СОДЕРЖАНИЕ:

1. Введение………………………………………………………..3
2. Основная часть…………………………………………………4
   1. Теории происхождения государства……………………….4
   2. Правовые семьи современности…………………………...9
   3. Общие черты в теориях происхождения государства…...13
      1. Патриархальная и социально-экономическая……………13
      2. Теологическая и теория насилия………………………….13
3. Заключение…………………………………………………….14.
4. Список использованной литературы…………………………15

Теория государства и права существует и развивается как один из важнейших компонентов сложной и целостной системы знаний об обществе.

Сложность таких объектов, как государство и право, приводит к тому, что они изучаются многими юридическими науками. Государство и право имеют в своем составе большое количество разнообразных компонентов и систем, множество структурных элементов.

Изучая государство и право в целом, государственно-правовая теория не ограничивается анализом опыта какой-либо страны или отдельного региона, или направления государственно-правовой жизни, а на основе изучения права и государства различных исторических эпох, всех областей и направлений государственно-правовой действительности, определяет общие и специфические закономерности их развития, основные признаки и существенные характерные черты.

Общая теория государства и права по отношению к отраслевым и специальным юридическим наукам выступает наукой обобщающей, имеющей руководящее, направляющее, методологическое значение.

Таким образом, теория государства и права – это общественная наука о закономерностях возникновения, развития и функционирования права, правосознания и государства вообще, о типах права и государства, в частности об их классово-политической и общечеловеческой сущности, содержании, формах, функциях и конечных судьбах.

Теорий происхождения государства существует множество. Такое разнообразие научный взглядов и мнений обусловлено историческими особенностями развития общества, своеобразием тех или иных регионов мира, идеологическими приверженностями авторов, задачами, которые они ставят перед собой, и еще рядом других причин.

Все существующие теории происхождения государства по-разному отвечают на вопросы о причинах и путях возникновения государства. Рассмотрим самые известные теории, которые различают государство и общество и выделяют происхождение государства и права в качестве специфической проблемы.

1. Теологическая

Авторами данной теории являются Фома Аквинский (ХІІІ в.), Жак Маритен и другие религиозные деятели и мыслители.

Это самая первая и традиционная из существующих на сегодняшний день теорий происхождения государства.

Широкое распространение получила при феодализме. Однако и в настоящее время эта концепция актуальна. Например, она представляет официальную доктрину Ватикана, сохраняет большое значение в мусульманских странах.

Суть этой теории в том, что государство, как и все земное, имеет божественное происхождение. Государство – это практическое воплощение власти Бога на земле. Бог наделяет властью правителя государства и дает ему абсолютную власть над подданными. Признается наличие двух центров власти: светской и духовной, каждая из которых дарована Богом. Именно в рамках этой теории появилась концепция о некоторых богоизбранных народах, благословенных на выполнение особой миссий.

Теологическая теория отстаивает идеи незыблемости, вечности государства, необходимости всеобщего подчинения государственной воле как власти от Бога, зависимости самого государства от божественной воли, которая реализуется через Церковь и другие религиозные организации.

Теологическую теорию нельзя точно и сразу ни доказать, ни опровергнуть. Вопрос об ее истинности решается вместе с вопросом существования Бога. Но в научном отношении данная теория весьма уязвима. Исторические факты показывают, что государство создается не Богом, а людьми.

1. Патриархальная

Первоначальными авторами патриархальной теории являются греческие философы Аристотель и Платон. Позже эту теорию развивали Фильмер, Г. Мэн, Н. К. Михайловский.

Смысл данной теории состоит в том, что государство возникает из развивающейся из поколения в поколение семьи. Власть монарха в государстве – это естественное продолжение власти отца в семье. Он заботится о членах своей семьи, а они обязаны беспрекословно подчиняться, проявлять свое послушание.

В настоящее время современная наука опровергает положения патриархальной теории. Во-первых, нет исторических свидетельств о происхождении государств, таким образом не существует. Во-вторых, семья и государство выполняют в обществе различные функции. Функция семьи – воспроизводство рода, а функции государства – обеспечение безопасности населения, устранение конфликтов и др. В-третьих, в патриархальном обществе быстро утрачиваются родственные связи.

Но все же семья определенным образом влияет на процесс возникновения государства, она создает предпосылки для этого.

1. Договорная

Идеи этой теории возникли еще в древности (учение Мо-цзы (буддизм), сочинения Этекура, Тита Лукреция Кара (античные философы). Но все таки авторами этой теории принято считать раннебуржуазных мыслителей. Это Б. Спиноза, Томас Гоббс, Джон Локк, Жан Жак Руссо, П. Гольбах, А. Н. Радищев, Г. Гроцкий.

Договорная теория предполагает, что государство возникло в результате общественного договора о правилах совместного проживания. Считается, что было время, когда не было ни государства, ни права. Жан Жак Руссо называет это время «золотым временем», т. к. была неограниченная свобода, каждый делал то, что хотел, люди жили в соответствии со своими естественными правами. Но в процессе развития общества появились насилие и беспорядок. Чтобы это все устранить, обеспечить нормальную жизнь, защитить права каждого человека, люди объединились и заключили между собой определенный договор. Суть этого договора заключается в том, что часть своих прав, присущих людям от рождения, они передают государству как органу, представляющему и защищающему их общие интересы. Государство же должно обеспечить права человека, в противном случае народ совершит революцию. Общественный договор представляет собой не какой-то конкретный документ, а определенное состояние общества.

Под влиянием данной теории сформировалась государственность США. Однако у нее много недостатков. Главным из них является то, что обычные, простые люди не могли построить государство, т. к. государство – это весьма и весьма сложный механизм. Также эта теория игнорирует материальные и экономические предпосылки возникновения государства.

1. Теория насилия

Возникла в ХІХ веке. Согласно данной теории, государство – это результат завоевания. Теория насилия состоит из двух теорий:

а) Теория внешнего насилия

Авторы – К. Каутский, Л. Гумплович.

Эта теория предполагает, что государство возникло как результат насилия, путем завоевания слабых и беззащитных племен более сильными и организованными. По мнению авторов, именно племена впоследствии превратились в классы и сословия.

б) Теория внутреннего насилия

Ее автор – Е. Дюринг.

По его мнению, государство возникает как результат насилия одной части общества над другой, большинства над меньшинством.

В целом теория насилия проповедует культ насилия, завоевания, эксплуатации, порабощения одних народов другими.

Ее авторы пытаются доказать, что при дальнейшем развитии общества все государство превращается в инструмент всеобщей гармонии, в орган защиты и обеспечения всеобщего блага как сильных, так и слабых.

Если проанализировать теорию насилия, то можно понять, что она описывает один из частных случаев возникновения государства. Например, эта теория была воспринята нацистской Германией как официальная идеология, также она имела место при возникновении венгерского государства.

1. Психологическая

Психологическая теория возникла в ХІХ веке. Ее авторы – это французский ученый Г. Тард и русский ученый Л. И. Петражицкий. Они объясняют возникновение государства проявлением свойств человеческой психики, потребностью индивида жить в обществе, в коллективе, потребностью человека к поиску авторитета. Этот авторитет выдает указания, которым следуют все остальные. У одних людей есть потребность повелевать, а у других – подчиняться.

По мнению создателей этой теории, осознание людьми справедливости определенных моделей поведения в обществе и есть причина возникновения государства.

Для обоснования своей идеи сторонники данной теории ссылаются на исторические примеры зависимости человеческого сознания от авторитета вождей, религиозных и политических деятелей, царей, королей и других лидеров.

Основной недостаток этой теории заключается в том, что человеческая психика не первична по отношению к социально-политической действительности, а наоборот, формируется под ее воздействием. Но все таки свойства человеческой психики оказывают определенное влияние на социальные закономерности.

1. Классовая (марксистская, социально-экономическая, историко-материалистическая)

Возникла в ХІХ веке. Ее создателями являются Л. Морган, Карл Маркс, Фридрих Энгельс, В. И. Ленин, Г. В. Плеханов.

Основная идея марксистской теории заключается в непримиримости классов, вследствие которого экономически господствующий класс создает государство для принуждения своих конкурентов. Государство рассматривается как инструмент группового насилия, аппарат власти, господства и управления общественными процессами в интересах определенного класса. Государство возникает там и тогда, где и когда происходит разделение общества на классы.

Основным недостатком классовой теории является недооценка конкретно-исторических и региональных особенностей, а также других факторов, влияющих на возникновение государства.

Данная теория лежала в основе идеологических установок большевиков, пришедших к власти в России в октябре 1917 года. Именно они стали основой официальной идеологии советского общества.

1. Органическая

Появилась эта теория в ХІХ веке в связи с успехами естествознания. Ее создателем является английский ученый Г. Спенсер. В соответствии с органической теорией само человечество возникает как результат эволюции животного мира от низшего к высшему. Дальнейшее развитие приводит к объединению людей в процессе естественного отбора (борьба с соседями) в единый организм – государство.

Данной теорией государство рассматривается в виде произведения сил природы, непостижимого биологического существа, а не в виде продукта общественного развития. Государство ассоциируется с живым организмом, в котором правительство осуществляет роль мозга и т. п.

В настоящее время органическая теория не имеет распространения, т. к. с научной точки зрения она несостоятельна.

8. Спортивная

Автором спортивной теории происхождения государства является испанский ученый Хуан Ортега–и–Гасет.

Суть данной теории состоит в том, что усложняющееся физическое воспитание подрастающего поколения сыграло главную роль в возникновении государства. У первобытных народов существовал обряд посвящения юношей в мужчины, которым занимались специально созданные органы. Функции эти органов были схожи с функциями государства. Впоследствии эти органы и переросли в государство. В основе спортивной теории лежат исторические факты Древней Греции. Однако Греция – единственная страна, в возникновении которой спортивная теория имела место.

9. Расовая теория

Ее основателями считаются француз Ж. А. де Гобино и немец Ф. Ницше. Согласно этой теории государство появляется в результате разделения общества на высшие и низшие расы, оно необходимо для господства одних рас над другими.

Расовая теория носит скорее политический, чем научный характер. Она фашистами для объяснения права арийской расы на захват и уничтожение других народов. В современной науке расовая теория полностью опровергается, т. к. с позиций нравственных ценностей нет никаких оснований для деления рас на высшие и низшие.

10. Ирригационная

Ее автор, немецкий ученый К. Витфогель, предполагает, что государство возникло в результате осуществления обществом работ по созданию оросительных каналов, ирригационных сооружений.

Эта теория разработана на основе исторических фактов. В отдельных регионах (Междуречье, Египет, Китай) это действительно имело место, но если говорить о происхождении государств в целом, то эта теория явно далека от истины.

11. Инцестная (половая)

Появилась в ХІХ веке. Основоположником этой теории является французский этнограф и социолог К. Леви-Строс. В основе этой теории лежит предположение, что причиной происхождения государства является запрет кровосмешения между родственниками (запрет инцеста). Контроль за соблюдением этого запрета был возложен на специальный орган, который впоследствии стал выполнять государственные функции.

Данная теория основана на историческом факте перехода от эндогамных половых отношений к экзогамным. Инцестная теория не имеет научного подтверждения, т. к. первобытные люди не могли осознать все отрицательные последствия кровосмешения.

12. Диффузная

Ее автором является Гребнер. Эта теория предполагает, что государство возникает в результате передачи опыта управления от одних народов к другим. Термин «диффузия» происходит от латинского слова diffusio – распространение.

Об истинности этой теории можно сказать, что передача опыта действительно существовала, но теория не объясняет, почему и как государство появилось впервые.

13. Патримониальная

Основатель этой теории, А. Галлер, считал, что государство произошло от права собственника на землю (патримониум). Право владения землей распространилось и на проживающих на ней людей.

Все эти теории происхождения государства ограничены, они субъективны. Происхождение государства невозможно объяснить, выделяя в качестве причины какой-то один фактор. Именно поэтому современные подходы к этому вопросу выдвигают ряд факторов: экономические, экологические, демографические, психологические, внешние и другие. Только совокупность различных факторов способна объяснить такой сложный процесс, как возникновение государства.

Юридическая картина современного мира состоит из национальных правовых систем. Национальная правовая система – это конкретно-историческая совокупность права (законодательства), юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства.

На сегодняшний день в мире насчитывается около двухсот национальных правовых систем, которые объединяются в правовые семьи.

Таким образом, правовая семья – это совокупность национальных правовых систем, основанная на общности источников, структуры права и исторического пути его формирования. Правовые семьи можно классифицировать по различным критериям: историческим, идеологическим, материально-правовым, расовым, религиозным, этническим и т. д. Но традиционная, главная классификация опирается на национально-исторические и юридические признаки. По ним можно выделить следующие основные правовые семьи:

1. Романо-германская (континентальная)

Корни этой правовой семьи уходят в римское право (І в. до н. э. – ΥІ в. н. э.). Начиная с ХІХ века в странах романо-германской правовой семьи основным источником права является закон. Там существуют писаная конституции, за нормами которых признается высшая юридическая сила, выражающаяся как в соответствии конституции законов и подзаконных актов, так и в установлении большинством государств судебного контроля за конституционностью обычных законов. Законодатель (орган государственной власти) осмысливает общественные отношения, обобщает социальную практику, повторяющиеся ситуации и формулирует в законах права и обязанности для граждан и организаций.

Различают три разновидности закона:

- кодексы (уголовные, гражданские, уголовно-процессуальные и т. д.);

- специальные законы (текущее законодательство);

- сводные тексты норм;

На суд возлагается обязанность точной реализации общих норм в конкретных судебных и административных решениях. Это обеспечивает единообразие судебной или административной практики в масштабе всего государства.

Судья, решая то или иное юридическое дело, строит цепь умозаключений по методу силлогизма, где роль играет норма. Чтобы правильно применить норму, судья должен вникнуть в ситуацию. Если судья совсем не находит правовой нормы для решения данного дела, то он оказывается перед следующим выбором:

а) совсем отказаться от рассмотрения этого дела;

б) исходя из общих принципов национальной правовой системы установит новую норму (правило) поведения;

в) истолковать сходную действующую норму так, чтобы распространить ее на данное дело, положив в основу своего решения (приговора);

Так как суд не может отказаться от рассмотрения дела из-за неясностей в законе, он применяет общие принципы права.

Общие принципы права – это отправные, исходные начала правовой системы, которые являются выражением справедливости в том виде, в каком она понимается обществом в конкретный исторический промежуток времени. Таким образом, судья принимает такое решение, которое учитывает интересы сторон и отвечает принятым в обществе нормам справедливости.

К странам, входящим в романо-германскую правовую семью, можно отнести Францию, Италию, Испанию, Бельгию, Швейцарию и другие страны.

2. Англосаксонская (семья общего права)

Периодом становления данного права принято считать Х – ХІІІ вв.

В англосаксонскую правовую семью входят Англия, Ирландия, Канада, США, Австралия, Новая Зеландия и еще ряд других государств.

Основным отличием данной правовой семьи от романо-германской является то, что здесь основным источником права считается не закон, а судебный прецедент.

Англосаксонское право – это право судебной практики, в рамках которой судьи не только применяют, но и создают нормы права. Однажды вынесенное решение является нормой для всех последующих рассмотрений аналогичных дел. При принятии решения по какому-либо юридическому делу судья руководствуется нормами уже сложившихся отношений. Совокупность этих решений (прецедентов) обязательна для всех судов и таким образом составляет систему общего права.

Англосаксонское право делает акцент на процессуальных нормах, формах судопроизводства, источниках доказательств, поскольку они одновременно составляют механизмы и правообразования и правореализации.

Важный признак общего права – автономия судебной власти. Она не зависит и не связана с любой другой властью в государстве. Это проявляется в отсутствии прокуратуры и административной юстиции.

В настоящее время в странах англосаксонской правовой семьи наряду с общим правом широкое развитие получило статутное право (законодательство), источником которого являются акты представительных органов. Это свидетельствует о процессе эволюции данной правовой семьи, однако Англия, например, сохраняет исходные принципы с ХІІІ века до сегодняшних дней.

3. Социалистическая правовая семья

В качестве самостоятельной правовой семьи выделилась сравнительно недавно. Ранее страны, принадлежащие к данной правовой семье (бывший СССР, социалистические страны Европы (ГДР, Чехословакия и др.), Азии (Китай, Северная Корея), Латинской Америки (Куба), входили в романо-германскую правовую семью. Они и сейчас сохраняют некоторые ее черты и особенности.

Социалистическая правовая семья имеет свои особенности, обусловленные явно выраженным классовым характером. Основной источник социалистического права – революционные нормативно-правовые акты, выражающие волю трудящегося народа, руководимого коммунистической партией. Фактически все эти нормативно-правовые акты защищали интересы партийно-государственного аппарата. Право носит императивный характер, имеет тесную связь с государственной политикой, оно обеспечивается партийной властью и принудительной силой правоохранительных (карательных) органов.

Суд остается инструментом в руках правящего класса (группы), он обеспечивает его господство и охраняет его интересы. Судебная ветвь власти даже не претендует на контроль над исполнительной и законодательной. Контроля за конституционностью законов также не существует.

В настоящее время в правовой системе России и других государств, входивших в социалистическую правовую семью, произошли существенные изменения. К ним можно отнести следующее:

- демократизация;

- сближение с романо-германской правовой семьей;

- обновление законодательства:

- обеспечение верховенства закона;

- защита прав и свобод человека и гражданина;

- появление плюрализма в экономике, политике и идеологии.

4. Религиозно-традиционная правовая семья

Сюда входят мусульманское, индусское и африканское право.

а) Мусульманское право

Мусульманское право основывается на религиозных нормах, на системе исламского вероучения.

Основными источниками мусульманского права являются:

- Коран

Это священная книга ислама, состоящая из высказываний пророка Магомета. В ней есть как обряды и проповеди, так и установления нормативно-юридического характера.

- Сунна

Это мусульманское предание, рассказывающее о жизни пророка, сборник норм и традиций, которые служат образцами для мусульман.

- Иджма

Это комментарии ислама, составленные докторами мусульманской религии. Данные комментарии восполняют пробелы в религиозных нормах.

- Кияс

Это правила применения шариата к новым жизненным ситуациям по аналогии.

Мусульманское право сформировалось в средние века. Для него характерны следующие черты:

- архаистичность;

- казуистичность;

- отсутствие систематизации норм. Это восполняется принятием законов в настоящее время.

б) Индусское право

Оно тесно связано с религией – индуизмом. В эту систему обряды, верования, мораль, философия, нормативно закрепляющие определенный образ жизни и устройство общества. Индуизм сформировался в глубокой древности (около двух тысяч лет назад), однако сохранил свое регулирующее значение до настоящего времени, особенно в семейных и наследственных отношениях, кастовом статусе человека и т. п.

в) Африканское право

Африканская правовая семья на продолжении многих веков объединяла правовые системы обычного права. Но после колонизации Африки в ХІХ веке здесь распространились правовые системы колониальных держав – Франции, Бельгии, Португалии, Англии. В результате возникла тройственная система колониального права, состоявшая из права метрополий, законов, законов, изданных колониальными администрациями, и обычного права, которое впоследствии постепенно вытеснялось и ограничивалось.

Современный этап развития африканской правовой семьи по-прежнему характеризуется «правовой многослойностью».

Главной тенденцией развития религиозно-традиционной правовой семьи в настоящее время является усиление роли закона как источника права. Однако значение религиозных и традиционных норм нисколько не снижается, они даже наоборот – возрождаются. Особенно это характерно для исламских государств.

Общие черты в теориях происхождения государства

а) Патриархальная и социально-экономическая

По моему мнению, сходство патриархальной и социально-экономической теорий происхождения государства состоит в том, что в обеих теориях есть господствующая элита. В патриархальной теории это единоличный правитель, монарх, повторяющий власть отца в семье, а в социально-экономической – господствующий класс. И в том и в другом случае правящая элита полностью подчиняет себе все остальное общество. Основная часть населения выполняет указания и распоряжения этих лидеров, проявляет беспрекословное послушание.

б) Теологическая и теория насилия

На мой взгляд, сходство данных теорий происхождения государства состоит в следующем. В теологической теории отстаиваются идеи всеобщего подчинения Божественной власти, ее создатели утверждают, что если все население будет выполнять волю Бога, то всем будет хорошо. А в теории насилия предполагается, что государство, которое возникает при завоевании слабых сильными, является инструментом для создания всеобщей гармонии, счастья, блага и сильных, и слабых.

Таким образом, общая черта этих различных теорий – построение гармонии, создание благополучия для всего населения государства.

Государство возникает как закономерный, объективно обусловленный результат естественного развития первобытного общества. Это развитие включает в себя ряд направлений, и прежде всего совершенствование экономики, связанное с ростом производительности труда и появлением избыточного продукта, укрупнение организационных структур общества, специализация управления, а также изменения в нормативном регулировании, отражающее объективные процессы. Эти направления развития общества взаимосвязаны и взаимообусловлены: экономическое развитие определяет возможность укрупнения общественных структур и специализации управления, а те, в свою очередь, способствуют дальнейшему росту производства. Нормативное же регулирование отражает происходящие изменения и в определенной степени способствует совершенствованию общественных отношений и закреплению тех, которые выгодны для общества или господствующей верхушки.

Государство может возникнуть только тогда, когда общество достигло определенного уровня экономического развития, который позволяет содержать государственный аппарат.

Что же касается правовых семей современности, то их совершенствование, эволюцию можно увидеть налицо. Англосаксонская правовая система развивает в своем составе статутное право (законодательство). Традиционно-религиозная правовая семья также изменяется. Вместо религиозно-нормативных норм, нигде и никем не закрепленных, появляются определенные юридические нормы, прописанные в конституциях, законах и подзаконных актах. Социалистическая правовая семья изменилась, наверное, более всех остальных. В странах, принадлежащих к ней, сменились идеология, экономика, уровень жизни населения. Эти страны вступили на путь демократизации, установили верховенство закона, признали высшей ценностью права и свободы человека и гражданина.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Теория государства и права. Курс лекций; под редакцией Н.Н.Матузова и А.В.Малько; 2-е издание, переработанное и дополненное; Москва, Юрист, 2000
2. Общая теория права и государства. Учебник; под редакцией В.В.Лазарева; 3-е издание, переработанное и дополненное; Москва, Юрист, 2000
3. Теория государства и права; А.В.Клименко, А.В. Румынина; Москва, Мастерство: Высшая школа, 2000