опыта развития философии, прежде всего для решения актуальных комплексных проблем.

Сущность системного подхода формулировалась многими авторами. В развернутом виде она сформулирована В.Г. Афанасьевым. Системный подход:

- системно-элементный, отвечающий на вопрос, из чего (каких компонентов) образована система;
- системно-структурный, раскрывающий внутреннюю организацию системы, способ взаимодействия образующих ее компонентов;
- системно-функциональный, показывающий, какие функции выполняет система и образующие ее компоненты;
- системно-коммуникационный, раскрывающий взаимосвязь данной системы с другими, как по горизонтали, так и по вертикали;
- системно-интегративный, показывающий механизмы, факторы сохранения, совершенствования и развития системы;
- системно-исторический, отвечающий на вопрос, как, каким образом возникла система, какие этапы в своем развитии проходила, каковы ее исторические перспективы.

Термин "системный подход" охватывает группу методов, с помощью которых реальный объект описывается как совокупность взаимодействующих компонентов. Эти методы развиваются в рамках отдельных научных дисциплин, междисциплинарных синтезов и общенаучных концепций.

Системный подход применяется к множествам объектов, отдельным объектам и их компонентам, а также к свойствам и интегральным характеристикам объектов.

К числу важнейших задач системного подхода относятся:

- 1) разработка средств представления исследуемых и конструируемых объектов как систем;
- 2) построение обобщенных моделей системы, моделей разных классов и специфических свойств систем;
- 3) исследование структуры теорий систем и различных системных концепций и разработок.

Основные принципы системного подхода:

- Целостность, позволяющая рассматривать одновременно систему как единое целое и в то же время как подсистему для вышестоящих уровней.
- Иерархичность строения, т.е. наличие множества (по крайней мере, двух) элементов, расположенных на основе подчинения элементов низшего уровня - элементам высшего уровня.
- Структуризация, позволяющая анализировать элементы системы и их взаимосвязи в рамках конкретной организационной структуры. Как правило, процесс функционирования системы обусловлен не столько свойствами ее отдельных элементов, сколько свойствами самой структуры.
- Множественность, позволяющая использовать множество кибернетических, экономических и математических моделей для описания отдельных элементов и системы в целом.

В целом же основные моменты системного подхода следующие:

- Изучение феномена целостности и установление состава целого, его элементов.
- Исследование закономерностей соединения элементов в систему, т.е. структуры объекта, что образует ядро системного подхода.
- Изучение функций системы и ее составляющих, т.е. структурно-функциональный анализ системы.
- Исследование генезиса системы, ее границ и связей с другими системами.

2. Сущности системной методологии раскрывается основными понятиями системного подхода: "система", "элемент", "состав", "структура", "функции", "функционирование" и "цель".

Система - объект, функционирование которого, необходимое и достаточное для достижения стоящей перед ним цели, обеспечивается совокупностью составляющих его элементов, находящихся в целесообразных отношениях друг с другом.

"Система" - слово греческое (systema), буквально означает целое, составленное из частей; совокупность элементов, находящихся в отношениях и связях между собой и образующих определенную целостность, единство.

Элемент - внутренняя исходная единица, функциональная часть системы, собственное строение которой не рассматривается, а учитываются лишь ее свойства, необходимые для построения и функционирования системы. От части элемент отличается тем, что слово "часть" указывает лишь на внутреннюю принадлежность чего-либо объекту, а "элемент" всегда обозначает функциональную единицу. Всякий элемент - часть, но не всякая часть - элемент.

Состав - полная (необходимая и достаточная) совокупность элементов системы, взятая вне ее структуры, то есть набор элементов.

Структура - отношения между элементами в системе, необходимые и достаточные для того, чтобы система достигла цели.

Функции - способы достижения цели, основанные на целесообразных свойствах системы.

Функционирование - процесс реализации целесообразных свойств системы, обеспечивающий ей достижение цели.

3. Объектом системно-структурного подхода может выступать самый разнообразный круг источников, содержащих достоверные сведения об исследуемых явлениях. В процессе системно-структурного анализа исследователю нет необходимости самостоятельно проводить эмпирические исследования, если требуемые данные он может получить из научных публикаций. основополагающий принцип материалистической гносеологии – объективности познания – надлежит выполнять самым тщательным образом, и прежде чем приступить к познанию предмета системно-структурного анализа, необходимо располагать полными и достоверными данными, полученными на предшествующих стадиях познания.

Достижение целей системно-структурного анализа обеспечивается посредством проведения следующих исследовательских процедур:

- 1) сбор достоверной и полной информации;

- 2) определение типа органической связи, присущей исследуемому явлению;
- 3) описание и объяснение внутренних структурных связей исследуемого;
- 4) описание и объяснение внешних структурных связей исследуемого;
- 5) описание и объяснение интенсивности и результатов воздействия внешней среды на структуру исследуемого явления;
- 6) изложение результатов исследования.

Исследовательские процедуры, связанные с получением достоверных знаний о предмете системно-структурных исследований, проводятся с применением принципов системно-структурного подхода и логических методов.

Тема 24. Организация правового исследования.

Основные вопросы темы:

1. Понятие, состав, структура правового исследования.
2. Выбор варианта научного исследования в зависимости от имеющихся ресурсов и других ограничений.
3. Современные методы деятельности исследовательской рабочей группы: мозговой штурм, игровое моделирование.
4. Оформление и представление научных результатов.

1. Динамический аспект правовой науки проявляется в правовых исследованиях, т.е. познавательной деятельности, осуществляемой учеными-юристами в целях получения новых знаний об объекте и предмете данной науки.

Прогрессивное развитие общества предопределяет необходимость постоянного совершенствования государства и права как важнейших средств управления его делами и обеспечения стабильного правопорядка.

Поиск путей и способов приведения государства и права в соответствие с постоянно меняющимися задачами и основными направлениями развития общества ведется учеными-правоведами.

Таким образом, научное юридическое исследование понимается как познавательная деятельность, осуществляемая в целях получения новых научно обоснованных, рациональных знаний по предмету или объекту правовой науки.

Правовое исследование, как и любая иная научная деятельность, представляет собой систему, состоящую из пяти элементов: 1) субъекта; 2) объекта; 3) методов познания; 4) технических и иных средств, используемых в процессе познавательной деятельности; 5) результатов познания.

Структура научного исследования содержит в себе примерно такие этапы и действия: постановку и уточнения задачи; выдвижение гипотез или исходных положений; теоретическую разработку гипотез, их формальную проверку, критику и оценку, создание программ и инструкций для эмпирического исследования; проведение эмпирических исследований и наблюдений, сбор и

обработка эмпирических данных: сравнение предложенных гипотез с данными эксперимента и наблюдений, окончательную оценку (в рамках данного исследования), принятие или отвержение предложенных гипотез; формулировку нерешенных вопросов и выявления трудностей, которые ведут к постановке новых задач.

На выбор конкретных элементов и правил процедуры влияют компоненты методологии более высоких уровней, в частности, парадигма, методологические подходы, методы.

2. Научные исследования классифицируются по видам связи с производством и степени важности для него; целевому назначению; источникам финансирования и длительности ведения.

По целевому назначению выделяют три вида научных исследований: фундаментальные, прикладные и разработки.

Фундаментальные исследования направлены на открытие и изучение новых явлений и законов природы, на создание новых принципов исследования.

Прикладные исследования направлены на нахождение способов использования законов природы для создания новых и совершенствование существующих средств и способов человеческой деятельности.

Прикладные исследования, в свою очередь, подразделяются на поисковые, научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы.

Каждую НИР можно отнести к определенному направлению. Под научным направлением понимается наука или комплекс наук, в области которых ведутся исследования (например, техническое, социальное и др.).

Структурными единицами научного направления являются комплексные проблемы, темы и научные вопросы.

Проблема – это совокупность сложных теоретических и практических задач, решения которых назрели в обществе (противоречие между знанием и незнанием). Она возникает тогда, когда человеческая практика встречает затруднения или даже наталкивается на "невозможность" достижения цели.

Тема научного исследования является составной частью проблемы. В результате исследований по теме получают ответы на определенный круг научных вопросов, охватывающих часть проблемы.

Под научными вопросами понимается мелкие научные задачи, относящиеся к конкретной теме научного исследования.

Выбор направления, проблемы, темы научного исследования и постановка научных вопросов является чрезвычайно ответственной задачей.

При выборе проблемы и темы научного исследования вначале на основе анализа противоречий исследуемого направления формулируется сама проблема и определяются в общих чертах ожидаемые результаты, затем разрабатывается структура проблемы, выделяются темы, вопросы, исполнители, устанавливается их актуальность.

Выбору темы должно предшествовать тщательное ознакомление с отечественными и зарубежными литературными источниками данной и смежной специальностей.

3. Метод "мозгового штурма" имеет большую известность и практическое распространение. Он применяется при разработке управленческих решений различного класса. Вот почему о нем говорится и в учебниках по менеджменту, и в специальных учебниках по проблемам разработки управленческих решений.

Мозговой штурм (brain-storming) - метод, предназначенный для неформального коллективного генерирования возможно большего числа альтернатив; основные идеи этого метода: а) полное запрещение критики на стадии генерирования; б) поощрение и провоцирование ассоциативного мышления на всех стадиях; в) на стадии оценки цель состоит не в отбрасывании "плохой" альтернативы, а в поиске рационального зерна в ней.

Исследование-это всегда освоение неизвестного, поиск будущего, объяснение сложного. Поэтому в исследованиях метод "мозгового штурма" имеет особое значение. Метод "мозгового штурма" построен на специфическом сочетании методологии и организации исследования, отдельного использова-

ния усилий исследователей фантазеров с исследователями аналитиками, системщиками, скептиками, практиками.

Основной целью "мозгового штурма" является поиск как можно более широкого спектра идей и решений исследуемой проблемы, выход за границы тех представлений, которые существуют у специалистов узкого профиля либо у людей богатым прошлым опытом и определенным служебным положением.

Люди различных специальностей, практического опыта, индивидуальных качеств, как правило, владеют различными методами исследования. Соединение этих методов может быть очень полезно в решении сложных исследовательских проблем.

"Мозговой штурм" проводится в два этапа: этап генерации идей; этап практического анализа выдвинутых идей.

Каждый из этапов осуществляется по конкретным принципам, отражающим его назначение и суть, определяющим его эффективность.

Концепция мозговой атаки получила широкое распространение с начала 50-х годов как "метод коллективного творческого мышления", основанный на достижении согласия людей в группе на основе интуитивного мышления в целях открытия новых идей. Методы этого типа известны под названиями мозгового штурма, конференций идей, коллективной генерации идей (КГИ). Отдельная операция (событие КГИ) называют мозговой атакой или сессией КГИ. При проведении сессий КГИ стараются выполнить определенные правила, суть которых сводится к тому, чтобы обеспечить как можно большую свободу мышления и высказывания новых идей участниками КГИ:

1. рекомендуется приветствовать любые идеи, даже если вначале кажутся сомнительными или абсурдными (обсуждение и оценка идей проводится позднее);
2. не допускается критика;
3. не объявляется ложной идея и не прекращается обсуждение ни одной идеи;
4. требуется создавать как бы цепные реакции идей;

5. необходимо фиксировать все идеи.

Наиболее эффективными методами овладения новыми знаниями, методами хозяйствования и управления, являются деловые игры как метод имитации управленческих процессов.

Разработку деловой игры необходимо начинать с четкой формулировки ее назначения. После этого можно приступать к формированию схемы игры и основных ее правил.

Формирование правил игры должно включать в себя описание методов оценки степени достижения целей игры. Каждая деловая игра состоит из нескольких партий, число которых не ограничивается

По завершении игры проводится подведение итогов, анализ игры.

4. Методика оформления научных результатов в виде научного положения, которое является заключающим этапом решения научной проблемы. Формами научной продукции являются: научно-технический отчет; доклад; тезисы; статья; монография; учебное пособие; выпускная квалификационная работа.

Для проведения научных исследований необходимо выбрать оптимальную методику для данной темы (задачи) из имеющихся в науке или разработать новую.

ГЛОССАРИЙ

Абсолютная монархия - разновидность монархической формы правления, характеризующаяся юридическим и фактическим сосредоточением всей полноты государственной власти (законодательной, исполнительной, судебной), а также духовной (религиозной) власти в руках монарха. В настоящее время в мире сохраняются 8 А.м.: Бахрейн, Бруней, Ватикан, Катар, Кувейт, ОАЭ, Оман, Саудовская Аравия. В некоторых из этих стран в последние десятилетия сделаны первые шаги по переходу к конституционной монархии. В частности, в Кувейте (в 1962 г.), ОАЭ (в 1971 г.), Катаре (в 1972 г.), Бахрейне (в 1973 г.) приняты конституции, а в Кувейте и Бахрейне проведены выборы в законосовещательные парламенты (впоследствии распущенные). Эти реформы не изменили абсолютного характера монархии. В Ватикане, Саудовской Аравии и Омане конституции отсутствуют, а соответствующие отношения регулируют отдельные гос.-правовые акты (в Саудовской Аравии конституция отсутствует).

Автократия - от греч. "autokratēia" - самодержавие. Система управления, при которой одному лицу принадлежит неограниченная верховная власть.

Автоматизированная система правовой информации - система предназначенная для сбора, обработки, накопления и передачи нормативной правовой информации с помощью средств вычислительной техники и связи.

Автономия - (гр. autonómia - самоуправление, букв. самозаконие от autos - сам и nomos - закон) В праве в широком смысле определенная степень самостоятельности каких-либо органов, организаций, территориальных и иных общностей в вопросах их жизнедеятельности. В зависимости от субъекта, характера и целей предоставления А. может классифицироваться на ряд типов и видов. А. делится по субъекту на два типа: А. учреждений и А. общностей. В свою очередь, А. учреждений делится на такие виды, как финансовая, экономическая и административная А. и предоставляется, как правило, отдельным гос. органам и учреждениям в силу специфики их деятельности, требующей принятия оперативных и компетентных решений: гос. банкам, предприятиям, научным центрам и т.п. А. общностей может быть территориаль-

ной и экстратерриториальной. Территориальная А. делится на административно-территориальную (региональную), национально-территор

Глава государства - высшее должностное лицо, считающееся носителем исполнительной власти и верховным представителем государства в сфере внешних сношений. В монархиях (Великобритания, Дания, Швеция, Испания, Япония и др.) Г.г. - монарх (король, император, эмир), власть которого, как правило, передается по наследству от одного представителя царствующего дома к другому в установленном законом порядке. В республиках (Италия, Франция, ФРГ, США, страны Латинской Америки и др.) Г.г. - президент, который избирается либо непосредственно населением (Мексика, Панама, Колумбия), либо в порядке косвенных (США, Аргентина), или многостепенных (Италия, ФРГ, Индия) выборов. Почти во всех государствах существует индивидуальный Г.г. в т. наз. президентских республиках (США, Мексика, Аргентина, некоторые страны Африки) он одновременно является главой правительства.

Государственная власть - публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.

Гражданское общество – совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

Дееспособность - способность лица (физического, юридического) своими действиями приобретать права и создавать для себя юридические обязанности, а также нести ответственность за совершенные правонарушения (деликтоспособность).

Догма права - наиболее стабильная, неизменная часть общей теории права, изучающая его с позиции специально-юридических свойств и проявлений.

Договор нормативного содержания - соглашение двух или более субъектов права, в котором содержатся нормы права, регулирующие их взаимоотношения. Является одним из источников права. Д.н.с. характеризуется тем, что его

участники добровольно вступают в него и возлагают на себя обязанности, вытекающие из его содержания.

Естественное право - в теории конституционного права понятие, означающее совокупность принципов, правил, прав и ценностей, продиктованных самой природой человека и в силу этого не зависящих от законодательного признания или непризнания их в конкретном государстве.

Закон - нормативный акт, принятый высшим представительным органом государственной власти либо непосредственным волеизъявлением населения (например, в порядке референдума).

Индивидуально-правовое регулирование – под-нормативное персонифицированное правовое воздействие на участников общественных отношений в конкретных жизненных обстоятельствах с целью побудить их совершить предусмотренные нормами права социально ценные действия.

Источники права - акты компетентных государственных органов, устанавливающие нормы права, внешние формы правотворческой деятельности государства, с помощью которой воля законодателя становится обязательной к исполнению. Данное определение примерно соответствует толкованию этого термина в странах континентального права в отличие от прецедентного права. Приведем основные виды источников права, характерные для обеих правовых систем: 1. Правовой обычай (см. обычай). 2. Прецедент (судебный или административный) сохранил свое значение в странах англосаксонской правовой системы (см. английское право, прецедент и судебный прецедент). 3. Нормативный акт - самое важное место среди нормативных актов занимает закон. 4. Нормативный договор - соглашение между различными субъектами права, в котором содержатся нормы права (например, коллективный договор между администрацией и служащими предприятия).

Классификация - 1. Система соподчиненных понятий в какой-либо отрасли знаний; 2. распределение тех или иных объектов по классам (отделам, разрядам) в зависимости от их общих признаков.

Кодекс - систематизированный законодательный акт, в котором содержатся нормы какой-либо отрасли права (например, гражданский кодекс, уголовный кодекс, процессуальный кодекс).

Местное самоуправление - форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая в пределах, установленных Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, а в случаях, установленных федеральными законами, - законами субъектов Российской Федерации, самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы местного самоуправления вопросов местного значения исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций.

Надзор - разновидность контроля, в котором преобладают наблюдательные функции. Различают авторский, банковский, государственный, технический надзор.

Научный рационализм - основанное на опыте, рефлексивное, ориентированное на формирование освобожденных от конкретности обобщающих, опирающихся на доказательства построений, разумно-рассудочное мышление.

Парадигма - совокупность устойчивых и общезначимых норм, теорий, методов научной деятельности, предполагающая единство в толковании теории, в организации эмпирических исследований.

Право - система общеобязательных социальных норм, охраняемых силой государства, обеспечивающего юридическую регламентацию общественных отношений в масштабе всего общества.

Правомерность - соответствие явлений социальной жизни (деятельности или результатов деятельности субъектов права) требованиям и дозволениям содержащейся в нормах права государственной воли. Воплощается не только непосредственно в поведении субъектов права, но и в таких юридических документах, как нормативные акты, акты применения права (напр., приказ о зачислении на работу, судебное решение или приговор). П. исключает какое бы

то ни было отклонение от предписаний права, антипод ее - противоправность.

Правомочие - предусмотренная законом возможность участника правоотношения осуществлять определенные действия или требовать их от другого участника.

Правонарушение - в широком смысле слова антиобщественное деяние, причиняющее вред обществу и караемое по закону. П. подразделяются на гражданские П. (причинение вреда личности, имуществу гражданина или юридического лица, распространение сведений, порочащих честь и достоинство гражданина или организации и т.п.), административные П. (мелкое хулиганство, мелкая спекуляция, нарушение правил дорожного движения и др.), дисциплинарные проступки (прогул, опоздание на работу и др.) и т.д. Наиболее опасным видом П. является преступление. За П. законом предусмотрена соответственно гражданская, административная, дисциплинарная, уголовная ответственность.

Федерация - от лат. foederatio - союз, объединение. 1. В многонациональных государствах форма государственного устройства, при которой входящие в состав государства члены Федерации (земли, штаты, кантоны, провинции, республики и др.) имеют законодательную компетенцию, собственное конституционное законодательство, законодательные, исполнительные и судебные органы, а также собственное административно-территориальное устройство; наряду с ними существуют и действуют федеральная конституция и законы, а также общефедеральные подзаконные акты, федеральные органы государственной власти, федеральные суды; 2. государство, основанное на началах Федерации.

Формационный подход - методология юридических исследований, базирующаяся на представлении о праве как надстройке над экономическим базисом, эволюционно развивающейся и проходящей первобытно-общинную, рабовладельческую, феодальную, капиталистическую и социалистическую стадии.

Экстернализм - модель историографии науки, в рамках которой развитие науки понимается как процесс, обусловленный внешними – социальными, культурными, экономическими и т.д. факторами.

Эпистемология – (греч episteme- знание, logos – учение) теория научного познания.

Юрисдикция - лат. jurisdictio - судопроизводство, от jus - право и dictio - говорю. Установленная законом (или иным нормативным актом) совокупность правомочий соответствующих государственных органов разрешать правовые споры и решать дела о правонарушениях, распространение сведений, порочащих честь и достоинство гражданина или организации и т.п.), административные П. (мелкое хулиганство, мелкая спекуляция, нарушение правил дорожного движения и др.), дисциплинарные проступки (прогул, опоздание на работу и др.) и т.д. Наиболее опасным видом П. является преступление. За П. законом предусмотрена соответственно гражданская, административная, дисциплинарная, уголовная ответственность.

Юриспруденция - общественная наука, изучающая право как особую систему социальных норм. Юридическая наука в ее современном виде структурно дифференцирована на ряд отраслей: наука, изучающая государственное право, наука гражданского права, наука уголовного права, наука международного права и др.

Юридическая аксиология - методология юридических исследований, позиционирующая предмет исследования как ценности, лежащие в основании правовой реальности, выдвигающая задачу реконструкции ценностей, посредством отнесения исследуемого объекта правовой реальности к некоторому априорно существующему идеалу.

Юридическая герменевтика - методология познания права, позиционирующая предмет исследования как правовой текст, выдвигающая задачу его осмысления, посредством объективированной и субъективированной интерпретации и понимания.

Юридический дискурс - система юридического знания, выраженная в языке.

Юридический позитивизм - методология исследования права, опирающаяся на формально-логический анализ юридических текстов на предмет выявления и устранения противоречий в законе.

Юридический постмодернизм - методология юридических исследований, позиционирующие право как некую сумму текстов, выдвигающие задачу выявления базовых структур текстов, понимаемых как «следы» дискурса власти.

Юридический прагматизм - методология юридических исследований, позиционирующая предмет исследования как реально действующее право, выдвигающая задачу реконструкции опыта, с целью формирования «практически непогрешимого» решения той или иной регулируемой правом проблемной ситуации.

Юридическая сила - в теории государства и права под юридической силой понимают как обязательность нормативного правового акта вообще, так и его приоритет перед другими актами или подчиненность им. При этом акты меньшей юридической силы столь же обязательны для исполнения, сколь и акты высшей юридической силы (законы), если они изданы в соответствии с актами вышестоящих органов и компетенцией органа, издавшего акт.

Юридическая синергетика - методология юридических исследований, рассматривающая правовую сферу жизни общества и ее элементы как большие, сложные открытые, неравновесные, нелинейные динамические системы, обладающие обратной связью и существующие лишь в условиях постоянного обмена энергией - информацией с внешней средой.

Юридическая феноменология - методология познания правовых явлений, позиционирующая предмет исследования как являющуюся в сознании сущность этих явлений, выдвигающая задачу ее выявления посредством методологической процедуры эпохе.

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Основная литература

- Бордовская Н.В. Современные образовательные технологии: Учеб. пособие. – М.: КноРус, 2011.
- Керимов Д.А. Методология права: предмет, функции, проблемы философии права. – 5-е изд. М.: Изд-во СГУ, 2011.
- Кокурина О.Ю., Панкратова М.Е., Рашева Н.Ю. Современное состояние и тенденции развития юридической науки: монография. – Красноярск: Научно-инновационный центр, 2012.
- Лафитский В.И. Сравнительное правоведение в образах права. В 2-х тт. – М.: Статут, 2011.
- Марченко М.Н. Проблемы общей теории государства и права. В 2-х тт. Т.2. Право: Учебник для вузов. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект, 2011.
- Соколов Н.Я. Профессиональная культура юристов и законность: Учеб. пособие. – М.: Проспект, 2011.
- Сырых В.М. История и методология юридической науки: Учебник по программам магистерской степени образования. – М.: Норма: ИНФРА-М, 2012.

Дополнительная литература

- Аристотель. Политика. М.: АСТ, 2002.
- Бойко А.И. Язык уголовного закона и его понимание: Монография / Бойко А.И. - М.: Юрлитинформ, 2010. - 320 с.
- Вернадский Г.В. История права. СПб, 1999
- Виноградов П.Г. История правоведения: курс для историков и юристов. М., 1911.
- Гегель Г.В. Философия права. М., 1990.
- Герье В. Блаженный Августин. М., 1910.

- Ленин В.И. Государство и революция // Полное собрание сочинений. Т. 33.
- Немецкая историческая школа права. Челябинск, 2010
- Новгородцев П. И. Лекции по истории философии права. Учения нового времени. XVI-XVIII вв. и XIX в. - М., 1912.
- Цицерон. О государстве (любое издание).
- Цицерон. О законах (любое издание).
- Цицерон. Об обязанностях (любое издание).
- Чичерин Б.Н. История политических учений. Т. 3. СПб, 2010.

ИНТЕРНЕТ-РЕСУРСЫ

- <http://laws-articles.ru/gosudarstvo-pravo-i-teorija/35-znachenie-juridicheskoy-nauki4.html> (Значение юридической науки).-1
- <http://uris.org.ua/teoriya-gosudarstva-i-prava/ob-ekty-predmet-metod-funktsii-yuridicheskoy-nauki> (Объекты, предмет, метод, функции юридической науки).
- http://www.pravo.vuzlib.org/book_z1095_page_81.htm (Софисты).
- <http://state.rin.ru/cgi-bin/main.pl?id=16&r=15?> (Политико-правовая концепция Сократа).
- <http://www.istoriya.org/pravo/76-greece/272-aristotel.html> (Учение о праве и государстве Аристотеля).
- <http://jurkom74.ru/otveti-na-voprosi-po-igpzs/retsepsiya-rimskogo-prava-glossatori-i-postglossatori> (Глоссаторы и постглоссаторы).
- <http://cribs.me/.../epokha-reformatsii-i-vozhrozhdeniya-i-ee-znachenie-dlya-for> (Эпоха Реформации и Возрождения и ее значение для формирования гуманистических идей о достоинстве и правах человека).
- <http://isfic.info/fill/prafs26.htm> (Философия права Нового времени и эпохи Просвещения).
- http://ec-dejavu.ru/p-2/Power_Foucault.html (Концепция "дисциплинарной власти" М. Фуко).
- <http://www.law.edu.ru/article/article.asp?articleID=146976> (Учение Канта о праве и государстве).
- <http://vikent.ru/author/664/> (И.Фихте).
- http://www.studyLaw.narod.ru/alex2/alex2_1_1_3.htm (Аналитическая юриспруденция - прошлое, настоящее, будущее).
- <http://referatdb.ru/pravo/163793/index.html?page=16#2494363> (Историко-формационный подход Марксизма).
- http://dic.academic.ru/dic.nsf/enc_law/128495 (Мусульманское право).

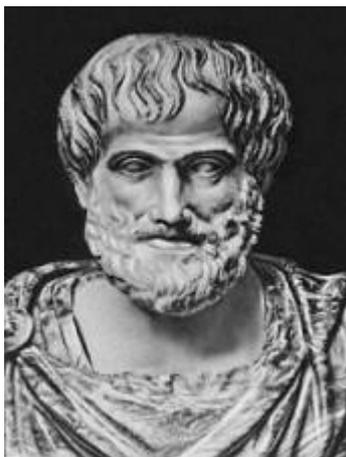
- <http://constitutions.ru/archives/3757/4> (Общие принципы исламского права).
- [http:// www.lawlibrary.ru/izdanie2239328.html](http://www.lawlibrary.ru/izdanie2239328.html) (?Современное состояние и тенденции развития юридической науки).
- <http://skachate.ru/pravo/79728/index.html?page=6#1303692> (Возникновение и развитие юриспруденции в России)
- <http://distance.rpa-mu.ru/files/mg/imun/thm/tsm7.html> (Становление советского правоведения).
- <http://www.archipelag.ru/geoeconomics/kapital/system/modernization/> (Рецепция зарубежного права как способ модернизации российской правовой системы).
- [http://distance.rpa-mu.ru/files/mg/imun/thm/tsm8.html?](http://distance.rpa-mu.ru/files/mg/imun/thm/tsm8.html) (Современный этап развития российской юридической науки).
- [http://artraccs.ru/Book/sguun.pdf?](http://artraccs.ru/Book/sguun.pdf) (Актуальные проблемы современной юридической науки и практики).
- <http://banauka.ru/3592.html> (Методология юриспруденции).
- <http://www.integro.ru/system/dict/metodology> (Система методологии).
- <http://rudocs.exdat.com/docs2/index-586766.html> (Основные модели историографии науки).
- <http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17159> (Юридический позитивизм).
- <http://webcache.googleusercontent.com> (Конвенционализм).
- <http://webcache.googleusercontent.com/> (Догматическая юриспруденция).
- http://otherreferats.allbest.ru/law/00213051_0.html (Основные типы правопонимания).
- <http://elib.me/gosudarstva-prava-istoriya/problemyi-pravoponimaniya-sovremennoy-34296>. (Проблемы правопонимания в современной юридической науке).

- <http://txtb.ru/44/27> (Правопонимание в юридической науке).
- <http://www.ifldgpu.narod.ru/tgp42.htm> (Понятие и виды форм права).
- <http://webcache.googleusercontent.com> (Понятие истины. Проблема критериев истины. Основные концепции истины).
- <http://ru.wikipedia.org/wiki> (Понимание).
- <Http://psyera.ru/problema-ponimaniya-v-filosofskoy-germenevtike-1040.htm> (проблема понимания в философской герменевтике).
- <http://vashpsixolog.ru/teenager/1-educational-activities> (Сущность проблемы понимания и методики его формирования).
- <http://distance.rpa-mu.ru/files/mg/imun/thm/tsm11.html> (Этапы становления методологии юридической науки)
- <http://banauka.ru/3592.html> (Методология юриспруденции)
- <http://blog.pravo.ru/blog/theory/7138.html> (Догматическая юриспруденция).
- <http://distance.rpa-mu.ru/files/mg/imun/thm/tsm12.html> (Формально-догматический метод в правоведении).
- <http://webcache.googleusercontent.com> (Социологическая юриспруденция).
- <http://www.bibliotekar.ru/teoria-gosudarstva-i-prava-4/57.htm> (Социологическая юриспруденция).
- <http://webcache.googleusercontent.com> (Проблемы системности в праве).
- <http://www.law.edu.ru/article/> (Системный подход в познании государства и права).
- <http://ecsocman.hse.ru/data/2013/04/12/1251452285> (Юридическая синергетика как методологическая основа познания правовых явлений).
- <http://www.tocpeople.com/2013/06/tos-i-sistemnaya-metodologiya/> (Определение системы. Основные элементы системной методологии).

- <http://www.bibliotekar.ru/teoria-gosudarstva-i-prava-7/10.htm> (Частные и специальные методы познания права и государства).

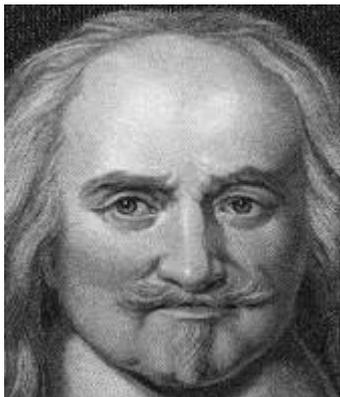
ПЕРСОНАЛИИ

Аристотель



Аристотель из стагиры (384-322 гг. до н.э.) – древнегреческий философ и ученый-энциклопедист, одна из центральных фигур античной мысли. Аристотель внес решающий вклад практически во все отрасли существовавшего тогда знания, написал более 150 научных трудов. Главный философский труд – "Метафизика". Ядром философии Аристотель считал онтологию – учение о сущем. Основа сущего – первома́терия: разлагается на четыре элемента: огонь, воздух, воду и землю. Действительность – единство телесного (материального) и идеального (формообразующего). Источником движения Аристотель усматривал в перво́двигателе (идея Бога). Цель жизни человека философ видел в достижении добродетели. Он отвергал в качестве главных жизненных целей обретение власти или самодовлеющее стремление к наслаждениям. Достойной свободного гражданина жизнью он считал либо практическую (наполненную политической деятельностью), либо теоретическую (посвященную созерцанию и размышлению). Гарантия добродетельной жизни заключается в том, чтобы избегать крайностей: чрезмерной роскоши и полного отречения от земных благ. Недостаточно знать, что есть добродетель, надо следовать ей. Идеалом философа было государство, опирающееся на частную собственность, моральные добродетели и рабов. В искусстве Аристотель видел важное средство правдоподобного воссоздания действительности.

Гоббс Томас



Гоббс Томас (1588-1679) – английский философ. Окончил Оксфордский университет. В период гражданской войны в Англии находился в эмиграции во Франции (1640-1651). Значительным вкладом в мировую философию является социальное учение Т. Гоббса, в котором исходным понятием было "естественное право", т.е. право человека защищать любыми средствами свою жизнь и благосостояние, поскольку "природа создала людей равными в отношении физических и умственных способностей". Согласно Т. Гоббсу, господство "естественного права" с наибольшей силой проявляется в естественном состоянии человеческого общества, когда в нем еще нет ни государственности, ни морали. Такое состояние общества представляет собой непрерывную "войну каждого с каждым" и является неустойчивым, грозя человечеству самоистреблением. Возникает необходимость перехода к стабильному гражданскому, государственному состоянию общества. Этот переход осуществляется путем общественного договора: все члены общества безоговорочно уступают свои права главе государства, взамен чего он гарантирует им безопасность.

Декарт Рене



Декарт Рене (латинизированное имя Картезий) (1596-1650) – французский философ и математик. Во время службы в армии начал создавать свою "новую философию" и разрабатывать ставшее знаменитым "Рассуждение о методе". Однако философская слава оказалась беспокойной: с трудом избежав нескольких арестов, изведав изгнание и сожжение своих книг, Р. Декарт прожил скитальческую жизнь, 39 раз вынужден был менять место жительства. Преследования продолжались даже в образцовой Голландии, где Р. Декарт провел два своих самых плодотворных десятилетия. Его труды, в том числе знаменитые "Правила для руководства ума", были внесены римским папой в список запрещенных книг, а блистательный "король-солнце* Людовик XIV запретил ему преподавание картезианства на всей территории Французского королевства. Так отечество отблагодарило того, кто открыл новую эпоху в философии. Р. Декарт сформулировал свой знаменитый принцип "Мыслю, следовательно, существую": можно усомниться во всем, но то, что я, сомневающийся, мыслю и существую, очевидно.

Демокрит



Демокрит из Абдер (ок. 460 - ок. 371 гг. до н.э.) – крупнейший древнегреческий ученый-энциклопедист, философ. Ему принадлежало около 70 работ, включавших все области современного ему знания. Однако большая часть сочинений Демокрита была утрачена в первые века новой эры, и до нас дошло лишь около 300 подлинных цитат. Его философия оказала сильное влияние на развитие европейской философской и естественнонаучной и правовой мысли. Демокрит построил первую целостную философскую систему, включавшую учение об атомарности бытия, теорию познания, учение о происхождении космоса, о душе, этику. Демокрит разграничил в познании чувственную и рассудочную стороны. Демокрит придерживался идеи множественности миров и их неоднородности: в иных нет ни Луны, ни Солнца, в иных подобные светила многочисленны; миры находятся на различной стадии развития – одни только возникают в виде атомарных вихрей, другие уже пребывают в расцвете, третьи гибнут, сталкиваясь друг с другом. Философ отграничил живое от неживого, введя представление об одушевленности. Демокрит проводил аналогию между человеческим организмом и космосом, а применительно к человеку он впервые употребил слово "микрокосм".

Ильин Иван Александрович



Ильин Иван Александрович (1882-1954) – русский религиозный философ и правовед. Родился в Москве в дворянской семье. Окончил юридический факультет Московского университета. В 1922 г, был выслан за рубеж, жил в Германии, бежал от нацизма в Швейцарию. И. А. Ильин требовал от исследователя живой любви к предмету, и это можно считать методом его исследования. Он полагал, что мыслитель должен соединять в себе чувства и разум в служении божественно-предметному ритму своего народа. Приверженность И. А. Ильина государственности и монархии – это протест против хаоса и дезорганизации как итога любой революции. Согласно его концепции, революции лишь меняют господина и приводят к власти людей, неспособных к созидательной работе. Государство – это союз духовно "сопринадлежащих" друг другу людей, племен, наций, объединенных ради общих целей и интересов.

Кант Иммануил



Кант Иммануил (1724-1804) – немецкий философ, основоположник немецкой классической философии. Родился в Кенигсберге (ныне Калининград), где и провел всю жизнь. После окончания философского факультета Кенигсбергского университета (1745) 9 лет работал учителем, в 1755-1770 гг. стал доцентом, в 1770-1796 гг. – профессором университета. Современники признали его первым философом Германии. В творчестве И. Канта различают два периода: "докритический" и "критический" (период создания оригинальной философской системы). Основные произведения второго ("критического") периода – "Критика чистого разума" (1781), "Критика практического разума" (1788) и "Критика способности суждения" (1790). Философ выступил против противопоставления сенсуализма и рационализма, которые источником знания признавали либо чувственный опыт, либо интеллект. "Ни одну из этих способностей – считал И. Кант – нельзя предпочесть другой. Исходной предпосылкой этики И. Канта является представление о человеке как свободном существе и высшей цели существования. И. Кант сформулировал высшую моральную заповедь ("категорический императив"): "Поступай так, чтобы максима твоего поведения на основе твоей воли могла стать общим естественным законом". В социологических воззрениях философ выше всего ставил необходимость достижения человечеством всеобщего правового состояния и вечного мира между народами.

Лейбниц Готфрид Вильгельм

Лейбниц Готфрид Вильгельм (1646-1716) – немецкий философ, математик, физик, юрист, историк, языковед. Изучал юриспруденцию и философию в Лейпцигском и Йенском университетах. Основа философской системы Г. Лейбница – учение о монадах (монадология). Монада – простая, неделимая субстанция. Каждая монада – самостоятельная единица бытия. Это связано с "предустановленной гармонией" в устройстве мирового целого, заложенной Божественной волей. Г. Лейбниц различал монады трех видов: монады "нижней ступени" с пассивной способностью восприятия образуют "неясные представления"; монады "средней ступени" способны иметь ощущения и относительно ясные представления; и, наконец, высшие монады (монады-духи) наделены полноценным сознанием.

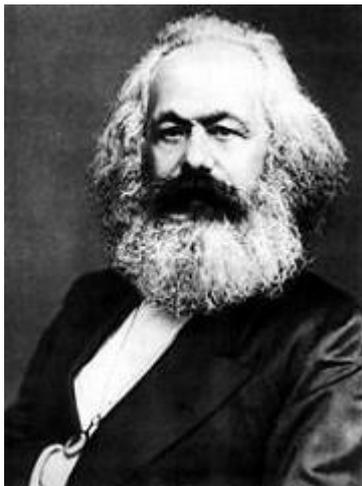
Ленин (Ульянов) Владимир Ильич



Ленин (Ульянов) Владимир Ильич (1870-1924) – русский революционный деятель, публицист, теоретик марксизма, создатель и первый руководитель Советского государства, лидер Российской коммунистической партии (большевики). В 16 лет В. И. Ленин порвал с религией. В конце 80-х гг. он начал изучать работы Н. Г. Чернышевского, Г. В. Плеханова, затем К. Маркса и Ф. Энгельса и постепенно стал убежденным марксистом. Основной философский труд В. И. Ленина "Материализм и эмпириокритицизм" представляет собой изложение и защиту основных положений диалектического и исторического материализма. В. И. Ленин подверг аргументированной критике некоторые направления западной философии конца XIX – начала XX вв., оценил их как реакционные, проследил их связь с традиционно идеалистическими и агностическими доктринами Дж. Беркли, Д. Юма, И. Канта. При рассмотрении различных философских направлений он призывал за "гносеологической схоластикой" видеть "борьбу партий в философии". "Философские тетради" (1914-1915) содержат ленинские выписки и конспекты работ многих мыслителей от древности до современников, а также его собственные замечания и наброски. Он рассматривал диалектику как единственно правильную, подтвержденную всеми научными данными теорию развития. Относительно философских идей прошлого он подчеркивал необходимость конкретно-исторического подхода к их оценке. В этике В. И. Ленин считал возможным подчинение нравственных норм классовой и политической целесообразности. Во взглядах на искусство выделял прежде всего его обществен-

ное значение. В собственных эстетических пристрастиях В. И. Ленин тяготел к критическому реализму XIX в. Подчеркивая преемственность в развитии культуры и необходимость брать все лучшее из дореволюционного наследия, В. И. Ленин в то же время настаивал на беспощадной борьбе со слепым религиозным фанатизмом и мракобесием церковников, вставших против советской власти.

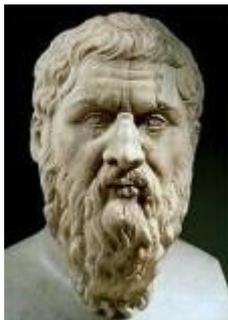
Маркс Карл Генрих



Маркс Карл Генрих (1818-1883) – немецкий философ, ученый, революционный деятель. Родился в семье адвоката. Закончил юридический факультет Берлинского университета (1841), где изучал философию и историю. В 1841 г. защитил докторскую диссертацию на тему "Различие между натурфилософией Демокрита и натурфилософией Эпикура". Сотрудничал, а затем стал редактором "Рейнской газеты". В те же годы познакомился с работами Л. Фейербаха и Г. Гегеля. В 1843 г. переехал в Париж, потом в Брюссель. Вместе с Ф. Энгельсом основал там "Союз коммунистов" (1847). В 1864 г. при его непосредственном участии Ф.Энгельса было организовано Международное товарищество рабочих (I Интернационал), которым К. Маркс руководил до 1872 г. Умер в возрасте 64 лет. В области теории познания подытожил наработки предшествующих философов и на их основе сформулировал совместно с Ф. Энгельсом методы научного познания мира природного (диалектический материализм) и мира социального (исторический материализм). В области социального познания К. Маркс стоял на позициях диалектико-материалистического понимания истории человеческого общества как единого, закономерного процесса, имеющего свой внутренний источник развития (им является диалектическое взаимодействие производительных сил и производственных отношений) и в то же время всецело зависящего от внешних, природных условий. К. Маркс создал учение о классовой борьбе как движущей силе истории в условиях классового общества; сформулировал основные

моменты учения о государстве. Полагая, что господствующие классы добровольно никогда власть угнетенным классам не отдадут, К. Маркс разработал теорию социальной (социалистической) революции. Исходя из этого, он заложил основы теории коммунизма, сформулировал главные принципы нового общественного строя и подчеркнул, что каждый народ изберет свой путь к построению коммунистического общества, но первыми к нему придут индустриально развитые страны.

Платон



Платон - Великий древнегреческий философ, ученик Сократа, учитель Аристотеля.

Родился в 427 г. до н.э. предположительно в Афинах (или на о. Эгина). Умер в 347 г. до н.э. С 408 г. до н.э. стал слушателем Сократа. Платон писал, что его диалоги – всего лишь записи речей Сократа. Наиболее известные диалоги: "Государство", "Законы", "Федон", "Кратил", "Пир", "Тимей", "Федр", "Софист". В диалоге "Софист" представлена диалектика пяти основных категорий: движения, покоя, различия, тождества и бытия.

Учение Платона о государстве. На представлениях о трёх частях души основана государственная философия Платона. Каждой из этих трёх частей следует стремиться к собственной добродетели. Добродетель разума – мудрость, добродетель воли – мужество, добродетель чувства – воздержность. Из гармонии этих трёх качеств возникает наивысшая форма блага – справедливость. Подобно частям человеческой души и соответственно им, идеальное государство должно состоять из трёх, обособленных друг от друга по типу замкнутых каст, сословий: правителей-мудрецов, подчинённых им воинов и низшего, трудящегося класса. Каждое из них имеет свою особую общественную цель. "Справедливость – говорит Платон – водворится только тогда, когда философы станут царями или цари философами". Высший, правящий класс, по его мнению, должен с малолетства получать от государства философское образование и воспитание. Поэтов, художников и вообще все произведения умственного творчества следует подчинить строгому правительственному надзору, чтобы в обществе распространялись лишь благородные,

полезные произведения, полные добрых нравственных примеров. Не только политическая, но и личная каждого гражданина должна всецело регулироваться государством – вплоть до установления коммунистической общности имущества и женщин. Нормальная семья в идеальной республике Платона отменяется. Сношения между полами тоже регулируются государством. Дети сразу после рождения передаются в общественные воспитательные дома, так что они не знают своих родителей, а взрослые – тех, кого они родили. Материальные блага, выработанные низшим, трудящимся классом, распределяются под государственным контролем. В общем, политическая философия Платона ратует за всецелое порабощение всякого индивида обществом – так, чтобы он служил только коллективным, а не своим личным интересам.

Сократ



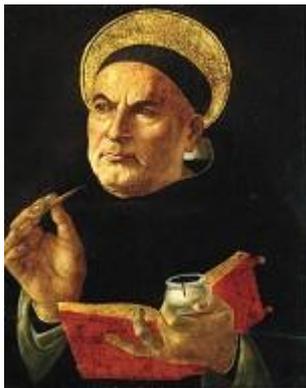
Сократ (ок. 470–399 гг. до н.э.) - величайший философ, воспитавший целую плеяду учеников – основателей философских школ, но заявлявший, что знает только, что ничего не знает, Сократ считал, что мудрость заключена не в глубоких познаниях, а в следовании даймону – внутреннему голосу, голосу души, совести. Он не навязывал истину, а помогал ученикам найти ее самим в собственной душе. Встреча с Сократом становилась для человека встречей с самим собой. Его простые вопросы до сих пор заставляют нас переосмысливать свою жизнь.

Фома Аквинский



Фома Аквинский (лат. Thomas Aquinas, итал. Tommaso d'Aquino); родился примерно в 1225, философ и теолог, систематизатор ортодоксальной схоластики, основатель томизма, с 1879 года признан наиболее авторитетным католическим религиозным философом, который связал христианское вероучение (в частности, идеи Августина Блаженного) с философией Аристотеля. Сформулировал пять доказательств бытия Бога. Признавая относительную самостоятельность естественного бытия и человеческого разума, утверждал, что природа завершается в благодати, разум – в вере, философское познание и естественная теология, основанная на аналогии сущего – в сверхъестественном откровении.

Юлий Павел



Юлий Павел (лат. Julius Paulus, годы рождения и смерти неизвестны) – древнеримский юрист первой половины III века. Является одним из самых известных древнеримских правоведов. Часто именуется только по второму имени – Павел. Иногда с уважительным прозвищем Prudentissimus (лат. prudentia – предвидение, мудрость, благоразумие). Павел упоминается как ученик Сцеволы в качестве адвоката. Был членом императорского совета вместе с Папинианом, стал префектом преторианской гвардии в качестве товарища Ульпиана при римском императоре Александре Севере.

Вместе с Ульпианом является виднейшим представителем эпохи "эпигонов" юриспруденции, начавшейся со времени смерти Папиниана, когда прекратилось оригинальное творчество юристов и началась усиленная дополнениями компилятивная обработка прежнего богатого материала. Павел написал множество работ по различным вопросам права (86 сочинений, около 300 книг), которые отличались точностью юридического анализа и энциклопедическим охватом всего предшествующего правового материала. Эрудиция, сила и самостоятельность мысли, не подавленная массой материала, который Павел обработал, умение критически отнестись к чужим мнениям и смело сказать свое, не стесняясь авторитетом, наконец, попытки охватить казуистический материал абстрактными построениями составили характерные черты этих сочинений, пользовавшихся огромным распространением и авторитетом.

Наиболее крупные сочинения Павла: Комментарий к преторскому эдикту– в 80 книгах, свободное изложение норм преторского права с общими учениями об его институтах.

Трактат о гражданском праве – в 16 книгах, представляющих самостоятельный очерк права, изложенный по системе Сабина.

Флавий Пётр Савватий Юстиниан

Флавий Пётр Савватий Юстиниан (лат. Flavius Petrus Sabbatius Iustinianus), более известный как Юстиниан Великий . Юстиниан, полководец и реформатор – один из наиболее выдающихся монархов поздней античности. Его правление знаменует собой важный этап перехода от античности к Средневековью. Важным событием является поручение Юстиниана о переработке римского права, результатом которого стал новый свод законов – свод Юстиниана . В 529 году Юстиниан закрыл Платоновскую академию в Афинах,. Во время правления Юстиниана произошли крупнейший бунт в истории Византии и Константинополя – восстание Ника, спровоцированное налоговым гнётом и церковной политикой императора

Владимир Михайлович Сырых

Владимир Михайлович Сырых (род. 27 июля 1941 года) – советский и российский учёный-юрист, специалист по теории права и государства, социологии права, правовым проблемам образования. Доктор юридических наук, профессор. Заслуженный деятель науки Российской Федерации.

С 1970 по 2001 гг. трудится в Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, в том числе, с 1992 года – в должности заведующего отделом социологических проблем реализации законодательства.

С 2001 года – заведующий отделом теории и истории права и судебной власти

В круг научных интересов профессора Сырых входят как проблемы собственно теории (в особенности – методологии) права, так и вопросы социологии права, образовательного права и некоторые проблемы истории права.

Является автором более 200 научных трудов по вышеозначенным вопросам юриспруденции.

Никколо Макиавелли



Никколо Макиавелли – итальянский мыслитель, философ, писатель, политический деятель – занимал во Флоренции пост секретаря второй канцелярии, отвечал за дипломатические связи республики, автор военно-теоретических трудов. Выступал сторонником сильной государственной власти, для укрепления которой допускал применение любых средств, что выразил в прославленном труде "Государь", опубликованном в 1532 году.

Джон Остин

Джон Остин (1790–1859) – известный английский юрист, основоположник такого направления в праве как юридический позитивизм.

Именно Остину принадлежит первенство в формировании такого феномена как юридический позитивизм. Остин считается отцом правового позитивизма.

В своих основных трудах: "Определение предмета юриспруденции" и "Лекции о юриспруденции, или философия позитивного закона" изложены базовые идеи повлиявшие на развитие юридического позитивизма.

Остин полагал, что право это норма, установленная с целью управления одним разумным существом со стороны другого разумного существа, которое имеет власть над первым. Позитивное право это своеобразный материал для построения логически завершённой системы, которая обладает единством, комплексностью и бесприкословностью. Главный вывод это формула: закон есть закон, отражающий суть позитивистского подхода.

Остин исходил из того, что существует два вида правил поведения: идущих от Бога, и идущих от людей. Отсюда следует и позитивная мораль. Люди, через политиков создают позитивное право.

Позитивистский подход крайне негативно характеризуется своим отношением к тому, что допускает существования права вне пределов реально существующего государства. Формула: закон есть закон должна быть признана и неукоснительно соблюдаться, именно эта формула является основой государственной пирамиды и служит в каждодневном человеческом общении. Право, в точном понимании этого термина характеризуется четырьмя элементами: приказом, санкцией, обязанностью исполнения и суверенностью власти. Любое позитивное право, по Остину, происходит от власти, поэтому содержанием права является приказ власти, направленный на подданного под угрозой санкции в случае невыполнения. По мнению Остина право и мораль следует строго разделять.

Петражицкий Лев Иосифович



Петражицкий Лев Иосифович – российский и польский учёный. Наука, по его мнению, должна изучать именно человеческое участие в различных процессах общественной жизни. Петражицкий отрицал объективный, естественно-исторический характер общественных отношений. Содержание любого социального явления состоит не в объективном отношении, "оно существует реально в психике того, кто изучает его, переживает в данную минуту". Данный взгляд он применял при анализе самых разнообразных явлений – права, власти, идеала, наказания и т.п. Л . И . Петражицкий создал "эмоциональную" психологию и на этой основе отразил своё понимание социального мира. Показал ущербность натуралистического редукционизма. Особое значение он придавал роли эмоций как автономному, нормативному, доминирующему фактору социального поведения. "Эмоции – считал Л . И . Петражицкий – являются генетической основой нашей психики. Воля, чувства, интеллект – это продукты эволюции эмоций. Благодаря взаимодействию индивидов образуется новый эффект – групповая, „народная психика" с её „нормами – законами", которые и определяют мотивацию". Главные научные интересы Л . И . Петражицкого связаны с теорией права. Им была создана собственная юридико-социологическая школа, и целый ряд его учеников стали впоследствии известными учёными в области социологии права и общей социологии

(П. Сорокин, Н. Тимашев, Дж. Гурвич, Н. Кондратьев и др.). Первые работы Л. И. Петражицкого были посвящены гражданскому праву.

Основной вклад Л. И. Петражицкого в правовую науку связан с разработанной им психологической концепцией права, а также концепцией политики права.

существующего". В целом усилия Л. И. Петражицкого были направлены на создание новой юридической науки, новой не только в теоретическом, но и в прикладном отношении.

Алексеев Сергей Сергеевич



Алексеев Сергей Сергеевич (28 июля 1924) – председатель Комитета конституционного надзора СССР, народный депутат СССР (1989–1991), российский правовед, доктор юридических наук, член-корреспондент РАН (1991; член-корреспондент АН СССР с 1987 года). Труды по общей теории права, по гражданскому праву. Лауреат Государственной премии СССР (1977). Заслуженный деятель науки РСФСР. Первый лауреат высшей юридической премии России "Юрист года" (2009). Создатель и первый директор Института философии и права УрО РАН. Считается – наряду с А. А. Собчаком и С. М. Шахраем – одним из трёх непосредственных основных авторов текста действующей Конституции РФ. Участник Великой Отечественной войны.

С.С. Алексеев – основоположник уральской научной школы гражданского права, одной из самых авторитетных в стране, автор более 400 печатных трудов, в том числе более 40 книг. Уже в его ранних цивилистических работах наряду с конкретными рекомендациями по совершенствованию договорных связей и гражданского законодательства прослеживается постановка общих проблем теории права. В последующие годы С. С. Алексеев издал фундаментальные монографии, учебники и многочисленные статьи по теории права и государства, завоевав всеобщее признание как выдающийся теоретик права.

ПРИМЕРНАЯ ТЕМАТИКА ВЕБИНАРОВ

Вебинар 1. Тема: «Современное состояние и тенденции развития юридической науки в России и за рубежом»

Цель: раскрыть сущность и особенности зарождения юридической науки в России, развития юридической науки в период советского этапа в истории России, российской юридической науки на современном этапе и современного состояния и тенденции развития юридической науки за рубежом, выяснить основные положения и общественно-социальную значимость существующих теорий юридической науки.

План проведения:

1. Вступительное слово преподавателя:

тема вебинара, актуальность темы, цели вебинара (2 мин.).

2. Тезисы преподавателя (5 мин.):

Сущность и особенности зарождения юридической науки в России, развития юридической науки в период советского этапа в истории России, российской юридической науки на современном этапе и современного состояния и тенденции развития юридической науки за рубежом, основные положения существующих теорий юридической науки.

3. Вопрос преподавателя:

В чём заключаются особенности развития особенности развития юридической науки в период советского этапа в истории России, российской юридической науки на современном этапе и современного состояния и тенденции развития юридической науки за рубежом? Какие факторы определяют процесс формирования существующих теорий юридической науки?

4. Ответы студентов (3 мин.).

5. Тезисы преподавателя (5 мин.):

Общая характеристика становления юридической науки в России, развитие юридического образования в пореформенной России, тенденции развития юридической науки за рубежом.

6. Вопрос преподавателя:

Какова специфика развития университетской юридической науки, консервативно-охранительного направления, юридического позитивизма в России?

7. Ответы студентов (3 мин).

8. Тезисы преподавателя (5 мин):

Основные положения социологического и психологического направления, международные связи российской юридической науки.

9. Вопрос преподавателя:

Основные итоги и достижения российской юридической науки на рубеже 1917 года?

10. Ответы студентов (3 мин.).

11. Тезисы преподавателя (5 мин):

Постмодернистские государственно-правовые идеи в Европе и США, обоснование перехода власти от государства к транснациональным корпорациям, политико-правовые взгляды американских неоконсерваторов.

12. Вопрос преподавателя:

Какими аргументами, на ваш взгляд, подтверждается несостоятельность политико-правовой теории "глобальной роли США"?

13. Ответы студентов (3 мин.).

14. Подведение итогов вебинара, выводы (3 мин).

Вебинар 2. Тема: «Методологический арсенал современной юридической науки»

Цель: определить понятия "метод", "методология юридической науки", раскрыть положения, категории, конструкции и направления (научных школ), которые являются догмой, т.е. общепринятыми и признанными для всех юристов и правоведов, выступают, средствами фундаментальных правовых установлений, правил и конструкций правового регулирования, форм и концептов юридической деятельности в процессе исторического развития права, конкретных правовых систем.

План проведения:

1. Вступительное слово преподавателя:

тема вебинара, актуальность темы, цели вебинара (2 мин.).

2. Тезисы преподавателя (5 мин.):

На современном этапе развития юридической науки, когда увеличивается объем нормативно-правовой, криминологической, уголовно-статистической и иной информации, развиваются исследования права методами неюридических наук - возможность использования антропологии, культурологии, политологии, психологии, этики, биологии, экономических, математических и технических наук, особое место в методологии юридической науки занимают информационные технологии, статистические и математические методы, электронно-вычислительная техника, наиболее применимо к познанию, разнообразным изменениям окружающего мира считается диалектика. Содержанием научных теорий выступают ее принципы и законы и категории.

3. Вопрос преподавателя:

Чем, на Ваш взгляд, обусловлена необходимость появления новых и совершенствование имеющихся научных правовых методов, комплексного использования ряда методов в их единстве и взаимном дополнении, определении правильного соотношения между методами "традиционными" для юриспруденции и новыми социологическими, философскими, политологическими и психологическими подходами, эмпирическими и теоретическими приемами в развитии методологии современной юриспруденции?

4. Ответы студентов (3 мин.).

5. Тезисы преподавателя (5 мин.):

В государственно-правовой сфере мы постоянно сталкиваемся с совокупностями, носящими системный характер и включающими в себя целый ряд достаточно самостоятельных компонентов (подсистем), развивающихся в т.ч. и по своим собственным внутренним законам. Кроме того, ввиду постоянного взаимодействия большинства этих систем с окружающим миром, с различ-

ными сферами жизни общества, они носят открытый (с точки зрения синергетики) характер.

6. Вопрос преподавателя:

Сравните понятия "открытые системы", "самоорганизующиеся системы". Какова специфика каждого из них?

7. Ответы студентов(3 мин.).

8. Тезисы преподавателя(5 мин.):

Для выявления и обоснования системных связей правовых явлений используется теория систем и основанный на ней системный подход, системно-структурный анализ, который призван: выявить правовые явления, представляющие собой органические системы; раскрыть конкретные связи и зависимости, характеризующие органические связи явления в целом с составляющими его элементами, а также связи элементов между собой; исследовать связи и зависимости, присущие явлению как компоненту более сложного системного образования; описать связи правовых явлений с экономическими, политическими и иными социальными явлениями

9. Вопрос преподавателя:

Каковы, на Ваш взгляд, различия в применении системного подхода в теории государства и права и отраслевых юридических науках?

10. Ответы студентов (3 мин.).

11. Тезисы преподавателя(5 мин):

Правовое исследование, как и любая иная научная деятельность, представляет собой систему, состоящую из пяти элементов: субъекта; объекта; методов познания; технических и иных средств, используемых в процессе познавательной деятельности; результатов познания. На выбор конкретных элементов и правил процедуры влияют компоненты методологии более высоких уровней, в частности, парадигма, методологические подходы, методы.

12. Вопрос преподавателя:

В процессе познания правовых явлений только простого понимания основных положений диалектики недостаточно. Помимо знания общих законов и

категорий диалектики что еще важно учитывать и применять из области методологии научного исследования?

13. Ответы студентов(3 мин.).

14. Подведение итогов вебинара, выводы.