**Дата: 12.01.2021**

**Группа: 20-ЭК-2д**

**Наименование дисциплины: Общ.(Право)**

**Тема: Теория возникновения государства и права**

Вопрос о происхождении государства и права является свидетельством того, что в мировой и отечественной науке нет единообразного представления о происхождении государства. Мыслители различных времен и народов по разному объясняли и объясняют, когда и в силу каких причин возникают государство и право.

Наиболее распространенными теориями происхождения государства и права являются:

***Теологическая (божественная) теория государства и права.***

Ее представителями были многие религиозные деятели Древнего Востока, средневековой Европы ([Фома Аквинский](https://studopedia.ru/4_29427_foma-akvinskiy.html)), идеологи Ислама и современной католической церкви (неотомисты – представитель [Ж. Маритен](https://studopedia.ru/2_104017_zh-mariten.html)). Они уподобляли процесс возникновения и развития государства и права процессу сотворения богом мира. Сам божественный разум, по учению Ф. Аквинского, управляет всем миром. Он (божественный разум) лежит в основе всей природы, общества, мирового порядка, каждого отдельного государства. Религия, по Ф. Аквинскому, должна обосновывать необходимость возникновения и существования государства. В свою очередь государство обязано защищать религию.

Теологическая теория не раскрывает конкретных путей, способов реализации этой божественной воли. В то же время она отстаивает идеи незыблемости, вечности государства, необходимости всеобщего подчинения государственной воле как власти от Бога, но вместе с тем и зависимость самого государства от божественной воли, которая проявляется через церковь. В послании [апостола Павла](https://studopedia.ru/7_146061_glava--godi-sluzheniya-apostola-pavla.html) римлянам говорится: «всякая душа да будет покорна высшим властям, Ибо нет власти не от Бога; существующие власти от Бога установлены. Посему противящийся власти противится Божию установлению».

**Договорная теория (естественно-правовая).** Свое развитие получила в 12-13 веках, хотя впервые была высказана в Индии и Древнем Китае. Наиболее известными представителями данной теории в Голландии был [Г. Гроций](https://studopedia.ru/1_44008_g-grotsiy--odin-iz-osnovateley-doktrini-estestvennogo-prava.html) и [Спиноза](https://studopedia.ru/8_127745_bspinoza-ratsionalizm-monizm-kritika-dualizma-rdekarta-uchenie-o-edinstvennoy-substantsii-prichinnost-neobhodimost-i-sluchaynost-uchenie-ob-istochnike-dostovernih-znaniy.html), в Англии - [Т. Гоббс](https://studopedia.ru/3_209967_filosofskie-vzglyadi-t-gobbsa.html) и [Дж. Локк](https://studopedia.ru/3_45567_dzhon-lokk.html), во Франции – [Ж.Ж. Руссо](https://studopedia.ru/3_89009_zhzh-russo-o-prirode-cheloveka-i-ego-vospitanii.html), [П. Гольбах](https://studopedia.ru/12_22534_p-golbah.html), в России – [А. Радищев](https://studopedia.ru/6_54875_filosofskie-vzglyadi-a-n-radishcheva.html) и др.

Согласно этой теории до появления государства люди находились в «естественном состоянии», которое понималось разными мыслителями по-разному: свобода и равенство всех членов общества (Дж. Локк), война всех против всех (Т. Гоббс), всеобщее благоденствие – «золотой век» (Ж.Ж. Руссо) и т.п.

«В знаменитом сочинении Гоббса «Левиафан» (1651) эта теория и это стремление получили даже философское обоснование. Человек изображается в нем как существо, лишенное общественных инстинктов, как существо исключительно эгоистическое, способное только насиловать других людей, совершать всевозможные преступления ради своих узкоэгоистических интересов и тем самым создавать общественное состояние, характеризующееся выражением «борьба всех против всех».

И вот, чтобы избежать того внушающего ужас хаотического состояния общей борьбы, люди вступают в договор подвластности, по которому власть вручается сильнейшему для обуздания всех остальных и управления ими. Так возникает государство, которое представляется всепожирающим чудовищем, уничтожающим хаос первобытного состояния. И нельзя не признать, что эта теория Гоббса, не будучи правильной в своих основах, ярко отражала в себе, как в зеркале, многие явления исторической действительности».

В большинстве концепций входит идея «естественного права», т.е. наличие у каждого человека неотъемлемых, естественных прав, полученных от Бога или от природы. Однако в процессе развития человечества права одних людей приходят в противоречие с правами других, нарушается порядок, возникает насилие (позитивное право). Это происходит потому, что в догосударственном обществе не было власти, способной защитить человека и гарантировать естественные права. И чтобы защитить человека, гарантировать ему нормальную жизнь, люди заключают между собой договор о создании государств, добровольно передавая ему часть своих прав.

«И вот, задаваясь вопросом о праве наказания, которое в то время рассматривалось как надежнейшее средство поддержания необходимого общественного порядка, спокойствия, Беккариа прибегает к популярной тогда теории общественного договора. Естественно-свободный первобытный человек, входя в общество, отказался от известной доли своей свободы, конечно, не ради общего блага, а ради собственного интереса, собственной безопасности и взаимного ограждения от насилий окружащих. Он отказался от одной доли своей свободы, чтобы оградить или сохранить по соглашению с другими все остальные ее части.

Из долей, образовавшихся от отдельных отречений, и образовалась верховная власть нации, переданная законом в руки ее представителя. Для охранения же оставшихся у каждого частей его первобытной, неограниченной свободы стали применяться сильные средства – различные наказания за нарушения установленных законов. Из самого уже существа процесса установления наказания следует, таким образом, что всякое наказание несправедливо, если оно не необходимо для охранения порядка, устанавливаемого общественным договором. Всякое пользование властью, выходящее из этих пределов безусловно необходимого стеснения, «есть злоупотребление», говорит Беккариа, «а не правосудие»; это явление факта, а не права; это узурпация, а не законная власть».

«Я хочу исследовать – действительно ли смертная казнь полезна и действительно ли она справедлива при мудром правительстве» И в ответ он решительно утверждает, что, отказываясь от доли своей свободы и вступая в общественный договор, человек не мог отказываться от наибольшего своего блага и не мог согласиться предоставить другим право отнимать у него жизнь. Вывод отсюда яснее. «Смертная казнь,-говорит Беккариа,- не имеет в основе своей никакого права».

Сторонники естественно-правовой теории происхождения государства и права отстаивали тезис о том, что народ обладает естественным неотчуждаемым правом не только на создание государств на основе общественного договора, но и на сопротивление тиранам, на его защиту.

**Органическая теория.** Основоположником органической теории является [Г. Спенсер](https://studopedia.ru/6_35895_gerbert-spenser--sotsiolog-pozitivist.html) (вторая половина Х1Х в.). Согласно этой теории государство есть продукт развития органического вещества, развивающегося с низшей стадии. Органическая теория уподобляет государство живому организму, состоящему из клеток, составных частей (люди) и имеющему волю. Каждый элемент живого организма выполняет конкретную функцию и таким образом обеспечивается нормальное функционирование всего государства.

По мнению Г. Спенсера, воля государства выражается в законах, правительство отождествляется с мозгом, рабочие и крестьяне – с ногами и руками, а движения и связи – с нервами. (Спенсер Г. Основание социологии. М., 1908). Подобные представления о государстве встречались и в древности. Еще древнегреческий философ [Платон](https://studopedia.ru/view_filosofiya.php?id=9) способность к управлению объяснял обладанием высшим качеством человеческой души – мудростью, а деление людей на управляющих и управляемых – наличием или отсутствием этого качества с момента рождения.

**Патриархальная теория** возникла в древности. Ее основоположниками являются Аристотель, Конфуций. Свое распространение теория получила в 12-13 веках.

Смысл этой теории заключается в том, что государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи. Разрастание семьи ведет вначале к появлению поселений, которые затем преобразуются в государство. Глава этой семьи становится главой государства – монархом. Следовательно, его власть – это продолжение власти отца, и он является отцом всех своих подданных.

**Теория насилия** возникает в Х1Х веке в Германии в двух вариантах – как теория внутреннего насилия и теория внешнего насилия.

Основоположником теории внутреннего насилия является немецкий философ Е. Дюринг. (Дюринг Е. Ценность жизни. 1894 г.). Согласно теории внутреннего насилия государство возникает в результате насилия одной части обществ над другой в целях подчинения меньшинства большинству. Государство создается как сила, выражающая общественные интересы и обладающая способностью применять насилие к той части общества которая не желает подчиняться воли большинства.

Основоположником теории внешнего насилия являются Л. Гумплович (Общее учение о государстве. 1910) и К. Каутский. Они объясняли возникновение государства и права факторами военно-политического характера: завоеванием одним племенем другого. Для подавления порабощенного племени и создавался государственный аппарат, принимались нужные законы.

**Ирригационная (гидравлическая) теория**. Основоположником этой теории был немецкий ученый К.А. Виттфогель, который возникновение государства связывал с необходимостью строительства гигантских ирригационных сооружений в восточных аграрных областях. Эта необходимость приводит к образованию «менеджериально-бюрократического класса», порабощающего общество. Ученый деспотизм называет «гидравлической», или «агроменеджеральной», цивилизацией.

В данном случае ученый пытался связать деспотические формы государств азиатского способа производства с ведением грандиозных ирригационных строительств. Эти работы диктовали необходимость жесткого, централизованного управления, распределения, учета, подчинения и т.п.

**Марксисткая теория происхождения государства** создана К. Марксом, Ф. Энгельсом, В.И. Лениным, Морганом. Она объясняет возникновение государства как результат естественного развития первобытного общества, развития прежде всего экономики, которое не только обеспечивает материальные условия возникновения государства и права, но и определяет социально-классовые изменения общества, представляющие собой важные причины и условия возникновения государства и права.

В марксизме классовая борьба выступает одной из важнейших закономерностей жизни общества, расколотого на классы. Классовая борьба необходимо ведет, по мнению Маркса, к диктатуре пролетариата.

Сущность марксистской политической теории может быть понята, если будет понята необходимость диктатуры одного класса для всякого классового общества, в том числе и того общества, в котором станет господствовать пролетариат.

**Психологическая теория**. Представители этой теории, возникшей в Х1Х веке, были Г. Тард (Социальные законы. 1906), Л.И. Петражицкий (Теория государства и права в связи с теорией нравственности) и др. Данная теория наиболее логически завершенную форму получила в ХХ веке.

Психологическая теория происхождения государства и права обращает внимание на роль и значение биологических и психологических факторов в возникновении государства и **права.**

**Основные идеи данной теории:**

1) психика людей – фактор, определяющий развитие общества, в том числе его мораль, право, государство;

2) понятие и сущность права выводятся прежде всего, через психологические закономерности – правовые эмоции людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, т.е. представляют собой переживания чувства правомочия на что-то (атрибутивная норма) и чувств обязанности сделать что-то (императивная норма);

3) все правовые переживания делятся на два вида – переживания позитивного (установленного государством) интуитивного (личного) права. Интуитивное право выступает регулятором поведения.

**Историческая школа права**. Представители: К.Ф. Савиньи, Г.Ф. Пухта, Г. Гуго. Право, по учению Савиньи,- продукт «народного духа», творческой деятельности целого народа в его единстве. Служа выражением «общенародного убеждения», оно растет и развивается органически, медленным, самопроизвольным историческим процессом, подобно языку, а не создается в тот или иной момент жизни индивидуальным творчеством, сознательной деятельностью отдельных личностей или их совокупностью.

**Примирительная теория права**. Ее придерживаются западные ученые: английский правовед Г.Д. Берман и шведский исследователь Аннерс. Право возникло не для урегулирования отношений внутри рода, а для упорядочивания отношений между родами.

**Регулятивная теория права** – этой теории придерживаются азиатские научные круги. Право возникает для установления и поддержания единого порядка для всей страны, прежде всего для урегулирования земледельческого и сельскохозяйственного производства.

Контрольные вопросы:

1. В чем суть психологической теории?
2. В чем суть теории насилия?
3. В чем суть договорной теории?

Преподаватель: А.С-Э. Тукаев