

УДК 340.12

*Ю. Н. Оборотов***ОБЩЕТЕОРЕТИЧЕСКАЯ ЮРИСПРУДЕНЦИЯ —
ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА НОВОГО ВРЕМЕНИ**

Юридическая наука сегодня находится в условиях, когда право и государство как сложный (сдвоенный) объект её приложения, исследования и развития претерпевают такие изменения, которые влекут за собой не только появление новых сфер юриспруденции, но и изменение ее содержания и состава входящих в нее наук. Достаточно здесь сказать о таких процессах, как невероятная подвижность (текучесть) догмы права и нарастающий кризис суверенитета государства, чтобы понять необходимость перемен в самой юридической науке или, точнее, в юриспруденции.

Переход от термина «юридическая наука» к термину «юриспруденция» объясняется появлением в правовой сфере таких областей знания, которые сложно констатируются как научные. В частности, это относится к таким исследовательским направлениям и юридическим дисциплинам, как философия права, антропология права, правовая герменевтика, юридическая психология, юридическая логика и тому подобное. Проблема преодоления юриспруденцией избыточной рациональности, выход к достижениям сферы нерационального, иррационального и даже над-рационального связан с наполнением профессиональной юридической деятельности духовным содержанием и, что особо значимо, верой в право, его действенность, социальную и личностную ценность.

С помощью положений и инструментария общетеоретической юриспруденции — этой фундаментальной составляющей юриспруденции, — на стадии профессиональной подготовки осуществляется «прививка» принципов права будущим юристам как важнейших составляющих их профессионального правового сознания и правового мышления [1, с. 25].

Можно полагать, что становление общетеоретической юриспруденции происходит уже в современную эпоху, с изменениями в человеке, обществе, самом государстве и праве, а также в их теоретическом осмысле-

нии в таких известных формах: энциклопедия права, теория права, теория государства и права, общая теория государства и права и т.п.

Название «общетеоретическая юриспруденция» в качестве учебной дисциплины вместо традиционной теории государства и права призвано не только преодолеть легковесные представления о роли теоретической подготовки специалистов юридического профиля, но нацелено на то, чтобы закрепить, во-первых, первичность права по отношению к государству и, во-вторых, вывести общетеоретическое знание в центр концепции современного юридического образования. При этом нельзя поддерживать существующее в юридической литературе мнение о том, что теория государства — это не сфера юриспруденции, а сфера политологии; подчеркнем, что термин «общетеоретическая юриспруденция» не сводится к области правоведения, а включает государствоведение как свою важнейшую составляющую.

По сути, к этому выводу подводит В. С. Нерсисянц, когда пишет, что предмет общей теории права и государства — это общая теория всей юриспруденции [2, с. 2]. Именно В. С. Нерсисянцу принадлежит приоритет в переоценке не только роли юриспруденции в современном правовом и государственном развитии, но и в рассмотрении фундаментальных проблем теории, методологии и истории юриспруденции. И хотя сложно разделить мнение автора о трактовке юриспруденции как науки о свободе (либерально-юридическая концепция юриспруденции), нельзя не видеть перспективу в его подходе по формированию единой системы юриспруденции и такой её фундаментальной составляющей, которую он называл общей теорией права и государства [3, с. 1–2].

Заметим, что проблема дуализма объектов юриспруденции преодолевается, если исходить из того, что здесь право (правовое) и государство (государственное) объединяются в юриспруденции, и предметно разворачиваются по таким направлениям, как правоведение и государствоведение. Юриспруденция как наука в отличие от других наук, исследующих право и государство, рассматривает эти явления в призме взаимодействия, взаимообусловленности и дополнительности.

При этом если в юриспруденции отождествляется право и закон, то используется так называемое легистское правопонимание, когда государство становится определяющим фактором правового развития и именно с него начинается изложение общетеоретической юриспруденции. И, наоборот, если в юриспруденции проводится различие права и закона, то используется юридическое правопонимание, и тогда право выступает как определяющий фактор государственного развития и именно с права начинается изложение общетеоретической юриспруденции.

Отечественная юриспруденция сегодня все в большей степени утверждается в углублении представлений о естественном и позитивном праве, не только в их необходимой связи, но и синтезе, что позволяет утверждать идеи верховенства права и правового государства, контроля

гражданского общества с помощью права над существующей государственной властью.

Фундаментальный характер общетеоретической юриспруденции связан с тем, что в ее пределах рассматриваются философские и методологические вопросы права и государства, формулируются важнейшие концептуальные идеи и методологические принципы, определяются подходы и методы освоения правовой и государственной жизни общества. Именно здесь складываются категории юриспруденции, вырабатываются их связи, раскрываются возможности в деле постижения права и государства, а также отдельных их составляющих.

По-видимому, отмеченный в юридической литературе проблемный характер современной науки теории государства и права (определение предмета, методологии, структуры, формирование языка, назначения и т.д.) [4, с. 19–22] во многом связан с необходимостью нового видения назначения этой фундаментальной дисциплины в системе профессиональной юридической подготовки.

Речь идет не только о том, что современный юрист должен действовать в условиях индивидуализированного общества и глобализации всей системы человеческих отношений. Произошли изменения как на уровне межличностных отношений, так и на уровне межгосударственных и даже надгосударственных сфер нашего бытия. Личностные качества современного человека принципиально иные в сравнении с теми, которые столетия назад заложены в правовых и государственных особенностях его существования.

Думается, что теория государства и права с грузом своих проблем, соответствующих эпохе национального государства и законодательного права должна стать качественно новой наукой: общетеоретической юриспруденцией, — решающей задачи существования права и государства времен постмодерна, когда быстротечность бытия, пространственная неограниченность, культурная неустойчивость и индивидуальная обособленность ставят сверхзадачи перед правовой и государственной сферой.

Признавая преемственный характер общетеоретической юриспруденции от теории государства и права, будем понимать, что с набором архаичного правового инструментария и представлениями о всеильном государстве и власть предержащих вряд ли можно выработать современную методологическую и категориальную основу для подготовки современного юриста.

Общетеоретическая юриспруденция как наука включает методологическую составляющую, категориальный аппарат и исследовательские подходы, с помощью которых обеспечивается постижение права и государства, раскрывается их юридическая трансляция из одной эпохи в другую, определяя возможности преемственности и заимствований, характер устойчивости и изменчивости, причины действенности и несостоятельности. Общетеоретическая юриспруденция как наука включает

множество исследовательских направлений, часто не связанных между собой и с разных сторон раскрывающих формальные, содержательные, структурные и функциональные характеристики права и государства. При этом общетеоретическая юриспруденция интересуется не только сферой права и государства, но и взаимодействием этих явлений с такими явлениями, как мораль, религия, политика, философия и т.д.

Общетеоретическая юриспруденция постоянно пополняет свой категориальный аппарат и инструментарий. Именно она чаще других юридических наук использует принцип юридизации для включения в свою исследовательскую сферу достижений из других сфер человеческого знания, к примеру, антропологии, герменевтики, синергетики и т.п. Таким образом, общетеоретическая юриспруденция является не только исследовательской сферой, но и сферой закрепления и дальнейшего утверждения юридизированных положений во всей системе юридической науки (юриспруденции).

Если попытаться обозначить те вопросы, которые выражены в тематике различных учебных курсов по теории государства и права, то они сводятся к следующим:

- каково значение категориального аппарата для всей системы юридического знания и профессиональной юридической деятельности;
- каково соотношение права и государства в развитии общества и как это сказывается на социальном развитии;
- что представляет собой правовая норма, каковы разновидности этих норм, их система и роль в механизме действия права;
- каковы особенности правосознания и правовой культуры и как эти явления сказываются на правовой жизни индивида и общества;
- что отличает правовую норму в системе социальных регуляторов, как они закрепляются, объединяются и интерпретируются;
- кто выступает в качестве субъекта права, в чем особенности правоотношений, их возникновения, изменения и прекращения;
- что представляет собой правовое поведение, каковы его разновидности, как возникает юридическая ответственность;
- в чем особенности юридического процесса и как он связан с реализацией права и профессиональной юридической деятельностью;
- каковы специфические признаки государства и его назначение в жизни общества;
- каковы формы государства, его механизм и взаимодействие с гражданским обществом;
- в чем особенности современного государства, чем оно отличается от национального государства;
- каковы перспективы развития права и государства на фоне процессов глобализации и индивидуализации современного общества.

Большинство отмеченных вопросов может быть выделено в каждом из учебников по теории государства и права, что свидетельствует об устойчивости основных положений общетеоретического курса юридичес-

кой подготовки специалистов. С другой стороны, такое однообразие при рассмотрении вопросов программы учебного курса — свидетельство отсутствия устремленности составителей программ, учебных пособий и учебников к тому, чтобы переосмыслить общетеоретическую подготовку специалистов юридического профиля применительно к условиям кризиса законодательства и денационализации государств в эпоху постмодерна.

В этом плане важно подчеркнуть, что целью общетеоретической юриспруденции является:

- определение наиболее общих понятий, используемых в профессиональной юридической деятельности;
- установление внутренних и внешних связей между правовыми средствами и институтами государственной власти;
- формирование такого уровня правосознания, правовой культуры и юридического мышления, который позволяет профессионально решать юридические дела и участвовать в разрешении социальных конфликтов;
- определение путей продвижения через совершенствование механизма действия права и механизма осуществления государственной власти к верховенству права и контролю гражданского общества над существующей государственной властью.

Таким образом, общетеоретическая юриспруденция как наука должна выполнять не только функцию постижения происходящего в сфере права и государства и его категориального закрепления, но призвана вырабатывать соответствующую методологию исследования и выходить к выполнению своей эвристической функции [5, с. 137], раскрывать возможности использования правовых средств и институтов государства при изменении индивида и общества, определять пути их приспособления к новым условиям бытия. Для общетеоретической юриспруденции как учебной дисциплины это означает:

во-первых, формирование такого категориального аппарата, который соответствует правовой и государственной жизни современного общества;

во-вторых, выделение концептуальных идей, методологических принципов и методов, с помощью которых можно с успехом действовать в правовой и государственной сфере;

в-третьих, привнесение новых тем, проблем, вопросов, концепций, понятий и т.д. с тем, чтобы обеспечивать принцип развития правовой и государственной сферы.

В соответствии с этими подходами должно выстраиваться изложение учебного курса, когда на первый план выводятся вопросы права, его формирование, механизм действия и особенности современного развития, а затем уже раскрываются вопросы, касающиеся государства, его институционализации, функционирования и специфики существования в условиях глобализации и индивидуализированного общества.

Общетеоретическая юриспруденция таким образом включает в свое содержание как сферу правоведения, так и сферу государствоведения.

Особенно важно подчеркнуть в составе учебной дисциплины общетеоретической юриспруденции государствоведческую составляющую. Как раз развитие этой части общетеоретической юриспруденции сегодня значительно отстает от исследований в сфере правоведения. Не случайны попытки вообще отделить государствоведение от правоведения и рассматривать как самостоятельную область юриспруденции. Особенно ярко это выражено в работах Е. В. Чиркина с постановкой вопроса о том, что государствоведение представляет собой обособленную «систему знаний о государственности в ее различных формах, связях и опосредованиях» [6, с. 11].

В этой связи следует различать понятия правоведения и юриспруденции. И хотя в обыденном смысле они зачастую отождествляются, с профессиональной точки зрения важно констатировать, что юриспруденция — это не только правоведение, но и государствоведение. В целом же понятие «юриспруденция» значительно шире, чем понятие «правоведение», и отсюда объяснимо более широкое употребление понятия «юрист», а не «правовед» применительно к профессиональной юридической деятельности.

Юриспруденция включает систему идей, суждений, понятий, нормативов, мифологем о праве и государстве. Юриспруденция не может быть сведена к системе научных знаний о праве и государстве, а обязательно связывается с юридическим опытом, верованиями, мифотворчеством, что свидетельствует о глубинных составляющих юридического бытия, находящего в юриспруденции свое отображение.

Юриспруденция представляет собой сложный комплекс наук и отраслей знаний различного уровня, содержания и направленности. В самом общем виде могут быть выделены:

1) философская юриспруденция (философия права, философия государства);

2) фундаментальная юриспруденция (теория государства и права, историко-юридическая наука, история учений о государстве и праве);

3) догматическая юриспруденция, включающая: а) отраслевую юриспруденцию (конституционное право, уголовное право и т.д.) и б) межотраслевую юриспруденцию (налоговое, таможенное, морское право и т.д.);

4) организационно-прикладная юриспруденция (судебные и правоохранительные органы, криминология, криминалистика, судебная психиатрия);

5) международная юриспруденция (международное публичное право, международное частное право);

6) интегративная юриспруденция (право Европейского Союза, право ВТО).

На уровне фундаментальной юриспруденции как раз и выделяется общетеоретическая юриспруденция как ее разновидность, которая традиционно именуется теорией государства и права. Характерно при этом

стремление в современных трактованиях этой науки использовать название «общая теория государства и права» с целью подчеркнуть её общетеоретический статус в системе всего юридического знания. Показательно название трехтомного академического курса (отв. ред. М. Н. Марченко), где раздел о предмете общей теории государства и права написан известным ученым Д. А. Керимовым [7, с. 7—18].

По мнению Л. Бержея, общий характер общей теории права проявляется, во-первых, своей связью с юридической нормой, путем анализа ее пределов и границ, представлениями о ее структуре, о приемах и методах правового мышления; во-вторых, право исследуется как некая целостность, а не просто как отдельная правовая система или отрасль права, хотя этот материал неизбежно используется [8, с. 18].

О необходимости использования понятия «теория юриспруденции» вместо «теория государства и права» пишет Ф. М. Раянов [9, с. 22—24]. Отмечая конструктивность этого предложения, следует заметить, что в системе юриспруденции взаимодействуют теории разного уровня, а уровень теории государства и права — это уровень общетеоретической юриспруденции. И второе, вряд ли дело состоит только в том, чтобы изменить название этой области исследования деятельности юристов и сферы обеспечения профессиональной юридической подготовки. Проблема в тех вызовах нового времени (постмодерна) по отношению к праву и государству и поисках ответа на эти вызовы, выраженные в изменениях характера, содержания форм и методов всей юриспруденции и такой её фундаментальной составляющей, которой вместо теории государства и права должна стать общетеоретическая юриспруденция.

По сути, переход от названия «теория государства и права» к названию «общетеоретическая юриспруденция» обозначен в энциклопедическом курсе теории государства и права О. Ф. Скакун. В частности, один из разделов этого учебника имеет название «Возникновение общей теории государства и права (общетеоретической юриспруденции)» [10, с. 21].

Еще раз вспомним утверждение В. С. Нерсисянца, что предмет общей теории права и государства — это общая теория всей юриспруденции в качестве единой самостоятельной и системно целостной науки. Таким образом, общетеоретическая юриспруденция — это наука о праве и государстве в их единстве, а формулами юридического мира выступают понятия права и государства. Потому в самом общем виде предмет общетеоретической юриспруденции — «это формулирование, разработка и конкретизация единого общего понятия права и государства в качестве предмета и метода юриспруденции как системы юридических наук» [2, с. 20].

Предмет общетеоретической юриспруденции формулируется как постижение сложного объекта, в качестве которого выступают право и государство. Стало уже традиционным в качестве предмета рассматривать закономерности возникновения, развития и функционирования пра-

ва и государства. Между тем в развитии права и государства весомую роль играют не только закономерности, но и случайности, в призме которых, зачастую, только и возможно проникнуть в специфику становления и развития отдельных правовых систем и государственных образований. Поэтому предметом общетеоретической юриспруденции следует рассматривать не только постижение закономерностей, но и случайностей возникновения, развития и функционирования права и государства, их роли в различных цивилизациях и культурах.

Общетеоретическая юриспруденция применительно ко всей совокупности юридических наук выполняет консолидирующую роль, поскольку не только определяет формирование категориального аппарата юриспруденции, но и обеспечивает согласование теорий различного уровня (отраслевых и специальных) путем формирования общетеоретического знания и его методологического воздействия на развитие правовой сферы и институтов государства.

Именно общетеоретическая юриспруденция призвана целенаправленно утверждать язык права, что объясняет использование в любой учебной программе этой юридической дисциплины при подготовке профессионалов.

Кроме того, общетеоретическая юриспруденция обеспечивает апологизацию права и государства и должна формировать в социальной среде веру в право и справедливость государственной власти.

Общетеоретическая юриспруденция имеет концептуальное и практическое предназначение (Луи Бержель), поскольку дает возможность, с одной стороны, осуществлять концептуальный вывод, связанный с понятием, формой, содержанием и целью права и государства, а с другой стороны, дисциплинировать мысль юриста и формировать правовое мышление и государственные взгляды, соответствующие уровню развития современной реальности права и государства.

Разрушительные тенденции в нормативно-правовой сфере и институционализации государства, обусловленные процессами глобализации и индивидуализации общества, определяют задачи общетеоретической юриспруденции: во-первых, как, используя традицию правовой нормативности (догму права), создать условия для правовых решений, связанных с высоким уровнем индивидуализации общества; во-вторых, как сложившиеся демократические институты государственной власти использовать в условиях кризиса суверенитета и формирования надгосударственных институтов.

В заключение следует подчеркнуть: современная юриспруденция должна быть способна ответить на вызовы, которые связаны с переменами в человеке, его социальном и природном бытии. Потому общетеоретическая юриспруденция как фундаментальная область всей юриспруденции должна первой претерпевать изменения, способные сказаться на всей системе юридического знания, профессиональных навыков юриста, правовом и государственном развитии современного общества.

Л и т е р а т у р а

1. Скурко Е. В. Принципы права / *Е. В. Скурко*. — М.: Ось-89, 2008. — 192 с.
2. Проблемы общей теории государства и права / под общ. ред. В. С. Нерсисянца. — М.: Норма-Инфра, 1999. — 832 с.
3. Нерсисянц В. С. Юриспруденция. Введение в курс общей теории права и государства / *В. С. Нерсисянц*. — М.: Норма-Инфра, 1997. — 288 с.
4. Сорокина Ю. В. Государство и право: философские проблемы: курс лекций / *Ю. В. Сорокина*. — М.: Городец, 2004. — 208 с.
5. Недбайло П. Е. Введение в общую теорию государства и права (предмет, система и функции науки) / *П. Е. Недбайло*. — К.: Вища шк., 1971. — 160 с.
6. Чиркин Е. В. Государствоведение: учебник / *Е. В. Чиркин*. — М.: Юрист, 2000. — 384 с.
7. Общая теория государства и права. Академический курс. В 3 т. Т. 1. Теория государства / отв. ред. М. Н. Марченко. — М.: Зерцало, 2002. — 528 с.
8. Бержель Л. Общая теория права / *Луи Бержель*. — М.: Nota Bene, 2000. — 546 с.
9. Раянов Ф. М. Проблемы теории государства и права (юриспруденции) / *Ф. М. Раянов*. — М.: Право и государство, 2003. — 304 с.
10. Скакун О. Ф. Теория государства и права (энциклопедический курс): учебник / *О. Ф. Скакун*. — Х.: Эспада, 2007. — 776 с.

А н о т а ц і я

Оборотов Ю. М. Загальнотеоретична юриспруденція — теорія держави і права нового часу. — Стаття.

Сучасні право та держава вимагають нових підходів до їх пізнання, ствердження та розвитку. Юриспруденція як сфера, що містить знання, принципи, міфологеми і т.п., набуває нових обрисів. У системі юриспруденції відбувається становлення фундаментальної сфери, в яку входить загальнотеоретична юриспруденція як теорія держави і права нового часу.

Ключові слова: правознавство, державознавство, юриспруденція, теорія держави і права, загальнотеоретична юриспруденція, мова права, підготовка спеціалістів юридичного профілю.

S u m m a r y

Oborotov Y. M. Theoretical Jurisprudence as a Legal Philosophy of Modern Times. — Article.

Modern law and state need the new approaches of its consciousness and development. Jurisprudence as a sphere which consists knowledge, principles, mythologems etc. is getting a new form. In the system of jurisprudence fundamental sphere arising is going on, which includes theoretical jurisprudence as the legal philosophy of modern times.

Keywords: theory of law, theory of state, jurisprudence, legal philosophy, theoretical jurisprudence, language of law, preparing of specialists of juridical profile.