

КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ

История политических и правовых учений

Предметом ИППУ является теоретически оформленные в доктрину учения, взгляды на государство, право и политику.

По структуре методической, доктрина включает 3 компонента:

1. Методологическая основа (напр. фсф религии, иное), т.е. мировоззрение.
2. Содержательная попытка решения основных проблем теории государства и права, т.е. теория, содержащая учения – содержательная основа.

3. Содержательные положения (прогнозы, оценки, идеалы)

Методологическая основа связана с влиянием мировоззрений эпохи, господствующих или оппозиционных взглядов на ПП идеи. Древний восток-религия, Древняя Греция- опора на фсф, Новое время- глубоко рационально.

Содержательную основу составляет обширная и завершенная система взглядов на государство, политику, право, имеющих ключевое значение. Не входят фрагментарные, неразвитые концепции и взгляды. Это связующее звено между программным положением и методологической основой.

Со временем оформились традиционные определенные проблемы, в развитие которых внесли вклад многие ученые.

- что такое государство, как оно создается;
- служит общему благу или отдельным социальным группам
- что есть право;
- предмет государства, права и обязанности граждан;
- в чем состоит справедливость и что справедливо;
- соотношение нравственности и права;
- какое место в обществе с социальными противоречиями занимает личность, где гарантии ее свободы, индивидуальности и материальной обеспеченности

В Др. Греции главное внимание уделялось устройству государства и закономерности устройства государственности, повышенное внимание к формам правления, стремление найти наилучшую. В средние века — вопрос о соотношении государства и церкви. В 17-18 века: проблема юридического неравенства, свободы и прав личности. В 19-20 века: проблема материальных и социальных гарантий прав личности, вопрос о формах политического режима, разработка теории правового государства, связь государства с политическими партиями.

Факторы, влияющие на развитие политико-правовой доктрины и политической мысли:

1. Распределение собственности
2. Характер политических учреждений
3. Религия
4. Быт и традиции народа

5. Стремление теоретиков отстаивать интересы своей социальной группы, своего класса и опровергнуть интересы других групп

Методологические установки ИППУ:

1. Общенаучные методы исследования:

- формально-логический
- диалектический
- системный
- сравнительно-исторический

2. Философские методы:

- теоретический
- метафизический

В советское время также использовался марксистский метод материальной диалектики.

2. Основные направления политической и правовой мысли Древней Индии.

Формирование политической и правовой мысли Древней Индии осуществляется под влиянием мифологических и религиозных представлений. С этим связано то доминирующее положение, которое занимали жрецы (брахманы) в духовной и социально-политической жизни Древнеиндийского общества.

Зачатки идеологии брахманизма встречаются уже в ряде древнеиндийских памятников 2 тыс. лет до н. э., именуемых ВЕДАМИ (знание). В них говорится о делении общества на 4 варны (сословия), которые созданы богом из Пуруши (мирового тела). Члены всех варн были свободны. Сами варны и их члены были неравноправны: две первые (жрецы [брахманы] и войны [кшатрии]) были господствующими, а две оставшиеся (торговцы и ремесленники [вайшьи] и шурды, стоящие в самом низу) – подчиненные.

Брахманизм получил свое дальнейшее развитие в древних памятниках в Упанишадах. Все сословия и их члены должны были следовать божественному предустановлению для них – дхарме.

Господством пользовались жрецы, предопределяющие толкование законов для различных сословий и их членов. Идеология брахманизма пронизывает дхармасутры и дхармашастры – правовые сборники. К 2 в до н э появляются Законы Ману. В Законах Ману воспроизводятся и закрепляются положения вед и упанишад о делении общества на варны и неравенстве. Согласно им, царь должен чтить жрецов, следовать их наставлениям. Главное назначение царя — быть охранителем системы варн и всех кто следует присущей им дхарме.

Существенная роль в Законах Ману отводится вопросу наказаний (весь мир подчиняется посредством наказания). Неравенство прав и обязанностей

различных варн включает их неравенство перед законом в вопросах преступления и наказания. Привилегии у жрецов. Исходя из представления о переселении душ, используются земные наказания и загробные кары.

С критикой данного положения выступал Сиддхартха, прозванный Буддой (просветленный). Он отверг мысль о боге как верховной личности и правителе мира, дела человеческие зависят от собственных усилий. Жрец для буддистов это не член привилегированной варны, а всякий человек, который путем совершенства своими усилиями достиг этого. Закон в понимании буддистов — управление миром природы, закономерность. Для разумного поведения необходимо познание и применение этого закона. Измен подлежат и к наказанию. Недопустимо применение наказания при отсутствии вины. Буддистские идеи стали оказывать влияние на государственную политику и законодательство. Во время правления Ашоки буддизм признан государственной религией.

Политическая и правовая мысль Древнего Китая.

Основателем даосизма (наиболее влиятельным учением общественно-политической мысли Древнего Китая) считается Лао-Цзы. Его взгляды отражены в книге «Книга о дао и дэ».

Существенную роль в даосизме отводится принципу недеяния, воздержания от активных действий. Все неестественное (культура, законодательство) согласно даосизму отклоняется от дао и есть ложный путь. Влияние естественных факторов на общественную и политическую жизнь по данной концепции осуществляется таким следованием дао, которое означает отказ от культуры и простое возвращение к естественному образу жизни,

нежели дальнейшее совершенствование общества, государства, закона на основе и с учетом требований дао. Лао-цзы критикует войны, насилие. Однако восхваляя недеяние, лао призывал к пассивности т.е. к патриархальной простоте, к жизни в маленьких поселениях, отказу от письменности.

Фундаментальная роль в политической мысли Китая сыграло учение КОНФУЦИЯ в книге «Беседы и высказывания». Конфуций развивал патриархально-патерналистскую концепцию государства. Государство трактовалось им как большая семья, власть императора уподоблялась власти отца, а отношения правящих и подданных как младших, зависящих от старших. Конфуций выступал за аристократические концепции правления, простой народ полностью отстранялся от правления. Его политический идеал состоял в правлении аристократической добродетели и знания. Будучи сторонником ненасильственных методов правления, он призывал правителей и подданных строить свои взаимоотношения на началах добродетели.

Мо-цзы основал школу моистов. Он выражал интересы мелких собственников, ремесленников чье положение было неустойчиво. Моисты осуждали замещение государственных должностей по принципу происхождения и родства т.к. считали, что люди равны. На государственную службу следует выдвигать более мудрых, независимо от происхождения. Источником мудрости является не знания из книг, а жизненный опыт. Поэтому управление государством не требует обучения. В противовес Конфуцианским принципам человеколюбия, они выдвигают принцип всеобщей любви т.к. считают что истинное человеколюбие должно быть одинаково для всех независимо от сословия.

Идеальной организацией власти считается государство с мудрым правителем и отлаженной исполнительной службой. Для установления полного единства государству предлагается насаждать единомыслие, искоренять вредные учения, поощрять доносы. Поддерживать данный порядок необходимо посредством наказаний и наград.

Интересы имущей и служивой знати отстаивают легисты. Легисты разработали учение о технике отправления власти, руководство стремлением служивой знати. Идеология легизма намечала проведение общественных комплексных экономических и политических реформ. Всю власть предлагали сосредоточить в руках правительства, лишить наместников властных полномочий. Намечалось упразднение передачи должности по наследству. На административные посты выдвигали тех, кто зарекомендовал себя верным государству. Предусматривалась продажа должностей.

Отношения между властью и народом рассматривались как противоборство враждебных сторон. Легизм содержал более полную программу централизованного государства.

Применение легистских учений привело к усилению деспотизма. Конфуцианство дополнилось новыми идеями и утвердилось в качестве государственной религии. Моисты постепенно отмирают. Конфуцианство оставалось официальным политическим учением до 1913г.

Политико-правовые идеи софистов.

Рабовладельческая демократия достигла расцвета во второй половине V в. до н.э., когда экономическим и политическим центром древнегреческого общества стали Афины.

Политическая мысль рабовладельческой демократии получила обоснование в произведениях софистов.

Софистами (слово произошло от греческого “софос” – мудрый) называли тогда философов, которые обучали искусству спорить, доказывать, выступать в суде и народном собрании. По утвердившейся традиции различают старших и младших софистов. К видным представителям старшего поколения софистов принадлежали Протагор, Горгий, Гиппий и Антифонт.

Одним из основателей этого направления был Протагор. Согласно знаменитому мифу Протагора, где рассказывается о возникновении общества, человек первоначально отличался от животных только умением обращаться с огнем. Этому искусству его научил Прометей, выкравший огонь у богов. Постепенно люди овладели ремеслами, но продолжали жить разбросанно. Тогда боги ввели стыд и правду, наделив ими всех людей, так что каждый стал причастен к справедливости и политическому искусству.

Никакое государство не устоит, заключает Протагор, если политическим искусством будут владеть немногие. Общеизвестной истины и единого блага просто не бывает. Носителем знаний и справедливости является не только мудрец, но и каждый отдельный человек. Эту мысль Протагор выразил в формуле, которая воспринималась современниками как своеобразный лозунг софистов:

“Мера всех вещей – человек, существующих, что они существуют, а несуществующих, что не существуют”.

Развивая представления об относительности и условности морали, Горгий выделял добродетель для мужчины и женщины, свободного и раба, добродетель для каждого возраста, рода занятий и конкретного дела.

В духе требований окрепшей рабовладельческой демократии старшие софисты развивали учение о законе. Они утверждали, что законы, по сути дела, являются той высшей справедливостью, на которую не может претендовать ни один человек, каким бы мудрым и добродетельным он ни был. Закон есть выражение согласованной, “взаимной справедливости”. Исходя из этого, старшие софисты дополнили политическую теорию определением закона как договора, как совместного Установления граждан или народа.

Гиппий под законом понимал “то, что граждане по общему соглашению написали, установив, что должно делать и от чего надо воздерживаться”. Антифонт приравнивал справедливость к исполнению закона. Справедливость заключается в том, чтобы “не нарушать законы

государства, в котором состоишь гражданином”. Предписания законов – результат соглашения.

В первой половине IV в. до н.э. софистика как движение преимущественно сторонников демократии вырождается. Преподавательская деятельность софистов все больше ограничивалась областью риторики (искусства красноречия), теории доказательств, логики.

Под влиянием критики со стороны идейных противников, в первую очередь Платона и Аристотеля, термин “софистика” приобретает значение мнимой, поверхностной философии и со временем становится именем нарицательным для обозначения всякого рода словесных и логических передержек.

Сократ о государстве и праве.

Сократ (469-399 г.г. до н.э.) Не был основателем какой-либо школы, ничего не писал. Все знаем из учений Ксенофонта и Платона. Сократ не знатного происхождения. Постоянное стремление к истине, своим словом будить мысль и совесть. Не любил софистов, не брал денег за уроки. Беседы, в которых обсуждал все стороны человеческой жизни: политика, добродетель и зло. Сократ пытался возвысить мысль к общим началам, лежащим в основе частных факторов. Сократ поставил мир человека выше мира внешнего, противопоставлял себе язычников. Внутренняя сущность человека в разуме. Разум имеет первостепенное значение. Он дает подлинное знание. Познание- корень всякого добра. Незнание- корень зла. Сократ не выступал всенародно и не стремился к власти. Он считал, что править должны знающие применение ко всем.

Выделял 5 форм правления: монархия, тирания, плутократия, аристократия, демократия. Различие этих форм правления по числу лиц, по способам и целям осуществления власти.

Монарху подчиняются добровольно, тирану – насильственно.

Плутократия господство богатых

Аристократия- господство меньшинства.

Демократия – идеал Сократа, правление всех.

Но критиковал все формы правления. Главный недостаток- некомпетентность правления. Он не доверял демагогам. Низко оценивал политическую мудрость народного собрания. Сократ склонялся на сторону аристократии, где правят лучшие. Его идеал – правление лучших и знающих, где разум и добродетель царят и направляют шаги политика.

Впервые выдвигает концепцию договорной связи между государством и гражданином. Патерналистская версия договора: Отечество и законы выше и дороже отца с матерью, высшие воспитатели и повелители. Любой, кому не нравятся порядки, может покинуть государство, оставшиеся же обязуются выполнять все веления государства и его органов. Если граждане

согласились стать членами своего государства, то обязаны чтить его порядки и установления.

Обязанность подчиняться закону — первая обязанность каждого гражданина. Наряду с «писанным» законом, есть закон «неписанный», который действует у всех народов, установленный очевидно богами. Это требование почитать богов, уважение родителей и воздавать добром за добро.

В 399г. Сократа предали суду за то, что он отвергает божества своего государства, развращает юношество, внушая им губительные идеи (аристократические убеждения). Он был приговорен к смерти. Причина его осуждения- склонность к демократии, нравственно-религиозный характер учения, затрагивание основ государственного устройства.

Сократ вошел в историю как учитель нравственности.

Учение Платона о государстве и законах.

ПЛАТОН (427-347 г.г. до н.э.) имел аристократическое происхождение. В 20 лет познакомился с Сократом и стал его верным учеником. Создал Академию, просуществовавшую 900 лет, собственную философскую школу.

Платон – первый греческий философ, учение которого дошло в оригинале. Почти все они написаны в форме диалогов. Взгляды на государство и законы изложены в 3-х диалогах: «Государство», «Политика», «Законы».

В трактате «Политика» лучшим правителем должен быть мудрейший. Его мудрости достаточно, чтобы сделать правление совершеннейшим. Для мудрого правителя законы не нужны. Обладая всеми добродетелями, он сам закон и должен руководствоваться своим усмотрением. Лучшая форма правления – неограниченная никакими законами власть мудрейшего над подчиненной ему массой граждан.

В сочинении «Государство» Платон изображает идеальное государственное устройство. Население должно делиться на следующие классы:

1. Достаточное количество людей, занятых материальным трудом – низшие сословия, едва достойные звания граждан (земледельцы, ремесленники и купцы).
2. Защитники государства (воины, стражи). Основная цель – охранять государство от внешних и внутренних врагов. Это граждане в собственном смысле слова. Стражи живут в полном коммунизме – нет частной собственности, нет жен и детей, все общее.
3. Из стражей выделяются правители, старшие годами и обладающие наибольшими добродетелями. Они немногочисленны, им вверяется неограниченная власть в государстве.

Процесс деторождения строго контролируется. Человеку определяют место в государстве по его способностям, распределяют по классам.

Принадлежность власти философам – главное условие правильной политики. Ближе всех к совершенным формам правления из всех существующих несовершенных находится ТИМОКРАТИЯ (правление

мужественных и храбрых воинов) и ОЛИГАРХИЯ (господствуют богатейшие граждане). ДЕМОКРАТИЯ И ТИРАНИЯ – худшие формы: они напрочь лишены всех добродетелей.

Почти в 80 лет написал новый труд – трактат «Законы». Убедившись в несбыточности своего политического идеала, он берет смешанную форму правления из монархии и демократии. Монархия должна быть ограничена свободой граждан, а демократия усилением власти в необходимых случаях.

Государство должно быть удалено от побережья. Количество народа должно быть достаточно для защиты государства и не быть слишком большим (5040 семейств). Каждое семейство получает по земельному участку, отчуждение которого не допускается. Наследует только один из сыновей. Устанавливается средний размер имущества с определением низшего и высшего пределов (не более чем в 4 раза). Излишки – в казну.

Граждане делятся на 4 класса по имуществу. Высший орган государства – «хранители законов» — стражи, составляющие коллегию из 37 человек от 50 до 70 лет. Второй по значению орган — Сенат (360 человек). Сенаторов избирают все. Также избираются надзиратели за городом, жрецы. Военачальники избираются воинами.

В таком государстве велика роль законов. Здесь уже сами правители должны подчиняться законам, т.е. позиция Платона меняется. Вместо абсолютного правления философов он теперь предлагает абсолютное правление законов.

Итак, Платон остается идеалистом. Свобода лица, личность приносится в жертву «общему благу», единству государства. Меры, которые он предлагает к нарушителям – вплоть до смертной казни.

Политическое и правовое учение Аристотеля.

Аристотель (384 – 322 гг. до н.э.). Он родился в небольшой греческой колонии Стагире (отсюда второе имя философа, упоминаемое в литературе, – Стагирит). Юношей Аристотель отправился в Афины и вступил в платоновскую Академию, где сначала учился, а потом преподавал многие годы. После смерти учителя Аристотель странствовал по городам Малой Азии. Затем около трех лет он провел в Македонии, исполняя обязанности воспитателя Александра Македонского. По возвращении в Афины он открыл собственную философскую школу – Ликей.

Свое политико-правовое учение Аристотель изложил в трактатах «Политика», «Никомахова этика» и «Афинская полития».

В политической сфере не увлекался мечтами об идеальном обществе, а постоянно соотносился с действительностью. Целая глава посвящается необходимости рабовладения. Граждане должны всецело отдаваться служению государству, поэтому должны не беспокоиться о материальном состоянии, для этого у них существовали рабы.

О государстве.

Человек по природе коллективное существо и стремится к совместному жительству, Государство есть совершенная форма такого общежития. Цель государства — достижение общего блага. Т.к. цель общая — управление должно быть общим. Это приводит Аристотеля к оправданию остракизма (изгнание во имя демократии из государства граждан, которые становились популярными политиками).

Формы государства

Монархия — правит один в интересах общества.

Аристократия — господство лучших людей, правящих в интересах общего блага.

Полиция — власть общества.

Извращенные формы:

- [монархия]-тирания
- [аристократия] — олигархия, где правят богатые для своего счастья
- [полиция]- охлократия, где правят бедные, не заботясь о богатых.

Идеальное политическое устройство:

1. Государство должно быть среднее по величине т.к. в большом государстве сложно установить порядок, а в малом недостаточно ресурсов гражданам.
2. В нем должны жить греки, ибо северные народы храбры, но не умны, азиаты — умны но не храбры, греки соединение этих прекрасных качеств
3. Граждане должны полностью посвятить себя служению государству, гражданство не предоставлялось земледельцам, т.к. они не служат добродетели.

Граждане в совершенном государстве занимаются только политической жизнью. Земля принадлежит гражданам, а обрабатывают ее рабы и метеки. Служение государству заключается в защите отечества и управлении общественными делами. Это исключительное призвание граждан.

Государственный строй должен быть смешанным: в государстве живут и богатые и бедные => необходимо сочетание олигархии и демократии.

Вывод: политические блага как и блага этические состоят в умеренности, политическое искусство — в умении воздержания.

Правовые воззрения в трактате «Риторика». Законы устанавливает каждый народ для себя. Есть неписанные законы — «правда», они восполняют писаное право.

Законы подразделяются на те, которые устанавливают обязанности в отношении государства, и на законы, устанавливающие обязанности в отношении его граждан (частные и публичные права, которые позже были сформулированы в Древнем Риме).

Политико-правовая теория Полибия.

ПОЛИБИЙ (род 201 или 120 до н.э.) — дипломат. Был епархом — начальником конницы, выполнял дипломатические миссии, выдающийся

историк и правовед, фсф. После победы Римлян в числе богатых Афинян был отправлен в Рим в качестве заложника. Был принят в Римское общество.

Фсф воззрения основывались на теории цикличности, круговороте явлений. Любое явление от отдельного человека до государства развивается в соответствии с порядком природы и проходят в своем развитии определенные этапы: зарождение, зрелость, упадок.

Формы государства также зарождаются, развиваются и неизбежно вырождаются. После чего — новый цикл. Главный труд своей жизни «Всеобщая история» посвятил выяснению вопроса о том, почему Рим смог стать великой державой. Основная причина — совершенство государственного строя. По принципу Аристотеля, выделял три формы правления (3 правильных (царство, аристократия, демократия) и 3 извращенных (тирания, олигарх, охлократия).

Каждая из правильных форм переходит в соответствующую извращенную форму, все меняется в соответствии с законом человеческой природы. Первоначально люди жили стадом под предводительством сильнейшего, за которым другие следовали добровольно. Мера власти его — физическая сила. Этот способ правления есть единовластие, но пока не монархия.

С течением времени люди получают представление о чести, долге и справедливости, они со временем приобретают политическое значение и отношения основанные на силе переходят в отношения подчинения общества власти — царство. Цари властвуют добродетельно, но потом стали возвышать себя и угнетать подвластных. Пользуясь общественными благами, стали отличаться от народа и угнетать его — тирания. Народ восстает против таких правителей и свергает их — аристократия, когда поколение освободителей сменяется новым, воспитываемым в роскоши — олигархия. Народ восстает против вельмож и оставляет власть за собой, не доверяя никому. Умирает поколение умеренных и привычка к свободе приводит к всеобщему разгулу — господство черни -охлократия, анархия.

Каждая из форм таит в себе зародыш гибели, т.к. человек склонен употреблять во зло свободу и власть. Необходим сдерживающий фактор. Наиболее оптимальна смешанная форма. Цари не злоупотребляют властью, т.к. боятся народа, народ не восстает, т.к. опасается вельмож, которые стоят посередине и не допуск преобладания ни одной власти. Два консула в высшей магистратуре, аристократия в сенате, народ в Народном Собрании.

Политическая и правовая теория Цицерона.

Марк Туллий Цицерон (106 – 43гг до н.э.) был виднейшим идеологом римской аристократии в период республики. Знаменитый оратор, писатель, юрист. Его эпоха — переломный момент в истории Рима — переход от демократии к тоталитарному режиму империи.

Цицерон получил юридическое образование, прославился победами в суде, красноречием. В 66 году (40 лет) стал претором, в 63 — консулом, но

вскоре сошел с политической арены. Выступал против Антония после убийства Цезаря, что и послужило причиной его убийства как неугодного правителю лица.

По образу мыслей он был ЭКЛЕКТИКОМ – сочетал в себе различные философские школы, выбирая из них самое необходимое. Его учение – это соединение идей стоиков и эпикурейцев, взглядов Платона и Аристотеля. Свое учение он изложил, подражая Платону, в диалогах “О государстве” и “О законах”. Некоторые аспекты государственно-правовой проблематики затрагиваются им также в сочинениях по этике (например, в трактате “Об обязанностях”) и в многочисленных речах.

Трактат о республике является учением о сущности государства и его формах. Государство – это дело народа. Народ не всякое множество людей. Народ — основанное на общности права и пользы соединение людей. Таким образом, государство — есть дело народа, как соединение многих людей связанных между собой согласием в вопросах права и общностью пользы.

Причина соединения людей в государство состоит не в беспомощности, слабости и страхе, а в свойственной людям общности. Но из всякого общежития возникает потребность во власти. Всякое государство должно кем-то управляться. Если одним лицом — царем, то это монархия. Если же избранными — это аристократия (власть ОПТИМАТОВ- лучших людей). Если власть предоставлена народу — демократия (народоправство).

Он выделяет недостатки каждой формы правления. В монархии и аристократии нарушается принцип справедливости. В демократии равенство, но при нем не соблюдены степени достоинства каждого. Царская власть неизбежно вырождается в тиранию, власть оптиматов из власти лучших по мудрости и храбрости — в господство богатых, а полновластие народа – в безумство толпы, что также ведет к тиранической власти толпы. Лучше всех смешанная форма правления (в Спарте и Риме), образованная из гармоничного сочетания всех 3-х элементов: монархии, демократия, аристократии.

Вывод: государству как общему делу народа соответствует лишь такое устройство, при котором в заведовании общими делами принимают участие совместно все элементы, соединенные совместно между собой общностью права.

«О законах» – учение о естественных правах граждан. Права устанавливаются не по человеческому усмотрению, а самой природой. Под природой он понимает космос, человеческое бытие, весь окружающий мир. Разумно-духовный аспект природы и является источником права.

Истинный и первый закон возникает до того, как люди объединяются в гражданские общины, его нельзя изменить ни голосованием, ни решением судьи. Постановления и законы государства должны соответствовать божественному порядку, иначе они не имеют законной силы. Если закон препятствует справедливости, то они не является законом.

Политико-правовые идеи римских юристов

Римский юрист был юристом-практиком и выполнял 2 функции:

1. Составление юридических документов. Для того чтобы иск был рассмотрен в суде, его необходимо было привести в соответствующую юридическую формулу. Этим занимались жрецы-понтифики. Формулы держались в строгом секрете. В 3 в до н. э. один из понтификов Гней Флавий выкрал их и опубликовал. После освобождения юристов от влияния жрецов проявилась их творческая роль.
2. Дача юридических советов и разъяснений в том числе самим судам. С середины 2 века до н. э. начинается эпоха *responsa* – квалифицированный ответ римского юриста на запрос суда. Интерпретация в то время имела нормотворческое значение, являлась самостоятельным источником права.

На закате республики, когда в ряды респондентов влились смутные личности, Август предоставил право обязательных для суда консультаций только отдельным, наиболее авторитетным, юристам. Со времен Деоклетиана юристы перестали давать такие ответы.

“Закон о цитировании юристов”: мнения первой пятерки (Гая, Папиниана, Павла, Ульпиана, Модестина) устранили мнения других юристов. Если же имелись противоречия между ними, то преимущество имел Папиниан.

Три вида права, действующего в Риме:

1. Естественное право – это совокупность правил, вытекающих из природы всего сущего и определяющих поведение людей и животных. И как идущее от природы оно вечно и неизменно.
2. Право народов – совокупность правил, которые соблюдаются у всех народов одинаково. Оно искусственно по происхождению, но равно соответствует народам по интересам.
3. Универсальное право — право одного народа.

Римская юриспруденция – это целое мировоззрение. Существовало много школ. Основные:

1. Сабинианская (основатель – Капитон)
2. Прокулианская (основатель – Лабион).

Различие – в методе исследования правового материала. Сабинианцы больше значения предавали внешней стороне правовых институтов. Прокулианцы – внутреннему основанию, целям.

Римские юристы дали определение праву. «Право есть наука о добром и справедливом». Ульпиан делил право на публичное и частное. Ульпиан определил, что публичное право – это право, которое относится к положению всего римского государства. Частное же служит пользе отдельных лиц. Выделили такую категорию как “норма права”, разделили право процессуальное и материальное.

Существовала теория фикции или презумпций. Данная теория служила при необходимости корректировки права, то есть когда какой-либо фундаментальный институт входил в противоречие с доброй совестью и справедливостью.

Теория правовой презумпции распространялась на все отрасли права. В гражданском праве – двусмысленность договора должна толковаться в пользу должника. В УП, УПП – всегда предполагается добросовестность, если не доказан злой умысел.

Сентенция Павла – закон УП следует толковать ограничительно. Без вины – нет ответственности.

После 3 века до н.э. начинается упадок классической римской юриспруденции. Основным источником деятельности становится законодательная деятельность императора.

Политические идеи раннего христианства. Августин Аврелий о церкви и государстве

«АВГУСТИН БЛАЖЕННЫЙ» (354–430 гг.). Признание христианства государственной религией не исключало трений между императорской властью и церковью. С одной стороны император смотрел на священников как и на своих чинов т.е. они обязаны исполнять императорские веления, а также император опирался на авторитет решения религиозных вопросов. С другой стороны духовенство не желало быть послушным исполнителем императорских велений. Церковь притязала на полную независимость в религиозных делах и на участие в управлении государством.

Притязания церкви на участие в государственном управлении называются теократическими теориями. Знаменитой вехой в развитии политической правовой идеологии церкви был ученый, североафриканский епископ Августин Аврелий, прозванный «блаженным», а католической церковью святым и учителем церкви.

В произведении «О граде божьем» Августин Аврелий писал что на земле существует 2 государства: божий град (церковь) и град земной (государство). В церкви – право и общественная польза, истины, справедливый мир и покой, а государство – временное создание человека, созданное насилием и держащееся принуждением. Оправдание государства в том, что оно поддерживает земной порядок, причем существует 2 земных государства: одно основано на насилии, а другое на заботе о подданных. В конечном счете оправдание государства в служении церкви, в помощи небесному граду направлять мир земной к небесному миру.

Божественным установлением являются и частная собственность, имущественное неравенство, деление на бедных и богатых.

Августин Аврелий первый, кто предложил приобщать к христианству насильственным, вооруженным путем, искоренять ереси. Источник зла — свободная воля людей, влекущая их от единства к множественности.

Оправдание государства и в поддержании социального порядка. Августин Аврелий выдвинул новый подход к рабству. Источник рабства грех, но исторически рабство отделяет людей – плен, причем плен имеет оправдание, поскольку согласно его учения, войны не противоречат божьим заповедям. Божественное установлением является и частная собственность, социальное неравенство, деление на бедных и богатых.

Практически преобразованное государство является рабовладельческим христианским государством, основ на участии духовенства в государственных делах, насилием подавляющее инакомыслие. Теории и идеи Августина Аврелия осуществились в Восточной Римской Империи.

Учение Ф. Аквинского о государстве и праве

Ф. АКВИНСКИЙ (1225-1274). Философская мысль в Средние Века не имела самостоятельного развития. Человеческая мысль была поставлена в зависимость от религии, которая пыталась подчинить богословским канонам все науки.

Авторитеты в области философии были Платон и Аристотель. Следовать им было невозможно, т.к. они были язычниками, и во многом противоречили христианству. Свое наивысшее развитие схоластическая философия приобрела при Ф. Аквинском. Он был аристократического происхождения, преподавал в Парижском Университете.

«Богословская сумма» – фундаментальный труд по всем наукам, в т.ч. отдельную главу посвятил государству и праву.

Фома разделяет человеческие добродетели на естественные, т.е. это добрые качества души, приобретаемые естественными силами человека, и «влитые» (богословские) — это добрые качества души, которые сообщаются нам благодатью, вливаются богом.

4 вида законов:

1. Вечный – сам божественный разум управляющий миром.
2. Естественный – это отражение вечного закона в человеческом разуме. Основное начало здесь: надо делать добро и избегать зла.
3. Человеческий – нужен для дисциплины.
4. Божественный – содержится в божественном откровении — Священном Писании. Он нужен для исправления несовершенства человеческого закона.

Взгляд на государство

Все должны иметь какое-либо участие в верховной власти, чтобы сохранялась доля народа. Наилучший образ правления – тот, где правит один с добродетелью. Затем — аристократия (где правят немногие, движимые добродетелью). Третье место у демократии.

Сочинение «О правлении князей» осталось неоконченным. Следуя Аристотелю, выделяет три правильных (монархия, аристократия и полиция) и три искаженных (тирания, олигархия и демократия). Вопрос об их преимуществе решает в пользу монархии.

У Аристотеля мотивом деятельности правителя считается сознание его зависимости от государства, общности интересов, а у Фомы – это Божья воля, ставящая правителя над государством.

На вопрос, должны ли крестьяне повиноваться светским властям, Фома отвечает, что вера в Христа не освобождает от повиновения светской власти.

Власть может быть не от Бога:

1. По неправильному приобретению
2. По злоупотреблению, которое может быть двоякообразно:
 - повелевается то, что противно велению божьему, т.е. грех. Подданные должны послушаться вплоть до восстания.

- повелевается то, на что не простирается власть правителя. Подданные не обязаны подчиняться, но не обязаны и слушаться.

Вопрос о собственности

Собственность – дар Бога человеку, и пользоваться ей надо с чувством ответственности перед дарителем. Она бывает частная, но должна служить общему благу. Никто не должен иметь больше, чем ему нужно для удовлетворения жизненных потребностей.

В 1279 году Папа Лев 13 объявил учение Фомы Святого истинным в католической вере.

Политико-правовое учение М. Падуанского

Яркое и своеобразное теоретическое выражение протеста против притязаний католической церкви на светскую власть было выражено в учении Марсилия Падуанского (ок. 1280-1343 гг.). Он изучал философию, медицину, богословие, теологию права в Орлеане, в Париже. Был избран ректором парижского университета. Произведение “Защитник мира” – ответ на отлучение Людовика 4 от церкви.

Наиболее желательным в государстве является спокойствие, а не раздоры. Самая главная причина раздоров – ложное понятие о церковной власти и непомерные притязания папства. Конечная цель людей, объединяющихся в государство, — хорошо жить. Но так как нужд у людей много, необходимо разделение занятий и должностей.

6 групп:

1. земледельцы
2. ремесленники
3. торговцы
4. воинство
5. священство
6. суд (администрация)

Первые три группы – это простой народ. Следующие 3 – почетные граждане. Суд – главная часть государства. Правительство. Назначение этой власти – устанавливать в обществе праведное и полезное.

Василий Падуанский отличает законодателя от исполнительной власти. Устройство ее может быть различно – различные формы правления.

Верховная власть всегда принадлежит законодателю, который всегда один – народ. Народ имеет право назначать правителя и лишать его власти в случае превышения полномочий для общего блага. Обязанности правителя – толковать закон. Правитель обязан судить и повелевать на основании закона.

Власть должна быть выборной – выборной монархией с разделением законодательной и исполнительной властей. Светской власти подчинены все граждане без исключения, а духовенству принудительной власти не дано.

Слово закон имеет разнообразное значение:

1. Суждение о том, что правомерно, а что нет.
2. Предписание, сопровождаемое принуждением посредством награды/наказания.

Главная цель закона – правда и общее благо. Второстепенная цель – твердость и прочность власти.

Всякий закон требует судью. Судья человеческого закона – государь. Судья Божественного – Христос.

Падуанский отстаивает на отделение политики от церковного авторитета и разграничивает церковную и государственную власть. Государственная власть у правителя. И духовные лица подвержены светскому суду. Церковное имущество не должно быть освобождено от податей. Право назначать служителей культа принадлежит собранию верующих, церкви. Но так как невозможно собрать всех верующих, представителей избирал Вселенский Собор.

Церковь должна действовать только нравственными методами, но не как ни принуждением.

Учение В. Падуанского было объявлено еретическим и в 1327 году он был отлучен от церкви и приговорен к смертной казни. Но Людовик Баварский не допустил смертной казни.

В. Падуанский во многом предварил мысли Руссо.

Основные направления политической мысли в период образования Русского централизованного государства

Социальные явления, которые к этому привели:

1. Объединение в единое централизованное государство русских земель вокруг Москвы
2. княжеско-боярская оппозиция объединилась
3. закрепощение крестьян и связанное с этим сопротивление народа

Эти факторы предопределили содержание политической мысли:

1. проблемы происхождения русских князей
2. правомерность их династических притязаний

3. взаимоотношения между светским и духовными властями

Москва ревностно отстаивала свою независимость. Это нашло отражение в повести «О флорентийском соборе»: защищается идея преемственности власти византийским императором и московскими князьями. По мнению автора, Иоанн Палеолог, согласившись на унию с католической церковью, лишился права считаться защитником православной веры. Единственным ее защитником стали московские князья.

После собора в российских церковных кругах — недоверие к грекам. Стали себя осознавать единым носителем Христовой веры в ее чистом виде. Российский царь получил право рассматривать свою власть как полученную от Бога. Когда Византия пала, эта мысль стала еще настойчивей.

К концу 15 в. монах Филофей пишет труд «Москва — 3-й Рим». Вся история человечества — история трех царств:

1 — Древний Рим пал из-за язычества

2-ой Рим — Константинополь пал т.к. изменил делу православия

3-ий Рим — Москва, т.к. хранила во всей чистоте христианскую веру.

4-му Риму не бывать, когда падет 3 — конец мира.

Он обусловлен легитимностью царской власти — царь — потомок бога и его слуга, нельзя ему противостоять, но и он должен заботиться о подданных и наказывать за зло. Православная церковь подчинилась светской власти, но сохранила право говорить владыкам правду. Законы — лишь часть этой правды, они поддерживаются силой власти и основаны на божественных заповедях. Беззаконие — всякое безнравственное деяние. Основная мысль — русское государство выбрано для защиты православной веры.

Возвышение царской власти над удельными князьями было возможно только при помощи обоснования теологических свойств верховенства, эту проблему решили при помощи церкви — Иосиф Володский (Иван Санин) «Просветитель», «Множество посланий». В этих посланиях он стремился окружить князя ореолом божественности.

В дальнейшем он отказывается от этой позиции и подчиняет церковь государству. Имущество церкви – имущество Бога, всякое покушение на него — покушение на божеское.

Его противник Нил Сорский (инок белозерского монастыря). В своем учении обличает человеческие страсти (тщеславие, гордыню). Монастырям не подобает заниматься мирской суетой, задача церкви в помощи человеку преодолеть страсти, а земли ей вовсе незначимы. Идеал — в христианской общине, где общая собственность и обязанность труда. Государство не может вмешиваться в дела веры.

Политические и правовые взгляды И. Пересветова

Пересветов был служилым дворянином, выходцем из русских земель, входивших в то время в состав Великого княжества Литовского. До приезда в Россию он служил польскому, венгерскому, чешскому королям и молдавскому воеводе. В своих челобитных (около 1550 г.) Ивану IV Пересветов жалуется на притеснения его боярами и просит “оборонить от насильства сильных людей”.

1549г. — пишет «Сказание о Магомет — султани и царе Константине»

Боярское засилье – причина не только материального оскудения государства, казны, но и ослабления военного могущества страны. Византийские вельможи поработили страну. Как результат – Византия завоевана “безбожным Магметом-султаном”.

Охарактеризовав таким образом гибельные для государства последствия боярского засилия, Пересветов обосновывает необходимость коренного изменения внутренней и внешней политики русского государя. Настоящая опора царской власти в борьбе с внутренними и внешними врагами – служилое дворянство. Не знатность рода и богатство, а личные заслуги перед царем, преданность ему и храбрость должны определять положение “воинника” на государевой службе.

Наместничество должно быть отменено, так как ослабляет власть государя, ведет к усобицам. Необходимо отменить и систему кормлений – она причина упадка государства и несправедливого обогащения боярства. Для укрепления финансовой системы государства все доходы нужно собирать в царскую казну. Сборщики налогов должны получать жалованье из казны. Для проведения судебной реформы нужно назначать судей, которые бы не пошлинами с суда обогащались, а денежное жалованье получали из казны и

руководствовались царскими “судебными книгами”. Неправедных же судей нужно казнить.

В связи с предложениями Пересветова провести военную реформу следует рассматривать и высказываемые им идеи ограничения кабального холопства. Порабощение боярами холопов не только наносит ущерб материальному благосостоянию государства, но и ослабляет армию, основную массу которой составляют холопы. Не выступая против феодальной зависимости крестьян в целом, против крепостной зависимости крестьян, полученных дворянами за службу царю, он считает необходимым уничтожить “кабальные записи” холопов.

Антибоярская направленность программы Пересветова отражала чаяния формирующегося дворянства, связывавшего свои надежды с сильной царской властью. То, о чем писал Пересветов, во многом оказалось реализованным в реформах Ивана IV – поместной, приказной, финансовой, военной – и в Судебнике 1550 г. Совпали с политикой царя и наметки внешнеполитической программы Пересветова – завоевание Казани.

Произведения Пересветова содержали программу укрепления и развития самодержавия. Некоторые его предложения были осуществлены много позже: так, военные реформы Ивана IV еще не ликвидировали систему местничества в армии и поместного ее обеспечения; применение постоянного войска широко распространилось только к началу XVIII в. – времени торжества абсолютизма. Некоторые предложения Пересветова не отвечали политике феодально-самодержавного государства. К ним относится, например, предложение об уничтожении холопства – холопами владели и бояре, и дворяне.

Политические идеи А. Курбского. Полемика с Иваном Грозным

Андрей Михайлович Курбский (1528-1583гг.) — князь, потомок смоленско-ярославских князей, происходит из древнего княжеского рода Рюриковичей, один из сподвижников Ивана 4, член Избранной рады, участвовал некоторое время в управлении государством. Командуя русской армией и потерпев поражение, он узнал о грозящей ему опале, и бежал в Литву. В своих 3-х письмах Ивану Грозному, написанных им в эмиграции, «Истории о великом князе московском», Курбский пытается оправдать свое бегство, ссылаясь на царские притеснения и казни бояр.

Он обвиняет Ивана 4 в том, что тот правит не по старине, что он жесток, несправедлив. Развивает теорию ограничения царской власти Боярским Советом. Выступает в защиту боярских прав, в т.ч. и так называемого «права отъезда» бояр, недовольных царем. Он называет «постыдным обычаем запираеть царство русское и называть изменником всякого, кто отъехал в чужие земли».

Самодержавие царя и его реформ Курбский отвергает, противопоставляет им идеального государя, правящего с Избранной Радой (как на первом этапе царствования И4), совещающегося с Думой и боярами, не посягающего на феодальные вольности и привилегии. Он утверждает, что нет государства, если не действует закон, правосудие, не соблюдаются старые обычаи.

Главная тема писем – это тирания Ивана Грозного. Он обвиняет царя в жестокости и видит причину всех зол в личностных качествах царя. Протест Курбского против укрепления самодержавия, стремление ограничить царскую власть аристократическим советом вызвало резкий отпор Ивана 4.

Главная идея писем Ивана Грозного заключается в утверждении необходимости неограниченной царской власти. Обоснования следующие:

1) Царь ведет родословную московских князей от кесаря Августа и его брата Прусса к Рюрику и киевским князьям, утверждая законность унаследованного от предков царства.

2) Теократическая теория богоустановленности царской власти. В письмах Курбскому он пишет, что «царская власть от бога и сопротивляться ей — божьему повелению сопротивление».

И. Грозный отвергает коллективное начало в организации верховной власти. Только Бог может быть помощником царю в выполнении его миссии. Истинным государем является только тот монарх, который может указать на исконно древнее происхождение своей династии и полноту своей власти над подданными внутри государства. Безусловное право царя – право жизни или смерти подданных. Судить и наказывать царь может не только за дела, но и за помыслы.

Отношения государственной власти с церковью: духовные лица не должны вмешиваться в светские дела. Четко ограничивает сферу действия церкви — только духовная область. Таким образом, царская власть не ограничена никем и ничем. Иван Грозный настаивает на непосредственной связи царя с Богом, минуя церковь.

Переписка И.В. с Курбским – отражение острой идейной борьбы вокруг социальных и политических преобразований Ивана Грозного, а также лютых казней и злодеяний, совершенных по приказу царя.

Средневековые ереси в России

Ереси представляли собой религиозную форму протеста народных масс, ведь именно церковь освещала существующие тогда порядки. С церкви надо было сорвать покров святости.

Достоверные данные о довольно широком распространении ересей в России относятся к XIV– XV вв., когда возникли псковско-новгородские ереси “стригольников”, а затем “жидовствующих”. Отрицая основные догматы христианской религии о божественном происхождении Христа, его втором пришествии и др., еретики требовали отмены права церкви брать плату за совершение религиозных обрядов, осуждали строительство дорогостоящих храмов, поклонение иконам, накопление церквями богатств. По своему социальному содержанию эти ереси были близки к бюргерским ересям в Западной Европе. Часть “стригольников” шла дальше, осуждая богатство и имущественное неравенство вообще, проповедуя имущественное и социальное равенство людей, аскетический образ жизни. Еретические движения формировались в острой критике недостойного поведения служителей культа: плохое знания Писания, казни еретиков.

В 14-16 века среди посадских людей Новгорода и Пскова зародилось учение стригольников против взимания платы за посвящение в сословия => за отмену платы за все церковные обряды. Они выступают против поборов духовенства, против монастырского землевладения. Представители крайнего крыла течения даже призывали к раздаче имущества нищим. Отрицание

церковной иерархии, требование уничтожения церковных чинов, выдвигали идею дешевой церкви и упрощенного богослужения. Идеал — свободная община верующих, основанная на самоуправлении. Новая волна еретического движения прокатилась в 16 веке в связи с неудачами Ивана 4 во внутреннем управлении, которое охватила не только Посад, но и сельское население.

Дьяк Матвей Башкин требовал от духовенства, чтобы оно показало пример апостольской жизни. Холопство противоречит Христианству. Вся сущность истиной религии — возлюби ближнего своего как себя самого. Башкин своих холопов отпустил на волю. Был осужден к вечному заточению церковным сбором в 1553 году.

Феодосий Косой выражал интересы крестьянства. Был холопского происхождения, но бежал на Белое озеро, где вступил в монастырь. Он отрицал сотворение человека Богом, отрицал догматическую Троицу, считал, что Христос — простой человек. Поклонения достоин один бог, отношения с которым дело личное и не требует никаких атрибутов. Говорил о необходимости упразднения всей церковной организации. Негативно относился и к светлой власти папы и власти единой. «В своем корыстном стремлении, они совместно осуществляют насилие над людьми». Он — за самоуправляющуюся трудовую общину, где будет полная общность имущества, братство, свобода всех членов. Был арестован и привлечен к ответственности по делу Башкина, но бежал в Литву.

Учение Н. Макиавелли о государстве и политике

Н. МАКИАВЕЛЛИ (1469-1527). Труды — «Рассуждения на 1-ю декаду Тита Ливия» и «Государь».

По его мнению, люди по природе злы и склонны предаваться дурным наклонностям при всяком удобном случае. Правитель должен исходить из того, что люди неблагодарны, трусливы, падки на прибыль. Главное в достижении основной цели — общественное благо, для этого можно пойти на любые меры. Его идеал — республика в Риме.

«Рассуждения на 1-ю декаду Тита Ливия» начинаются с размышлений о формах правления. Здесь он следует Полибию. Наилучшее правление — смешанное (монархия+аристократия+демократия). Из чистых форм предпочитает демократию. Необходимое условие демократии — гражданская доблесть.

Аристократическое устройство — для небольших замкнутых государств, но не для государств, которые постоянно воюют, где необходима поддержка народа. Хорошим средством воздействия на народ считает религию. Религия может использоваться для воспитания рабской покорности и гражданской доблести.

В республике следует обуздывать сильных личностей, не допускать их выдвижения — они опасность для народного правления. В республике необходима строгость нравов, считает необходимым учреждение цензоров, надзирающих за гражданами.

Для увеличения своего внешнего могущества у народа 3 пути:

1. Союз равносильных государств (хорош для обороны)
2. Главенство над союзниками (наиболее приемлемый)
3. Совершенное покорение других народов (ненадежно, т.к. трудно долго удерживать в подчинении).

«Государь» Макиавелли начал писать не закончив 1-ю книгу. Противоречия с первой книгой: выступает в пользу деспотизма. Он говорит, что развращенный народ спасет только монархия — это наиболее приемлемая форма.

«Главная основа всех государств — хорошие законы и войско» (не наемное, а свое). Одна из причин гибели Рима- использование наемников. Союзнические войска также опасны для государя, поэтому главная его забота

должна быть устремлена на военное дело, и кто ей пренебрегает, тот рискует лишиться власти.

Гражданские средства укрепления государства

Кто поступает добродетельно, тот обязательно будет обманут => правитель должен быть скуп, чем щедр / его должны больше бояться, чем любить. Слово надо держать, когда это выгодно. Государь должен сочетать в себе силу льва и хитрость лисицы. Для достижения своей цели он может прибегнуть ко лжи и вероломству, к жестокости.

Это сочинение было переведено на многие языки. «Макиавеллизм» теперь в политике означает политику циничную, направленную на сохранение власти любой ценой. Приверженцы Макиавелли считают, что политику вообще нельзя подвести под точку зрения безусловной направленности, т.к. цель в политике – общее благо, и эта цель нравственна. Для спасения же народа можно жертвовать иными, более важными нравственными соображениями. Макиавелли в холодных и жестких аксиомах лишь фиксирует современную ему эпоху, порядки Италии. Кончается «Государь» призывом к Медичи освободить Италию от варварства. До конца жизни он остается патриотом страны.

Учение Жана Бодена о государстве и праве

Ж. БОДЕН (1530-1596). Юрист, политический деятель, избирался от третьего сословия в Генеральные Штаты. Он теоретик абсолютизма во Франции. Он творец государственного права. «6 книг о республике». Впервые установил понятие суверенитета как обязательного признака государства.

Государство — правое управление множеством семей, облеченное верховой властью.

1) Государство действует согласно со справедливостью, естественными и божественными законами.

2) Семья — главная основа государства. Домашняя власть похожа на политическую, но управляет частным достоянием, а политическая — общим. Но эта власть не должна поглощать семейного быта и частной собственности. Семейная власть должна быть едина и принадлежать мужу. Выступал против рабства.

3) Верховная власть — постоянная и абсолютная. Облеченное властью лицо может издавать любые законы, оно подчиняется закону божьему и естественному и стоит выше человеческих законов.

Устройство верховной власти (формы правления):

- 1) Монархия
- 2) Аристократия
- 3) Демократия

Относительно извращенных форм, Боден отмечает, что это различные качества тех же форм власти, но отнюдь не самостоятельные. Отвергает он и смешанные формы, т.к. они проигрывают единству власти.

Боден считал, что монархия — лучшая форма. Другие формы правления могут существовать только в малых государствах. Монархия должна быть непременно наследственной и передаваться по праву первородства. Не допускается наследие престола женщиной, как противоречащее естественному закону. Не допускается и разделение государственной власти между несколькими наследниками. Власть монарха ограничена только божественным и естественным законом.

Для сохранения спокойствия в государстве, правитель должен стоять выше партийных интересов, а этого можно достичь только в монархии.

Боден высоко оценивает роль Генеральных Штатов, которые представляют интересы всех трех сословий и сдерживают стремление верховной власти к произволу, предавая гласности злоупотребления. Особенно важна прерогатива Генеральных Штатов давать согласие на новые налоги, т.к. нельзя брать чужое имущество без согласия его владельца. Таким образом, Боден противоречит сам себе в этом вопросе.

Политические перемены в государстве не должны совершаться разом. Из всех причин, ведущих к переворотам, первое место Боден отдает неравномерному распределению богатства.

Рассматривает религию с точки зрения государства и государственной пользы. Он считал необходимым запретить всякие прения о религии, ибо они колеблют истину в умах, плодят раздоры. Государственная власть должна стоять выше различия вероисповеданий и держать между ними равновесие. Нельзя принуждать кого-либо к вере, т.е. Боден защищает свободу совести.

«Теория климата и почвы». Плодородие влияет на различие в правах, т.к. обитатели бесплодных земель более предприимчивы, склонны к ремеслам и искусствам. Обитатели плодородных земель таких побуждений не имеют. Все это отражается на государственном устройстве: храбрые жители Севера и горцы не выносят иного правления, кроме народного или

устанавливают выборные монархии. Изнеженные обитатели юга и равнин легко подчиняются власти единого правителя.

Политико-правовые идеи Реформации (М. Лютер, Т. Мюнцер)

16 век — начало мирового религиозного движения, охватившего ряд стран Западной Европы — Реформации. Первоначально деятели реформации хотели «очищения веры». Однако католическая церковь не хотела отдавать своих позиций. Поэтому задачи реформаторов изменились: они хотели изменений не только внутри, а уже и внешних, т.е. воздвигнуть новую церковь.

Возникла новая форма христианства — протестантство (избавление верующих от принудительного авторитета церкви, от всех церковных законов и обрядов; требовалась только лишь вера в Христа).

Чтобы оставаться в рамках христианства, новая церковь должна иметь общий фундамент, т.е. признанное всеми учение. Протестантство объявило Священное Писание не подлежащим критике. Со временем сам протестантизм стал на место католической церкви.

Протестантизм возвысил знание человека, провозгласив принцип индивидуальной свободы. Свобода совести, мысли и слова именно в протестантских странах получили первоначальное распространение.

Ведомство церкви ограничивалось одним лишь поучением и нравственной дисциплиной. Всякие вмешательства в светские дела признавались незаконными.

Протестантизм распался на множество направлений:

- лютеранство
- кальвинистскую церковь

- англиканскую церковь
- секту анабаптистов

Основатель немецкого протестантизма был Мартин Лютер — настоятель городской церкви в Виттенберге. В 1517г. на воротах Виттенбергской церкви прибили «95 тезисов против учения об отпущении грехов». В них Лютер разъяснял, что подлинное покаяние не может быть актом купли-продажи. В 1520 году Лютер публично сжег Папскую Буллу об отлучении его от католической церкви.

Основные реформаторские труды были созданы в 1520 году в ответ на буллу. Главные из них — тезис «Об оправдании веры». Осуждал

исключительное право папства толковать Священное Писание, отвергал авторитет Папских декретов и посланий.

В сочинении 1520 года «О свободе христианина» Лютер строит церковный идеал. Церковная община должна иметь демократическую основу и все духовные лица должны назначаться и смещаться волею всей общины.

В 1523 году в работе «О светской власти» Лютер признает божественность этой власти и указывает, что она мечом должна охранять существующие порядки. Он отрицает за народом право на сопротивление власти.

Лютер отказывается от своей демократической теории выбора священников народом и признает князей главами местной церковной юриспруденции и управления. Он противник свободной организации церковных общин. Требуется вмешательство государственной власти в борьбу против богохульства.

МЮНЦЕР (1490-1525). Представлял плебейские направления. Первоначально был сторонником Лютера, но вскоре пришел к коммунистическим идеям. Его идея близка к атеизму, он не верил в ад, мучения грешников. Его сторонники жгли церкви, разрушали часовни.

Его реформация — преобразование мира на началах справедливости и революционное устранение всех безбожников. Социальная программа близка к коммунистической — установление такого строя, где нет классовых различий, частной собственности и чуждой народу власти. Он хотел создать единую германскую республику.

Утопический социализм в Англии в XVI в. («Утопия» Т. Мора)

Первоначально идеи социализма облекались в мысли христианско-этических авторов о царстве божьем. Как законченная идея сложилась в 16-17 веках. Это время зарождения новых капиталистических форм эксплуатации.

Т.МОР (1478-1535) родоначальник идеи. В 1516 г. была опубликована «Золотая книга, столь же полезная, как и забавная, о наилучшем устройстве государства и о новом острове Утопии». Томас Мор — правовед по образованию, «Утопия» создана им во время поездки во Фландрию в составе посольства.

«Утопия» — в переводе с греческого «место, которого нет». 1 часть — критика политических и социальных пороков современных европейских государств. 2 часть — о несуществующем острове Утопия.

Указывает на большое количество знати, обирающей народ, власти, вместо наказания виновных, обрушивающейся на бедняков кровавыми законами. Государство — заговор богачей, ратующих над своим благополучием под вывеской государства. Частная собственность есть зло.

Остров Утопия недалеко от Америки, на нем 54 города живут в условиях полного коммунизма. Семья — основная общественная ячейка. В городе семья занимается определенным ремеслом. В деревенской семье 40 взрослых человек (в городской — от 10 до 16 человек), если ребенок хочет заниматься другим ремеслом, он должен быть усыновлен другим семейством.

Вокруг города — поля, которые обрабатываются горожанами поочередно. Часть горожан переселяются туда, уступая место тем, кто по истечении 2 лет работы на полях возвращаются в город. Все произведенные продукты перевозятся в общественные дома, отсюда глава семьи получает все необходимое по потребности на семью. Обедают в общих столовых. Рабочий день 6 часов.

Рост производительности и изобилие объясняется:

1. Отсутствием праздных людей (богачей, воинов, нищенствующих)
2. Женщины работают как и мужчины
3. От физического труда освобождаются должностные лица и те, кто призван заниматься наукой. Если себя не оправдывают — их возвращают к физическому труду.
4. Самих нужд меньше, т.к. нет пустых прихотей и мнимых потребностей. Каждый носит одинаковую одежду, дома определяются для проживания по жребью; золото и серебро хранятся лишь на случай внешней войны.

Общности жен нет. Браки строго охраняются законом, они нерасторжимы. Развод возможен в случае прелюбодеяния супруга, либо нестерпимо тяж характера. Виновный в разводе не может вступить в брак вторично. Оскорбление брачного союза — пожизненное рабство.

Неприятные работы выполняют рабы и посвятившие себя этому люди. Рабы — осужденные за преступление и выкупленные за границей осужденные к смерти, а также военнопленные, взятые с оружием в руках.

Управление 54 городами осуществляется на выборной основе. Все должностные выбираются на 1 год за исключением князя, который избирается пожизненно. Важные дела города решаются Собранием должностных лиц, а иногда — Народным собранием.

30 семей избирают филарха. Во главе 10 филархов стоит протофиларх.

Во главе государства князь и Сенат (находится в столице для решения общих дел) по три депутата от каждого города.

Религии у утопийцев разные, но все сходятся к поклонению единому божееству. Законов мало, адвокатов нет.

Общественное устройство Утопии строится на 2 началах, отрицавшихся в античном мире: равенство людей и святость труда.

Политико-правовые идеи раннего коммунизма («Город Солнца» Т. Кампанеллы).

Идеи Т. Мора получили дальнейшее развитие в произведениях Томмазо (Джиана Доменико) Кампанеллы (1568–1639 гг.). Доминиканский монах Кампанелла был заключен в тюрьму за участие в подготовке восстания против испанского ига в Калабрии (южная Италия). В тюрьмах, где он провел около 27 лет, Кампанелла написал, в числе других произведений, «Город Солнца» (издано в 1623 г.).

«Город солнца». Город расположен близ экватора у берегов Индии на острове. Верховная власть вручена одному лицу, которого зовут ГОГ (Солнце), он самый умный в государстве. При нем три помощника: ПОН (сила — война и мир), САН (мудрость — налоги, искусство, воспитание детей), МОР (любовь — деторождение, медицина, земледелие).

Кандидат на должность рассматривается сначала в Большом Совете (все граждане от 20 лет, заседают 2 раза в месяц), затем на Малом Совете (все старше 50).

Чтобы быть ГОГом (метафизиком), надо обладать знанием во всех областях, т.е. быть гением. Его и его помощников смещают, если найдется превосходящий по знанию. Их даже не смещают — они сами уступают свое место.

Остальные должностные лица могут смещаться по воле нар.

Таким образом, Город Солнца – аристократическая республика, многое в его устройении напоминает монашеский орден.

Солярии живут в условиях совершенного коммунизма, спят в общих спальнях, едят в столовых, все общее, даже жены. Существует подбор молодых людей для воспроизводства.

Воспитание детей — дело общественное. В руководители детям назначают ему ремесленников соответствующих характеру и созвездию под которым он родился.

Производственной ячейкой является мастерская (бригада). С/х работами занимаются все в определенное время. Против рабства. Тяжелый труд — самый почетный. 4-х часовой рабочий день. Потребление носит обществ характер. Военное дело обязательно для всех, даже женщин.

Всех соляриев отличает высокий патриотизм. Законы немногочисленны, кратки и ясны. Наказание за преступление — исправление, но для умышленных преступлений — принцип идеального талиона (возмездие). Наказания разные: телесные повреждения, смерть, удаление от общественного стола. Тюрем нет. Преступление отождествляется с грехом. Судят за безнравственные поступки, малодушие, гордыню (т.е. имеет место смешение норм права и морали).

За духовными лицами признается право творить правосудие.

Итак, изображаемое им политическое устройство еще менее соотнобразуется с человеческой природой, является еще более далеким от реальной жизни действием, чем у Т. Мора.

Учение Г. Гроция о праве и государстве.

Естественное право издавна противопоставляется положительному праву как идеал. Любые положительные законы со временем утрачивают смысл. Результат – конфликт старых законов и новых прогрессивных стремлений. В этих конфликтах и зарождается естественное право как требование изменить существующий государственный строй.

Ошибочно думать, что естественное право возникло в Новом времени, оно было раньше. Тем не менее, оно связывается с именем Гроция.

Гуго Гроций (1583-1645) – голландский юрист, государственный деятель, философ.

Написал трактат «О праве войны и мира» (1625).

Гроций — противник Макивелли по воззрениям: «в политике должны быть нравственные стремления».

Основания естественного закона Гроций видел в самой природе человека. Она влечет к общению, в котором и заключается основание естественного права, т.е. человеку свойственно стремление к разумному общежитию. Отсюда вытекают требования – нормы естественного права:

- 1) Воздержание от чужого и возвращение того, что принадлежит другому
- 2) Исполнение обещаний
- 3) Вознаграждение за виновное причинение убытков, наказание

Позитивное право проистекает из свободной воли лиц, разделяется на человеческое (установленное людьми, произвольное) и божественное право (выражение воли божьей через откровения).

Человеческое право делится на :

1. Семейное право – предписания домашних властей
2. Гражданское право – установлено властью граждан или государственной властью
3. Международное право – исходит из воли многих народов

Государство — совершенный союз свободных людей для сохранения прав и для общей пользы. В определении есть заимствования у Цицерона + новая мысль: государство союз вечный и верховный. Этот союз заключается на все времена, и у государства нет права отчуждать власть без согласия народа, за исключением случаев крайней необходимости.

Верховная власть государства есть скрепляющая его связь. Она едина и неразрушима. Она принадлежит субъекту общему (государству) и собственному (лицу, облеченному властью). Отвергает теорию заключения договора народом и государем, в силу которого народ будто бы обязуется повиноваться монарху, когда он управляет хорошо, но сохраняет право свергать его.

Виды государств:

1. Вотчинные – ими владеют как своими собственными по своему усмотрению. Правитель может государство между своими детьми-наследниками
2. Государства, где верховная власть изначально вручена правителю волею народа: тут государю следует согласовывать свои действия с волей народа и непозволительно отчуждение даже части имущества. Наследование власти по праву первородства. Пресечение династии – власть возвращается народу.

В области международного права Гроций требовал гуманности при ведении войны (щадить женщин, детей, обращаться человечески с военнопленными). Отрицал, что в этой сфере все решает сила и был сторонником правил справедливости.

Политико-правовые воззрения Б. Спинозы.

Занимался общеполитическими проблемами бытия и сознания, но исследовал и государство. «Политический трактат» — не закончил, т.к. умер. Не состоял ни в одной партии.

«Богословско- политический трактат» 1670. Человеческие страсти рассматривал не как пороки, а как естественные свойства. Эта позиция привела к невысокому мнению о природе человека. В естественном состоянии никто не обязан уважать чужое право, естественный закон запрещает то, на что недостаточно сил.

Сознание собственной вольности побудило людей соединиться в общество. Основной договор государства не имеет обязательной силы, но он дисциплинирует страсти, которые причиняют еще большее зло, чем стеснение их естественной свободы => все права необходимо передать государству и подчиняться ему безусловно.

Подданные должны подчиняться всем предписаниям власти, даже сам нелепым и не могут судить об их справедливости. Это неудобство окупается выгодами, которые дает твердый общественный порядок.

Государственное влияние не знает границ, не сдержанно никаким законами. В интересах самой власти содействовать общественному благу т.к. неразумно подрывать священную силу. Добродетели власти — мир и безопасность. Мир как внутреннее согласие граждан. Необходимо устройство государства так, чтобы правители не могли делать зла независимо от побуждения.

Более всего мир и согласие достигается при одном правителе т.к. монархическое правление самое устойчивое. Для устранения недостатков и надлежащей организации монархического правления, Спиноза предлагал привлечь народ к участию в управлении властью. Он предлагает устройство, которое под видом монархии — демократическое правление. Воля монарха должна быть связана мнениями многочисленного совета из членов всего народа, каждого семейства из лиц старше 50 лет. Все просьбы к монарху должны обязательно проходить через этот совет. Мнение, которое имеет не более ста голосов за себя — устраняется.

Из оставшихся ему предоставляется право сделать выбор, а единогласное мнение совета обязательно утвердить монархом. Совет собирается 4 раза в год, а для рассмотрения текущих дел. Из требования больших советов избирается для ежедневных заседаний Совет 50. Для

отправления правосудия избирается основной судебный орган из одних юристов от 51 до 61 человека.

Этот Верховный Совет должен собираться изредка для признания законов и избрания всех правительственных лиц. Но для управления текущими делами учреждается сенат, который подчиняется совету, избирается из членов высших сословий — 50 лет. Сенат избирает коллегия и консулов.

Основой федеративного государственного устройства — федеральная аристократия, союз многих государств, каждый из которых управляется само собой.

Все государства должны составлять одно государство, в котором каждый из них должен пользоваться тем большими правами, чем больше его могущество по сравнению с другими.

Не отделяет церковь от государства, предписывает верховной власти установить все, что касается веры, но при этом отстаивает неприкосновенность человеческой совести. Внутреннее поклонение остается принципом каждого лица, оно не дается внешней силой.

Политико-правовое учение Т. Гоббса.

Томас Гоббс (1588-1679). По своим философским воззрениям был материалистом. Отец прихода, священник. Был знаком с Галилеем. Знаком с теорией Коперника. Также много общего у Гоббса со Спинозой.

Произведения: «Трактат о гражданине» — Париж, 1642; «Левиафан» — Лондон, 1651. Оба произведения запрещены.

Отталкивается от естественного состояния, когда люди жили без власти и законов. Он исходит из того, что основу человеческой природы составляют эгоистические стремления.

Отвергает убеждения Аристотеля об общественной природе человека. Человек — существо единое, люди соединяются ради выгод, которые может получить из этого общения. Между людьми, не сдержанными властью, господствует страх, вытекающий из взаимного опасения зла.

Это проистекает из:

1. Сравнения умственных способностей — каждый считает себя выше другого.
2. Часто одну вещь желает несколько людей.

Первый закон человеческой природы — нужно искать мира, из этого должны исходить другие законы. Для сохранения мира человек должен ограждать свои притязания, это достигается только по взаимному договору, который должен свято соблюдаться.

Второй закон — соглашения должны соблюдаться. Далее выводит еще 18 законов, необходимых для поддержки мира: благодарность, услужливость, признание другого равным себе.

Первое и общее правило — не делать другому того, что не хочешь себе. Естественные законы равны нравственным. Они вечные и неизменные, но

большинство людей в силу стремления к непосредственным выгодам не склонны их соблюдать, а т.к. веления естественных законов не обладают высшей силой, они недостаточны для обеспечения мира между людьми.

Чтобы законы получили силу, надо их утвердить властью, которая бы стояла на страже закона и воздержала людей от действий противоречащих мирному сожителству. Для этого необходимо чтобы все подчиняли свою волю какому-нибудь лицу или собранию, воля которого считалась бы волею всех.

Так возникает государство как результат взаимного согласия. Лицо или собрание, воле которого все подчиняются — верховная власть, она не подлежит чьему-либо суду, по существу абсолютна.

Устройство власти может быть:

1. Монархическим
2. Аристократическим
3. Демократическим.

Смешанное правление отрицается, т.к. противоречит единству власти. Лучше всего монархия.

Монархистов не устраивало равенство людей в теории Гоббса, его материализм и способ защиты монархии. В отличии от монархистов, опирающихся на теорию богоустановленности власти, Гоббс обосновывает монархию идеей общественного договора. В период реставрации монархии Гоббс был подвергнут преследованию, а многие его труды сожжены.

Политико-правовая идеология индепендентов (Дж. Мильтон, Дж. Гаррингтон).

Реформация в Англии носила чисто политический характер (вместо папства установилось главенство короля). Новая церковь, возглавленная королем, сильно от католической не отличалась.

По духу английскому народу больше подходил ПУРИТАНИЗМ. Основной идеей его было очищение английской церкви от остатков католицизма.

В социально-экономической жизни:

- 1) Накопление, а не потребление является целью производства
- 2) Поощрение инициативы, деловитости, трудолюбия и накопление материальных ценностей с целью служения обществу
- 3) В труде и предпринимательстве находит выражение служение Богу.

В области нравственности:

- 1) Критика распущенности, развращенности, расточительности аристократов
- 2) Прославление семейных добродетелей, бережливость, аккуратность, умеренность, трезвость, некоторый аскетизм

Два течения пуританизма:

1. Пресветориане — были более ортодоксальны, призывали к беспощадной борьбе со всяким инакомыслием, к единообразию и жестокой централизации,

независимо от короля церкви. В политической сфере их идея – ограниченная парламентом монархия.

2. Индепенденты. В ходе революции от них отклонились левеллеры, возглавляемые Лильберном. В политической области партия индепендентов выдвигала более умеренную программу, чем левеллеры.

Д. Мильтон (1608-1674). Основное произведение «Защита английского народа против Салмазия», «Вторая защита английского народа против анонимного памфлета», «О державе королей и сановников» и «О гражданской власти и духовных делах».

Основная идея — люди по природе рождаются свободными. Сознавая, что раздоры и насилие ведут их к гибели, они решили общим союзом охранять друг друга. Так возникли города и государства. Они установили власть, которую вверили одному или нескольким лицам. Источник же власти остается в народе.

Исходя из этого:

1. За королем нельзя признавать наследственного права на престол.
2. Утверждать, что короли обязаны отчитываться лишь перед богом – значит подрывать основы всякого правительства.
3. Народ может, когда захочет, или избрать или же низложить правителя.

Таким образом, это ТЕОРИЯ НАРОДНОГО СУВЕРЕНИТЕТА в чистом виде. Из всех форм правления одна лишь республика может считаться правомерной формой государственного устройства.

Трактат «О гражданской власти и духовных делах» посвящен вопросу о свободе совести. Мильтон обращается к парламенту, требуя прекратить всякие преследования за веру как противные христианскому закону. Требуется полное отделение церкви от государства.

Джеймс Гаррингтон (1611-1677). Был чужд политической борьбе, он умереннее Мильтона. Его идеал — республика аристократического характера.

В сочинении «Республика Оксания» он дает изображение республиканского строя. Только высшие классы имеют время и средства для занятия политическими делами. Но политическое преобладание аристократии должно сочетаться с демократическими началами (периодическая смена должностных лиц; народ тоже должен быть допущен к управлению делами для принятия окончательного решения).

Политико-правовая идеология левеллеров. Дж. Лильберн.

Образовано от левого крыла индепендентов. Они не отстаивали каких-либо трактатов, но являлись идеологическим вдохновением. Они последовательнее всех провели мысль, что свобода совести и мысли – неприкосновенная область, куда не может наложить руку даже король. Возглавлял их Джон Лильберн – ярый борец за свободу, популярный среди народа. Его взгляды не получили систематического отражения в работах, это скорее программные документы, чем политическое учение.

Признание неотчуждаемого народного суверенитета и прав личности. Из свободы личности, он выводит то, что граждане сами определяют свое отношение к военной службе и требует не принуждения никого к ее несению. Они не требовали материального равенства, а требовали равенства юридического, право частной собственности не признавали неотъемлемым правом.

Требовали гражданского равноправия, т.е. ликвидацию всех сословий, равенство перед судом и законом. Принцип равноправия распространялся на пользование политическими правами. Взгляды о происхождении государства основывались на договорной теории. Соглашению и избранию единственного источника власти, они предпочитали республику как форму правления. «Чтобы не допустить произвола в государстве необходимо господство права над ним и полное разделение властей».

В народном соглашении определено, что выборный парламент образует законодательную власть, состоящую из 1 палаты, избранной на 1 год. Его член не может занимать государственную должность и заниматься юридической практикой. Никто не может быть избран 2 раза подряд.

Парламент избирает исполнительный орган – совет, с весьма ограниченными полномочиями. Исполнительная власть подчинена парламенту. Между сессиями создается особая парламентская комиссия для надзора за исполняющей властью. Все местные органы власти – то же самое, парламент не вмешивается в порядок формирования этих органов.

Судебная власть вручается присяжным, судебный процесс гласный и публичный. Лильберн хотел уменьшить стоимость государственного аппарата через уменьшение жалования чиновникам, излишки от этого в казну, следовательно уменьшились бы налоги.

Был провозглашен принцип, который был вершиной демократической мысли 17в: принцип неограниченной религиозной свободы, отделения церкви от государства, идея неотчужденности прав личности, верховенства народа над парламентом, идея общенародного голосования.

Политико-правовая идеология диггеров. Дж. Уинстенли.

Выделились из левеллеров. Образовывали коммуны, которые копали пустоши. Представитель Джеральд Уинстенли. Закон свободы — его коммунистическая утопия. Сравнение монархии и республики видит различие не в организации власти, а в порядке пользования землей.

При монархии – это частная собственность, а в республике – общественное достояние и находится в свободном и равноправном пользовании всех граждан. До норманнского завоевания Англия была республикой, но завоевание заставило подчиниться. Для восстановления республиканского порядка необходимо восстанавливать основы общественного строя, сделать землю достоянием всех. Все могут свободно и безвозмездно пользоваться землей. Все граждане до 40 лет должны трудиться.

В республике устанавливаются прочные семейные узы. Первичной ячейкой будет семья, занимающаяся сельским хозяйством или ремеслом. Все производимые продукты поставляются на общий склад, где каждый мог получить все необходимое.

Различалось 2 вида закона: внутренний (природный) и внешний (писанный). Все должны обязательно соблюдать закон. Служители церкви 4 раза в год должны оглашать закон. К нарушителям закона сначала применяется убеждение, затем бичевание, если не поможет – лишение свободы и принуждение к труду. Смертная казнь только за подрыв основы республики (захват земли).

Все должностные лица выборные, мужчины старше 40 лет, избирательные права с 20. Высший орган власти – парламент, который законодательствует, осуществляет контрольную деятельность, рассматривает судебные споры при отсутствии закона. На местах управляет сенат, осуществляет контроль за деятельностью должностных лиц, подготавливает дела на рассмотрение парламента.

Обоснование «Славной революции» 1688г. в учении Дж.Локка о праве и государстве.

Джон Локк (1632- 1704). Произведение — «2 трактата о правлении» (1689 год) — обоснование Славной Революции. В ее ходе (1688-1689) на престол были воздвигнуты супруги Оранские – Вильгельм и Мария. Революция называется «славной», т.к. не было пролито ни капли крови.

Происхождение государства.

Обращается к естественному состоянию людей. Это состояние полной свободы, когда каждый делает все что хочет, но с тем, чтобы оставаться в границах закона природы. Чтобы закон природы не нарушался, каждому дано право наказывать обидчиков. Это ведет к состоянию войны. Чтобы избежать этого, люди учредили государство.

Таким образом, государство образуется там, где свободные люди отказываются от своего права лично защищать свое достоинство и наказывать нарушителей, предоставляя это публичной власти.

Локк в отличие от Гоббса считает целью государства не столько избавление от анархии, сколько спасти естественные права, защитить личность и собственность. Локк не согласен, что граждане должны отказываться от всех своих прав, они отказываются лишь от части своих прав в той мере, в которой это нужно государственной власти для выполнения ее задач.

Государственный порядок – это такой порядок, при котором для разрешения всех споров о праве, кого бы они не касались, имеется высший судья. В соответствии со своим назначением государство получает:

1. Власть издавать законы, определяющие размер наказания за различные преступления т.е. законодательная власть.
2. Власть наказывать за совершенные преступления членами союза (государства) т.е. исполнит власть.

3. Власть наказывать обиды, наносимые союзу внешними врагами т.е. право войны и мира.

Законодательная власть является верховной, т.к. она повелевает всеми остальными. В хорошо организованном государстве законодательная власть вручается собранию лиц, которые сами подчиняются законам. Но верховный исполнитель может действовать и помимо закона.

Исполнительную власть надо вручить постоянно действующему органу. 3-я власть- федеративная, обладающая правом войны и мира, правом заключать союзы и договоры. Союзная, как и исполнительная власть, требует постоянного применения силы государства.

На вопрос, может ли завоевание быть правомерным основанием власти, Локк отвечает, что даже справедливая война не может, т.к.

1) Завоеватель имеет право поработить только тех, кто действительно затеял несправедливую войну, а никак не народ, который не давал правителям такого права.

2) Завоеватель приобретает только право на жизнь, но не на имущество побежденных.

3) Потомки побежденных уже рождаются свободными, на них не распространяется право завоевателя на жизнь.

Локк считает, что позволительно сопротивление законному носителю власти, если он нарушает закон во вред гражданам. Защищая право народа на восстание, Локк оправдывает совершившийся в ходе Славной Революции переворот, приведший иноземного правителя.

Таким образом, это теория конституционной монархии.

Обоснование российского абсолютизма в произведениях Ф.Прокоповича и В.Н.Татищева.

Появилась новая идея — идея Великой России. Возникает новая интеллигенция, далекая от церковного учения. Сама личность Петра 1 способствовала этому.

Феофан Прокопович (1681-36). Отрицал духовенство как учительское сословие, требовал свободного критичного отношения ко всем вопросам и выступал против приоритета духовной власти над светской. По заказу Петра 1 пишет политический трактат «Правда воли монаршей», где теоретически обосновал петров указ о престолонаследии. «Слово о власти и чести царской». Здравый разум побудил человека сменить состояние привольности на государство. Народ 1 раз передал власть монарху и не может требовать ее назад. Наиболее приемлемой для России является наследственная монархия как более стабильная по сравнению с выборной. Но передача по наследству может отдать власть в руки лица неспособного управлять. Это устраняется при монархии, при жизни назначенного наследника. Монарх имеет право высшего суда и издавать высшие повеления. Отмечал, что монарх несет ответственность только перед богом. Не может быть судим подданными, если не будет избран под каким-либо условием.

Татищев (1686 –50). Он сторонник теории естественного права. Начальным состоянием человека была свобода, но ей люди пользоваться не умели, пришлось укротить, надев узду. Это может быть в 3-х формах:

- 1) естественной — власть отца
- 2) договорной — власть монарха
- 3) отношения найма между хозяином и слугой.

Крепостничество рассматривается как отношения найма. Осуждая крепостничество в теории, оправдывал его на практике – «без мудрого помещика мужик обленится и умрет».

Государство — результат общественного договора. Форма правления зависит от места положения страны, размера территории, состава населения. Демократия возможна в малых государствах не подвергающихся нападению, аристократия — в странах, состоящих из нескольких городов, защищенных от нападения. Но большие и не защищенные от соседей государства без монархии не проживут, особенно когда народ недостаточно просвещен и повинуетя только из-за страха. Общество должно направляться законом: понятным, выполнимым со стороны лиц, которым он адресован, не содержать противоречий, должен быть известным всем.

Он сторонник просвещенного абсолютизма и развития книгопечатания: это должно открыть дорогу к просвещению, за сословные перегородки. Дворянство должно было обучаться в закрытом учебном заведении. Они изучали иностранные языки, историю, философию. Крестьянство обучалось грамоте и закону Божьему. При правлении Анны предложили создать двухпалатный орган: сенат (21 человек), собрание (100 дворян) для облегчения монархического управления.

Политические и правовые идеи И.Т. Посошкова.

Развитие ремесла и торговли привело к росту числа влиятельных промышленников и купцов. Одним из первых идеологов этого класса являлся Посошков. Он занимался предпринимательством и торговлей, написал несколько произведений («Книга о скудности и богатстве»). В ней излагаются программа действия абсолютизма, какой ее хотел видеть купец. Все надежды возлагал на царя.

Посошков сторонник государственной регламентации производства, труда и многих сторон быта для увеличения общественного богатства. Он считал, что царь должен своим указом заставлять всех работать. Много внимания уделял положению сословий и политике государства по отношению к каждому. Сословное деление общества объясняет разделение труда, государство возлагает на каждое сословие работу в определенной сфере. Он не выражает сомнения о необходимости дворянства и его привилегий, но делает упор более на обязанности, чем на права.

Посошков понимает, что крестьяне — основной производительный класс, его тревожит бедственное положение крестьян (нищета,

беззащитность), но он считает, что все их беды от лени. Также он не противник крепостного права, а выступает за его расширение. Наряду с этим он предлагает меры по защите крестьянского хозяйства от разорения помещиками, от произвольных поборов. Для защиты крестьянского хозяйства от разорения, он предлагает ограничить царским указом крестьянские повинности в пользу помещиков и государственной казны. Размер повинности должен определяться специально созванным съездом дворян, а после утверждаться царем. Размер – чтоб крестьянину было нетягостно, а самое главное чтобы помещики не имели право требовать больше.

Большое внимание уделялось положению купечества. Он предлагал царским указом регламентировать порядок торговли, занятия ремеслом, определить цены на товар, строго контролировать исполнение царских указов. Купечество должно стать единственным торговым сословием. Торговля должна быть запрещена всем, кто не принадлежит к сословию купцов.

Посошков за сохранение крепостного права, а именно за сохранение права купца иметь крепостных крестьян, насильное принуждение к труду здоровых нищих. Посошков все возлагал на царские указы и предлагал сочинить правосудную книгу с подлинным рассуждением на всякие дела. Подготовку уложения нужно поручить собранию представителей всех сословий и чинов (по 2-3). В проект должен собрать старые и новые указы. По категории дел, не содержащих указов, должна быть учтена практика решения таких дел. Подготовка проекта должна быть передана на обсуждение всех сословий. Порядок принятия уложения ничем не ограничивается.

Важное место в системе правопорядка должен занять суд. Одной из причин отсталости страны он признает взяточничество, волокиту. Для наведения правопорядка в правосудии — жесткие санкции (штраф, наказание на козле, смерть). Реформа суда предполагает изменение его состава. Реформа суда должна сделать его доступным всему сословию. Больше внимания уделяется такой гарантии правопорядка, как обучение грамоте. Предлагается принудить обучение детей крестьян грамоте. Совершенствование права и его гарантий считал основной частью государственной политики.

После издания данной книги он был арестован и помещен в Петропавловскую крепость, где скончался.

Учение о государстве и праве С. Пуфендорфа.

ПУФЕНДОРФ (1632-94) «Общий обзор элементарных начал юриспруденции». Государство: он более следовал Гоббсу: человек — существо эгоистичное и свою пользу любит более всего, общественный договор заключается из соображений общей пользы и безопасности. Основной закон — человек, насколько это от него зависит, должен жить и

оставаться в отношениях дружбы и мирного общежития, согласно с природой и целью человеческого рода, все, что способствует этому — является предписанием естественного закона. Бог создал человека, дал ему возможность понимать естественные законы => человек должен соблюдать их.

Государство образуется в результате договора:

1. Люди объединяются в единый союз, для которого необходимо согласование всех и каждого
2. Устанавливаются определенные образы правления и здесь требуется решение большинства
3. Договор на счет назначения лиц, которым вверяется верховная власть

Верховная власть едина, но это не мешает ей иметь различные отрасли соответствующие разнообразию ее задач: право войны и мира, право законодательствовать, налагать подати.

Политические формы: монархия, аристократия, демократия.

Помимо единичных форм, выделяют системы, состоящие из самостоятельных держав, связанных постоянным договором (конфедерации) чтобы они имели следующие факторы:

1. иметь одинаковое устройство,
2. почти равные силы,
3. из союза должна вытекать одинаковая для всех польза.

В зависимости от этого — правильные и неправильные системы.

«О состоянии Германской империи». Германия — неправильна, она не может быть подведена ни к одной из установленных Аристотелем форм, она не может считаться союзной системой => уродливое политическое тело. Все беды от плохо организованной монархии и плохо устроенной системы => противоположные интересы главы государства и членов Германского союза (одни хотят чистой монархии, а другие — сохранения своих прав) => распри у членов союза, усугубляют различия политическим устройством. Выход — следует ограничить права и интересы членов союза.

Главный признак власти — верховность, она не подлежит отчетности. Верховная власть может принадлежать и одному правителю. Пуфендорф отвергал мнение о том, что верховность остается в народе. Народ повинуется правителю. Устанавливая правителя он может вручить ему власть под определенными условиями, которые обязан соблюдать государь. Власть монарха может быть ограничена и Советом Вельмож, с мнением которых он должен считаться при решении важных вопросов. Сопротивление власти непозволительно. Тиран государь не может быть низложен народом, т.к. он не может судить о действиях государя. Народ имеет право на сопротивление только если всем грозит гибель.

Учение о государстве и праве Х. Вольфа.

ВОЛЬФ (1679-54). Благодаря ему рационализм получил господство в науке, он был человеком, который сводил воедино фсф направления, но особым тружеником он не был. Он был учителем Ломоносова. Основной закон природы — делай все, что тебя совершенствует и избегай того, что тебя делает несовершенным. В совершенствовании состоит человеческое благо, т.к. счастье это созерцание совершенства, оно — конечная цель жизни.

Содержание закона — обязанности человека:

1. Обязанности к себе самому — совершенствование души, тела, обязанности труда, довольства своей судьбой.
2. Обязанности по отношению к богу.
3. Обязанности по отношению к ближнему — помогать другим в достижении совершенства.
4. Обязанности, касающиеся собственности.

Нравственный идеал — общность имущества, это может быть при совершенстве всех людей, не все совершенны => общность на практике невозможна.

Учение о государстве: государство должно заставить человека иметь свои нравственные обязанности, с другой стороны должно устранять нарушение этих обязанностей.

1. Должно быть достаточно населения, если недостаточно, государство должно обеспечить раннее вступление в брак, нельзя позволять выезд из государства, необходимо делать так, чтобы было хорошо жить – государство должно обеспечить работу и определенную величину зарплаты, определенное количество людей в каждом ремесле, устранять все поводы праздного расточительства имущества. Из обязанности граждан стремиться к познанию — обязанность государства устраивать школы и академии, т.к. познание бога и поклонение ему — надежное побуждение к добродетели. Государство, должно заботиться о религиозном воспитании народа: строить церкви и устраивать праздники, дни свободные от житейских забот.

2. Предупреждать и устранять взаимные обиды между людьми. Для предупреждения обмана в купле-продаже оно должно определять качество всех товаров, их цену, а если нарушение произошло, оно должно быть наказано.

Наказание – есть не только средство исправления преступлений, но и пример для остальных. Наказание в отдалении от дома не может сделать человека добродетельнее, но может удержать его от зла.

Вольф возлагал на государство обязанность обеспечить каждому пищу и одежду в зависимости от своего состояния и общественного положения. Во имя нравственного совершенствования подданных рука правительства должна простираться на все и для личной инициативы не остается места.

Теория о построении полицейского государства, т.е. бдительного контроля государственной властью за жизнью подданных. Смешивает нравственные цели жизни с политическими задачами государственной деятельности, он требует чтобы государство следило за добродетельностью подданных и за исполнением ими своих обязанностей. Он не оставлял

неприкосновенной ни одной области частных отношений, везде государственный надзор. Эту систему Вольф распространял на все формы правления, он теоретик полицейского государства.

Государственно-правовые воззрения Вольтера.

Вольтер — общепризнанный лидер французского просвещения, писатель и философ, настоящее имя Франсуа Аруэ. В историю общественной мысли вошел как обличитель католической церкви, религиозного фанатизма. Мироззрение окончательно сложилось в Англии, где он был в изгнании. По возвращении им написаны «Философские письма» (другое название — «Письма об англичанах»), где пропагандировал передовые английские учения, которые он в последствии развил.

Он был сторонником философии деизма: «христианство и разум не могут существовать одновременно». Просвещенные люди не нуждаются в христианских откровениях, вера в бога существует только для того, чтобы внушать не просвещенному нравственный образ поведения. Отсюда известное изречение «Если бога не было, то его надо придумать».

Усвоив принципы деизма, он превратил их в орудие против католических реакций. Лозунг против католической церкви: «Раздавить гадину!». Критику феодальных порядков он проводил с помощью рационализма. Он считал, что на смену деспотичному правлению придет царство разума и свободы, где человеку будет предоставлено естественные права (неприкосновенность, частная собственность, свобода печати, совести). Под свободой понималось устранение феодальных пережитков сковывавших творческую инициативу человека, его частную предпринимательскую деятельность. Он сводил свободу к независимости от произвола. Свобода состояла в том, чтобы зависеть только от закона. Программа отмены крепостного права предусматривала освобождение крепостных от церкви и государства. Что касается помещичьих крестьян, то их надо освободить с согласия помещиков и за выкуп, т.е. проявлялся компромисс с дворянством.

Политическую организацию будущего «царства разума» он не стремился определить во всех подробностях. Он сосредоточил внимание на пропаганде идей законности и либеральных методов осуществления власти. Ясно только одно: что управлять государством должны только собственники. Признавая естественное равенство, он отвергал равенство социальное и политическое.

Теоретически отдавая предпочтение республике, но считал, что она мало применима на практике. Образцом государственного учреждения считал парламентские учреждения в Англии. Политический идеал в последней работе — разделение властей. Грядущие преобразования связывал с развитием знаний и культуры, что приведет правительство к реформе. Исторически место Вольтера как мыслителя определяется тем, что он наметил программу просвещения, поставил ряд фундаментальных проблем и

зложил основы просветительской критики религии. По своему значению его идеи имели революционный характер.

Учение Монтескье о государстве и праве.

МОНТЕСКЬЁ (1689-55). Родоначальник либерализма, крупный исследователь в области вопросов фсф истории и права. Произведение «О духе законов»(1748г.). Первым указал на отношение властей друг к другу, сдерживание и уравновешение их для обеспечения политической стабильности.

В сочинении он исходит из того, законы каждого государства будут приспособлены к тому народу, для которого издаются. Законы должны соответствовать климату, физическим свойствам, качеству почвы, положению и величине территории, образу жизни населения, религии народа, его богатству, нравам, привычкам.

Законы определяются также формой государства. Монтескье выделяет три типа вместо традиционных двух:

1. Монархия
2. Республика (аристократия/демократия)
3. Деспотия

Каждая из этих форм правления имеет свою природу, из которых вытекают основные законы государства.

Монархия - правит лицо, ограниченное и руководствующееся основными законами. Ограничение состоит в существовании посредствующих властей между монархией и народом из привилегированных сословий (дворянство) и самостоятельных корпораций (парламент).

Природа демократической республики в том, что верховенство предоставляется народу, который является одновременно правителем и подданным. Законы должны определять состав и способы действия Народного Собрания, способы подачи голосов.

В аристократической республике верховная власть у ограниченного круга лиц; полезны учреждения, гарантирующие участие народа в управлении. Народ нуждается в руководстве со стороны образованных классов.

Деспотия – произвол одного лица.

Образ правления связан с нравственным мировоззрением народа. В демократии – гражданская доблесть. В аристократической республике — умерение личных стремлений, чтобы злоупотребления правящих не выводили народ из терпения. В монархии – честь, в деспотии — страх.

Республике опасность грозит с двух сторон: если она мала, то это внешние силы, а если велика — она уничтожается внутренней порчей. Избежать этого можно союзным устройством. Монтескье показывает преимущества союзного государства перед союзом государств, т.е. федерации перед конфедерацией.

Учение о разделении властей Монтескьё взял у Локка, модернизировал. Разделяет на законодательную, судебную и исполнительную.

Законодательная власть принадлежит народу, т.к. в большинстве государств собрать всех невозможно, нужно чтобы избирались представители, на которых возлагается составление законов и их исполнение.

Исполнительная власть — у монарха, т.к. исполнение лучше, когда 1 лицо. Исполнение требует единства воли и оперативности, но оно должно быть поручено лицу, независимому от законодательного собрания.

Судебная власть должна быть обособленной от других властей. Она не должна быть постоянной и должна избираться из народа на определенный срок.

Духом законодателя должен быть дух умеренности – вот основная идея произведения. Излишки сосредоточения власти у одного лица или собрания — вредно для государства и угроза для политической и личной свободы.

Эта теория конституционной монархии была признана аксиомой и была применена на практике во Франции.

Государственно-правовое учение Руссо.

Первое сочинение — «Рассуждение о науках и искусствах» 1750 г. Ссылаясь на древних, показывает, что народ играл роль, которая сохраняет в себе первобытную чистоту. Просвещение вредно, культура есть ложь и преступление.

«Рассуждения о происхождении и основах неравенства между людьми» (1754 г.) — необходимо представлять человека в естественном состоянии. Первоначально люди жили разобщенно. С полной свободой соединяется совершенное равенство. Человек мог оставаться в таком состоянии всегда, но препятствия возбудили деятельность мысли — изобретаются орудия труда, способ возделывания земли => возникла собственность — все бедствия человеческого рода. Таково было происхождение общества и законов. Искал идеал в диком состоянии, где он видел равенство.

«Сочинение об общественном договоре» - 1762 г. Обращается к единственному основанию человеческого общежития — общественному договору. Сущность — каждый отдает себя и свои права в пользу общества. Выгоды для человека — получение гражданской свободы, собственность обеспечивается государством, законное равенство. Оставаясь на почве индивидуализма, намерен сохранить в государстве личную свободу человека и сделать это, давая каждому члену общества неотъемлемое права участвовать во всех общественных решениях.

Руссо осуждает всякое представительство, т.е. верховная власть никому не может быть передана, как только передается — уничтожается ее смысл; народная свобода существует только в момент избрания. Верховная воля должна быть единой и нераздельной.

Надо отличать общую волю от воли всех. Общая воля то, на чем сходятся все человеческие воли. Воля всех совокупность человеческих волей, из которых каждая стремится к собственному интересу. Чтобы получить

первое из второго надо откинуть разногласия, устранить крайние из волей, в остатке — общая воля.

Неотъемлемая принадлежность верховной власти — законодательство. Закон есть выражение общей воли на счет общего предмета. Общая воля должна быть постоянной, распространенной на всех. Целью законодательства является свобода и равенство.

Правительство — только исполнитель законов. Законодатель всегда народ, он суверен, но не может быть правителем. Правительство — посредник между верховной властью и подданными.

Составом правительства определяется форма правления. Руссо выделяет демократию, аристократию, монархию и смешанные формы. Руссо склоняется на сторону аристократии и выделяет три ее формы:

1. Естественная – власть, основанная на авторитете родовых старейшин
2. Наследственная — худшая из всех
3. Выборная — лучшая, т.к. здесь самый мудрый и достойный управляет народом, имея в виду не собственную выгоду, а выгоду народа.

Руссо не признает установления договора между правителем и народом, т.к. договор предполагает независимость и равенство участников. Поэтому установление правительства — это акт народной воли. Правители всегда могут быть удалены.

Религия: придумывает чисто гражданскую религию, где верховная власть требует от граждан только то, что требуется для общественной пользы, предоставляя гражданам в остальном верить так, как им хочется.

Догматы:

1. Признание божества, бессмертия души, будущих наград и наказаний
2. Святость общественных договоров и законов. К вере никого принуждать нельзя, но каждый неверующий должен изгоняться из государства как враг общества.

В теории Руссо много противоречий (неограниченная свобода человека и подчинение индивидов обществу).

Политические и правовые идеи Мелье и Мабли

МЕЛЬЕ (1664-29). В 1762 году Гольдбах издал его произведение «Завещание». Появляются новые произведения — теоретические рассуждения о необходимости построенного коммунистического общества.

В мире царит неправда, два основных зла правят былом: частная собственность и сословное неравенство. Разоблачение ложной религии занимает важное место в его трудах. С особой силой критикует паразитизм служителей церкви. Чтобы уйти от этого, одного просвещения масс недостаточно, мало полагаться на мудрое законодательство, силу духовных и светских князей, надо противопоставить силу самого народа.

Призывает к насильственному свержению тирании, богатых, духовенства и королей.

Он рисует картину нового общественного строя, не знающего угнетения, частного присвоения земельных благ и дающего счастье всем людям. Это должно быть «общинным коммунизмом»: сельский приход и городская община составляют производственно-потребительскую группу, члены которой живут одной братской семьей, пользуются одинаково хорошей одеждой, питанием, жильем. Труд обязателен – этим ведают Выборные старейшины.

ГАБРИЕЛЬ БАННО ДЕ МАБЛИ (1709-85). Один из основателей учения о правах человека. В сочинении «О природе и обязанностях гражданина» обосновал необходимость радикальных преобразований общества. Восхваляет коммунизм, порядки древних.

Источник всех несчастий — частная собственность, приведшая к неравенству, нищете, рабству и порокам. Свою задачу видит в приближении общества к утраченному раю коммунистического века. Сознает что в настоящее время при нынешнем состоянии умов нет возможности вернуться в тот коммунистический рай. Поэтому все, что пока можно сделать законодатель — обуздать жадность и стараться принять начала равенства к уже искаженному естеству человека.

В книге «О законодательстве и принципе законов» (1776) подробно излагает законы, которые будут направлены на искоренение двух главных пороков общества: жадность и стяжательство граждан и честолюбие сановников. Законы должны способствовать устранению простых потребностей.

1. Законы против роскоши должны распространяться на все имущество — жилище, мебель, одежду, слуг. Чем суровее они будут, тем более опасным будет неравенство имущества
2. Законы о порядке наследования, отмена завещаний и дробления состояний между наследниками.
3. Аграрные законы об ограничении величины земельных владений
4. Законы об отказе государства от покровительства торговле и купечеству и т.д.

Итак, Мабли осознавал невозможность установления коммунизма и отказывался от идеи общности имущества. Считает, что установление самой детальной регламентации всех сторон жизни, не оставляющей выбора, может обеспечить равенство при сохранении контролируемой и строго ограниченной частной собственности.

Личные претензии на счастье устраняются как абсолютное требование.

ОБЩЕЕ: И у Мелье и у Мабли свобода человека, личности подчинена задаче всеобщего равенства. Требуется жесткая регламентация всех сторон жизни. Уничтожается свободный труд, блага распределяются государством.

Политико-правовые идеи Морелли

Написал «Кодекс природы или истинный дух ее законов», но издал это произведение анонимно в 1754 году. Он считает, что у человека нет ни врожденных идей, ни врожденных наклонностей. Все пороки человека кроются в неправильной организации общества. Корень зла – в невежестве людей и в неумении первых создателей письменных законов обеспечить сохранение естественных порядков. «Просвещение и мудрые законы могут вернуть человека к золотому веку».

Морелли предлагает программу законодательства. Это 3 основных закона «священного общежития»:

1. Отмена частной собственности
2. Установление того, что каждый гражданин рассматривается как лицо общественное, содержимое и занятое на счет общества.
3. Всякий гражданин обязан по мере сил и талантов содействовать общей пользе.

Для удовлетворения общественных нужд все граждане распределяются по занятиям и ремеслам. В пределах одного ремесла работники разделяются на группы во главе с начальниками, которые определяют часы труда и отдыха, назначают каждому его норму. Ничто не продается и не обменивается. Все выработанные продукты поступают на склады для распределения по потребностям. При недостатке возможно распределение.

Земельные угодья приписываются к каждому городу и в обязательном порядке обрабатываются всеми гражданами, достигшими 20 лет в течении 5 лет. Труд обязателен. От него освобождаются дети до 10-летнего возраста. До 5 лет дети живут в семье, затем переводятся в общие дома, где получают образование. В 10 лет они распределяются в мастерские и до 20 лет обучаются ремеслам. С 20 до 25 обрабатывают землю. С 25 до 40 лет работают в мастерских. С 40 делают то, что считают интересным. Рабочая неделя – 4х дневная.

Количество людей, посвящающих себя наукам и искусству определяется для каждой отрасли. Для остальных – только после 30 лет.

Брачно-семейные отношения. Традиционная моногамная семья, каждый гражданин с 15 до 18 лет должен вступить в брак. Развод допускается лишь через 10 лет совместной жизни. Виновные в разводе не могут вступать в брак с лицами, более молодыми по возрасту, а также ранее не состоявшими в браке.

Организация власти. Отсутствует выборность для лица. Государство делится на провинции, которые включают в себя города. Города делятся на трибы. Каждый гражданин — отец семейства, достигший 50 лет становится членом Сената своего города. Отцы семейств по очереди управляют делами в трибах и городах. Из членов городских сенатов формируется верховный сенат- Сенат Нации. Каждая провинция поочередно дает главу государства.

Преступление и наказание. Законы о наказаниях немногочисленны только 14 законов из 118 предусматривают наказание. Нет имущественных преступлений. Такие преступления как посягательство на основы общественного строя для восстановления частной собственности, преступления против личности, неповиновение должностным лицам или родителям.

Наказание соответствует тяжести преступления. Особо они строгие для тех, кто пытается свергнуть три основных закона и обрести собственность. Им грозит пожизненное заключение в пещерах, на кладбищах как безумных. Другие наказания: тюремное заключение, лишение права воспитывать детей, лишение права быть сенатором, лишение развлечений и занятий. Принудительного труда в числе наказаний нет. Наказание не может быть ни смягчено, ни отменено. После отбытия наказания лицо восстанавливается в своих гражданских правах.

Правовая теория Ч. Беккариа

Политическая история Италии эпохи феодализма представляет собой весьма сложную картину. Многие века сохранялась политическая раздробленность страны. Усобицы правителей итальянских княжеств и городов-республик обессилели и обескровили страну, сделали ее сравнительно легкой добычей Испании, король которой фактически стал управлять значительной частью Италии, и Австрии.

Чезаре Беккариа (1738 — 1794). Основная работа – «О преступлениях и наказаниях» была опубликована в 1764 г. В теории Беккариа заметны следы идей Гроция и Гоббса. Но наибольшее влияние на него оказало французское Просвещение.

Трактовка естественного состояния и причин, побудивших людей перейти от него к политическому общежитию, у Беккариа мало чем отличается от трактовок Гоббса. В естественном состоянии люди жили в одиночку. Постоянные столкновения между ними делали их свободу небезопасной и потому бесполезной. Для общего блага люди объединились и пожертвовали частью своей свободы во имя безопасности и обеспечения оставшейся у них части свободы. Из пожертвованной людьми части свободы и образовалась по общественному договору верховная власть государства.

Беккариа различает справедливость божественную, естественную и человеческую. Первые две – основаны на божественных и естественных законах. Человеческая справедливость основана на общественном договоре, устанавливающем пределы власти государства. Она изменчива. Ее критерием должно быть общее благо. Основанные на ней законы государства должны иметь в виду возможно большее счастье для возможно большего числа лиц.

Беккариа видел не помышляет об уничтожении частной собственности, довольствуясь пожеланием постепенного уравнивания материального положения людей. Не выступает он и за радикальное переустройство общества. Все его надежды связаны с просвещенным монархом.

Развивая идею законности, Беккариа утверждал, что свобода гражданина – в его праве делать все, что не противоречит законам, что сами власти должны строго соблюдать законы. Только законы могут устанавливать наказания, и право их издания принадлежит суверену как представителю всего общества. Сам суверен может издавать лишь общие законы, но не может судить за их нарушения, это задача суда.

Беккариа обосновывает идеи, положенные в основу “классической теории” уголовного права. Он утверждал, что причина преступности лежит в социальных условиях. Нужно отличать преступления действительные от мнимых и произвольных, и целью наказания должно являться предупреждение новых преступлений и исправление преступников. Для этого наказание должно быть публичным, наименьшим из возможных в каждом конкретном случае, соразмерным преступлению и установленным в законе. Он отстаивал равенство всех перед законом и возможность наказания человека только за те деяния, которые определены законом как преступные.

Аргументация Беккариа в пользу отмены смертной казни заслуживает особого внимания как практически первое в истории теоретически убедительное выступление такого рода. Правда, Беккариа допускал применение смертной казни, но только в чрезвычайных обстоятельствах, когда необходимо сохранение существующего правления или когда нация борется за свободу. Смертная казнь неоправданна и с моральной точки

зрения, так как способствует распространению в народе ожесточенности и безнравственности.

Основные направления политико-правовой мысли в период Великой французской революции

Выделяют 3 этапа:

1. Власть захватывают конституционалисты. Они стремятся к компромиссу с дворянством и выступают с идеями конституционной монархии.
2. Власть переходит к жирондистам- представителям республикански настроенной буржуазии.
3. Устанавливается революционная диктатура якобинцев, выражающая интересы мелкой буржуазии, крестьянства и городских низов.

Идеологи каждой из групп опираются на политические учения Вольтера, Монтескье, Руссо.

Крупный идеолог-конституционалист был Оноре де Мирабо, Эманюэль Сиейес, Антуан Барнав. Для них характерны призывы к объединению против аристократии и абсолютизму, идеи всеобщего равенства и свободы. В брошюре «Что такое третье сословие?» проводится мысль о единстве третьего сословия, в отличие от других сословий, составляющих большинство нации.

В августе 1789г. Учредительное Собрание принимает декларацию прав человека и гражданина, в которой провозглашается равенство прав и свобода. Она закрепляет неотъемлемые и естественные права человека (свободы, собственность, безопасность), равенство перед законом, принцип разделения властей.

Последующее развитие революции привело к появлению декрета, устанавливающего деление граждан на активную и пассивную часть по цензовому признаку, лишив последних избирательного права. Господство крестьянской собственности было закреплено конституционно установленными ограничениями монархии. В результате народного восстания к власти пришли жирондисты. Лидер Жак Бриссо, Жан Ролан. Выступал в защиту республиканского строя.

Они отстаивали принцип народного суверенитета, общей воли как основы законодательства. Законодательный акт ликвидировал монархию и

делил граждан на активную и пассивную часть. В этот период впервые была установлена республика. Жирондисты медлили с решением аграрного вопроса, противились установлению твердых цен, проводили политику, направленную на закрепление свободы предпринимательской деятельности в ущерб простому народу.

Восстание в Париже в 1793г. передало власть в руки якобинцев. Вожди – Максимилиан Робеспьер, Жан Поль Марат. Они понимали, что без дальнейших преобразований нельзя. Робеспьер для этого проводил различие между конституционным правлением и революционным правлением. Задача первого в том, чтобы обеспечить спокойную жизнь республике на основе конституции, а задача второго — создание республики. Будущее Франции – демократическая республика, где наряду с представительной демократией существовало прямое волеизъявление народа.

Конституция 1793г. предполагала, что законодательные акты должны поступать на утверждение избирателей. В начале право собственности не было отнесено к естественным правам, но затем все же отнесли. Якобинцы радикально искореняли феодальную собственность на землю, осуществляли революционные меры против спекулянтов, устанавливая максимальные цены на продукты. Они провозгласили право на труд, но установили максимальный размер заработной платы и запретили союзы рабочих. Доведя до конца революцию, якобинская диктатура исчерпала себя и пала в результате термидорианского переворота.

Политико-правовая мысль в США в период борьбы за независимость (А. Гамильтон, Т. Джефферсон)

ГАМИЛЬТОН один из наиболее видных политических деятелей периода образования США, чьи взгляды оказали решающее воздействие на создание Конституции 1787г. в процессе подготовки которой разгорелся скандал между федералистами и антифедералистами. Гамильтон принадлежал к числу наиболее влиятельных лидеров федералистов, считав что федеративное устройство преодолет слабость конфедерации США. Федералисты представляли интересы крупной торгово-промышленной буржуазии, антифедералисты- мелких фермеров и т.д.

Политические позиции – выступают за мирное разрешение конфликтов. Признание теории разделения властей и установление республиканского строя. Обязательным условием считали создание сильной

президентской власти. Президент избирается пожизненно, обладает широкими полномочиями, в том числе контролирует представительный орган. Предлагали сделать назначенных президентом министров неотчетственными перед парламентом. Сам парламент 2-палатный, формируемый на основе избирательного права с высоким имущественным цензом.

Деление людей на богатых и бедных, просвещенных и непросвещенных, способных и неспособных управлять делами общества имеет, по его мнению, естественное происхождение и неустранимо. Только богатые и просвещенные могут быть представлены в высший государственный орган, т.к. они способны обеспечить стабильность политического строя. Не все идеи Гамильтона были восприняты Конституцией США (пожизненное президентство, цензы избирательного права).

ДЖЕФФЕРСОН воспринял естественно-правовую доктрину. Она проявлялась в представлениях об общественном договоре как основе устройства общества, дающем его участникам право участвовать в государственной власти. Отсюда вытекает идея о народном суверенитете, равенстве прав (политических, избирательных).

Джефферсон критиковал капитализм, ведущий к разорению масс. Главная причина этого бедствия — развитие крупных капиталистических производств. Его идеал — демократическая республика свободных и равноправных фермеров. Его пропаганда позволила склонить на свою сторону народные массы. Еще большее значение имело то, что он был автором Декларации Независимости, обосновал отдельные от Англии колонии и создал государство.

Разграничение с религией представлений о государстве, народный суверенитет, защита личных и прав граждан делало Декларацию выдающейся политико-правовой доктриной того времени. В преамбуле Декларации провозглашается естественное равенство людей, что люди наделены равными правами: правом на жизнь, свободу, стремление к счастью. В перечне названных в декларации прав отсутствует право собственности т.к. оно является приобретенным правом и не является неотъемлемым.

Джефферсон учит, что основы конфликта лежат в посягательствах англичан на материальные интересы колонистов, следовавших для колонизации. Они свободно ассоциировались в беспрепятственном развитии собственности. Таким образом, свобода в Декларации включала в себя право собственности, пользования и распоряжения своими благами.

Правительство создали люди для охранения естественных прав человека. Власть правителей проистекает из согласия народа подчиняться ему. Следовательно, народ вправе изменить или уничтожить существующую форму правления, т.е. обосновывается право на революцию.

Джефферсон был убежден, что рабство противно человеческой природе и естественным правам людей.

Политико-правовые идеи Т. Пейна

Томас Пейн (1737-1809) относится к числу наиболее радикальных представителей демократической, политической и правовой идеологии Войны за независимость. В 1775 г. в статье “Серьезная мысль” первым поставил вопрос об отделении колоний от Англии и создании независимого государства.

Наиболее известное произведение Т. Пейна памфлет «Здравый смысл» 1776 г. Памфлет провозглашал, что вопрос о независимости Америки есть вопрос только целесообразности и экономической выгоды. Поэтому решать его надо не в судах, а в торговле, на рынках.

Критикует государственное устройство Великобритании. Составные части Английской конституции являются порочными остатками двух древних тираний (монархической тирании в лице короля и аристократической в лице пэров), к которым примешены новые республиканские элементы (палата общин).

Он предложил название государства, которое должны образовать колонисты, — США.

В 1791 г. публикует работу “Права человека”, в которой защищает демократические права и свободы, провозглашенные во французской Декларации прав человека и гражданина 1789 г. В 1792 г. Пейн был избран членом Конвента, встал на сторону жирондистов и с приходом к власти якобинцев был арестован, приговорен к смертной казни, но сумел спастись.

Будучи в заключении Пейн написал памфлет “Век разума”, давший рационалистическую критику Библии. Пейн различал естественные и гражданские права человека. К первым он относил право на счастье, свободу совести, свободу мысли. С образованием общества и государства, люди передали часть своих естественных прав в “общий фонд”. Так возникают гражданские права, принадлежащие человеку как члену общества.

Одним из первых в Северной Америке Пейн еще в 1775 г. выступил против рабовладения и потребовал освобождения рабов.

Общество и государство. Он проводит различие между обществом и государством. Государство, по Пейну, возникает вслед за объединением людей в обществе, потому что объединившиеся люди не способны сами сохранять справедливость в отношениях между собой.

Пейн считает, что зарождение и существование государственной власти строится только на согласии управляемых (по общественному договору), поэтому верховная власть государства должна принадлежать

самому народу. Из этой идеи народного суверенитета Пейн делает вывод о праве народа учреждать или уничтожать любую форму правления. Этими же Пейн обосновал допустимость отделения колоний от Англии и образование собственного независимого государства.

Формы государственного правления:

1. Правление, установленное самим народом — на основе выборов и представительства, имеют источником общественный договор и утверждены на разуме;
2. Правление, воздвигнутое над народом — на основе права наследования, имеют источником силу и обман

Республиканское правление, согласно идеям Пейна, должно быть основано на принципе народного представительства. Верховной властью должен обладать, по его мнению, законодательный орган, избираемый на основе всеобщего избирательного права.

Пейн был сторонником однопалатной структуры парламента.

Единоличному главе исполнительной власти (президенту) он предпочитал коллегиального. Возражал он и против наделения президента правом «вето», против несменяемости судей, которые должны были переизбираться и быть ответственными перед народом.

Политико-правовые идеи русских просветителей XVIII века.

С. Е. Десницкий

Отдельные представители образованных классов, сопоставляя существовавшие в России феодально-крепостнические порядки с порядками более развитых стран либо передовыми теориями стран, переживающих кризис феодализма, высказывали критические суждения о злоупотреблениях крепостным правом, ставили вопрос об осуществлении в России хотя бы части идей Просвещения.

Одним из первых представителей либерализма буржуазного типа в России был профессор Московского университета Семен Ефимович Десницкий (после 1740-1789).

В произведениях Десницкого широко использовались достижения теоретической мысли других стран. Вслед за Адамом Смитом Десницкий связывал развитие общества, государства и права с хозяйственным бытом народов, способом добывания средств к жизни. Он делил историю человечества на четыре этапа (состояния) – охотничий, пастушеский, земледельческий, коммерческое состояние. С переходом народов от одного состояния к другому связаны возникновение (с переходом к земледелию) и изменение государства и законов. В коммерческом состоянии земледелие, ремесло и искусства достигают совершенства; большое развитие получают

торговля, купечество и право собственности. Все это предопределяет необходимость ряда изменений государства и права.

Одобрив идеи Монтескье о разделении властей, Десницкий стремился “приноровить учреждение таких властей к нынешнему возвышающемуся российскому монаршескому состоянию”.

Он написал “Представление о учреждении законодательной, судительной и наказательной власти в Российской империи”. Особенность изложенных здесь идей в том, что предлагается не “разделение властей”, а образование или реформа подчиненных неограниченному монарху учреждений, осуществляющих законодательную, судебную и исполнительную функции.

Поскольку развитие коммерции требует все большего количества законов, для их подготовки при монархе безотлучно должно состоять специальное учреждение – Сенат.

Десницкий предлагал преобразовать Сенат в законосовещательный представительный орган (600-800 человек), избираемый (“по изволению монархов”) на пять лет на основе высокого имущественного ценза.

Учреждение “судительной власти” мыслилось как упорядочение системы профессиональных судей и организация суда присяжных.

“Наказательная власть” должна осуществляться воеводами, ведающими местами заключения, исполнением приговоров, сбором подушных и пошлин.

Кроме того, в столицах и крупных городах предлагалось учредить “гражданскую власть” из купцов и дворян, ведающую градостроительством, ценами, сбором пошлины и др.

Десницкий не выступал с осуждением крепостного права и не призывал к его отмене. Как почти все мыслители того времени, он осуждал продажу крестьян в розницу и предлагал определить законом, чтобы такие продажи не делались без согласия самих крестьян.

«Наказ» Екатерины II. Проблемы государства и права в произведениях М. Щербатова

Первые годы правления Екатерины II ознаменованы разработкой новой официальной идеологии, использующей для апологии самодержавия ряд идей Просвещения. В 1767 г. была создана Комиссия для сочинения проекта нового Уложения, в которой были представлены все сословия, кроме крепостных крестьян. Екатерины II подготовила для этой Комиссии «Наказ», большая часть текста которого воспроизводит фразы и идеи западноевропейских просветителей, преимущественно Монтескье и Беккариа.

В «Наказе» содержится ряд декларативных положений, неосуществимых в самодержавно-крепостнической стране: равенство граждан, состоящее в подчинении общим для всех законам, свобода как зависимость только от закона, уверенность граждан в своей безопасности, ограничение государственной власти пределами, ею же положенными, власть законов и др.

Наиболее видным идеологом родовитой аристократии был князь Михаил Михайлович Щербатов (1733-1790). В 1767 избран депутатом ярославского дворянства в комиссию, перед которой Екатерина 2 поставила задачу о пересмотре законодательства и создания нового свода законов. Для этой комиссии он составил проект «Наказа ярославского дворянства» и написал замечания на Большой Наказ Екатерины 2.

Произведения: «О надобности и пользе городских законов», «Разные рассуждения о правлении», «Размышления о законодательстве вообще».

Подверг резкой критике абсолютную монархию как форму правления и деятельность всего Екатерининского правительства. Выход из этого положения заключается в ограничении власти монарха.

Происхождение государства видел в естественно-правовой теории и концепции договорного происхождения государства. Исходил из естественного равенства всех людей от природы. Это равенство постепенно разрушается по причине различия в силах и способностях людей. Договор об образовании государства люди заключили в целях обеспечения безопасности и при его заключении уступили меньшую часть своих прав, сохраняя неотчуждаемую свободу.

При анализе государственной власти, выдел 4 формы правления: монархия, аристократия, демократия, деспотия. Наиболее привлекательной видел английскую конституционную монархию (разделение властей, определенная законом компетенция).

Республика не вызывает симпатий, поскольку всегда есть вероятность бунтов и мятежей. В более поздних произведениях стал находить достоинство республиканской формы правления.

Монархия может быть ограниченной и неограниченной. Симпатии на стороне ограниченной монархии. Щербатов полагал, что монарх не правомочен без согласия народа объявлять войну, вводить налоги, издавать законы и т.д.

Высшее Правительство — представительный орган, сосредоточивший законодательную, судебную власти. Монарх возглавляет исполнительную власть и руководит страной в законных пределах.

Классифицируя закон, делит его на божественные, естественные и положительные, полагая, что последние должны соответствовать первым двум.

Социальные взгляды: каждому сословию определить его правовой статус, а также определить круг занятий. Он выступал против наделения купечества правом владеть крепостными, а также против присвоения дворянского звания выходцам из других сословий. Критиковал крепостное право, но при этом считал что освобождение крестьян дело будущего т.к. крестьяне не просвещены и нравственно не подготовлены к свободной жизни.

А. Н. Радищев о праве и государстве

2 половина 18 века — усиление крепостнического гнета. Пугачевское восстание обратило передовые умы в поиски вариантов выхода из кризисной ситуации. Существовала проблема — форма правления Российского государства. Несколько вариантов решения:

- превратить абсолютную монархию в просвещенную;
- конституционное ограничение монарха;
- республиканский образ правления.

Радищев предложил радикальные ответ на эти вопросы.

РАДИЩЕВ (1749 – 02). Долг перед отечеством усматривает в борьбе с крепостничеством и самодержавием («Путешествие из Петербурга в Москву»). Термин самодержавие употребляет в смысле сосредоточение неограниченной власти в руках монарха, он ставит равенство между всеми организациями монархической власти.

Не верил в возможность появления на троне просвещенного монарха. Критика бюрократического аппарата, на который опирался монарх, отмечая необразованность и продажность чиновников.

Особенность России — наличие самостоятельного бюрократического аппарата, у которого отсутствует связь с монархом и народом. Исходные положения его теории основываются на теории естественных прав человека и договорном происхождении государства.

Причина образования государства: природная социальность людей. В естественном состоянии все люди равны, а с появлением частной собственности это нарушается, т.е. как Руссо он полагал, что образование государства связано с появлением частной собственности. При заключении договора народ является определяющей стороной и оставляет за собой суверенитет, т.к. он не мог бы согласиться на рабство. Крепостное право — нарушение естественных законов и экономически несостоятельно (подневольный труд — непроизводителен). Он обращает внимание на отсутствие в законах правового статуса крепостного крестьянина.

Социальный идеал: общество свободных и равных собственников. Земля должна быть передана безвозмездно тем, кто ее обрабатывает. Наилучшая политическая организация — Народное Собрание. Концепцию разделения властей не признавал, т.к. народ может быть единственным государем. Народ избирает магистратов, сосредотачивает всю полноту власти у себя. Будущее государственное устройство России — в форме свободной и добровольной федерации городов с вечевыми собраниями. Столица Н. Новгород.

Судопроизводство: наказание только по суду, каждый судится с себе равными гражданами. Организация правосудия в виде земских судов, избираемых гражданами. Виды судов: духовные, гражданские, военные, совестные. Хорошо отзывался о судах присяжных в Англии.

Наказания: отмена смертной казни, смягчение суровых санкций, против телесных наказаний.

Международные отношения: против агрессивных войн, идея равноправия всех народов.

За «Оду вольности» и «Путешествие ...» был приговорен к смерти, но заменили на 10 лет ссылки в Усть-Илимск. Александр 1 вернул его в Петербург и пригласил в комиссию по составлению законов. Покончил жизнь самоубийством.

Проекты государственных преобразований М. М. Сперанского

М.М. Сперанский — известный государственный деятель. Основным занятием его была подготовка закона для уничтожения произвола правления. По заданию Александра I подготавливал проекты усовершенствований государственного строя империи (введение к уложению, государственные законы Российской империи, Проект уложения, и связанные с ними записки и проекты).

Сперанский подчеркивал, что государство основывается на общей воле народа и передаче правителю сил. Цель государства является обеспечить безопасность личности, собственности, чести каждого. Закон, определяющий предел самодержавию, называется конституцией. Он считает, что конституция будет пустой теорией, если у законодательной власти не будет сил заставить исполнительную власть подчиниться конституции.

Сперанский критикует действовавший общественный и государственный строй России, т.к. он основывается на зависимости крестьянина от помещика, а дворянина от государя. Отмена крепостного права, по мнению Сперанского, должна проводиться в 2 этапа:

- 1) на основании закона определяются повинности крестьян, урегулируются отношения крестьян и помещиков;
- 2) возвращается право крестьянину и деревне свободно переходить от одного помещика к другому.

Республикой он называл государство, где власть ограничена законом, в составе которой принимают участие все граждане. Феодальная система основывается на власти самодержавной и ограничивает ее не закон, а разделение властей. Деспотичность не допускает ни меры, ни границ власти. Император, по Сперанскому, верховный законодатель, охранитель правосудия, исполнительной власти и глава церкви.

Реформа Сперанского призвана изменить общественно-политический строй России.

1-я реформа состоит в обеспечении прав и свобод россиян. Сперанский различает права гражданские и политические. Гражданские права использует каждый индивид (права определяют степень имущественной свободы), а политические права используются коллективно (определяют степень участия в управлении государством)

В конечном итоге гражданскими правами должны быть наделены все граждане Российской империи. Политические права рассматриваются как гарантии соблюдения правительством гражданских прав.

Предполагается создание 3 классов:

- 1) дворян (обладают всеми гражданскими и политическими правами);
- 2) среднее сословие (обладают гражданскими правами, а политическими в соответствии с собственностью);
- 3) народ рабочий (имеют гражданские права, но не имеют политических прав) — крестьяне, ремесленники, слуги.

2-я реформа — преобразование правовой системы. Закон по Сперанскому призван ограничивать свободу личности и совмещать ее со свободой других лиц. Закон имеет своим предметом отношения постоянные и неизменяемые.

В 3-ю реформу предполагается проведение разделения властей подчиненных власти императора. Начало и источник власти – народ. Предлагает учредить государственную думу (законодательная власть), исполнительную власть осуществляют министерства и губернии, окружные, волостные управления. Судебная власть учреждается в виде волостных, окружных, губернских судов. Особое место в системе государственных органов занимает Государственный Совет, куда входят представители всех ветвей власти.

В 1812 – сослан в ссылку.

Политико-правовые воззрения П.И. Пестеля («Русская правда»)

В декабре 1825 произошли вооруженное выступление на Сенатской площади и восстание Черниговского полка на Украине. Выступления были подготовлены тайными обществами, по времени этих событий их участники были названы декабристами.

В 1816 создан «Союз истинных и верных сынов Отечества». Цель — освобождение крестьян и введение конституционного правления. В 1818 преобразуется в Союз Благоденствия. Но потом в 1821 году из опасения провала он был распущен, но радикальные члены создали Северное Общество в Петербурге (Муравьев), а на Украине — Южное Общество (Пестель).

Оба общества имели схожие цели:

- 1) отмена крепостного права
- 2) ликвидация самодержавия и установление республики или конституционной монархии
- 3) отмена сословного строя, равенство прав и свобод граждан
- 4) план «военной революции» как средства достижения цели.

Пестелем написана «Русская правда» – программный документ Южного общества. Аграрный проект Пестеля основывался на освобождении крестьянства, улучшении их положения. Для этого земли каждой из волостей делились на 2 части: одна – общественные, другая — частные. Земли общественные предназначались для доставления необходимого всем гражданам без изъятий. Они не могла отчуждаться. Каждый россиянин имеет право получить участок земли для прокормления одного тягла (муж, жена и 3 ребенка). Земля частная свободно продавалась. Цель аграрного проекта – обеспечить прожиточный минимум, защитить от нищеты и произвола «аристократии богатств».

Возникновение в России «аристократии богатств» неизбежно т.к. в гражданском обществе будут обеспечены свобода промыслов, собственность,

частная инициатива, конкуренция. Поэтому необходимо принять меры против всевластия богатых и обнищания масс.

Пестель выступает против имущественного ценза т.к. богатые всегда будут существовать, но не следует прибавлять к их привилегированному положению еще и политические привилегии. Поэтому по Русской правде все достигшие 20 лет имеют полноту гражданских и политических прав.

Пестель был сторонником республики. Верховную законодательную власть осуществляет Народное Вече, избираемое на 5 лет (каждый год обновляется 1\5 часть). Заветные законы (конституционные) обнародуются и предлагаются на обсуждение народу.

Верховная исполнительная власть поручается Державной Думе, состоит из 5 человек выбранных народом (затем 1 избирается ежегодно Народным Вече из кандидатов, предложенных губерниями). Под ведомством Державной Думы строятся все министерства.

Чтобы эти 2 власти не выходили из своих пределов, учреждается блюстительная власть, которая поручается Верховному собору (120 «бояр», пожизненно назначаемых Народным Вече из кандидатов, предложенных губерниями). Верховный Собор проверяет законность принимаемых государственными учреждениями решений. Пестель сторонник единого централизованного государства, федерацию отвергал.

Для осуществления «Русской правды» предполагалось установление Временного Верховного правления на срок не менее 10 лет. Это временное правительство из 5 директоров при опоре на тайные общества и воинские формирования должно провести размежевание общественных (волостных) и частных земель, предупредить и подавить возможные беспорядки.

Политические и правовые взгляды Н. М. Муравьева

В Северном Обществе обсуждались проекты конституции, которую составил Муравьев. В первоначальном варианте земли оставались за помещиками, а в третьем передаются в собственность крест. По проекту политические права обуславливались высоким имущественным цензом. В начале (1820г) Муравьев соглашался с Пестелем в требованиях республики, но потом узрел преимущества монархии с разделением властей (1821г).

Законодательная власть осуществляет по замыслу конституции Муравьева Народное Вече, состоящее из Верховной Думы и Палаты Представителей.

Верховная исполнительная власть принадлежит императору. При вступлении в правление он приносит присягу посреди Народного Вече. Права императора обширны: назначение министров, чиновников, послов,

право отлагательного вето, но его деятельность и деятельность чиновников подлежит контролю и оценке Народного Вече.

Высшим органом судебной власти является «Верховной Судилище». Предусматривалась система судов (областные, уездные) с участием присяжных.

Республика допускалась лишь в том случае, если не найдется достаточно значительной и авторитетной династии согласной занять престол на этих условиях. Необходимость монархии он объяснял обширностью территории России и необходимостью сильной власти, но он опасался столкновений сильной власти с началами свободы.

Для согласования начал власти и свободы необходим повышенный контроль представительных учреждений за действиями исполнительной власти. Если в столице (первоначально — Нижний Новгород, во втором проекте Москва) деятельность императора контролируется Народным Вече, то в остальной части страны необходимо обеспечение законности деятельности чиновников. Этим обуславливается мысль о федеративном устройстве. Будущая Россия будет состоять из держав и областей (по третьему проекту только из областей) образующихся по территориальному принципу. В каждой из держав избирается 2-палатное законодательное собрание (по второму проекту — правительствующее); исполнительная власть осуществляется державным правителем, избранным Народным Вечем и утвержденным императором. Верховная Дума избирается собраниями держав.

Муравьев полагал, что военная революция приведет к отмене крепостного права, равенству всех перед законом, свободе печати и к прочим благам.

Историческая школа права (Гуго, Савиньи, Пухта)

В науке права 17-18 веков господствовал взгляд, который можно представить как теорию произвольного установления права. Единственным творцом права является верховная власть, которая вправе издать любой закон, исходя из общего блага. С этой теорией близка школа естественного права – при помощи одного лишь разума можно извлечь из начал естественного права целые кодексы, которые бы подходили всем народам.

Как реакция против этих крайностей в начале 19 века в Германии выступила историческая школа юристов (ее предшественник – Монтескьё). “Право обусловлено местом и временем, поэтому законы одного государства не пригодны для другого”- Монтескьё.

Основы исторической школы права заложил Густав Гуго (1764-1844). Свои взгляды он изложил в сочинении “Учебник естественного права как философия положительного права”.

Он оспаривает общепринятое мнение, что закон есть общепринятый источник права. Развитие правовых идей возможно и помимо законодательной власти. Во всех государствах (Рим, Англия) мы находим следы права, развивающегося независимо от законодателя.

Ценность такого права заключается в общеизвестности его норм, их определенности, надежности, в привычке и уважении к ним населения. Сами собой установленные правила лучше соответствуют потребностям народа.

Гуго склонен защищать любой установившийся строй, в том числе и рабство.

Прямой вывод: Преклонение перед авторитетом прошлого, проповедь застоя и реакции.

Карл Савиньи (1779-1861) – ученик Гуго. Труды: “О призвании нашего времени к законодательству и правоведению” и “Системы совершенного римского права”.

“О призвании нашего времени к законодательству и правоведению” – причиной создания данного сочинения явилась необходимость принятия в Германии того времени общего ГК.

Нельзя произвольно составлять ГК. Право — не продукт воли законодателя, а продукт народного духа. Право находится в тесной связи со всей культурой, религией, искусством. Источником права является не закон, а народное сознание.

Основу исторической школы права разработал и представил именно Савиньи.

Георг Пухта (1798-1846). Произведения: “Обычное право ” и “Курс институций”.

Пухта еще энергичней, чем Савиньи подчеркивал важность обычного права, его самостоятельный, независимый и органический характер происхождения и развития.

Право не устанавливается законодателем, а уже предполагается им. Первоначальная форма права – есть обычай, вытекающий из народного сознания. Так как обычай может стать шатким и неясным, появляется необходимость выразить его в твердой форме (в форме закона). В дальнейшем сознание права становится достоянием особого сословия – юристов.

Пухта в конце стал допускать внешнее влияние и творческую роль законодателя в жизни народа, что шло вразрез с идеями исторической школы права.

Современная доктрина отводит закону главенствующую роль, а обычаю – подчиненно субсидиарную.

Аргументы исторической школы права — право должно соответствовать состоянию культуры, всей жизни общества. С помощью закона можно провести эксперименты, которые приведут к катаклизмам, потрясениям.

Критика ортодоксальной исторической школы права

в трудах Р. Иеринга

Иеринг (1818-1892), будучи воспитанным на учениях исторической школы права, несколько лет находился под их влиянием. Вслед за теоретиками этой школы он признавал только исторический подход и никакое право, кроме положительного.

Вместо органического развития, Иеринг защищал теологическое – развитие через такую категорию, как “цель”, развитие путем борьбы противоположных интересов. «Эта борьба везде и она тяжела».

Написал работу “Борьба за право”. Развитие права происходит закономерно, также как и развитие языка. Но вот способ и воля совершенно различны. Человеческий дух, изучая язык, не встречает никакого сопротивления. Между тем как в области права сталкиваются разнообразные человеческие цели (стремления, интересы).

Развивающемуся праву нужно вечно искать и пробовать, а нашедши путь, рушить препятствия, преграждающие движению. Эти препятствия – человеческие интересы, срастающиеся с определенными правовыми институтами. Праву приходится выдерживать борьбу, затягивающуюся на несколько десятилетий. Высшая борьба – где указанные интересы приняли форму преобразованных прав. Здесь идея права приходит в конфликт сама с собой.

Жизнь права – есть борьба. Борьба – есть работа права. Данная мысль является у Иеринга основной.

Если признать, что право развивается само собой, то человеку остается только сидеть и ждать. В области где человек должен действовать, органическая теория права убаюкивает его и призывает к бездействию. Напротив, если понимать развитие права как борьбу, то эта борьба ведется во имя лучшего права, права, долженствующего быть.

Иеринг выводит теорию деятельного участия человека в борьбе за право: «Только в борьбе обретишь ты право свое». Иеринг отверг и теорию о национальном характере права. «Дух римского права на различных ступенях его развития» сочинение, в котором критикуется национальная теория. Иеринг указывает на факт рецепции права, с которым не смогла справиться историческая школа права. Заимствование составляет такое же необходимое явление как развитие собственных начал. Препятствовать заимствованию и обрывать организм только на развитие изнутри, значит убивать его.

Иеринг отмечает, что если в древности развитие права основывалось на местном, национальном уровне, то в настоящее время стоит говорить о преобладании теории универсальности.

Общее и для Иеринга и школы естественного права:

1. Энергичная защита закона как высшей по сравнению с правом формы. Закон более соответствует потребностям народа.
2. Признание творческой роли личности, универсальных начал в развитии права. Присутствуют прогрессивные стремления –противоположность национальному консерватизму исторической школы.

Произведение: “Дух римского права”. Сущность права – есть свобода. Личность – есть самоцель. Права личности предоставляются не милостью всемогущего государства, а принадлежат человеку в силу того, что он есть человек.

Иеринг исправил ряд ошибок исторической школы права и внес в юриспруденцию много ценного, так как идея прогресса получает у Иеринга особое выражение.

Учение И. Канта о государстве и праве

КАНТ (1724-04). Написал работу под названием «Критика чистого разума» (1781г.), исследующую познавательные возможности человека. Объясняет происхождение границ человеческого познания. Он хотел показать что мы получаем из опыта, а что черпаем из чистого разума. Опыт дает разнообразие явлений, создающих материал познания, связь и единство вносит разум. Чистый разум – это разум, не зависящий ни от какого опыта.

Воля человека складывается из двух противоположных начал: разума и влечений. Человек действует не только под влиянием внешних побуждений, но и по внутренним мотивам (обязанностям), вытекающим из разума. Так он выводит «основной закон нравственности»: «Действуй так, чтобы правило твоего поведения могло быть общим законом для всех разумных существ».

Разумное существо должно во всех своих действиях руководствоваться не личными побуждениями, а объективным законом. Различия между юридическим законом и нравственностью: юриспруденция определяет лишь внешние действия, а нравственность имеет дело с побуждениями. Юридическое законодательство придает им принудительный характер.

Государство — соединение определенного количества людей законами. Общее соединение воли этого союза заключает в себе власть — законодательную, правительственную и судебную.

Законодательную власть может принадлежать согласной воле всех лиц, составляющих союз. Гражданская самостоятельность, т.е. независимость от чужого произвола в отношении своего положения, а потому и право не быть представляемым кем бы то ни было в своих юридических действиях.

Кант делит граждан на зависимых («страдательных») и независимых («деятельных»). Право голоса может быть предоставлено только независимому от чужой воли гражданину. Таким образом, нельзя предоставлять право участия в принятии общественно-значимых решений лицам, подчиненным кому-либо (женщины, дети, подмастерья, слуги и т.п.). Каждый гражданин должен иметь возможность из страдательного гражданина сделаться деятельным.

Отрицает всякие наследственные привилегии.

Правительственная власть призвана использовать законы, назначать чиновников и управление. Законодатель может сменить правителя, отнять у него власть, но не вправе его наказать т.к. наказание — прерогатива судебной власти. Правителю принадлежит верховное право принуждать, но лишь на основании закона.

Судебная власть не может принадлежать ни к законодательной, ни к исполнительной, решать виновность должны присяжные (взятые из народа), а судья — объективность приложения закона к вердикту присяжных.

Единственное правильное государственное устройство — республика. Он стоит за представительную республику, не объясняя как представительство может совмещаться с правом каждого гражданина на принятие общего решения, которое является неотчуждаемым.

В работе «О вечном мире» он разделяет все образы правления на:

- республиканский (основанный на отделении исполнительной власти от законодательной)
- деспотский (слияние властей).

Демократия склонна к деспотизму.

Каким бы ни было устройство государственной власти, она имеет право требовать от подданных полного повиновения. Сопrotивление правительству недопустимо. Подданные могут только приносить жалобы и подавать прошения.

Все народы живут на одном земном шаре, который составляет общее достояние всех объединить всех в одно государство с подчинением единой власти.

Учение Гегеля о государстве и праве

Учение Гегеля сложилось как завершившее немецкую фсф. «Диалектический метод»: мышление никогда не останавливается на достигнутом, всегда переходит к прямо противоположному, а затем ищет примирения, слияния в высшем единстве.

«Абсолютная идея» — наличие творческой разумной силы, управляющей Вселенной. 3 ступени развития идеи:

1. Логика. Включает учение о бытие, сущности и понятии.
2. Философия природы. Включает механику, физику, органику.
3. Философия духа. Включает учение о субъективном, объективном и абсолютном духе.

Ступени развития объективного духа — ступени развития свободы:

- 1) Право – объективное начало, определяющее должное бытие свободной воли. Лишено всякого конкретного содержания.
- 2) Мораль – субъективное начало, определяющее должное. Это внутреннее самоопределение воли человека, когда он в состоянии определить содержание добра и зла на основании общепризнанных разумных принципов.
- 3) Нравственность — синтез права и долга, реализация свободы.

Нравственная идея осуществляется в трех общественных союзах:

1. В семье, представляющей единство.
2. В гражданском обществе, являющимся в противоположность семье множеством.
3. В государстве, дающем новое объединение – множественное единство.

Итак, государство есть завершение диалектического развития внутреннего духа.

Гегель признавал в разделении властей гарантию свободы, но находил ошибочным признание независимости их друг от друга. Они не распадаются врозь, а действуют согласованно как члены единого целого.

Законодательная власть устанавливает общие нормы. Правительство прилагает эти нормы к конкретным случаям, подводит частное под общее. Королевская власть – верховное решение и связывает две остальные.

Из всех политических форм полное развитие идеи государства представляет собой только конституционная монархия.

Монарх — представитель государственного полновластия, которое принадлежит государству как лицу, а не народу как массе. Монархия должна быть наследственной. Ограничение монарха мнением народного представительства.

3 сословия:

1. Государственные служители — посредник между монархом и собственно представительством.
2. Земледельцы — посредники между монархом и народом, которые материально независимы. Это дворянство – юнкеры, которые составляют верхнюю палату.
3. Представители промышленного сословия. Это нижняя палата.

Всемирная история осуществляет свое развитие и движение через деятельность определенных народов, поочередно выступающий на сцену мировой истории.

Ступени развития мировой истории:

1. Восточный мир
2. Греческий мир
3. Германский мир

В государствах востока признавалась свобода только одного – деспота, перед лицом его все были рабами. У греков и римлян признавалась свобода немногих – полноправных граждан. Германский мир стремиться к осуществлению свободы всех.

Взгляды Ш. Фурье на государство и право

Для Фурье (1772-1837гг.) политика и политическая деятельность представлялись бесполезным занятием.

Он гордился тем, что обнаружил аналогию 4-х движений (материального, органического, животного, социального) и выявил их основу – всеобщий закон тяготения и притяжения. В обществе эти законы действуют через игру многообразных людских страстей, заложенных богом с целью обеспечения людей свободой их удовлетворять. Вскрыть, описать и классифицировать эти страсти – значит наметить единственный путь радикального исправления общества, найти верное средство, способное обеспечить введение нового социального порядка. Его приход близится, само поступательное движение истории подводит к нему.

Первая из четырех фаз близится к концу и завершается периодом цивилизации, который несет возможность гармоничного существования людей. Не подготовка необходимой посылки для этого (материальной, духовной, социальной) есть движение цивилизации вспять. Прежние достижения, приносившие пользу, обращаются во вред (тирания феодалов меняется тиранией собственников-капиталистов). Каждый индивид оказывается в состоянии войны с коллективом. При строе цивилизации бедность рождается из изобилия.

Он критиковал современную систему буржуазного общества. «Современное государство всегда стояло на стороне богатых и защищало их господствующее положение. Бедные классы совершенно отеснены от власти. Государство сурово относится к бедным и идет на поводу у богатых». Характерным признаком цивилизации является тирания индивидуальной собственности над массой. Провозглашенные в различных декларациях права и свободы, для большинства остаются пышными фразами на бумаге. Он

считает, что общество должно в первую очередь официально признавать право на труд, который не осуществляется при цивилизации, но без которого ничего не стоят остальные права.

Критикуя существующий строй, он пытается определить способ избавления от него. Революцию он отвергал. Считал, что ни народный суверенитет, ни всеобщее избирательное право не изменят жалкого состояния народа. Оно изменится, если в основе общества будут стоять производственно-потребительские товарищества, в которые будут входить члены различных социальных групп.

Ячейкой ассоциативного строя станет фаланга (коллектив примерно из 1600 человек). Сеть фаланг принципиально независимых и самовладеющих покрывает все страны. Фаланги наследуют частную собственность, сохраняют имущественное неравенство. Однако формы труда, обслуживания и воспитания таковы, что позволяет членам фаланг умножить общественное богатство до колоссальных размеров, постепенно стереть классовый антагонизм, зажить дружно и свободно.

Личная свобода каждого – первая заповедь существования фаланги. Она не допускает никакого принудительного устава. Для Фурье свобода — высшая ценность, чем равенство. Фаланги – автономные и не зависящие друг от друга социальные организации. Центральная власть и ее аппарат сохраняются в будущем обществе, не вмешиваясь во внутреннюю деятельность фаланг.

Взгляды Р. Оуэна на государство и право

Центральное звено его взглядов — учение о характере человека. Он исходил из того, что человеческий характер – результат взаимодействия природы

индивида и окружающей его среды, которая играет в этом важную роль. Таким же образом формируется характер целых общественных классов. Он был уверен, что предложенное им учение открывает людям путь к разумному и справедливому устройству общества.

Основной источник всех зол — частная собственность. Осуждая социально-экономические порядки, он осознавал, что при капитализме имеет место прогресс производительных сил, рост крупной промышленности, использование научных знаний. Он считает, что все эти изменения происходят согласно законам природы и являются важной подготовительной ступенью к социальной революции, которая приближается.

Новый способ материального производства подготавливает людей к пониманию и принятию иных принципов и практики, а тем самым к осуществлению благодетельнейшей перемены в человеческих делах. Обращаясь к проблеме средств и методов этих перемен, он рассчитывал на революцию в сознании людей, которую могла провести пропаганда науки о формировании характера. Он надеялся, что с помощью закона можно провести некоторые преобразования. Он был озабочен тем, что начинающаяся революция обрела форму мирных и постепенных преобразований.

Оуэн боялся 2 вещей: насильственного переворота и совершения революции темными и бескультурными людьми, т.к. это усугубляло тяжелое положение общества. Переход в светлое царство разума помогут совершить гражданам люди, располагающие необходимым для основания коммунистических поселений капиталом и руководствующиеся доброй волей. Окончательным результатом преобразований является возникновение разумной системы истины, богатства и счастья.

Ячейкой грядущего строя выступает самообеспечиваемая коммуна. Поселения группируются в федерации национального масштаба, а затем объединяются в международном масштабе. Со времени действия на земном шаре — единый свод законов.

Население становится большой семьей. Эти поселения (от 300 до 3000 человек) должны строиться и функционировать на основе коллективного труда. Общественная собственность, равенство прав и обязанностей. Между членами коммуны устанавливаются отношения взаимопомощи, облагораживаются нравы и отпадает необходимость в поощрениях и наказаниях.

Политико-правовые воззрения А.И. Герцена и Н.Г. Чернышевского

ГЕРЦЕН (1812-70гг.) разрабатывал основы теории русского социализма. Главным для Герцена был поиск методов соединения абстрактных идей социализма с реалиями общественных отношений. В 50-х гг. он пришел к решению о возможности соединения всего этого в России, так как в крестьянском мире содержится 3 элемента, позволяющих провести экономический переворот, ведущий к социализму.

1. право каждого на землю
2. обширное владение ею
3. мирское управление

Эти элементы препятствуют развитию сельского пролетариата, и дают возможность миновать стадию капиталистического развития. В 50-х гг. Герцен основывает в Лондоне типографию и выпускает газету «Колокол»

нелегально ввозившуюся в Россию. По мнению Герцена, отмена крепостного права при сохранении общины даст возможность избежать опыта капиталистически развивающегося запада и прямо перейти к социализму.

Герцен уделял внимание способу осуществления социальной революции. В его произведениях немало суждений о неизбежном насильственном низвержении капитала, но он не являлся сторонником обязательного насилия. В период подготовки крестьянской реформы в колоколе высказывал надежд на отмену крепостного права правительством на выгодных условиях для крестьян. Герцен разрабатывал идею избрания и созыва Великого собора - учредительного собрания для отмены крепостного права.

Проблемы государства и права рассматриваются как второстепенные, подчиняющиеся экономической и социальной проблемам. Будущее общества — союз объединений самоуправляющихся общин.

ЧЕРНЫШЕВСКИЙ (1828-1889 гг.) один из руководителей журнала «Современник». В нем он посвятил ряд статей изложению идеи перехода к социализму через крестьянскую общину. В статье «Критика философских предубеждений против общинного владения» он стремится доказать на основе гегелевского закона отрицания необходимость сохранения общины и ее развития в более высокую организацию.

В статье «Капитал и труд» излагает план организации производственных товариществ при помощи ссуды от правительства, назначающей на 1 год опытного директора. Герцен назвал Чернышевского представителем теории «чисто западного социализма» т.к. он ссылался на идеи Фурье, Прудона, Луи Блана. Однако стержнем его теории является идея общинного социализма в России.

Основная идея Чернышевского – развитие общинного землевладения в общинное производство, а затем и потребление. Он считал наиболее желательным изменение гражданских учреждений посредством реформ, но для России считал реформы невозможными т.к. самодержавие когда-то породило крепостничество, а теперь пытается лишь изменить его форму, сохранив сущность.

Об устройстве власти говорилось в прокламации «Барским крестьянам от их доброжелателей поклон». В ней одобряются страны, в которых народный староста (президент) избирается на срок, а также царства, где царь не смеет ничего сделать без народа и всему народу оказывает послушание.

Необходимость государства, по мнению Чернышевского, порождена конфликтом, обусловленным несоответствием между уровнем производства и потребностей людей. В результате роста производства и перехода к распределению по потребностям исчез конфликт между людьми, а тем самым надобность в государстве. После длительного перехода общество сложится в федерацию, основанных на самоуправлении союзов земледельческих общин, промышленно-земледельческих объединений, фабрик перешедших в собственность рабочих.

Юридический позитивизм. Дж. Остин

В результате буржуазных революций в развитых странах Европы были проведены преобразования правовых систем, особенно частного права, непосредственно связанного с регулированием товарно-денежных отношений. Юридическое мировоззрение воплотилось в действующем, позитивном праве. Этим обусловлены отказ большинства буржуазных теоретиков от идей естественного права и критика этих идей. То и другое нашло выражение в юридическом позитивизме, выступившем против дуализма теории естественного права, т.е. против представления о существовании рядом с позитивным правом более высокого по своему значению права естественного, требующего воплощения в законодательстве.

К критике естественно-правовой теории юридический позитивизм подошел иначе, чем историческая школа права. В отличие от последней, поначалу использовавшей терминологическую оболочку опровергаемой теории (естественное право в трактовке Г.Гуго тождественно позитивному), юридический позитивизм с самого начала принципиально отрицал иное право, кроме позитивного.

В поле зрения юридического позитивизма — не исторически сложившийся обычай, а закон, нормативный акт, установленный властью; происхождение закона, его обоснование, изучение причин его принятия вообще выводятся за пределы правоведения.

Одним из первых представителей юридического позитивизма был Джон Остин (1790 — 1859 гг.), издавший в 1832 г. книгу «Лекции о юриспруденции, или философия позитивного права».

Термин «право», писал Остин, используется в самых разных смыслах: для обозначения не только права, но и религиозных догматов, правил морали, законов природы; это существенно мешает точному определению предмета юриспруденции.

Остин различает и разграничивает этику (область оценок, суждений о добре, зле и др.), науку о законотворчестве (представления о том, каким должно быть право) и собственно науку о праве, юриспруденцию. Последняя «имеет дело с законами, или правом в собственном смысле этого слова, без рассмотрения того, плохи они или хороши». В таком понимании право — приказ власти, обращенный к управляемому, обязательный для подчиненного под угрозой применения санкции в случае невыполнения приказа. Первостепенное значение для юриспруденции имеет формальная логика, или «логика правовых конструкций».

Возникновение юридического позитивизма связано с укреплением и совершенствованием правовой оболочки развивавшихся капиталистических отношений. В теоретическом плане юридический позитивизм был основой формально-догматической юриспруденции с ее тонкой разработкой правовых форм товарообмена, беспробельности правового регулирования товарно-денежных и связанных с ними отношений, точности определений юридических ситуаций, процедур, способов и средств решения возможных споров, проблем законодательной техники. Развитие и распространение юридического позитивизма в странах континентальной Европы обусловлено развитием капитализма.

Либерализм во Франции в 1 половине XIX в. Бенжамен Констан

КОНСТАН (1767-30) Еще 1797 году он издал два памфлета «О действиях террора», «О политических реакциях». В первом он восстает против крайностей революций и диктатуры якобинцев. Во втором он выступает против крайностей реакции, стараясь противостоять реакционным стремлениям во французском термидорианского переворота.

Считал, что начало народного верховенства составляет основание всякого закона о правительстве. Но устанавливая начала народного верховенства, надо определить его границы. Права принадлежат человеку

независимо от государственной власти, которая устанавливается, чтобы их охранять, а не уничтожать.

Написал работу «О свободе древних по сравнению со свободой новых народов». Свобода древних была свободой политической. Индивид был сувереном в отношении общественных дел и рабом в отношении дел частных. Свобода же новых народов – преимущественно личная. Индивид, будучи свободным в частной жизни, ограничен как суверен.

Гарантии против возможных злоупотреблений власти может быть:

1. Сила общественного мнения, т. е. установление представительного правления
2. Разделение властей, уравновешивающих друг друга

Сторонник конституционной монархии. В отличие от Монтескье, считает, что эти три власти могут придти в столкновение, необходима сдерживающая всех их четвертая власть – королевская, задача которой – приведение к согласованной деятельности.

Особо выделяет муниципальную власть (общинную), которая должна быть независимой, однако она не входит в состав верховной власти.

Для внутреннего управления требуется федерализм, допускающий определенное подчинение членов целому. Это подчинение касается общих интересов. Все, что относится к местным нуждам, должно подлежать верховенству местных органов.

Учение о правах личности

Личные права не подлежат ведению государственной власти — это частная жизнь людей. Констан не причисляет право собственности к личным правам, изъятым из действия власти. Он восстает против коммунизма, обрекающего человечество на неподвижность.

С другой стороны, собственность так сильно связана с личностью, что ее нарушение неизбежно влечет нарушение личной свободы. Поэтому Констан категорически против конфискации и других мер, лишаящих человека законной собственности.

Нарушение личной свободы человека является посягательством на главное условие и цель гражданского порядка. Поэтому Констан считает, что против произвола власти существует только одно средство — соблюдение установленных законом форм и ответственности чиновников. Всякие аресты и ссылки без суда должны быть запрещены. Еще более важна свобода совести. В государстве должна быть полнейшая веротерпимость. Важна и свобода печати.

Личный интерес без всякой поддержки правительства совершенно недостаточен.

Главная гарантия личных прав заключается в судебной власти, судьи должны быть несменяемы, независимы от народа и правительства. Судьи в Конституционной монархии назначаются королем.

Констан против всякого нарушения конституционных положений «во имя спасения» страны. Это средство не может служить поддержанием

правительства, ибо беззаконие со стороны самой власти возбуждает стремление к беззаконию в гражданах.

И. Бентам о праве и государстве

БЕНТАМ (1747-32). «Отрывок об управлении», «О лучшем состоянии и обработке законов».

Он основатель современного утилитаризма. Он решает построить фсф права опытным путем и найти верховный принцип, которым должен руководствоваться законодатель в своей деятельности.

Различал 3 возможных принципа нравственности:

1. Аскетичность (отвержение чувственных удовольствий, основа морали в лишениях и отказе от материальных благ). Это принцип ханжей. Не имел никакого влияния на правотворчество.

2. Произвольность (симпатии/антипатии) — имеют большое влияние на деятельность, но его несостоятельность доказывается разнообразием суждений человека о добре и зле.

3. Принцип пользы — верховный принцип всей человеческой жизни. Наибольшее количество счастья для наибольшего количества людей — руководящий принцип утилитаризма.

При издании закона надо взвешивать все вытекающие отсюда удовольствия и страдания, вычесть — итог. Для измерения — своя теория морального счета: наши ощущения разнообразны => необходимо их делить на

1. Простые (неделимые удовольствия и страдания)

2. Сложные (состоящие из нескольких удовольствий и страданий)

15 групп простых удовольствий — общение, надежда, дружба, власть, богатство...

11 групп простых страданий — неловкость, вражда, страх...

Если закон причиняет страдания и не причиняет удовольствия, он должен быть отменен. Предлога для вмешательства законодателя в жизнь граждан нет и не может быть, закон в любом случае — зло, т.к. он ограничивает свободу и его существование может быть оправданно, когда он запрещает еще большее зло, чем установлено законом, стесняющим свободы. Преступление — зло и наказание — зло.

Нравственность охватывает все действия человека: публичные и частные. Закон не может идти так далеко и не должно этого делать, т.к. законодатель может влиять на поведение людей посредством наказания, а это зло и может быть оправдано лишь когда им устраняется большее зло. Дело в средствах: право — принуждать, нравственность опираться на другие санкции. Когда нравственную норму следует переводить в юридическую — это вопрос целесообразности. Нравственная обязанность — на обязанностях к себе в отношении других => может быть отрицательная (в воздержании от посягательств на другое счастье) и + (содействие умножению чужого счастья).

Отношение к учению естественного права

Существования естественных прав он не признавал, т.к. оно предполагает природу человека началом повелевающим, устанавливающим закон, чего в действительности нет. В человеке есть только чувства, удовольствия и страдания, но и они регулируются определенными нормами.

Таким образом, все законы устанавливаются правительствами, а все существующие правительства были установлены путем насилия, а затем стали привычкой и обычаем. Действительно право создается правительством, а естественное право — химера.

Форма правления: государственная власть всегда будет заботиться о своей пользе и эксплуатировать граждан. Власть должна находиться в руках народа и чистая демократия — наилучшая форма правления. Большинство имеет право требовать, чтобы меньшинство ему подчинилось.

Политико-правовое учение марксизма

Марксизм сложился как самостоятельная доктрина во второй половине 40-х гг. XIX в. Первые произведения зрелого марксизма — книга Маркса «Нищета философии» (1847 г.) и Маркса и Энгельса (1847-1848 гг.).

Политико-правовая теория Карла Маркса (1818-1883 гг.) и Фридриха Энгельса (1820-1895 гг.) складывалась в процессе формирования марксистского учения в целом. Большое влияние на эту теорию оказали идеи французских социалистов.

К основным положениям марксизма относится учение о базисе и надстройке. Базис — экономическая структура общества, совокупность не зависящих от воли людей производственных отношений, в основе которых

лежит та или иная форма собственности; эти отношения соответствуют определенной ступени развития производительных сил. На базе возвышается и им определяется юридическая и политическая надстройка, которой соответствуют формы общественного сознания. Государство и право как части надстройки всегда выражают волю и интересы класса, который экономически господствует при данной системе производства.

Одна общественно-экономическая формация сменяется другой в результате борьбы классов, социальной революции, которая происходит, когда постоянно развивающиеся производительные силы приходят в противоречие, в конфликт с устаревшей системой производственных отношений (базисом общества).

Государство возникло в результате раскола общества на классы с противоположными экономическими интересами и является машиной для подавления эксплуатируемого класса. В той же работе Энгельс изложил типизацию государств по их классовой сущности (рабовладельческое, феодальное, капиталистическое государства). Право тоже носит классовый характер, это есть лишь возведенная в закон воля вашего класса.

Пролетариат, осуществив всемирную коммунистическую революцию, построит новое, прогрессивное общество без классов и политической власти. Маркс назвал политическую власть рабочего класса диктатурой пролетариата. Маркс говорил о возможности мирного, ненасильственного развития пролетарской революции в Англии и США, где не было развитого военно-бюрократического аппарата исполнительной власти

Политико-правовое учение марксизма содержит идею отмирания политической власти (государства) в коммунистическом обществе, когда не будет классов с противоположными интересами.

Марксизм, несмотря на все разногласия и расколы его сторонников, избежал судьбы доктринерских и догматических теорий первой половины XIX в.. Распространению марксизма и становлению его как влиятельного направления политико-правовой идеологии способствовала организация Международного Товарищества Рабочих (Интернационал). Через эту организацию Маркс и Энгельс получили возможность широкого для того времени идейного влияния на растущее рабочее движение тем более, что еще с «Манифеста коммунистической партии» марксизм был твердо ориентирован не на какую-либо страну или группу стран, а на всемирную пролетарскую революцию.

Распространению и росту авторитета марксизма содействовали находившиеся под его прямым или опосредованным влиянием рабочие партии Германии. Марксистские идеи были популярны среди социалистов ряда стран Европы.

В борьбе за влияние на рабочее движение немалое значение имела также теоретическая и публицистическая деятельность Маркса и Энгельса, особенно опубликование первого тома «Капитала», считавшегося последним словом политической экономии.

Политические идеи Г. Спенсера

Спенсер — философ позитивист. Основная работа – «Система синтетической философии». Спенсер рассматривает общество как своеобразный организм, развивающийся по законам эволюции. Эволюция есть переход от неопределенной однородности к определенной разнородности, сопровождающей рассеяние движения и интеграцию материи. Общество взаимодействует с окружающей средой и испытывает влияние этой среды; в результате складывается государство.

Поначалу основной обязанностью государства является защита от внешнего врага и охрана общества от внутреннего врага. На этой основе сложился воинственный тип социальной организации.

Ее характерные черты:

1. народ и армия имеют одинаковое строение, организованы на основе принудительного объединения
2. иерархичная общественная организация
3. место индивида определяется его статусом
4. жизнь человека принадлежит обществу
5. государство устанавливает не только запреты, но и предписания
6. запрещены все объединения и союзы.

Военный тип общества сменяется промышленным, основывающемся на взаимодействии общества и природы. Государство основано не на иерархии, а на равенстве, на свободных договорах и частной инициативе. Инициатива поощряется, распределение благ по справедливости. Единственной обязанностью правителя является поддержание справедливости.

Различия военного и промышленного типа в том, что в первом индивид служит целям общества, а во втором общество служит для индивида. Спенсер одобряет организации и деятельность рабочих профсоюзов, принуждающих предпринимателей идти на уступки. Спенсер дал традиционные для либерализма перечни прав и свобод (безопасность личности, свобода передвижения, свобода совести, речи, печати), обращая особое внимание на право собственности и свободы частной предпринимательской деятельности. Полностью индивидуальная собственность есть спутник прогресса. Он защищает права каждого, занимающегося чем угодно. Правительственное вмешательство в торговую и предпринимательскую жизнь он отвергает как пережиток военного режима.

Политические права рассматривает как средство обеспечения индивидуальных прав. Он одобряет расширенные избирательные права, однако против предоставления полных прав женщинам. В статье «Человек против государства», Спенсер осуждает нарастающее вмешательство государства в общественные отношения под предлогом улучшения условий жизни. Многочисленные преобразования, проведенные парламентскими актами скорее приведут к государственному социализму и обращению рабочих в рабов общества, поскольку господствующие чиновники будут по своей воле определять продолжительность труда рабочего и его вознаграждение. Это завершилось бы возвращением к деспотическому устройству, самовластью лиц, достигших власти.

Причины несостоятельности социализма он видел в недостатках человеческой природы, таких как любовь к власти, честолюбие, несправедливость, нечестность. Спенсер утверждал, что в результате дальнейшей эволюции, совершенствования людей и общественных отношений, промышленный тип будет развиваться к более высокому типу общества, в котором продукты индустрии будут использоваться не для военных целей, и не для увеличения материального состояния, а для высших деятельностей.

Государственно-правовая концепция Г. Еллинека

Георг Еллинек (1851-1911 гг.) различал социальное учение о государстве и учение о государственном праве. Государство как социальное явление представляет собой обладающее первичной господствующей властью союзное единство оседлых людей; правовое понятие того же государства сводится к «корпорации» (юридическая личность, субъект права). В разных аспектах (в нормативном и в социальном) изучается и право.

Еллинек отличал писаную конституцию от фактической, создаваемой тем фактическим распределением социальных сил, которое существует в каждом государстве независимо от писаных положений.

Действующее право Еллинек определял в духе юридического позитивизма: «Право есть совокупность исходящих от внешнего авторитета, гарантированных внешними средствами норм взаимного отношения лиц друг

к другу». Говоря о праве в социальном аспекте, он замечал, что положительность права в конечном счете основана на средней, типической убежденности народа в том, что это есть право действующее.

В социально-психологическом плане истолковывается и государство, сводимое к соотношениям воли властвующих и подвластных: «Власть, которая повелевает, но которой не подчиняются, теряет свой характер господствующей власти. Точнее говоря, вся государственная власть основана на повиновении подданных». Повиновение, по Еллинеку, обеспечивается там, где к фактическим отношениям господства присоединяется их психологическое признание подвластными как нормативных отношений.

Еллинек, таким образом, высказывал идею, позже названную социологами и политологами идеей «легитимации государственной власти», ее признания подвластными, укоренения в общественном мнении как социально-психологической основы государственного порядка.

Двухаспектное понимание государства и права было для Еллинека средством преодоления теоретических затруднений, которые испытывал примененный к государствоведению юридический позитивизм. Одно из них — проблема ненарушимости правопорядка, законности действия государственной власти. Еллинек придавал большое значение правам и свободам как необходимому условию свободной от государственного вмешательства индивидуальной деятельности. Поскольку с точки зрения юридического позитивизма эти права и свободы определяются объективным правом, которое создается и применяется государством, необходимо было доказать «связанность государства» им же создаваемым правом; с юридической точки зрения эту связанность Еллинек объяснял обязательностью законов для государственных органов.

В том же духе Еллинек пытался совместить юридическое понятие государства с понятиями социологии. Он готов признать, что в прошлом существовали классовые господства, основанные на привилегированном политическом положении части народа; но коль скоро теперь нет замкнутых господствующих классов, государство является представителем общих интересов своего народа.

В парламентском, представительном правлении, по Еллинеку, снимается противоречие между единством государства как юридической личности и социальной разобщенностью интересов народа, образующего эту юридическую личность.

Концепция Еллинека в ее программной части служила обоснованию развития представительных учреждений парламентского типа в Германской империи и других странах.

Политико-правовая доктрина Б.Н. Чичерина

Чичерин (1828-1904гг.) — деятель либерального движения в России. Принадлежал к старинному русскому роду. Обучался в Московском Университете на юридическом факультете. По рекомендации Чичерина в ТГУ приехал преподавать профессор Михайловский.

Чичерин воспринял философию Гегеля, однако гегелевскую триаду (тезис, антитез, синтез) заменил логической схемой из 4-х элементов, в результате чего образовался круговорот из 4-х начал. В общественной жизни различал: власть, закон, свободу, общественную цель.

В общежитии различал 4 союза:

- семья (первоначальное единство)
- гражданское общество (союз стремления к единству)
- церковь (носитель нравственного закона)
- государство (верховный союз людей, образующий единое и самостоятельное целое)

По Чичерину, область права – это внешняя свобода. С помощью критерия справедливости и равенства, он проводит деление на уравнивающую правду с формальным равенством (признание за всеми людьми равного человеческого достоинства, равенства прав как юридически возможных действий) и правду распределительную с пропорциональным равенством (правами и свободами распоряжаться в соответствии со способностями и заслугами). Первая область — частного права. Вторая — публичного. В центре учения — личность со своими правами и свободами, из чего он выдвинул принцип: не лица для учреждений, а учреждения для лиц.

Право делил на объективное и субъективное. Субъективное – законная свобода что-либо делать или требовать. Объективное право – сам закон, определяющий свободу, устанавливающий права и обязанности людей.

Соотношение права и нравственности: право устанавливает внешнюю деятельность, внутренняя же регулируется нравственностью.

Соотношение общества и государства: эти понятия не совпадают ни по объему, ни по содержанию. Общество образуется от соединения различных единичных волей и не приобретает организационного единства. Общество более устойчиво, чем государство.

Государство в его понимании – союз свободного народа, связанного законом в одно юридическое целое и управляемое верховной властью для общего блага. Элементы государства – верховная власть, закон, свобода, общая цель.

Высшей стадией развития идей государства является конституционная монархия, монарх в которой различает начала общежития, приводящие к идеальному единству: монарх — представляет начало власти, народ — начало свободы, аристократическое собрание – постоянство закона.

Власть монарха ограничивается 2-х палатным парламентом. Верхняя палата состоит из крупных землевладельцев, нижняя — из народных представителей. Нижняя палата наделяется правом вотирования бюджета, правом контроля за исполнением закона.

В судебной власти играют роль все 3 силы: глава государства назначает судей; представители народа – присяжные заседатели – решают вопрос факта; парламент выступает в роли суда по отношению к министрам, совершившим должностное преступление.

Он критикует существующее правление в России, считает его тормозом развит т.к. власть ничем не ограничена. Основным его достижением стало создание либерально-консервативного направления политико-правовой мысли в России. Чичерин враждебно относился к социалистическим теориям.

Учение В.И. Ленина о государстве и праве

Опубликовал множество работ по вопросам государства, политики, власти. Произведения: «Что делать», «Империализм как высшая стадия капитализма».

Взгляды основаны на классовой природе государства. Классовость – неотъемлемая врожденная черта государства. Она присуща государству в силу нескольких причин:

1. воплощение в государстве антагонизма классов, расколовших общество со времен утверждения в нем частной собственности.
2. комплектование аппарата государства лицами из среды господствующего класса.
3. осуществление политики, угодной для господствующего класса.

Кроме классовых и межклассовых отношений для Ленина нет иных факторов детерминирующих природу государства. Суть всех государств – диктатура класса.

Конкретное содержание феномена диктатур класса Ленин видит таким:

1. осуществление господства над остальными социальными группами.
2. опора власти на насилие, применяемое в разных формах.
3. полная раскрепощенность, не связанная никаким законом.

Оборотная сторона марксистско-ленинской теории государства как классов диктатур – это восприятие и оценка демократии, свободы, права как малозначимых компонентов общественно-политической жизни. К вопросу о свободе, реализуемой посредством института демократии, Ленин оставался равнодушным. Он был антилибералом.

Применительно к социалистической революции встает вопрос о том, как пролетариат должен отнестись к буржуазному государству (либо пролетариат обладает уже готовой государственной машиной, либо разрушает ее и создает новый тип государства).

Ликвидацию государственной машины он мыслит следующим образом. Это ликвидация бюрократических и военных институтов государственной власти, ликвидация репрессирующего аппарата, отказ от территориальных принципов формирования представительных учреждений, отказ от принципа разделения властей, от равенства всех граждан перед законом и от многих начал демократического устройства.

Ленин является решительным сторонником террористических методов для осуществления диктатуры пролетариата. Ленин понимал, что диктатура пролетариата нуждается в своем государстве не только для подавления своих врагов, но и для управления страной. Государственной формой должна быть Республика советов. В ней соединяются элементы представительной и непредставительной демократии.

Советы — это учреждение, которое одновременно является законодательным органом, которое исполняет закон и контролирует их исполнение. Строится и функционирует республика на основе выборности всех органов власти, подотчетности и подконтрольности, сменяемости депутатов.

По сути дела, большевики нелегитимным путем устанавливают господство над страной и концентрируют в своих руках закон. Суд, исполнительная власть не нужны однопартийному государству, ибо по серьезному счету нет самой государственности как суверенной организации публичной власти. Есть государство подобных образов.

Отмирание государства Ленин увязывает с выполнением ряда социально-экономических и общественных условий. Но сама идея отмирания государства является в марксистско-ленинской теории сугубо важной.

Политико-правовая доктрина солидаризма. Л. Дюги.

Леон Дюги (1859-1928 гг.). Работы — «Государство, объективное право и положительный закон» (1901 г.) и др.

Основой общества является неравенство людей, что приводит к разделению общества на классы, каждый из которых выполняет социально необходимую функцию. Этим обусловлена социальная солидарность, понимаемая как факт взаимной зависимости.

Осознанный факт солидарности порождает социальную норму. Эта норма солидарности стоит выше государства и положительных законов, которые лишь служат ее осуществлению.

Свои идеи Дюги противопоставлял учению о классовой борьбе. По теории Дюги, предприниматели и капиталисты столь же необходимы обществу, как и пролетарии. Дюги — не сторонник социализма, но он признавал и одобрял мирное, ненасильственное синдикалистское движение, имеющее целью обуздание эгоизма частных предпринимателей и ставящее разумные границы требованиям наемных рабочих.

Дюги особенно яростно нападает на идеи равенства и естественных прав человека. Люди не равны от природы, занимают соответственно этому разные положения в обществе и должны иметь разное, а не одинаковое юридическое состояние. Что касается прав личности, то Дюги вообще отрицает это понятие. Он призывал заменить понятие субъективного права понятием социальной функции (обязанности исполнять ту работу, к которой обязывает социальная норма).

Дюги не признает понятие субъекта права и утверждает, что индивиды лишь «составные клеточки социального организма».

Обращаясь к теории государства, Дюги отвергает концепции общественного договора и государственного суверенитета. Дюги вообще отрицал суверенитет как признак государственной власти. Правовым основанием публичной власти, по теории Дюги, является только осуществление социальной солидарности.

Дюги предлагал ряд преобразований в государственном строе Франции. Палата депутатов должна избираться по пропорциональной системе, чтобы в ней полнее были представлены все существующие партии. Сенат должен стать представительством синдикатов. Отношения между классами будут регулироваться договорами, конвенциями, санкционированными государством с точки зрения их соответствия социальной норме солидарности.

В противоположность теоретикам либерализма Дюги уделял большое внимание положительным обязанностям государства. Он считал, что норме

солидарности соответствуют законы о всеобщем образовании, здравоохранении, социальном обеспечении, охране труда и др.

В учении о праве Дюги резко отходит от принципов и понятий юридического позитивизма. Ставя норму социальной солидарности выше государства и созданного им права, Дюги утверждал, что закон, не соответствующий этой норме, «как бы не существует». Дюги одобрял судебные решения, которые, хотя и противоречат «запретительным устаревшим текстам», но соответствуют, по его мнению, общественной солидарности.

Идеи Дюги, изложенные к тому же в довольно дерзкой манере, произвели сильное впечатление на современников. Однако влияние теории Дюги на политико-правовую идеологию и практику было глубоким и долговременным. В России идеи Дюги нашли своеобразное преломление в концепции М.М. Ковалевского.

Но использование идей Дюги (фактически умеренно реформистских) фашистским, франкистским и другими антидемократическими режимами подорвало доверие к идее синдикалистского представительства вообще.

65. Школа «свободного права». Е. Эрлих.

В конце XIX — начале XX в. возникает ряд теорий и школ, выступающих с критикой юридического позитивизма. Представители этого направления призывали искать право в жизни, в общественных отношениях. Право, по их учению, не может быть сведено к нормам закона. Значительное распространение это направление получило в Германии и Австро-Венгрии (Герман Канторович, Евгений Эрлих, Эрнст Фукс и др.), а также во Франции (Франсуа Жени и др.). Это направление называли «школа свободного права».

Представители школы «свободного права» утверждали, что закон еще не есть действующее право. Все, что законодатель в состоянии создать, это лишь план, лишь набросок будущего желательного правопорядка. Противопоставляя «мертвой букве закона» практику, они призывали искать право в жизни, общественных отношениях, в правосознании, в чувстве справедливости, в эмоциях, в психологии общества. Особенное внимание и значение правоведы этого направления придавали деятельности судей, их свободному убеждению.

Все это, однако, не означало отрицания законности и закона. Главным признавалось решение *intra legem* (по закону), а при пробелах в законе *praeter legem* (кроме закона). Решения *contra legem* (против закона) допускались как редчайшее исключение.

Школа «свободного права» не создала единой концепции права, но подготовила становление психологической, социологической и иных теорий права.

Видным представителем школы «свободного права» был австрийский профессор Евгений Эрлих. Наиболее значительное его произведение — «Основы социологии права» (1913 г.).

Право, по его учению, существует и развивается прежде всего как организационные нормы союзов, из которых состоит общество (семьи, производственные объединения, корпорации, товарищества, хозяйственные союзы и др.). Организационные нормы складываются в обществе сами собой, вытекают из торговли, обычаев, обыкновений, уставных положений различных организаций; эти нормы образуют, по его учению, право первого порядка.

Для охраны права первого порядка и регулирования спорных отношений создаются «нормы решений», образующие право второго порядка; эти нормы создаются деятельностью государства и юристов. К праву второго порядка относятся уголовное, процессуальное, полицейское право, которые не регулируют жизнь, а должны лишь поддерживать организационные нормы.

Результатом взаимодействия общественного права, права юристов и государственного права является «живое право», которое не установлено в правовых положениях, но господствует в жизни.

Закон, по Эрлиху, не столько право, сколько один из способов обеспечения права; применение закона должно быть подчинено только этой цели, и к тому же главным способом существования «права решений» (второй слой права) является свободное нахождение права судьями, рассматривающими конкретные дела. В правосудии решающая роль принадлежит не «мертвым параграфам закона», а свободному слову квалифицированных юристов.

Учение Эрлиха оказало значительное влияние на социологическую юриспруденцию Роско Паунда (США), а идеи школы «свободного права» о судебном правотворчестве были созвучны идеям «реалистической школы права».

66. Политико-правовые идеи национально-освободительного движения в Индии. М.Ганди.

МОХАНДАС КАРАМЧАНД ГАНДИ — один из руководителей национально-освободительного движения Индии, основоположник доктрины, известной под названием «гандизм». Ганди рос в семье, где строго соблюдались обычаи индуистской религии, что оказало влияние на формирование его мировоззрения.

В 1893-1914 Ганди возглавил борьбу против расовой дискриминации и притеснения индийцев в Южной Африке, организуя мирные демонстрации, петиции на имя правительства. В Южной Африке Ганди выработал тактику ненасильственного сопротивления, названную им сатьяграхой.

Когда в 1919 англичане провели законы Роуллетта, продлившие срок действия ограничений, касавшихся гражданских свобод индийцев, Ганди объявил первую всеиндийскую сатьяграху. Тысячи жителей страны выразили свой протест, не прибегая к насилию, но во многих местах происходили массовые уличные беспорядки. Англичане прибегли к репрессиям, завершившимся побоищем в Амритсаре. События в Амритсаре превратили Ганди из сторонника Британской империи в ее решительного противника.

Вторую всеиндийскую сатьяграху Ганди начал в 1920. Вскоре он призвал соотечественников бойкотировать британские текстильные товары и производить собственные ткани на ручных станках. В 1922 его арестовали за подстрекательство к мятежу, судили и приговорили к шести годам заключения (освобожден в 1924).

Ганди не ограничился сатьяграхой, выдвинув т.н. конструктивную программу. Проводил энергичные кампании: против неприкасаемости и за мусульмано-индусское единство, за права женщин, подъем начального образования, запрещение алкогольных напитков, внедрение правил личной гигиены. В 1929 конгрессисты объявили 26 января Днем национальной независимости, и Ганди возглавил третью всеиндийскую сатьяграху.

По возвращении на родину (январь 1915) Ганди сблизился с партией Индийский национальный конгресс и вскоре стал одним из ведущих лидеров национально-освободительного движения Индии, идейным руководителем конгресса. После 1-й мировой войны 1914-18 в Индии началось массовое антиимпериалистическое движение. Эту борьбу Ганди ограничивал исключительно ненасильственными формами. Он также осуждал классовую борьбу и проповедовал разрешение социальных конфликтов путём арбитража, исходя из принципа опеки.

В 1919-47 Национальный конгресс под руководством Ганди превратился в массовую национальную организацию, пользовавшуюся поддержкой народа.

Ганди идеализировал патриархальные отношения, проповедовал исключительность исторического развития Индии. Он выступал за возрождение крестьянской общины, деревенского ремесла, кустарной

промышленности на основе повсеместного введения ручного прядения и ткачества.

Ганди боролся против всех проявлений английской политики, против разжигания индусско-мусульманской розни, против сохранения каст.

В 1942, во время 2-й мировой войны, когда английское правительство отказалось сформировать национальное индийское правительство, и в связи с ростом антиимпериалистических настроений Ганди выдвинул в отношении английских колонизаторов лозунг: «Вон из Индии!», мотивируя это тем, что только независимая Индия сможет оказать сопротивление японским агрессорам.

В обстановке подъёма массового антиколониального движения в 1946-47, приведшего к завоеванию Индией независимости (1947), Ганди осуждал революционные выступления.

30 января 1948 Ганди был убит членом индусской шовинистической организации.

67. Политическая идеология германского национал-социализма.

В начале 20-х гг. в Германии на почве экономических и социальных трудностей, политического и идеологического конфликта, возникло национал социалистическое движение. С 1933 по 1945 немецкие националисты стояли у власти и внедрили в государственно-правовую практику исповедуемые ими принципы.

У немецких национал-социалистов есть 3 источника:

1. Немецкий национализм, который включает в себя как признание этнического (расового) начала решающим фактором общественно-идеологических процессов, так и идею превосходства немецкой нации над всеми остальными нациями. Концепция неравенства рас, их деление на полноценные и неполноценные соединил с германцами Хьюстон Чемберлен.
2. Доктрина национал-социализма. В 1919 вышла в свет книга Освальда Шпенглера «Пруссачество и социализм».
3. Традиция антилиберализма.

Немцы развивали свои представления о государстве, политике, господстве. Идею ядро – проект тоталитарной политической власти, которая есть единственное устройство, которое сплачивает нацию, наводит порядок. В системе тоталитарной политической власти государству отводится не центральное место, оно является лишь элементом политической общности.

Государство образуется из:

- национал-социалистической немецкой рабочей партии
- государственного аппарата
- народа.

В структуре политической общности ее приоритетной частью, в идеологии фашистов является партия. Она считается объединением, собравшим лучших людей нации. Цели партии: устранение других политических партий и группировок, курс на превращение фашистской партии в монопольного обладателя публично-властных прерогатив, линия на установление безраздельного контроля фашистской партии над государством и лишение его самостоятельного политического значения.

Упор делался на срастание партии с государством и на осуществление партией полновластного руководства. Одновременно подчеркивается потребность сохранения сугубо формальных различий между партией и государством.

Идеал государства – государство, где покончено с демократией. Такое государство должно было сложиться на расовой основе. В нем нет места гражданам – все подданные, которые обязаны исполнять приказы.

Руководство таким государством осуществляет вождь. Вождь — лучший из лучших. В нем воплощена судьба народа. Фюрер персонифицирует волю народа, выражает его расовый дух.

Нацисты уверены, что народ является их основополагающей ценностью. Это утверждение зиждется на убеждении, что:

- 1) Немецкий народ есть общность людей объединенных одной кровью. Неизменность крови обеспечивает вечность народа;
- 2) Народ — единое целое и каждый является его частичкой.

Нацистские идеи проникают в юриспруденцию, которая быстро пришла в упадок т.к. противоречила естественной теории права. Единый творец права – фюрер. Судьям предписывалось, что преступники определяются не исходя из закона, а исходя из идеи, что правонарушения должны быть удалены из общества.

Фашизм явился наиболее агрессивной формой национал социалистической идеологии.

68. Нормативизм Г.Кельзена.

Политико-правовое учение нормативизма своими корнями восходит к формально-догматической юриспруденции 19 века. Оно сложилось на основе принципов, выработанных в юридическом позитивизме и представляет собой реакцию на распространение в современном западном правоведении социологических, психологических и новейших этико-фсф концепций.

Ганс Кельзен (1881-1973) родоначальник этого учения. В 1934 выходит в свет его работа «Чистая теория права». Под чистой теорией права автор

понимает доктрину, из которой устранены все элементы, чуждые юридической науке. Современные юристы, по его мнению, обращаются к проблемам социологии и психологии, этики и политической теории, пренебрегая изучением своего собственного предмета. Кельзен убежден, что юридическая наука призвана заниматься не социальными предпосылками или нравственными основаниями правовых установлений, а специфически юридическим (нормативным) содержанием права.

В обоснование своих взглядов ссылается на неокантианство, сторонники которого различают две области теоретических знаний – науки о сущем (естественные науки, история, социология и др., изучающие явления природы и общественной жизни с точки зрения причинно-следственных связей, главный принцип – объективная причинность) и науки о должном (этика и юриспруденция, которые исследуют нормативно обусловленные отношения в обществе, механизмы и способы регламентации поведения людей, главный принцип – принцип вменения).

Нормативисты призывали освободить юриспруденцию от исследовательских приемов, заимствованных из других отраслей знания, выступали за «познание права с внутренней стороны, в его специфическом нормативном значении». Необходимо де-идеологизировать правоведение, придать науке релятивистский характер.

Право — это совокупность норм, осуществляемых в принудительном порядке. Он считает, что право старше государства. Оно возникло еще в первобытную эпоху, когда общество разрешило индивидам совершать акты принуждения (месть) в одних случаях, и запретив в других. В последствии правовое сообщество перерастает в государство, где функции принуждения осуществляются централизованно, специально созданным органом власти.

Источником единства правовой системы Кельзен называет основную норму – трансцендентально-логическое понятие, мысленное допущение, которое дается нашим сознанием для обоснования всего государственного порядка в целом.

С теоретиками социологической ориентации нормативистов сближает трактовка права как эффективно действующего, динамичного правопорядка. Понятие права охватывает не только общеобязательные нормы, установленные государственной властью, но и процесс их реализации на практике. Правоприменительная деятельность трактуется им как продолжение правотворчества в форме создания индивидуальных нормативных предписаний.

Политическое учение построено на отождествлении государства и права, на отождествлении государства и правопорядка. «Любое государство, даже авторитарное, есть правовое государство».

Государства подразделяет на демократические и недемократические. Демократия не сводится к утверждению законов большинством голосов и формально-юридическим способам решения социальных конфликтов. Это

скорее духовная свобода — свобода высказывать мнение, свобода совести и убеждений, терпимость.