# ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ИСТОРИИ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

УДК 14

***Иванников И.А.***

## ПРЕДМЕТ И МЕТОДЫ ИССЛЕДОВАНИЯ ФИЛОСОФИИ ПРАВА

*ВВ статье автор исследует сложную проблему определения предмета философии права, считая, что это наиболее общие закономерности возникновения, развития, функционирования и прогнозирования развития права, его соотношение с властью, другими социальными нормами и справедливостью с критикой существующих теорий государства и права, описывает методы исследования философии права.*

*In the article the author examines the complex problem of determination of the subject of philosophy of law, considering that this is the most General regularities of the origin, development, functioning and forecasting of the development of the law, its relation with the government, other social norms and the justice of the criticism of the existing theories of state and law, describes methods of research of the philosophy of law.*

***Ключевые слова:*** *право; философия права; предмет философии права; методы исследования философии права.*

***Keywords:*** *right; legal philosophy; legal philosophy subject; methods of research of legal philosophy.*

### 1. О предмете философии права.

Философско-правовые исследования велись еще в античные времена, но термин «философия права» возник в конце XVIII в. Его предложил немецкий юрист Густов Гуго (1764 – 1844) – основатель исторической школы права [1, с. 11]. Г. Гуго находился под влиянием учения И. Канта. У Г. Гуго было юридическое понимание философии права, которое он изложил в работе «Учебник естественного права как философии позитивного права» (1798). По его мнению, философия права – это «философия позитивного права». Г. Гуго стремился разработать философскую часть учения о праве». Он считал, что юриспруденция должна состоять из трех частей:

1. Юридической догматики, которая изучает действующее позитивное право;

2. Философии права, которая представляет собой научную основу права;

3. Истории права, которая показывает, как право складывается исторически, а не создается законодателем. Это позднее развили в своих учениях представители исторической школы права К.Ф. Савиньи, Г. Пухта [1, с. 11].

Г. Гуго отрицал теорию естественного договора. Важнейшим источником права он считал правовой обычай. По Г. Гуго, право есть историческое наследие народа. Оно складывается из обычаев, которые возникли в народе и получили его признание. Обычаи обладают преимуществом перед законами, так как они общеизвестны и к ним привык народ.

Ф. К. Савиньи сформулировал понятие «народный дух» и определил его возрасты: 1) младенчество (слабое правосознание, сильные эмоции); 2) юность (право создается разумно юристами в союзе с народом); 3) зрелость (формируется правовая наука, правовая система).

Термин «философия права» стал особенно популярен после опубликования работы Г. Гегеля (1770 – 1831) «Философия права» в 1820 г. Предмет философии права Г. Гегель определял так: «Философская наука о праве имеет своим предметом идею права - понятие права и его осуществление» [2, с. 59].

Философия права у Гегеля – это раздел философии, исследующий право. Юристы же считают,

что философия права – это часть юридической науки, ее теоретическая основа.

«Философия права, – отмечал В.С. Нерсесянц, – в ее соотношении с другими видами и способами изучения права – является высшей духовной формой познания права, постижения и утверждения его смысла, ценности и значения в жизни людей» [1, с. 5]. Философия права исследует смысл права, его сущность и понятия, ценность, проблему справедливости права.

«Основной смысл этих подробных вопросов, – писал далее В.С. Нерсесянц, – в теоретически концентрированном виде можно сформулировать в виде *проблемы различения и соотношения права и закона*», которая имеет определяющее значение для любого теоретически последовательного правопонимания и обозначает предметную область философии права» [1, с. 9]. По его мнению, «*предметом философии права является* право в его различении и соотношении с законом» [1, с. 10].

Австрийский ученый Штефан Кирсте высказал мысль о том, что «центральными темами в рамках философии права считаются:

- Является ли правоведение наукой?
- Что такое право?
- В чем различие между правом, моралью и этикой?
- Почему право является обязательным?
- Что такое справедливость, как она соотносится со свободой, равенством и человеческим достоинством?
- Существуют ли неотъемлемые права человека?

Каждый из этих вопросов, несомненно, является вопросом философии права, но какие вопросы, кроме этих, относятся сюда же? Что делает их вопросами философии права, и прежде всего: в каком смысле ставятся эти вопросы? Так как этими проблемами занимаются также и другие науки, следует прояснить, почему они должны составлять особенность философии права» [3, с. 15].

Любая наука представляет собой форму теоретических знаний, возникающих в результате человеческой деятельности по описанию, объяснению и прогнозированию процессов и явлений, выработке и теоретической систематизации знаний об объективной реальности. Юридические науки составляют часть гуманитарных наук.

Следовательно, *философия права – это специальная философско-правовая, мировоззренческая гуманитарная наука, изучающая природу права, анализирующая правовые теории*. Но это изучает и теория государства и права. Можно сказать точнее, что философия права занимается критическим анализом права, есть рефлексия на теорию права.

Любая научная дисциплина начинается с определения объекта и предмета ее исследования. Под объектом принято понимать то, что противостоит субъекту в его предметно-практической и познавательной деятельности. Это часть объективной реальности, находящаяся во взаимодействии с субъектом познания (индивидуальным или коллективным). Объектом теории государства и права являются такие общественные компоненты, как государство и право, которые в то же время изучаются и другими науками (философией, политологией, социологией и т.д.). Государство, право, правовые и политические отношения, иные явления входят в объект теории государства и права и составляют основное отличие объекта этой науки от остальных дисциплин обществознания. *Объектом философии права является право. Но это есть объект теории права. Поэтому правильнее считать, что объектом философии права является теория права от возникновения до современности.* Можно согласиться и с датским ученым, представителем правового позитивизма *Альфом Росс* (1899 – 1979), который писал: «Объектом философии права является не право, а правоведение» [3, с. 19].

Предмет – это категория, которой обозначают некоторую целостность, выделенную из мира объектов в процессе человеческой деятельности и познания. Исследование есть научная форма познавательной деятельности, в процессе которой производится новое знание. Основными компонентами исследования являются: постановка задачи, предварительный анализ имеющейся информации, условий и методов решения задач данного класса, формулировка исходных гипотез, проверка исходных гипотез на основе полученных фактов, окон-

чательная формулировка новых фактов и законов, получение объяснений и научных предсказаний. Предмет науки – это то, что наука изучает, теоретически осваивает в каком-либо объекте.

При определении предмета изучения любой науки количественный подход приемлем лишь на начальной стадии ее становления или в процессе описания. Само же определение предмета должно быть более абстрактным. В определении предмета науки должна заключаться вся логика курса.

Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод: *предметом исследования философии права являются наиболее общие закономерности возникновения, развития, функционирования и прогнозирования развития теории права, соотношение права с властью, другими социальными нормами и справедливостью, анализ существующих теорий права.*

## 2. Методы исследования философии права

Теоретический анализ государственно – правовых явлений начинается с эмпирического познания политической, законотворческой и правоприменительной практики. Правильный метод позволяет экономить силы и время, достигать цели кратчайшим путем. Истинный метод способствует субъекту познания и действия избегать метода «проб и ошибок».

В процессе научного исследования исключительно большое значение имеет выбор «правильной философии» и верного метода. Однако ни один метод, ни одна философия не являются универсальными и не в состоянии все объяснить.

Вся совокупность методов и принципов организации и построении теоретической и практической деятельности есть система, которая вместе с учением об этой системе составляет методологию – науку о системе методов. Всю совокупность методов, применяемых в современной теории и практике, распределяют на пять групп:

1) всеобщие методы;
2) общенаучные методы;
3) частно-научные методы;
4) междисциплинарные методы;
5) дисциплинарные методы.

*Всеобщие методы* – это философские, мировоззренческие подходы, выражающие наиболее универсальные принципы мышления, категориальный аппарат науки, распространяющиеся на все области знаний. Среди них можно выделить диалектику, метафизику, феноменологию, герменевтику и другие. Всеобщие методы претендуют на универсальность, но в конце XX в. стало ясно, что такого рода претензии не имеют оснований.

Для метафизической философии философским методом является метафизика – антипод диалектики, учение о бытии как таковом, независимо от его частных видов и в отвлечении от проблем гносеологии и логики, метод, отрицающий качественное саморазвитие бытия через противоречия. Метафизика, как и диалектика, никогда не была чем-то раз и навсегда данным, она изменялась, выступала в различных исторических формах (античная, средневековая и т. д.).

Философия, философское направление может быть использовано при анализе политико-правовых явлений. «Избранная исследователем философская школа определяет его ценностные и философско-методологические предпочтения» [4, с. 37].

*Общенаучные методы* – это приемы, занимающие промежуточное положение в методологии между философией и фундаментальными теоретико-методологическими положениями специальных наук. Среди них особую роль играют методы эмпирического исследования: наблюдение, эксперимент, сравнение, описание и измерение. Но не менее важны и теоретические и общелогические методы: дедукция, индукция, системный подход, методы анализа, синтеза и другие.

*Частнонаучные методы исследования* – это такие методы, которые применяются только в естественных или только в общественных науках вообще и в конкретной науке в частности. Так, при изучении истории используется хронологический метод, в психологии – метод тестирования и анкетирования. В юридической науке можно выделить сравнительно-правовой, социально-

правовой эксперимент, социально-правовое моделирование и т. д.

В процессе применения сравнительно-правового метода выявляются: типы правовых систем, связь правовых норм и институтов с отраслями права, цели всего народа или политически господствующего класса (нации, расы), получившие отражение в праве, конкретно-исторические условия подготовки и принятия нормативных актов и т. д. Сравнительно правовой метод расчленяют на синхронический (синхронный) и диахронический (сравнительно-исторический). Сравнительно-правовой метод был широко распространен в русской юридической науке, особенно такой его вид, как сравнительно-исторический. С 60-х годов XIX века в России все юридические дисциплины преподавались в сравнении. Это требовало от ученых-юристов знания иностранного права. Сравнительный метод применялся и при изучении внутреннего (национального) права, то есть правовых систем административно-территориальных и национально-территориальных образований Российской Империи.

*Дисциплинарные методы* применяются при изучении определенной, конкретной дисциплины, входящей в какую-либо отрасль науки или возникшей на стыке наук. В данном случае необходимо выделить методы общей теории государства и права, т. е. пути изучения данной материи. Такими методами во второй половине XX в. Р. Лукич назвал формально-юридический и нормативно-юридический методы.

Формально-юридический метод (в литературе его часто называют догматическим) применяется для познания права как нормативного явления при изучении понятий и служит для установления смысла правовой нормы путем ее толкования. Сербский ученый Радомир Лукич отмечал, что «предмет, для исследования которого применяется догматический метод, – это знаки, выражающие соответствующее идейно-понятийное содержание правовой нормы. Стоящая перед ним задача – «извлечь» из знаков их «содержимое», выявить обозначаемые ими идеи – понятия» [5, с. 143]. С помощью формально-юридического метода вырабатываются практические рекомендации по дальнейшему развитию и совершенствованию различных форм или источников права, отдельных правовых актов, норм и институтов, по систематизации существующего в стране нормативно-правового материала, по совершенствованию законодательной и правоприменительной техники и т.д.

Нормативно-юридический метод направлен на исследование норм права без анализа содержащихся в них конкретных правил поведения. Этим методом «норма изучается как логическое суждение особого рода: определяется логическая природа нормы, образующие ее элементы, система норм и, наконец, связи, которые объединяют эти элементы в такую систему» [5, с. 177]. По мнению Р. Лукича, нормативный метод заключается в интеллектуальной обработке норм, выявлении и выделении их отдельных черт и элементов путем сравнения, анализа и иных логических операций. Нормативным методом изучаются форма правовой нормы и типовые черты норм, а не их конкретное значение, как это имеет место при применении догматического метода. С помощью нормативно-юридического метода как целостной нормативной системы, осуществляется определенная социальная функция, заключающаяся «в анализе права как самостоятельного и целостного духовного творения, в его расчленении на составные части и установлении связей и отношений между ними путем сравнения их состава и функционирования при осуществлении социальной функции права» [5, с. 178]. Сравнивая догматический и нормативно-юридический методы, Р. Лукич писал, что «нормативный метод имеет в качестве предмета исследования более широкие явления, чем метод догматический, который занимается мельчайшими единицами права – конкретными значениями отдельных норм. Например, при помощи догматического метода устанавливается, обязан ли и до какого возраста родитель содержать своего ребенка. Нормативный же метод лишь определяет, что родитель – это определенный вид субъекта права, на который возложены соответствующие обязанности и к которому, в связи с этим, применимы определенные санкции на основании закона, принятого в соответствии с консультацией и т.д.» [5, с. 178].

*Междисциплинарные методы* применяются при исследовании комплексных, родственных или нескольких научных дисциплин. К их числу можно отнести методы правовой статистики, правовой информатики, юридической кибернетики и других дисциплин.

Существование специально-юридических и дисциплинарных юридических методов исследования права может быть оспорено, а некоторыми специалистами в области методологии они отрицаются вообще. Поэтому при изучении философии права целесообразно знать и использовать в первую очередь философские методы познания, особенно при анализе мышления. При этом нужно помнить, что нет единого универсального и исключительного метода изучения права и государства, который бы вытеснил или заменил все остальные методы.

Итак, при изучении права в философии используется широкий комплекс всеобщих, общенаучных и частнонаучных методов познания государства и права. Каждый из описанных методов в совокупности с другими способствует получению объективного и полного знания о тех или иных закономерностях возникновения, развития и функционирования государственно-правовых явлений. Но при этом не познается специфика государства и права, которая может быть понята только при использовании методов юридической науки. Нельзя познать предмет конкретной науки, используя методы другой науки.

### 3. Связь философии права с другими юридическими дисциплинами

Самую существенную связь философия права имеет с теорией государства и права. Немецкий философ права Штефан Кирсте выделил три области философии права: теорию правоведения, теорию права и этику права.

*Теория правоведения*. «Философия права размышляет о юридическом мышлении. В этом смысле она является также отражательной теорией правоведения. Но как только она достигнет ясности в отношении себя самой, возникает второй вопрос, который философия права должна задать себе самой: что составляет научность правоведения?

Пожалуй, можно было бы разделить точку зрения, что философия права есть научная теория права, поскольку она ориентируется на мышление права и тем самым пытается построить соответствующую теорию» [3, с. 19].

Правоведческое мышление занимается «как вопросом, что же такое, собственно говоря, право, так и тем, верно ли оно. Оба этих вопроса представляют собой проблемы, которые не могут быть рассмотрены теорией науки. Поэтому теория правоведения является частичной дисциплиной философии права, но не идентичной с ней» [3, с. 19].

*Теория права*. «Под теорией права понимается, во-первых, предметно ограниченная часть философии права, а также, во-вторых, определенная научная перспектива на право» [3]. Далее Штефан Кирсте отмечает, что «в этом втором смысле некоторые авторы понимают под теорией права свободный от метафизики, принципиальный анализ права» [3]. Так считали марксисты и сторонники аналитической теории права.

Как и теория права, философия права исследует понятие права. «Что есть право, и чем оно отличается от других норм? Право обозначает такой вид норм, наряду с которыми существуют и другие виды, такие как мораль, нравы и т.д. Тем самым теория права относится к форме права. То есть для теории права речь идет не о вопросе о верном или неверном, справедливом или несправедливом, целесообразным или нецелесообразным праве. Справедливость, целесообразность и т.д. играют роль только в том случае, если они являются существенными составными частями понятия права. Таким образом, теоретико-правовой вопрос звучит так: является ли несправедливое право правом или чем-то другим? В чем заключается справедливость – это не вопрос теории права, а этики права» [3].

*Этика права.* Штефан Кирсте отмечает, что «право не только отграничивается от других норм, но и положительно относится к ним. С точки зрения морали мы задаем вопрос: является ли право справедливым?» [3]. Задача этики права, по Штефану Кирсте, – исследовать справедливость позитивного права.

«Рациональной может быть только такая теория права, которая концентрируется на действительном опыте действенности права в правосознании. Тем не менее очень спорным остается тот момент, соответствует ли эта перспектива предмету, который она хочет познать. Справедливость не является темой вне рамок положительного права, которому можно себя посвятить или нет; представления о ней вступают в его положения и создают его форму. Поэтому уже для самоудостоверения о правовом мышлении необходима философия права, включающая в себя вопросы этики права.

Тем самым этика права является частью философии права. Установление содержания справедливости, реализованного в совокупности правовых норм, и его критика есть задача этики права. Но этика права не является всей философией права, потому что право по отношению к требованиям правильности обособилось от морали, потому что оно не может быть полностью понято с позиции справедливости» [3, с. 21].

Касаясь вопроса функций теории права, социологии права и философии права, Г.Д. Гурвич отмечал:

*философия права* осуществляет инверсию и редукцию, которые необходимы для очищения обыденного юридического опыта от концепций;

*социология права* – изучает типичные образцы правомерного поведения субъектов права, интерпретирует их, что используется потом философией и теорией права;

*теория права* – это объяснение и систематическое изложение права, действующего в конкретном социуме.

Из этих трех дисциплин, «изучающих право, по мнению Г.Д. Гурвича (1894 – 1965), теория права наиболее предрасположена к утрате связи с непосредственным юридическим опытом» [6, с. 282]. Главным источником юридического знания, действительного закона в сфере права, «является непосредственный юридический опыт, который делает взаимозависимыми» эти три научные дисциплины, «которые исследуют этот опыт и его данные» [6, с. 283].

Подводя итог, можно констатировать, *философия права – это специальная философско-правовая, мировоззренческая гуманитарная наука, изучающая природу права, его сущность и соотношение с властью, моралью и справедливостью, критикующая существующие теории права, анализирующая теорию права.*

*Изучать предмет науки следует, прежде всего ее методами, а не методами другой науки, а поэтому философские методы при изучении права нужны в первую очередь для познания мышления юриста.*

**Литература**

1. *Нерсесянц В.С*. Философия права. М., 1997.
2. *Гегель Г*. Философия права. М., 1990.
3. *Kirste S.* EnfuÜrung in die Rechtsphilosophie. Darmstadt. 2010.
4. *Жуков В.Н*. Философское познание государства и права // Государство и право. 2010. № 6.
5. *Лукич Р.* Методология права. М., 1981.
6. *Гурвич Г.Д*. Философия и социология права. Избранные сочинения. СПб., 2004.