

Содержание дисциплины

Темы лекционных занятий

Тема 1. Предмет и теоретические вопросы истории политических и правовых учений -1ч.

1. Предмет и методы истории политических и правовых учений
2. . Теоретическое политическое и правовое сознание.
3. Периодизация истории политических и правовых учений.

История политических и правовых учений – одна из значимых дисциплин в системе юридического образования. В ней воплощен и обобщен мировой опыт человеческого сообщества по вопросам сущности власти, формам организации государственного управления, правопониманию, судопроизводству и т.д.

Для страны, переживающей ломку прежних основ государства и создающей заново систему политико-правовых регламентаций общественной жизни, весьма актуально основание истории мировой и отечественной политико-правовой мысли.

История политико-правовых учений является самостоятельной научной дисциплиной историко-теоретического цикла. Каждая научная отрасль знания только тогда имеет право на самостоятельное существование, если строго задан ее **предмет**, то есть тот круг проблем, исследованием которых занимается лишь эта наука. Несмотря на то, что история политических и правовых учений очень часто вторгается в область различных гуманитарных наук – философию, политологию, социологию, этику, гражданскую историю, теорию государства и права и др., тем не менее, она имеет сугубо специфический, только ей присущий предмет исследования. Таковым является история (возникновение, борьба, развитие) теоретических знаний по вопросам государства, политики, права и власти, выраженная в форме представлений идеологов различных классов и социальных групп на предмет природы и роли этих явлений в социальной жизни.

Если философия стремится ответить на вопрос где, когда и как возникают политико-правовые институты; политология исследует политическую систему общества, взаимодействие и борьбу различных политических сил на международной арене, конкретные исторические дисциплины ориентируются на установление законов и закономерностей, работающих в строго заданных хронологических рамках, то история политико-правовых учений выражает закономерности развития **политико-правовой идеологии** на ее теоретическом уровне. Но идеология как уровень общественного сознания является отражением политико-правовой действительности в теоретических построениях, в рамках, дозволенных методологическим инструментарием той или иной эпохи. Отсюда, история

политических и правовых учений – это не фактологическая дисциплина, а “схваченная в мысли политико-правовая доктрина”, выразившаяся в системе понятий и категорий. Любая **политико-правовая доктрина** всегда идентична соответствующей политической обстановке, уровню развития культуры эпохи, стихийно возникающим настроениям масс. Ее содержанием является обширная система взглядов, охватывающая вопросы происхождения государства и права, проблемы их связи с обществом, с отношениями собственности, вопросы форм государства, связи государства и права и многие другие. **Функцией** политико-правовой доктрины является целенаправленное влияние на политическое и правовое сознание тех или иных социальных групп для их идеологического самоопределения в вопросах государства, политики.

Политико-правовые учения изложены в произведениях политических мыслителей, государственных деятелей, публицистов, философов. Стимулом к теоретическим изысканиям мыслителей в обозначенной области является социальный заказ, который эпоха ставит перед ними. Исходя из своих интеллектуальных возможностей и социально-политических ориентаций, каждый исследователь высвечивает свой угол зрения на проблему, а в целом выстраивается стройная система политико-правовых ориентаций эпохи, корнями уходящая в запросы социальной жизни масс конкретного общества.

Являясь самостоятельной гуманитарной дисциплиной, история политических и правовых учений использует обширный арсенал приемов и методов исследования. Как известно, **методы исследования** представляют собой не что иное, как путь, способ и приемы поиска истины в конкретной предметной области. В силу того, что предметом истории правовых и политических учений является история теоретических представлений идеологов различных слоев общества о государстве, праве и политике, то для осуществления столь емкой исследовательской работы требуется привлечение методов из различных общих и специальных областей академического знания.

Методы исследования, задавая последовательность действий, приемов и операций, необходимых для достижения цели, поставленных политико-правовой историей, можно условно разделить на четыре основные группы: общеполитические, общенаучные, специальные и частные. Общеполитическими методами анализа являются диалектика и материализм, которые реализуются не конкретно, а опосредуясь другими. Так диалектика как универсальный метод познания реализуется через систему принципов, выражающих конкретное содержание метода. К таковым относятся принцип всеобщей связи, принцип историзма, принцип причинности. Активно используется при анализе политико-правовых учений философский принцип системного анализа, заключающийся в рассмотрении объекта как системы, все элементы которой находятся в тесной взаимосвязи. Сохраняет свою актуальность в рассматриваемой области и такой метод, как восхождение от абстрактного к конкретному, состоящий в движении теоретической мысли к

все более полному, всестороннему и целостному воспроизведению предмета мысли. Методы, имеющие общенаучный характер: сравнение, анализ, синтез, идеализация, индукция и дедукция, описание и т.д., - также конкретно преломляются и в данной науке.

В целях более глубокого и четкого выявления и освещения общего, особенного и единичного в различных политико-правовых учениях, используется обширная система специально-исторических и специально-правовых методов. К наиболее активно применяемым из них относятся: историко-генетический, позволяющий последовательно раскрыть свойства, функции и модификации изучаемой политико-правовой реальности во времени; историко-сравнительный, открывающий перспективу выявления сущности политико-правовых взглядов; типологический, исходящий из выявления общего начала, присущего многообразию политико-правовых ориентаций; историко-системный, заключающийся в рассмотрении исторического процесса как системы, состоящей из множества элементов-ситуаций, событий, предпочтений и т.п.

Для характеристики конкретных сторон и явлений действительности используются частные методы. Сопоставительный анализ различных концепций с использованием разноплановых методов, уточняя наши знания об общих и специфических чертах политико-правового процесса, способствует выявлению наиболее соответствующих критериев **типологизации** политико-правовых учений, более точной оценке их содержания. Применительно к истории политико-правовых учений функция метода сводится к: 1) выявлению структуры, принципов, внутренней логики конкретной системы; 2) установлению содержания и характера связей между теориями в истории политико-правовой мысли; 3) выражению типов отношений между теорией и практикой и другие.

Ведущая роль в рассматриваемой предметной области принадлежит именно тем принципам, приемам и способам исследования, которые наиболее соответствуют историко-теоретическому содержанию политико-правовой науки. Необходимо отметить, что каждая эпоха с учетом меняющихся конкретно-исторических условий общественного развития, осуществляет корректировку как методов, так и содержания политико-правовых концепций.

3. Периодизация истории политической и правовой мысли

В соответствии с эпохами исторического развития **курс истории политических и правовых учений** можно условно разделить на следующие этапы:

I. **Древний мир:** время, когда господствовала религиозно-мифологическая форма идеологии и политическая мысль не носила четко выраженный характер, это памятники Древнего Египта, Вавилона, Древней Индии, Древнего Ирана, Древнего Китая. Политическая мысль Древней Греции быстро прошла путь от мифа к теории. В развитие политической и

правовой мысли исключительный вклад внесли Древняя Греция и Древний Рим.

II. Эпоха Средневековья: эпоха развития идеологии (идеологических систем). Период господства христианской религии и превращение её в государственную идеологию. Период господства раннего ислама (VII-X вв.). Основные направления политической и правовой мысли в период образования Русского централизованного государства.

III. Эпоха Возрождения и Реформации XIV – XVI вв.: осмысление политических явлений и процессов перестало быть монополией церкви.

IV. Эпоха буржуазных революций в XVII-XVIII вв. – век Просвещения и революций в Нидерландах, Англии, Франции, США. Политическая идеология в странах утверждения правового равенства. Формирование “юридического мировоззрения” и теории естественного права.

V. Эпоха свободной конкуренции XIX в.: характеризуется расширением понятий свободы, равноправия, появляются различные направления, такие как либерализм, научный социализм, марксизм, анархизм, позитивизм и др.

VI. Эпоха монополистического капитала, империализма, социалистических революций, кризиса “реального” социализма, стабилизации капитализма конец XIX – XX вв.: характеризуется изменением статуса собственности, расширением экономических функций политической власти, новыми учениями о праве (нормативизм, социологическая юриспруденция и др.).

Эволюция политических и правовых идей своеобразна и часто не укладывается в общую схему. Это относится, в первую очередь, к странам Востока и России.

РАЗДЕЛ I Политические и правовые учения в Древнем мире.

Тема 2. Политические и правовые учения на Древнем Востоке.-1ч.

1. Зарождение политико-правовых идей в странах Древнего Востока: в Египте, Вавилоне, Иране.

2. Политическая и правовая мысль в Древней Индии. (Законы “дхармы”, “Законы Ману”, трактат Каутильи “Артхашастра”)

3. Политико-правовая мысль в Древнем Китае. Лаоцзы и учение даосизма. Политическое учение Конфуция. Мо-цзы и моизм. Школа фа цзя (легистов). Право и закон.

Древний мир – это пора зарождения государственности и политических идей на почве религиозной мифологии. Понятия мирового порядка, правды и справедливости, необходимости соблюдения человеческих установлений, власти как средства их обеспечения и форм государства впервые выражаются в мифологической форме. Та или иная мифологическая версия определяла происхождение земной власти и порядков, оправдывала их неизменное существование и сохранение, одновременно являясь идеологией и нормой жизни раннеклассовых обществ.

Миф не только объяснял тайны мироздания, но являлся одновременно весьма авторитетной формой закрепления социальных норм жизни. На ранних стадиях формирования политико-правовых представлений он выполнял отчасти ту же роль, что закон или правовой обычай.

Политическая мысль древних цивилизаций своеобразна. Эта специфичность проявляется в том, что в политико-правовых отношениях раннеклассовых обществ доминируют отношения личной зависимости, регламентируемые проявления общественной жизни сакрализуются, то есть, приобретают налет святости. Отличительной особенностью политических и правовых отношений этого периода является и их синкретическая неотделенность от других сторон общественной жизни в целом.

Синкретизм (от греч. *synkretismos* – соединение, объединение; нерасчлененность психических функций на ранних этапах развития ребенка) и сакральный характер политико-правовых учений древнего мира оказываются атрибутивными характеристиками мифа как формы мироустройства и его обоснования. Эти специфические особенности древних цивилизаций при всем их несовпадении в частности проявляются как в протокультуре древневосточных цивилизаций, так и в культурных ориентациях Древней Греции и Рима.

На Востоке очевидный вклад в развитие представлений о государстве, праве и власти внесли Индия и Китай. Политико-правовые протоориентации (своего рода “*предтеории*”) стран Древнего Египта и Древнего Ирана являются лишь прологом политико-правовой мысли Древнего Китая и Индии.

1. Зарождение политико-правовых идей в странах Древнего Востока: в Египте, Вавилоне, Иране.

Политическая и правовая мысль **Древнего Египта** в тот период только зарождалась. Источниками для изучения истории становления политических и правовых институтов в раннеклассовых обществах служили надписи и изображения на стенах гробниц и храмов, папирусные тексты, носящие официальный характер.

В качестве неофициальных источников политико-правовой истории и практики анализируемого периода рассматриваются и тексты фольклорного происхождения и разного рода “Поучения”, содержащие сведения и по политическим вопросам.

Определенную роль в изучении политических и правовых воззрений Древнего Египта сыграли произведения древнегреческих авторов (Геродота, Плутарха, Диодора Сицилийского).

Возникновение рабовладельческого государства Древнего Египта относится к IV веку до нашей эры. Формой государственного устройства в Египте была централизованная монархия как тип восточной деспотии со стоящим во главе его фараоном. Понимание государственной власти как олицетворения божественной справедливости и фараона как земного воплощения Бога было типичным для этого типа культуры. Божественным признавался весь социально-политический строй, сравниваемый с пирамидой. Вершину пирамидальной модели общественного устройства соответственно составляли боги и их избранники – фараоны. Исходным основанием, пронизывающим всю иерархическую структуру общества, являлся народ. Жрецы и знать на социальной лестнице общества занимали промежуточное положение. Единство столь сложной организации социума обеспечивалось за счет воплощаемого богиней Ма-ат принципа справедливости.

Принцип божественной справедливости (ма-ат) предполагал равенство всех людей по природе, определенное богами. Соответственно мифологическим представлениям о правде-справедливости все люди наделены равными возможностями. Следование данному принципу являлось ориентиром поведения человека и критерием его оценки. Нарушение установленного богом равенства в человеческих отношениях являлось как отступление от божественного закона.

Согласно древнеегипетскому мифу **богиня Маат (Ма-ат)** являлась не только воплощением правды-справедливости, но и правосудия. Судьи считались жрецами этой богини и носили ее изображение. Официально одобренные правила поведения и основные источники права того периода (законы, судебные решения, обычаи) должны были соответствовать по своему смыслу естественно-божественному порядку справедливости. Аналогом ма-ат в древнеиндийской традиции являлась «**рта**» («**рита**»), в древнекитайской мифологии – «**дао**», у древних греков – «**дике**», в древнерусском правосознании – “**правда**”.

Восхваление божественной справедливости, как основы земных порядков, законов и правил поведения содержится в древнеегипетской «**Книге мертвых**», в «**Поучениях Птахотепа**», «**Поучениях гераклеопольского царя**» и других. При хронологическом несовпадении во времени их создания, в этих документах приводятся почти полностью схожие по смыслу положения о справедливости и законах, отражающие воззрения господствующих кругов египетского общества, заинтересованных

в подаче существующих порядков как божественных и справедливых, вечных, и неизменных.

Древнеегипетская «Книга мертвых» (XXV-XXIV вв. до н.э.) дает представление о религиозных, моральных и правовых установлениях и запретах для человека, руководствующегося принципом справедливости и рассчитывающего на благосклонность Великого Двора «Двух Истин». Именно сюда человек попадал после смерти, где председательствует великий бог Уннефер (одно из имен Осириса), Владыка «Двух Истин» (для земного и загробного миров одновременно) и где на весах правосудия взвешивалось сердце умершего. Представший перед судом Осириса, произносит клятву, содержащую перечень воздержаний, свидетельствующих о его добродетельном и законопослушном поведении. Клятва по содержанию напоминает 10 заповедей Ветхого Завета («не убивал», «не крал», «не грабил», «не совершал прелюбодеяния», «не сквернословил», «не кощунствовал»), в которой содержатся тонкие проявления добропорядочности («не был глух к правовой речи», «не был несносен», «не был тороплив в сердце своем», «не шумел», «не надмничал» и др.), характерные для высокой культуры повседневного общения. Запрещаемые клятвой поступки определяют смысл и границы понимания справедливости той эпохи, фиксируют общеобязательность соблюдения ее требований.

«Поучение Птахотепа» (XXVIII в. до нашей эры), созданное в период относительной социальной стабильности в общественном развитии, более чем другие документальные источники того периода, дает представление о порядке взаимоотношений между различными слоями общества. В «Поучении» каждому человеку предлагается поступать сообразно своему общественному положению, которое он занимает. Особо оговаривается в документе отношение к низшим слоям общества, исключаящее любое высокомерие к ним «ввиду их убожества». Такая позиция Птахотепа была продиктована вовсе не соображениями гуманности. Это являлось своеобразным призывом к представителям господствующих классов не создавать без необходимости предпосылок для социальных конфликтов.

«Поучение гераклеопольского царя своему сыну Мери-ка-Ра» (XXII в. до н. э.) заметно отличается от наставлений Птахотепа, являвшегося противником всяких нововведений. Главной идеей гераклеопольского царя являлся поиск таких методов и средств управления государством, которые способствовали бы его укреплению и централизации. В «Поучении» отражен рост внутренних противоречий общества, обострение противоречий между его отдельными слоями.

Одновременно «Поучение» является произведением политического жанра, ибо в нем прослеживаются определенные требования, предъявляемые к правителю, с которыми царь Ахтой знакомит своего наследного сына. «Поучение» призывает подавлять бедняков как врагов царя («тот, кто беден, - он враг») и возвышать вельмож как опору государственной власти («возвышай твоих вельмож, чтобы они поступали по твоим законам»), «быть

искусным в речах”, “быть мудрым”, ибо (“не нападают на мудреца, зная его мудрость”).

Оценку существующих законов с точки зрения их роли в жизни общества дают **“Речения Ипусера”** (XVIII в. до н. э.). Анализируя свидетельства широких народных выступлений, гражданскую войну низов против верхов, Ипусер, сам, будучи вельможей, олицетворяет справедливость и порядок с должным почитанием и соблюдением законов, с возвращением утраченного людьми уважения богов. Разрушение государственного аппарата, низвержение власти фараонами и как следствие – предоставление равных прав для всех, по мнению Ипусера, главная причина социальных катаклизмов и бедствий в стране. «Поучения Ипусера» – это попытка обоснования необходимости сохранения неравенства и сильного государственного аппарата для блага государства.

Таким образом, источником общеобязательных норм и правил человеческого поведения, человеческих установлений вообще, были мифологически и религиозно окрашенные представления о дозволенном и недозволенном, справедливом и несправедливом. Господствовавшие религиозные воззрения в вопросах регламентации государственной жизни оказали существенное влияние на источники древнеегипетского права-нормы обычного права, законодательство, административные распоряжения и судебные решения. В различных письменных источниках сохранились сведения о свитках законов, свидетельствовавших о развитости законодательства как одного из источников права. Первым законодателем Египта считают Фараона Менеса (III тысячелетие до н.э.). Ряд законодательных актов принимается при Рамсесе II (1317-1251 гг. до н. э.) и Бокхорисе (VIII в. до н.э.). Законы Бокхориса уже запрещали долговое рабство, предусматривали оформление договоров на обычном светском языке.

Самостоятельным образцом правовой мысли Древнего Египта, являлись юридические документы - указы, договоры, индивидуальные правовые акты. Например, в указе Хоремхеба не только четко сформулированы критерии подбора и порядок назначения судей, правила их поведения, но приводится перечень основных запретов на их действия. Указ Хоремхеба дает представление о процедуре подготовки законов в Древнем Египте, перечисляет условия назначения судьи, определяет основную цель правосудия, сводящуюся к примирению конфликтующих и непослушных. Интерес представляют “законы в виде дневников” – выдержки из проводившихся записей наиболее важных судебных процессов и частных решений. Они имели такую же юридическую силу, как официальные предписания и своды законов. Договор, заключенный между правителем Египта Рамсесом II и хеттским царем Хаттусилисом III (ок.1280 г. до н.э.) был первым международным правовым документом, закрепляющим начала добрососедства и имевший целью обеспечение взаимной неприкосновенности, оказание взаимопомощи при нападении третьей стороны и выдачу перебежчиков. О характере правовых представлений в

Древнем Египте повествуют также сохранившиеся в виде надписей на плитах и текстов на папирусе юридические документы. Среди них имеются акты о распоряжении имуществом, удостоверяющие факт дарения и порядок наследования по завещанию.

Правовая культура Древнего Египта включала в качестве важного элемента регламентацию основных функций ближайшего помощника фараона – везира, обладавшего не только административными, но и судебными полномочиями. В специальном источнике (записях на стенах гробниц) определялись принципы правосудия, которым должен следовать везир – строгое соблюдение предписаний закона, соразмерность наказания правонарушению и др.

Мифологические, религиозные, правовые и законодательные представления древних египтян оказали заметное влияние на политико-правовую жизнь других народов древности. Этот факт является свидетельством об очевидных достижениях Древнего Египта в области правовой культуры.

Древнее Междуречье

Развитие политико-правовой культуры в конце IV тысячелетия до н.э. отмечается и в городах-государствах Древнего Междуречья - Шумере и Аккаде. Самостоятельное государство было почти в каждом городе (Ур, Урук, Умма, Лагаш, Ниппур, Киш и др.). Шумерская политическая культура долго сохраняла элементы племенной демократии, народное собрание и совет старейшин. Только после падения роли свободных общинников многие из этих отживших форм отбрасываются, власть оказывается в руках рабовладельцев, а племенные вожди постепенно превращаются в царей.

Сохранившиеся источники, такие как **“Законы Ур-Намму”** (ок.2112 – 2094 г. до н.э.), **реформы Урукагины** (XXIV в. до н. э.), позволяют составить представление о правовых взглядах в **Шумере и Аккаде** Развития в этот период, достигает юридическая техника. основополагающими понятиями для древних шумеров, как в теории, так и на практике были закон и правосудие, о чем свидетельствовали обнаруженные юридические тексты, выполненные на глиняных табличках: договоры, соглашения, завещания, векселя, судебные постановления, расписки. В школах уделялось немало времени освоению юридических трудов и изучению законов.

Ученые считают, что **“история начинается в Шумере”**. Шумеры раньше египтян научились проводить воду на поля, осушать болота. Они изобрели лук, плуг и колесо, первыми начали выращивать пшеницу и лен. Это шумеры рассказали о сотворении человека из глины, о дереве познания добра и зла, они описали всемирный потоп и как одному из людей удалось спастись, построив ковчег и взяв в него свою семью и по паре всех животных.

Когда историки открыли древний Шумер, стало ясно, что именно шумеры стоят у истоков человеческой культуры.

Древний Вавилон

Шумерская правовая культура получила свое дальнейшее развитие в Вавилоне. О правовых воззрениях Вавилона можно судить по “**Законам Хаммурапи**” (XVIII в. до н.э.), состоящих из трех частей: Пролога, Основной части и Эпилога. Всего статей насчитывалось первоначально - 282. Особый интерес представляет Пролог к “**Законам Хаммурапи**”, где говорится о благословении и покровительстве богов в делах и свершениях царя. Хотя право в сборнике Хаммурапи не совпадает с религией, тем не менее, ему придается сакральный характер. В Основной части содержатся статьи по различным правовым вопросам. В “**Законах**” отсутствует разделение на публичное и частное право. Наказание рассматривается как возмещение вреда, причиненное отдельному лицу. Наказание назначается судами. Впервые в истории Месопотамии вводится наказание по принципу талиона, применявшееся, однако только среди равных людей. Отсюда очевидно, что принцип равенства людей перед законом в сборнике Хаммурапи отсутствует. Справедливость, о которой идет речь в своде Законов Хаммурапи, подразумевает не только социальное и политическое, но и правовое неравенство среди различных слоев общества. Представления о различных видах вины сформулированы в **Законах** нечетко.

В торжественном Эпилоге изложены основные цели законодательства и наказ последующим правителям, почтительно относиться к тексту “**Законов**”.

При, несомненно, большом вкладе правовой культуры Древнего Египта, Шумера и Вавилонии в развитие правовых представлений Древнего Востока, они не развились до уровня теоретических положений и концепций.

Древнеиранская политико-правовая мысль нашла отражение в собрании священных книг зороастризма - “**Авесте**” (II-I в. до н. э.), состоявшей первоначально из 21 книги (насков). До нашего времени целиком сохранилась только одна, а всего до нас дошло около одной четверти составленного когда-то авестийского канона. “**Авеста**” дает представления об общественном строе, правовых институтах, формах государственного устройства, социально-классовой структуре общества, нравах, обычаях и традициях Ближнего и Среднего Востока. Развитие политико-правовых представлений в **Древнем Иране** непосредственно связано с историей верований персов и мидийцев, к середине первого тысячелетия до н. э., перешедших от политеистических верований к **зороастризму**. Его основателем стал Спитак Спитама, выступивший в роли пророка **Заратуштры**. Проповеди Заратуштры со временем превратились в наиболее почитаемую часть «**Авесты**». В своем учении Заратуштра исходил из существования в мире двух начал - доброго - Ахура-Мазда и злого – Ангра-Манью. Прославляя Ахура-Мазду как совершеннейшее существо, Заратуштра объявляет его единым богом, формирующим законы вселенского бытия, в том числе и закона социальной жизни. Законы Мазды применительно к обществу являлись выражением демократической

идеологии трудящихся слоев населения. Заключение к подобного рода выводам служат многократные восхваления земледелия, необходимости материального благополучия, плодородия земли и т.п., приписываемые Мазде и рассматриваемые как предпосылки земного счастья.

Государство, согласно авестийским текстам, должно быть земным воплощением небесного царства Ахура-Мазды (Ормузда). Основной функцией монарха как служителя Ахура-Мазды является борьба против зла в государстве, защита подданных от любых его проявлений и постоянное устремление к насаждению добра. Ограничение сил зла и расширение сферы действия добра, согласно этому письменному источнику, - основная цель и смысл существования государства. В решении проблемы социально-классовой организации социума акцент делается на необходимости сословного деления общества, основанного на свободном выборе каждым гражданином своего рода занятий. Руководство сословными объединениями в соответствии с текстом “Авесты” возлагалось на наиболее добродетельных людей. Призывая служителей Ахура-Мазды к взаимной любви, миру и прощению, Заратуштра проповедует власть просвещенного мудрого монарха.

Таким образом, согласно приведенным выше положениям, образцом идеального государства является общество, где царят мир, мудрость, взаимная любовь и счастье. В основе социальной утопии лежит идея соединения бегства от существующей действительности с иллюзией будущего ее очищения, направленной к достижению установления мистического “золотого века” общества.

Наиболее ярко правовая мысль “Авесты” представлена в такой ее части, как “Вендидат”, представляющей собой учение маздаизма и свод законов. Значительное место в “Вендидате” занимают вопросы гражданского права (заключение договоров, форма заключения, ответственность за их нарушение, правовые последствия при условии нарушения договоров и др.). В комментариях к “Авесте” - Сасанидском судебнике содержатся сведения из сферы частного права. Это - прежде всего вопросы имущественных и обязательных отношений, деликтного права, организации суда, процедуры рассмотрения споров и порядка оформления юридических документов. Этот документ интересен тем, что в нем ряд положений имеет сходство с конструкциями, позднее развитыми в мусульманско-правовой мысли.

Таким образом, “Авеста” и комментарии к ней – не только исторический памятник. Зороастризм оказал значительное влияние на развитие политико-правовой мысли как Востока, так и Запада.

2. Политическая и правовая мысль Древней Индии

Ведийский период

Политико-правовая мысль **Древней Индии** подобно древним воззрениям Египта, Вавилона и Ассирии сформировалась под влиянием мифологических и религиозных представлений. По этой причине на протяжении многих веков ведущее положение в социально-политической и духовной жизни занимали жрецы (брахманы). Идеология **брахманизма** нашла отражение в религиозных текстах, именуемых “шрути” (полученные через божественное откровение). “Шрути” дополнялись “смрити” – “запоминаемым”. К ним относились веданги, сутры, пураны, итихасы, шастры – различные сочинения на ритуальные, законодательные, исторические и научные темы. Наиболее ранним источником, где имеют место зачатки политико-правовой мысли, является священное писание **Веды** (в переводе с санскритского означает “ведение”, “знание”), состоящее из нескольких частей. В историко-политическом плане ведущей была **“Ригведа”**, возникшая не рубеже II – I тыс. до н. э.. В 1028 гимнах запечатлена жизнь ведийских племен во всех ее проявлениях, сформулирован основной принцип, определивший развитие политической мысли Древней Индии, – обожествление мирового порядка и убеждение в божественности происхождения общества и государства. Согласно идее об определяющей роли мирового закона в общественной жизни, возникновение власти, отношения между двумя ее формами – духовной (брахма) и светской (кшатра), права и обязанности правителя и подданных и т.п. изначально заданы всемогущим космическим началом – “рита” (“рта”). Божественному закону рите одинаково подвластны и боги, и люди.

В **“Упанишадах”** как одной из частей Вед, согласно общей ведической традиции дхарма–право индивидуализировано, предстает как преломление всеобщего, божественного закона применительно к каждому отдельному человеку. У каждого человека свое право - долг. Необходимость соблюдения требований дхармы - права определяется в **“Упанишадах”** концепцией переселения душ и воздаяния человеку за прошлые деяния.

“Рита”, как изначально установленный высшей силой на земле и на небесах, порядок требовал от человека определенного поведения, нарушение которого влекло наказание, но не в судебном, а сугубо божественном порядке.

Помимо “риты” в Ведах употребляется понятие **“дхарма”**, включающее весь круг обязанностей и ответственности человека. “Дхарма”, согласно древнеиндийской традиции, - это не только право, закон, распоряжение, но также и мораль, ритуал, знание вед, правила жизни, гигиены, приема пищи и т.д. Такое расширенное понимание дхармы свидетельствует об отсутствии специальных категорий права и закона в традициях древнеиндийской культуры. Дхарма как обязанность личности строить свое собственное поведение в соответствии с нравственным законом, формирует представление о правах личности.

Дхарма – прежде всего обязанность. Понятие о правах личности свойственно всем странам Востока. Личность не ощущает своей самостоятельности, не противопоставляет себя обществу, она органическая

часть целого – пользуется благами не по праву, а в награду за нравственное поведение, за соблюдение дхармы. Это мысль выражена в “**законе кармы**”. Она заключается в том, что жизнь человека, его сегодняшнее состояние, его будущее определяется не слепой судьбой, а его собственным поведением.

Казалось бы, очень действенная теория, способная быстро обеспечить справедливость. Но секрет в том, что закон кармы основывается на вере в переселение душ, в повторные рождения (аватары): душа человека, не освобожденная за высшую праведность от бренной оболочки и не слившаяся с Богом, обречена на бесконечный цикл рождений (в новых обличьях) и смертей. Награда праведнику не обязательно дается в этой жизни, она может ждать его в будущих рождениях. Так же и наказание. Мы страдаем не обязательно потому, что в прежних рождениях предшествующие физические носители нашей души грешили. Закон кармы – вариант типичного для религиозного мировоззрения примирения с действительностью в ожидании награды в ином мире.

Наряду с мистическим учением о карме Древней Индии известны и реальные, насильственные средства воздействия на общественную жизнь и поведение людей. Они выражались понятием «данда». Это слово также многозначно, в разных контекстах оно переводится как посох, жезл (символ царской власти), кнут розга, кол, столб, к которому привязывают преступника; армия войско, царские чиновники, война, наказание. Более поздние, чем веды источники говорят о данданити - науке быть наказанным. Считалось, что мало найдется людей, следующих дхарме из добродетели, по убеждению, большинство же делает это только из страха наказания.

Положение человека в Древней Индии определялось его происхождением и принадлежностью к той или иной касте. Подчинение свойственным данной касте традиционным нормам считалось религиозным долгом, также именуемым дхармой. Нарушение дхармы могло повлечь изгнание из сообщества. Наряду с частными нормами поведения и жизни отдельных коллективов, существовало общее для всех сторонников индуизма религиозное предписание, зафиксированное в книгах о дхарме - дхармашастрах. **Дхармашастры** представляли собой универсальный кодекс поведения для всего индийского общества как в частной, семейной, так и в социальной жизни. Характерной особенностью мировоззрения составителей дхармашастр являлось неразрывная связь права с ритуалом. Накопление имущества, раздел его, передача и т.п., согласно этим воззрений, совершаются исключительно для обеспечения жертвоприношения. Помимо дхармашастр, существовали и другие правовые сборники, именуемые дхармасутрами, составленные иными брахманистскими школами. В отличие от дхармасутр, дхармашастры, возникшие на основе первых, отличаются большей упорядоченностью и систематизацией в изложении и подаче правового материала. Эти два источника политико-правовой мысли наряду с научно-педагогическими функциями играли также роль авторитетных письменных свидетельств действующего права.

С Ведами связываются многие положения социально-политического обустройства общества. В гимне о Пуруше (первочеловеке, породившем “все, что стало и что станет”) из “Ригведы” проводится мысль о божественном установлении сословно-кастового строя. В этом источнике в мифологической форме утверждается наследственность и иерархия варн, их деление на высшие и низшие как части тела Пуруши, из которых они созданы. Сословно-кастовое деление, в соответствии с Ведами, объявляется изначальным, божественным установлением. Многочисленные замкнутые касты распределялись по четырем основным варнам (сословиям): священнослужителей (брахманов), воинов (кшатриев), земледельцев (вайшиев) и слуг (шудр). Высшими сословиями, поделившими между собой духовную и светскую власть, являлись брахманы и кшатрии. Особое место в системе сословно-кастового строя отводится брахманам, называемым в Ведах Богами. В Ведах и комментариях к ним предлагается два варианта решения проблемы происхождения светской, царской власти: учреждение власти правителя по воле Богов и избрание правителя людьми. Особенностью решения проблемы происхождения власти в традициях древнеиндийской политико-правовой мысли является сочетание обоих вариантов: боги и санкционируют результаты народного выбора, и одновременно берут власть под свою опеку. По этой причине отзыв правителя, не соответствующего своему назначению, исключается. Ответственность за свои деяния правитель несет только перед Богом.

Одной из религиозных основных обязанностей правителя считалось поддержание правопорядка и наказание преступников. Поэтому правовая тематика обсуждалась в книгах (шастрах), посвященных долгу царя. Первым веком до н.э. датируется появление “**Артхашастры**” (“**Наука политики**”). Термином “артхашастра” обычно называли сочинения, посвященные вопросам государственного управления: политическим, административно-хозяйственным, юридическим. Такие сочинения были весьма распространены в Индии второй половины I тыс. до н. э. Древнейшие из них не сохранились. До нашего времени дошла лишь большая артхашастра, приписываемая традицией советнику Чандрагупты Маурья **Каутилье Чанакье (конец IV в. до н. э.)**, но в действительности составленная около I в. до н. э. Третья книга “Артхашастры” посвящена юридическим вопросам. Она не является сборником действующих законов, изданных каким-либо правителем конкретного индийского государства (такого рода сводов не было ни в древности, ни в средние века). Это научное руководство по общим принципам права, которое должно было учитывать практику судопроизводства. Особый интерес в этом источнике представляют вопросы организации сыска и наказания преступников.

В трактате “Артхашастра” наблюдается заметный отход от идеологии брахманизма в сторону светских представлений о государстве и праве в том числе. В нем наряду с признанием божественного авторитета дхармы, очевидное предпочтение отдается практической пользе административно-властных установлений и различных политических мероприятий. Ведущим

принципом и определяющей основой политических действий царя, согласно этому источнику, является полезность, практическая их целесообразность. “Артхашастра” высвобождает политику из морально-религиозных ограничений, открывает перспективу формирования светской доктрины, как политики, так и законодательства.

Наиболее авторитетной дхармашастрой в вопросах индусского права считается дхармашастра “Ману-смрити”, так называемые “Законы Ману” (II-I вв. до н. э.). Появление этого источника в соответствии с традицией приписывается прародителю человечества Ману. Содержание “Законов Ману” предельно разнообразно: космология и эсхатология, домашние ритуалы и правовые предписания, связанные с полномочиями правителя в отношении своих подданных и т.д. “Законы Ману” воспроизводят и защищают положения Вед о делении общества на сословия и их неравенстве, отмечая монопольные полномочия брахманов толковать дхармашастру и определять, что есть право и обязанность. Справедливость неравенства варн и их членов в “Законах Ману” оправдывается ссылкой на божественную предопределенность системы варн и обязанностью варн следовать божественной дхарме. Большое значение в “Законах Ману” придается наказанию. Наказание наделяется статусом божественности и даже приходится сыном Владыки. Роль, отводимая наказанию в этой дхармашастре, двоякая: важный инструмент управления и средство поддержания порядка, с одной стороны, а с другой - кара, очищающая от греха. Существенным принципом правопонимания в “Законах Ману” является утверждение неравенства наказания за одно и то же деяние.

“Законы Ману” просуществовали почти два столетия как действующий свод правил. Правовой материал в них более систематизирован и компактен, чем в Ведах, мифологические сюжеты занимают меньше места. В сборнике по-прежнему нет понятия права, хотя рассуждения о суде, о том, что условно следовало бы отнести к гражданскому праву, присутствует. Социальный консерватизм “Законов Ману” проявляется в жестокости наказаний и высокомерно-презрительном отношении к шудрам (слугам). Повторяются традиционные положения о божественном предназначении царской власти.

Религиозно-философская система брахманизма, воплощенная в Ведах и более поздних священных книгах, в VI веке столкнулась с двумя мощными течениями – буддизмом и джайнизмом, основательно поколебавшим ее устои.

Буддизм

Основателем буддизма, согласно легендам, является **Сиддхартха Гаутама**, прозванный Буддой. Будда исключил ритуальность брахманизма и его сосредоточенность на космологических проблемах, подверг критике с позиций принципа нравственно-духовного равенства всех людей систему варн. В традициях буддизма отвергается сама мысль о боге как верховной личности, нравственном правителе мира и первоисточнике закона.

В известном буддийском каноне IV-III вв. до н.э., “Дхаммападе”, отчетливо просматривается тенденция к ограничению роли и масштабов наказания, подчеркивается недопустимость наказания при отсутствии вины. Политико-правовые явления в реальной жизни общества рассматриваются буддистами как проявления земных несчастий.

С течением времени идеи буддизма стали оказывать существенное влияние на государственную политику и законодательство.

Понятие закона теряет в буддизме прежний теистический статус. В этой связи наполняется иным смыслом правовое значение дхармы. Буддийская дхарма интерпретируется как естественный закон, где естественность понимается в смысле отрицания его божественного характера. Дхарма в буддийском варианте приобретает индивидуально-человеческий статус, т.е. это одновременно и разумный закон, и закон разума.

Буддизм возник как своеобразный бунт против религии брахманизма, переживавшей упадок, погрязшей в суевериях, обряда и корысти высших сословий, Будда отверг священный характер вед и противопоставил им попытки рационалистического объяснения природы и общества. Буддизм впервые в истории политической мысли определяет причины возникновения государства, усматривая их в конфликтах по поводу собственности на землю. Во времена правления Ашоки буддизм был признан государственной религией.

Брахманизм клонился к упадку, но оказался в состоянии приспособляться к меняющимся обстоятельствам, Он впитывал в себя элементы доарийских культов местных племен, Еретические учения способствовали некоторому изживанию формализма, ритуальности и углублению нравственных и философских основ. Он не боролся с соперничающими течениями, и это привело к формированию(на рубеже старой и новой эры) религии **индуизма**, представляющей собой обновленный брахманизм и сохранившей все священные тексты брахманизма в качестве своей основы.. Отличительной особенностью индуизма, зародившегося в IV тысячелетии до н.э., является политеизм(многобожие).

Джайнизм возник ранее буддизма, но сведения о нем более поздние. Письменным источником, в котором содержатся основные идеи джайнизма, являются записанные в V в. н.э. джайнистские сутры. В отличие от брахманизма, джайнизм объясняет развитие социально-политических институтов реальными потребностями общества, реальными условиями жизни. Пропагандируя отход от мирских интересов, джайнизм объявлял ненасилие основным принципам деятельности власти.

3. Политико-правовая мысль Древнего Китая

Проблемы общественного устройства, управления государством, социальной структуры общества и принципов развития института права в традициях древнекитайской социально-политической мысли нашли

отражение в таких письменных источниках как “Четверокнижие” и “Пятикнижие”.

Своеобразным воплощением истинного учения о моральном поведении и наилучшем управлении государством является “Шицзин” (Книга песен”), являющаяся частью “Пятикнижия”. В ней были собраны многочисленные произведения древнекитайского фольклора, создававшиеся в I тыс. до н.э. в различных царствах, а также древние гимны и оды. В своем окончательном виде в начале нашей эры “Шицзин” включал 305 поэтических произведений, сгруппированных по четырем разделам.

Лао-Цзы и учение даосизма

Древнекитайская мысль знала и более радикальные, чем у Конфуция, призывы вернуться к прошлому. Речь идет о **даосизме** или школе даосов, основанной **Лао-Цзы**. Основы даосизма изложены в трактате “Дао де цзин”, приписываемом Лао-Цзы. У основоположников даосизма дао рассматривается как естественный путь вещей, не допускающий какого-либо внешнего вмешательства.

Даосисты понимают дао как первопричину и закон развития Вселенной, которому подвластны и небо, и земля, и природа, и человек, и общество. Все, что придумывали люди сами (изобретение орудий труда, усложнение и усовершенствование жизни, преобразование природы и другие цивилизационные приобретения), отделяет их от дао и является причиной всех несчастий.

Даосизм считает общество элементом космоса, его естественной, законной частью. Культура, в соответствии с данной ориентацией, является искусственным, противостоящим естественному образованию. Поэтому идеал даосов – уход от общества и людей, отшельничество. Показателем нравственной жизни мирян является простота во всем, естественная жизнь в общении с природой, в узком кругу близких.

В вопросах происхождения и сущности государства у Лао-Цзы отмечаются элементы анархизма. Государство, полагает он, искусственная структура, а потому оно осуждается также как знатность и богатство. Даосы считали, что государство служит исключительно для реализации властью своих корыстных целей. В отношении войн, в отличие от Конфуция, школа даосов отвергает войны во всех их проявлениях. В вопросах государственности отмечается призыв к децентрализации, к низведению государственности до уровня деревни, отмечаются аполитические ориентации – индифферентное отношение к делам государства, призывы к его разрушению.

В решении проблем управления даосы исходят из основополагающего для даосистского мировоззрения принципа недеяния. Целью управления посредством недеяния становится стабильность, спокойствие, пассивность, простота, справедливость.

Лао-Цзы отрицательно относился к законодательству, к властным, насильственным приемам регулирования жизни людей. Притеснение

подданных, поборы, налоги со стороны знати и государей резко осуждаются. Исходя из натурономных представлений даосистов, дао является всеобщим, действенным регулятором человеческих отношений.

Таким образом, даосизм выстраивает свой вариант светской концепции естественного права непосредственного, прямого действия. Это значит, что в данной концепции отсутствует скоординированная связь между дао (естественным правом) и положительным правом (фа). Не нужно стремиться влиять на ход событий в общественной жизни, все в ней определяется действием естественного космического закона – дао. Подобные представления говорят об ограниченности учения Лао-Цзы.

Принцип дао оказывается неспособным объяснить реальные социальные и политико-правовые явления, преобразовать их, подчинить контролю.

В целом, даосизм индивидуалистичен и мистичен. Личная справедливость, духовное совершенствование, следование небесному идеалу – такова цель этого пласта древнекитайской культуры. В силу обозначенных обстоятельств даосизм не может служить основой регуляции и преобразования общественной жизни.

Относительно полные сведения о сущности общества и принципах государственного управления содержатся в известном тексте “Лунь-юй” (“Беседы и высказывания”).(V в.до н.э.) Эту книгу образованный китаец выучивал наизусть еще в детстве и руководствовался ею всю жизнь. В сборнике “Лунь-юй” изложены мысли знаменитого китайского философа Конфуция, которые, спустя несколько веков, были возведены в ранг официальной идеологии.

Политическое учение Конфуция.

Конфуций, точнее Кун-цю или Кун-фуцзы, что означает мудрец (учитель) Кун, родился в 551 г. до н. э. В детстве был не по годам серьезен, отличался прилежанием и удивительной любовью к церемониям. Окончив учение, он получил должность чиновника и “дорос” до поста министра в княжестве Лу. Своими мыслями он делился с учениками, число которых было 72, и которые должны были постигнуть шесть видов наук, среди которых, математика, письмо, знание правил поведения, езда на колеснице, стрельба из лука и музыка.

Конфуций славился умом, энергией и безупречной честностью. Но не всегда эти качества приветствовались другими учеными и правителями. Известно, что после долгих скитаний в поисках применения своего таланта государственного деятеля он вернулся на родину и последние годы жизни посвятил своей школе и собиранию классических книг и обычаев. Конфуций умер в 479 г. до н.э. в возрасте 72 лет.

В дошедшем до нас тексте «Лунь-юйя» сведений о человеке содержится гораздо больше, чем о государственном устройстве общества.

Это связано с тем, что Конфуций не проводил резкой грани между обществом и государством. Государство у него мыслилось как одна большая семья. Для обозначения государства долгое время, вплоть до наших дней, употреблялся термин “го цзя”, в дословном переводе означавший “государство-семью”.

Понимая, что общество представляет собой строго упорядоченную и хорошо организованную систему общепринятых нормативных условностей, Конфуций стремился укрепить эту систему путем возвеличивания морального стандарта древности. Взгляды на общество выражены Конфуцием частично через создание двух образов человека: “благородного мужа” (положительного) и “маленького человека” (отрицательного).

Выстраивая концепцию идеального государства, мыслитель в качестве его определяющего стержня рассматривает необходимость овладения каждым членом общества морально-этическими нормами и правилами общежития. Сыновья почтительность и любовь к старшим, по мнению Конфуция, являются основой человеколюбия. Почтительность к родителям и уважение к старшим братьям не только основа человеколюбия, но и основа социального повиновения.

В “Лунь-юйе” проблема управления – самая главная проблема в конфуцианстве. В основе конфуцианского идеала управления лежит не принуждение народа, не насилие над ним, а сила нравственного примера. Народ, по Конфуцию, могущественная, но бездуховная масса. Согласно патриархальной концепции государства источником повиновения низов верхам является почтительность к старшим по роду, по рангу, по месту на социальной лестнице. В основе управления народом должно быть, по Конфуцию, следование нравственному закону Дао. Для управления народом верхи должны соблюдать ритуал, показывать пример справедливости

В каждой общине или патронимии нормы обычного права обладали всеобщностью. Всеобщность и всеобязательность норм поведения была распространена Конфуцием уже в пределах всего государства. Управление народом всецело строится в конфуцианстве на основании “ли”. Идеальным вариантом “ли”, по Конфуцию, является лишь истинное “ли” прошлого, древности. Идеальным вариантом управления в соответствии с подобной ориентацией является неуклонное следование основным традиционным правилам, изменение которых не допускалось. Даже свою модель государства Конфуций ориентирует на прошлое. Несмотря на то, что главной проблемой в конфуцианстве является проблема управления государством и народом, у Конфуция нет четкой и подробной схемы управления. Однако он предложил ряд совершенно новых идей, на которых в дальнейшем выстраивалась вся китайская государственность.

Являясь апологетом монархической формы государственного управления, по которой во главе государства стоит отец-государь, он, тем не менее, делегирует функцию управления еще двум социальным слоям: управляющим и управляемым. В качестве управляющего Конфуций вводит готовую модель идеального человека - благородного чиновника (цзюнь цзы),

олицетворяющего всех причастных к делам управления государством и народом – от мелкого чиновника до сановника и самого правителя. Необходимость введения еще двух типов людей в структуру управления продиктована сложностью управленческой деятельности, с которой сам “ван”-государь справиться не в состоянии. В конфуцианстве благородный чиновник (цзюнь цзы) не мыслится вне государственной службы и административной деятельности. Концептуальная позиция мыслителя в отношении роли и места народа в истории Китая – умеренная эксплуатация (“справедливое использование народа”). В этой связи умение правильно использовать людские ресурсы рассматривается им в качестве необходимых признаков эффективного управления государством. В контексте отмеченного важным показателем эффективного управления является необходимость для управляющих установления и поддержания постоянных контактов с народом.

Абсолютизируя монархическую форму правления, Конфуций, тем не менее, выступал против абсолютизации царской власти. Во взглядах на государственное устройство особое место он отводит Небу, выступающему в его концепции в качестве высшей направляющей силы и предопределяющему судьбу всех жителей государства. В роли толкователей велений Неба могли выступать лишь благородные чиновники, в совершенстве владеющие правилами “ли”. Роль народа сводилась исключительно к исполнительским функциям.

Центральным пунктом политической программы Конфуция являлась проблема блага народа, обеспечение которого было основным смыслом и конечной целью администрации.

Уделяя большое влияние теории управления, Конфуций приводит конкретные рекомендации по воплощению теоретических положений в реальную практику. Существенным обстоятельством успешного управления мыслитель считал искусство вербального общения (устное слово). Слово в концепции Конфуция является одним из основных элементов ритуала, а сам ритуал – основой социального порядка, более того – основой правосознания. Ритуал (правила поведения – “ли”) и Дао (нормы истинного пути, высший принцип) выступают наряду с конфуцианским Небом основными источниками естественного права, формирующими нормы правового регулирования – правила “ли”. Функции социального контроля и строгого повседневного регулирования поведения составляют правовой аспект этих правил.

Таким образом, конфуцианская доктрина управления делала ставку на примат морали и норм обычного права, основанных на ритуале и церемониале. Не являясь демократом, отстаивая идею авторитарного управления, Конфуций в то же время признавал принципиальное равенство всех людей и, соответственно, возможность выхода любого человека в высшие эшелоны управления государством. Умелая администрация для Конфуция – это высшая этика. Главное в управлении – социальный порядок, основанный на принципах морали, личный авторитет правителя и

стабильность общественного развития. Обширный комплекс этико-правовых норм и принципов (правила ритуала – “ли”, человеколюбия – “жэнь”, забота о людях – “шу”, почтительного отношения к людям “сяо”, преданности правителю – “чжун”, долга – “и” и т.д.), представляет собой единство моральных и правовых явлений. Отрицательно относясь к позитивным законам (“фа”), Конфуций не отвергает полностью значения законодательства, отводя ему лишь вспомогательную роль в совокупности социальных норм.

Мо-Цзы и школа моизм

Социально-политические воззрения Конфуция не были реализованы на практике, однако они послужили отправной точкой, на которую ориентировались мыслители последующих эпох. К их силу относится Мо-Цзы, вышедший из школы Конфуция, но в последующем отошедший от нее. Источником для изучения политико-правовых воззрений Мо-Цзы является трактат “Мо Цзы”, представляющий собой сборник его изречений, составленный учениками и последователями мыслителя в IV в. до н.э. Трактат состоит из 15 рубрик-глав, состоящих из 71 параграфа, из которых до настоящего времени сохранилось лишь 58. Как и Конфуций, Мо-Цзы делает попытку согласовать мудрость древних с требованиями времени. Мо-Цзы в своих программных проектах радикального переустройства общества в соответствии с велениями времени выглядит обличителем зла, народным трибуном. Основным стержнем предлагаемых им социальных реформ является благо народа. Благо народа, считал Мо-Цзы, является конечной целью и определяющим показателем мудрой администрации. Необходимым условием превращения идеи блага в практику реальной жизни мыслитель считает выдвижение и использование на службе способных и достойных администраторов, имеющих право, опираясь на общепринятые принципы, управлять народом и по мере необходимости корректировать деятельность самого правителя. Согласно его воззрениям, интересы народа являются также той высшей ценностью, которой должен служить и сам правитель, взявший за образец служение небу. Небо является тем критерием, полагали моисты, который определяет, что конкретно нужно делать, а чего желательно избегать.

Небо в моизме выступает в форме общенормативного образца, моделирующего социальные отношения во всех их проявлениях. Результатом следования небесному образцу Мо-цзы считает “почитание мудрости как основы управления”. Стержнем такого управления является разумное и умелое сочетание наставления народа с наказаниями. Ссылаясь, как и Конфуций, на образцы мудрого управления прошлого, Мо-Цзы подчеркивал, что власть в целях исправления несовершенств людей должна использовать не только насилие и наказание, но и нравственные формы воздействия на людей.

В трактате “Мо-Цзы” резкой критике подвергаются не только насильственные формы управления, но и жестокие законы как основное средство регулирования поведения людей. Главным условием обеспечения порядка и спокойствия, согласно этой позиции, являются нравственная власть, справедливость, поощряющие достойных и наказывающие жестоких.

В качестве “единого образца справедливости” Мо-Цзы предлагает **идею договорного происхождения государства**. Концепция договорного государства отличалась относительной полнотой и стройностью, на тысячелетия превосходит идеи Гоббса и Руссо. В его доктрине впервые в китайской мысли государство представлено и как средство управления, и как инструмент всеобщего принуждения. При чем, в данном контексте принуждение берется не как форма эксплуатации, а как возможность обеспечения всеобщего равноправия. Апеллируя к древности, Мо-Цзы подчеркивал, что причиной хаоса в общественной жизни является именно отсутствие управления, наказания и старшинства (руководителей). Согласно договорной концепции, нормы, правила, и приемы управления носят социальный (социальный) характер и зависят от людей. Концепцией предусматривается наделение избранного по соглашению людей сына неба (мудрого добродетельного человека Поднебесной) правом создавать единый образец справедливости и олицетворять единую законодательную власть. Важное значение в учении о государстве Мо-Цзы придает концепциям, принципам и формам управления (“высказываниям”). При этом он подчеркивает необходимость практического осуществления “высказываний” в виде правил поведения, одинаково обязательных как для управляемых, так и для управляющих. Речь идет о таких правилах поведения и управления, обеспечение которых строится на добровольном и сознательном следовании им. В правилах поведения и управления нашли выражение не отдельные нормы поведения, а основные принципы правопонимания – принцип равенства людей, нравственный характер власти, договорное происхождение регламентаций в сфере управления и справедливости и др.

В соответствии с договорной концепцией происхождения государства сами законы (“фа”) должны отвечать справедливости и разумно согласовываться с другими формами и правилами управления с целью правильного сочетания поощрения и наказания.

Выстраивая идеал государства, Мо-Цзы занимает срединную позицию между конфуцианством и легизмом.

До Мо-Цзы в китайской мысли не было идеи выборности первого правителя. Впервые им формулируются основные принципы управления, основанные на строгой дисциплине и централизации и имеющие целью сохранение целостности государства через ограничение властных полномочий удельных правителей. У Мо-Цзы сильны идеи социального равенства, социальной несправедливости. Он выдвинул концепцию всеобщей любви, распространив ее на отношения как внутри государства, так и на отношении между государствами. Осуждая аристократизм, Мо-цзы ратует за реформы в пользу народа, отстаивая мысль о том, что история существует

для народа и во имя народа. Государство у Мо-Цзы выступает как активный субъект преобразования. Управление четко ассоциируется с принуждением и поощрением для общего блага. Начиная с Мо-Цзы, право в Китае стало связываться не только с ритуалом (“ли”), но и с наказанием (“син”), и с законом (“фа”). В этом отношении Мо-Цзы является предшественником легизма.

Противоречивость идей трактата “Мо-Цзы” вызывает неоднозначную оценку творчества Мо-Цзы как мыслителя. Однако как политический мыслитель он внес немалый вклад в китайскую политическую культуру и оказал серьезное влияние на развитие политической теории в Китае.

Шан Ян и школа легизма

Наиболее концептуальное выражение политико-правовая история Древнего Китая нашла в **легизме** – философской традиции с IV в. до н.э. противостоящей конфуцианству. Основателем легизма считают **Шан Яна**, правителя области Шан. Основные идеи древнекитайского легизма изложены в трактате “**Шан цзюнь шу**” (“**Книга правителя области Шан**”), считающейся каноном легистской школы. В ней сформулированы многие идеи и конструкции бюрократической системы правления: институт рангов знатности, институт цензорского надзора, формирование института бюрократии, система круговой поруки, законодательная система и т.д.

Шан Ян создал концепцию государства как гигантской и всеохватывающей машины принуждения, согласно которой высшим смыслом деятельности, мерой всех вещей выступает не закон, а именно государство. В отличие от конфуцианцев, легисты полагали, что человек по своей изначальной природе зол. Злая сущность человека – основная угроза для государства, расшатывающая его устои. В целях обеспечения силы и крепости государства обосновывается естественная потребность в применении суровой системы наказаний. В период деятельности Шан Яна главной проблемой являлось укрепление централизованной власти, осуществление которой, полагали легисты, возможно лишь при помощи установления жестких законов, регламентирующих все сферы жизни общества, и обеспечения строгого их исполнения посредством введения такой системы контроля за их исполнением, как наказание.

Особое место в системе воззрений легистов занимает проблема взаимоотношения между государственной властью и населением. В силу антагонистического характера взаимоотношений между ними главной задачей государства является снятие всех частных путей осуществления желаний людей и мобилизация энергии масс на реализацию “единого” – решение задач государства в области земледелия и войны. Важное значение в соответствии с этой позицией Шан Ян уделяет единомыслию, понимаемому как единство установок правителя и подданных. Для решения этой задачи возникла потребность в выработке наиболее эффективных путей подчинения подданных официальной позиции, поддерживаемой насилием и наказаниями. Таким образом, легисты полагали, что только посредством насильственных мер можно подчинить враждебно настроенные массы желаемому “порядку”.

Идеалом законнического государства является общество, позволяющее центральной монополевой власти активно и неограниченно в делах внутренней и внешней политики манипулировать подданными. В таком “идеальном” государстве проблема обязательности закона для всех, права подданных по закону снимается полностью. Закон фигурирует лишь как беспрекословный приказ, требующий незамедлительного исполнения.

Основная функция закона – унификация общественной жизни, война власти против подданных с целью обеспечения порядков в государстве. Соответственно, сам закон по содержанию оказывается лишь средством для одержания победы над народом. Делая ставку на закон и отвергая добродетель, легисты тем самым отвергают все правопонимание, разрабатываемое их предшественниками.

Управленческая значимость закона, с точки зрения легистов, состоит в трепетном страхе перед наказанием. Обеспечение “порядка” как показателя силы и мощи государства, по Шан Яну, диктует необходимость в превентивных наказаниях. Государство, полагают легисты, станет сильным, дела будут развиваться успешно, если в качестве предупредительных мер по устранению беспорядков и как их следствия – тяжких преступлений ввести суровое наказание за мелкие проступки. Подданные, в соответствии с легистским пониманием государства, не входят в понятие такового. Безвольный народ – не субъект государственности, а лишь объект деспотического властвования посредством законов.

В качестве мер по усилению деспотической власти наряду с наказывающим законом, предлагаются и такие безнравственные формы и методы осуществления закона, как доносительство, круговая порука, тотальная взаимослежка подданных друг за другом.

Карательная политика легистов сыграла значительную роль в укреплении централизованной власти, заняв в последующей практике государственного управления и законодательства, ведущее положение. В силу того, что цели легистов были весьма далеки от задач обеспечения законности, сами законоположения не имели необходимой конкретности и ясности: отсутствовали четко определенные составы преступлений, круг субъектов ответственности, понятие преступника, судебный порядок разбирательства и т.д. Антагонистическая противоположность между законом (фа) и справедливостью является отражением антагонизма между государственной властью и подчиненным народом. Насилие и страх оказываются единственно возможным вариантом связи власти и общества.

Таким образом, легистское понимание закона исключало всякое представление о справедливости и праве, было их антиподом.

В вопросах внешней политики представляет интерес разработанная легистами теория прямо пропорциональной зависимости могущества государства от военных успехов. “Если войной можно уничтожить войну, то позволительна даже война” – таков софистический метод доказательства неизбежности войны считался достаточным основанием для оправдания любых войн, в том числе и агрессивных.

Тема 3 Политические и правовые учения в Древней Греции.-2ч.

1. Особенности политико-правовой мысли Древней Греции (периоды, представители, проблемы).
2. Идеи об естественных и человеческих законах, о договорном происхождении государства (софисты). Отношение киников к государству, законам. Космополитизм киников. Сократ о праве, законности.
3. Политическое и правовое учение Платона; Круговорот форм государства. Модели совершенного государства в диалогах “Государство” и “Законы”.
4. Аристотель - основоположник науки политики. Классификация форм государства, попытка раскрыть закономерности государственных переворотов. Право - политическая справедливость.
5. Учения Полибия о перевороте государственных форм и концепция смешанной формы государства.

1 Особенности политико-правовой мысли Древней Греции (периоды, представители, проблемы).

В развитие политической и правовой мысли Запада существенный вклад внесла Древняя Греция. С возникновения на рубеже II и I тысячелетия до н. э. государства в Древней Греции начинает формироваться и политическое сознание. Будучи тесно связанным, с религиозным мировоззрением, оно постепенно отделяется от него и становится частью единого философского мировоззрения. По этой причине основные политико-правовые идеи оформляются в русле этого мироотношения. Первоначально возникает идея справедливости (“дике”) как основы обычного права (“темис”), а затем и закона - писаного права (“номос”) Идеи права и справедливости широко представлены в поэмах Гомера (VI в до н. э.) и Гесиода (VIII-VII в. до н. э.). Представления об этическом и правовом порядке Фалеса, Солона и других основаны именно на них. В “Одиссее” и “Илиаде” Гомера и “Теогонии” и “Трудах и днях” Гесиода древние мифы все более теряют свой сакральный характер и подвергаются этической и правовой интерпретации.

В героическую эпоху Гомера и Гесиода категории “дике” (справедливости) и “темис” (обычай, право) были определяющими для характеристики правопонимания. По причине отсутствия государства как особой организации классового господства “гомеровское общество” не знает права и в значении государственного законодательства.

В эпоху древнегреческого общества справедливость как исходный принцип и право как форма его конкретизации тесно связаны, хотя и не совпадают терминологически. В “гомеровском обществе” в целях

конкретизации понятия права вводится категория правопритязание (“тисе”) как часть, причитающаяся каждому человеку по справедливости и обычаю.

Таким образом, право в самом емком его понимании представляет собой всю совокупность индивидуальных прав, “освященных принципом справедливости (“дике”) и соответствующих сложившемуся обычаю (“темис”).

У Гесиода, как и у Гомера, справедливость противостоит насилию. Рано или поздно наказание за отступление от божественной справедливости восстанавливает необходимое равновесие там, где человеческая спесь (“гибрис”) перешла границы правомерного. Гесиод признает не всякое богатство. Одно дело богатство, нажитое силой и обманом. Другое – то, что приобретено честным трудом. Однако этот идеал честного труда расходится с тем, что Гесиод видит в жизни. Там царит произвол сильного. Антагонизм отношений внутри этого общества Гесиод выражает в басне о соловье и ястребе. А дальше будет хуже: “Правду заменит кулак... Где сила, там будет и право. Стыд пропадет... От зла избавленья не будет”.

По Гесиоду, право занимает особое место в божественном устройстве мира. Поэтому всякое нарушение права ассоциируется у него с расстройством общественного порядка, определяемым как божественное наказание.

В поэме Гесиода “Труды и дни” впервые в истории человечества делается попытка периодизации общественно-исторического процесса посредством выделения в нем пяти закономерно сменяющих друг друга веков: золотого, серебряного, медного века, века полубогов-героев и современного ему железного века. В эпоху средневековья эта периодизация воспроизводится в вариациях членения истории в соответствии с библейскими сюжетами.

Ряд древнегреческих законодателей, относящихся к числу так называемых “семи мудрецов”(VIII-VI вв. до н. э.), расширили рационально-теоретические представления об объективной природе норм. В диалоге Платона “Протагор”(IV в. до н. э.) о мудрецах сказано: **К таким людям принадлежали и Фалес Милетский, и Питтак Митиленский, и Биант из Приены, и наш Солон, и Клеобул Линдийский, и Мисон Хенейский, а седьмым считался лаконец Хилон”.**

“Так, знаменитый афинский государственный деятель и законодатель **Солон**, будучи избранным первым архонтом и выступив в качестве арбитра между враждующими силами, существенно реформировал социально-политический строй афинского полиса. В 594 году, издав новые законы, он отменил прежние долги, уничтожил долговое рабство, ввел в Афинах умеренную цензовую демократию, основанную на компромиссе демоса и знати, бедных и богатых, запретил на будущее обеспечение ссуды личной кабалой.

Согласно Солону, основой государственности является законный порядок. Беззаконие и междоусобица, в соответствии с этой позицией, - наибольшее зло. В социальной структуре общества в соответствии с

различием в имущественном положении Солон выделяет четыре общественных слоя (класса): пентакосиомедимнов, гиппеи (всадников), зевгитов и фетов. Представителям трех первых классов был открыт доступ ко всем государственным должностям. Причем на высшую должность архонта могли претендовать лишь пентакосиомедимны. Феты участвовали лишь в народном собрании и судах.

Традиции предшественников в поиске естественной нормы справедливости и права в вопросах устройства политической и правовой жизни людей продолжили **пифагорейцы (VI-V вв. до н.э.)**. Пифагорейцы были первыми философами, кто формулирует идею равенства прав. Равенство в этой философской традиции впервые приобретает юридическое значение как воздаяние равного за равное.

Резкой критике у пифагорейцев подвергается анархия (безвластие) и, соответственно, формулируются условия ее предотвращения и снятия – надлежащее воспитание и надлежащее руководство (власть). Идеалом государственного обустройства для **Пифагора** и его последователей являлся полис с объективно работающими законами. Источник государственных законов они видели в боге.

Заметное место в истории античной политико-правовой мысли занимает **Гераклит (VI в. до н. э.)**. Свои социально-политические воззрения, он выстраивает в соответствии с ориентацией на всеобщий логос, которому необходимо неукоснительно следовать.

Для Гераклита характерно рассмотрение политико-правовой проблематики и всех проявлений социальной активности человека в неразрывной связи с вселенскими космическими процессами. Отсюда истоком полисных законов и установлений, всех человеческих представлений о справедливости и правде (“дике) является, по Гераклиту, всеохватывающий разум (“логос”). Обосновывая интересы землевладельческой знати, он предлагает политическую программу, утверждающую необходимость укрепления рабовладельческого государства и господства рабовладельцев над рабами. Реализация этой политической программы, по Гераклиту, возможна при условии прихода к власти интеллектуальной элиты (“лучших”). Отвергая демократию как правление “неразумных” и “худших” и восхваляя аристократические формы рабовладельческого государства, Гераклит формулирует критерий политической оценки людей - степень интеллектуального постижения ими всеобщего логоса как меры всех вещей.

Все естественно-правовые доктрины античности и нового времени, понимающие под естественным правом некоторое разумное начало, выраженное в позитивном законе, восходят к гераклитовской концепции обусловленности полисных законов и порядков объективными общемировыми закономерностями. Так по мнению, **Демокрита (460-370 гг. до н.э.)**, если бы общество состояло бы из одних мудрецов, живущих по законам морали, то в праве не было бы надобности. Право хуже морали. Но оно необходимо для толпы.

2. Идеи об естественных и человеческих законах, о договорном происхождении государства (софисты). Сократ о праве, законности.

Софисты

Среди греческих политических мыслителей V-IV вв. до н.э., наиболее демократических взглядов, в контексте рассматриваемого, придерживались **софисты**. Некоторые социально-политические и правовые категории понимались ими и их последователями ограниченно.

В определении демократии софисты допускали исключение из нее некоторой категории свободного населения и рабов. Наряду с демократическими формами правления в среде софистов встречаются приверженцы аристократии и тирании.

Большое влияние на политико-правовые воззрения античности оказали расходившиеся с традиционными религиозными представлениями воззрения **Протагора**, согласно которым человеческое начало является масштабом и мерой всего сущего. Политическая добродетель (справедливость, благочестие и т.п.), полис и его законы, сам процесс формирования человеческого общества, по Протагору, искусственные образования, являющиеся результатом овладения людьми политическим искусством. Все искусственное, таким образом, - не данность природы, а продукт человеческого творения и познания. Протагоровское воспитание политической добродетели и было нацелено на приумножение этих искусственных человеческих достижений.

Согласно Протагору, представления о справедливости определяют закон. В последующем протагоровская справедливость стала именоваться естественным.

Софист **Фрасимах** также трактовал политику и законодательство как сферу проявления человеческих сил и интересов. Политика в таких ее формах как властвование, правотворчество и т.п., согласно приведенной концепции, оказывается борьбой различных социальных сил за свою выгоду. В равной мере и законы являют собой не что иное, как воплощение интересов, достигших господства политических сил. Реальным критерием практической политики, по Фрасимаху, становится выгода сильнейшего.

Таким образом, сущность фрасимаховской концепции проявляется в утверждении того факта, согласно которому во всех существующих формах государства именно сила является основой всех проявлений политико-правовых отношений в обществе.

Близка к обозначенной, позиция софиста **Крития**, характеризовавшего законы как изобретения людей.

Своеобразно трактует сущность государства софист **Ликофрон**, полагая, что оно есть результат договора людей между собой о взаимном союзе. "Личное право" Ликофрон считал естественным неотчуждаемым правом. В основе его договорной концепции лежит, таким образом,

представление об естественном равенстве людей и равенстве их “личных прав”.

Аристократическую концепцию естественного права развивал софист **Калликл**. Критикуя демократические законы и обычаи, он полагал, что подлинная справедливость реализуется в принципе – “сильный повелевает слабым и стоит выше его”.

Софистика – многоликое явление. Воодушевленные великим пафосом автономии человека, провозглашенного началом и мерилom всего, софисты, можно сказать перепробовали все возможные версии очеловечивания религиозных, нравственных, политических и правовых явлений, их интерпретации с точки зрения человеческого смысла, их происхождения и функционирования. Они были первыми светским теоретиками политики, государства и права и оказали огромное влияние на всю последующую политико-правовую мысль.

С именем **Сократа (469 – 399 гг. до н.э.)** в античности связывают возникновение моральной философии.

Сократ не излагал свои взгляды в письменной форме, он высказывал их в устных беседах. О них мы знаем лишь по сохранившимся сочинениям его учеников и современников, прежде всего Платона и Ксенофонта.

Отвергая нравственный субъективизм софистов, их апелляции к освобожденной от этических начал силе, Сократ занят поисками рационального, логически-понятийного обоснования объективной природы нравственности, моральной политики и права.

Политическая добродетель есть знание; справедливость и всякая другая добродетель состоит в знании; все то справедливое, что совершается посредством добродетели, есть нравственно-прекрасное, таким образом знающие нравственно-прекрасное не предпочтут ему ничего иного, а незнающие не произведут его; если же захотят произвести, то ошибутся.

Этическая добродетель представляет собой знание, которое обеспечивает выбор добра и отклонение зла. Регулирующая роль знания, по Сократу, абсолютна: “Нет ничего сильнее знания, оно всегда и во всем пересиливает и удовольствия, и все прочее” (Платон, Протагор). Поэтому зло творится, согласно Сократу, по неведению, по незнанию. У Сократа добро и зло – следствие наличия и отсутствия одного и того же начала, а именно - знания.

Обсуждение нравственных и политико-правовых проблем Сократ поднял на уровень логических определений и понятий. В соответствии с позицией Сократа, нравственная организация полисной жизни невозможна без законов, как невозможны и законы вне полиса. Закон в понимании Сократа и есть основа полиса.

3. Политическое и правовое учение Платона. Круговорот форм государства. Модели совершенного государства в диалогах “Государство” и “Законы”.

Основные положения предшественников о справедливости, праве, законе, их месте и роли в жизни полиса были развиты Платоном в его работах “Государство” и “Законы”. Будучи основоположником идеалистического направления, в философии, идеальное государство и разумные, справедливые законы он считал максимально возможным воплощением мира идей в земной, политической и правовой жизни.

Сущностью идеального государства, по Платону, является справедливое правление лучших и благородных (аристократии). Лучшим типом государственного правления, в соответствии с обозначенным, оказывается аристократическое государственное устройство. Справедливость как ведущий принцип организации идеального государства реализуется в указании каждому заниматься своим делом и не вмешиваться в чужие дела.

Идеальному государству, согласно воззрениям Платон, должна соответствовать и идеальная сословно-классовая структура общества. Идеальное государство Платона возникает как общество трех социальных групп. Этими группами являются правители-философы, стратеги-воины, задача которых - стоять на страже безопасности государства, и производители-земледельцы, ремесленники и торговцы, обеспечивающие удовлетворение жизненных потребностей.

С позиции своей идеальной модели общественного устройства Платон дает классификацию существующих форм государства. Идеальным образцом государства он считает аристократию, а именно - аристократическую республику. К нисходящим упадочным формам государства он относит тимократию как власть нескольких личностей, основанную на военной силе. Существенно ниже тимократии стоит олигархия как власть небольшой группы лиц, сосредоточивших в своих руках значительную часть богатства. Этот строй основан на имущественном цензе: у власти стоят богатые, низы не участвуют в управлении. Главным предметом раздражения Платона является демократия, в которой он видит власть толпы, неблагородного демоса, и тирания, которая в античной Греции, начиная с VI века до н. э., представляла диктатуру “ставленника народа” - тирана. Тирания, по Платону, наихудший тип государственного устройства, где царят беззаконие, произвол и насилие.

В “Законах” Платон различает два вида государственного устройства. В первом варианте ставка делается на всевластие правителей, не регламентируемое законом, во втором - суровые законы пронизывают все сферы частной и публичной жизни людей. Закон в понимании философа являлся ни чем иным, как “определениями разума”, устанавливаемых для блага всего государства, а не отдельных его представителей. На страже законов стоит правосудие. К общему отправлению правосудия должны быть причастны, по мнению Платона, все граждане государства. Незыблемость

законов, согласно этой концепции, основа незыблемости, а значит, и крепости государства. Стоящее на страже законов правосудие не является самостоятельной, обособившейся государственной функцией. К отправлению правосудия привлекаются все граждане государства. В государстве, конструируемом Платоном в “Законах”, правителям предписаны законы.

Задачей законодателя у Платона является познание разумных, справедливых и правовых начал как проявлений божественного разума, воплощенного в полисных законах.

4. Аристотель - основоположник науки политики. Классификация форм государства, попытка раскрыть закономерности государственных переворотов. Право - политическая справедливость.

Дальнейшее развитие античной правовой мысли связано с именем **Аристотеля**, ученика Платона. Смена форм государственного устройства у него не зависит от произвола людей, а оказывается необходимым и закономерным историческим процессом. Понятие справедливости и двух ее видов: распределительного и уравнительного - главное в учении Аристотеля. Распределительный вид справедливости связан с предоставлением благ, пропорционально личному вкладу в дела общества, господствует в области политики, и приемлем лишь для свободных граждан.

Вторая форма справедливости функционирует в области имущественных отношений и в вопросах наказания.

В вопросах происхождения государства Аристотель - представитель патриархальной теории, согласно которой оно возникает естественным путем из разросшейся семьи. Основной функцией государства является обеспечение блага для всех граждан. Несомненной заслугой мыслителя оказывается разработка учения о формах государства, которые он условно подразделяет на два вида: правильные и неправильные. “Правильная” власть одного человека именуется монархией, “неправильная” - тиранией. “Правильная”“ власть немногих” - аристократией, “неправильная” - олигархией. “Правильная” власть большинства именуется политией, а “неправильная” - демократией. Наихудшей из всех форм правления Аристотель считал тиранию. Аристократия, по Аристотелю, в нравственном и интеллектуальном отношении предпочтительнее монархии. Отмечая несправедливость царящего в олигархии неравенства, мыслитель подчеркивал очевидную несправедливость и полного равенства при демократических формах обустройства общества. Совершенной формой правления у Аристотеля является полития, сочетающая в себе лучшие стороны олигархии и демократии.

Основными задачами государства Аристотель считал предотвращение чрезмерного накопления имущества граждан, чрезмерного роста политической власти личности и удержание рабов в повиновении.

На примере анализа полисной формы организации людей он выделяет основные отличительные признаки государства:

1. единство власти и территории, обеспечивающих целостность государству;
2. власть одного правителя, имеющего единую конституцию;
3. распространение власти на свободных и равных граждан.

Аристотелю принадлежит разработка и самого понятия политики, под которой он понимает идеальный государственный строй, присущий только эллинам. Задача политики - обеспечить существование наилучшей из возможных форм правления, избежать гражданской войны и переворотов, достижение относительного как по размеру, так и по достоинству равенства. Этому должны служить право и законы. По Аристотелю, политическое правление есть правление законов, а не отдельных людей.

Понятие права у Аристотеля тождественно понятию справедливости. Право олицетворяет собой политическую справедливость и служит нормой политических взаимоотношений между людьми /16/. Незаменимым регулятором политических отношений выступает закон. Закон, по Аристотелю, как явление политическое и часть политики находится в полном соответствии с политической справедливостью и правом.

Таким образом, государство, политическая справедливость, право и закон, согласно Аристотелю, являются высшими проявлениями всего процесса естественного развития людей. Именно в естественно-человеческих формах общения людей следует искать, полагает он, истоки и объективные начала политико-правовых явлений.

5. Учения Полибия о круговороте государственных форм и концепция смешанной формы государства

Дальнейшее развитие учения о формах государства содержится у Полибия, исходившего из утверждения, что смена форм государства является естественно-необходимой закономерностью. Развертывание истории, в соответствии с его воззрениями, носит циклический характер и представляет собой шесть закономерно сменяющих друг друга форм власти: власти царской, тирании, аристократии, олигархии, демократии и охлократии. На последней стадии цикла государство исчерпывает свои возможности. Возрождение его становится возможным у Полибия только через новую власть одного - царя. Наибольшую устойчивость государству, по Полибию, обеспечивает смешанная форма власти, сочетающая в себе позитивные возможности власти царской, аристократии и демократии. Она предотвращает, считал мыслитель, дальнейший круговорот государственных форм и укрепляет рабовладельческое общество. В его идеале смешанного правления предпочтение отдается аристократическим элементам. Демократические начала занимают в нем подчиненное положение.

Воплощение своих политических идеалов Полибий территориально закрепляет за Римом.

Тема 4 Политические и правовые учения в Древнем Риме-1ч.

1. Учение Цицерона о государстве и праве.
2. Римские стоики о природе и системе права. Космополитизм стоиков. Сенека о двух видах государства.
3. Римские юристы о природе и системе права; Учение о праве и справедливости.
4. Политические и правовые идеи раннего христианства. Библия. Политическое и правовое учение Августина

1. Учение Цицерона о государстве и праве.

Идею о преимуществах смешанной формы власти разделяет и римский политический деятель Марк Тулий Цицерон. Применительно к Риму он допускал в качестве смешанной формы правления единство трех государственных институтов: власти консулов, сената и народного собрания. Предпочтение отдается сенатской форме правления.

Государство, по Цицерону, есть общее дело, достояние народа, “соединение” людей на основе общего интереса. Этому государству присущи основные черты республиканского правления, так как республика - это не только выражение общего интереса всех свободных граждан, но и согласие между ними в вопросах права. Она есть общий порядок.

Таким образом, Цицерон объединил в своем учении социально-политический и юридический подходы в понимании государства.

Из определения государства как соединения народа на основе общности права и всеобщей пользы следует со всей очевидностью, что причиной возникновения государства является врожденная потребность людей жить вместе.

Главную задачу государства он видит в защите частной собственности и господствующего положения оптиматов (верхов). В учении о различных формах государства Цицерон настойчиво проводит идею о взаимосвязи права и государства. В нем праву отводится роль конституирующего признака государства. Политическое учение Цицерона было направлено на оправдание социального неравенства и реакционных форм правления.

В целях обоснования рабства и неравенства между римскими гражданами и покоренными народами римскими юристами осуществляется деление частного права на естественное, право народов и цивильное право. Большинство римских юристов полагало, что рабство противоречит естественному праву. Они обосновывали его вечное существование. К их числу относится и Гай Ульпиан.

Иная позиция во взглядах на сущность государства определяется в учении Эпикура. По его учению, государство создается для обеспечения безопасности людей, преодоления страха и создания условий для разумной, приятной и нравственной жизни. Являясь результатом договора, оно защищает справедливость. Взгляды Эпикура на договорное государство

разделяет и Лукреций Кар. Учения и того, и другого отличают крайняя аполитичность.

2. Римские стоики о природе и системе права. Космополитизм стоиков. Сенека о двух видах государства.

Воспринятая стоиками аполитичность получила свое развитие в воззрениях о духовном равенстве людей независимо от их этнической принадлежности. Луций Анней Сенека и Марк Аврелий в последующем развили идею о государстве с равными для всех законами. Однако это обстоятельство не исключало социального и политического неравенства.

3. Римские юристы о природе и системе права; Учение о праве и справедливости.

Римские юристы внесли значительный вклад в разработку проблемы права и закона. Под правом имелось в виду право вообще, охватывающее как естественное, так и все, что позже стало именоваться позитивным правом: обычное право, закон, эдикты магистратов, решения сенатов, право юристов установления принципсов, конституции императоров и т.д. Известные римские юристы Ульпиан и Гай проводили идею тесной взаимосвязи и единства различных составных моментов общего права. Исходным же представлением о праве, присущим всем римским юристам, было понимание его как нравственного явления: право как искусство, наука, как равенство и справедливость, добродетель и правильность. Для правопонимания характерно стремление подчеркнуть ценностные черты права. Стремление древнеримских юристов выделить в понятии права ценностные черты распространяется на все источники права, в том числе и на закон. В определении закона, приведенном Папинианом, он есть, прежде всего, “общий обет государства, решение мудрых мужей, обуздание преступлений и т.д.”, и только потом принудительный акт определенного органа.

Таким образом, идеально-правовые качества права и закона соответствовали у юристов Древнего Рима исходным принципам, началам права. Эта ориентация нашла выражение, и развитие в правовой мысли последующих эпох.

4. Политические и правовые идеи раннего христианства. Библия. Политическое и правовое учение Августина

Одним из лучших представителей христианской мысли, оказавшем наиболее сильное влияние на интеллектуальную западноевропейскую средневековую традицию, в том числе и на политико-правовые взгляды эпохи является **Августин Аврелий (Августин Блаженный)**. Его авторитет оставался незыблемым до появления в XIII веке адепта теологии Фомы Аквинского.

Августин стоит между античностью и средневековьем. Он - представитель раннего христианства (IV-V вв.) и в то же время -

основоположник средневековых традиций культуры. При анализе политико-правовой мысли средневековья для более глубокого понимания сути этого явления целесообразно начать его рассмотрение с исходных начал, истоков, каковыми и являются установки Августина Блаженного на государство, право, власть и другие социально-политические сферы жизни людей.

Политико-правовые воззрения Августина определяются его мировоззрением, которое основано на христианской мистике и мифологии. Бог как исходный и конечный пункт человеческих суждений и действий постоянно проступает во всех его политико-правовых взглядах. Основной работой, где сконцентрированы его социально-политические воззрения, считается труд **«О граде божьем»**. По Августину, сама природа способствует объединению людей сначала в семьи, потом в государства для обеспечения внутреннего мира и внешней безопасности. Стремление к объединению приводит к «общественному договору», с которым он связывает представления о взаимных обязанностях. Согласно Августину, необходимость объединения в общества и установление властных форм отношений в них являются следствием божественной предопределенности. По Августину, Бог изначально закладывает в объединение людей потребность во власти, а распоряжение ею оставляет за свободной волей людей. Это значит, что форму власти и ее носителей люди устанавливают сами. Цель власти у Августина состоит в обеспечении справедливости, мира и согласия между правителями и подчиненными.

В вопросе о формах государства Августин повторяет традиционное деление их на правильные и неправильные. Критерием их различия выступает категория справедливости. Неправильные формы проявляют себя в условиях нарушения принципа справедливости, правильные определяются там, где соблюдается право. Анализируя формы правления, он не отдает предпочтение ни одной из них, полагая, что соблюдение справедливости и следование принципам божественной жизни делает в итоге все формы приемлемыми.

Деление на два града - земной и божественный, приводится Августином с целью противопоставления двух типов общественного устройства. "Град божий" как идеальный тип сообщества, в котором люди живут по духу, а не по плоти. Основной задачей его является обеспечение условий для вечной жизни в Боге, в то время как земное царство имеет целью управление людьми в жизни земной. Земное царство, состоящее из себялюбцев и эгоистов, у Августина является олицетворением реального государства. В своей критике земного царства он демонстрирует действительные черты классового, эксплуататорского общества и государства, особо выделяет насильственный характер государственной власти.

Испорченная греховная природа государственно-правовой жизни проявляется, по Августину, в существующих отношениях управления и повиновения, господства и рабства. Однако теологическая критика эксплуататорского общества имеет у Августина свои пределы, определяемые

высшим назначением власти - поддерживать в обществе определенный порядок, следить за общественным спокойствием и вершить правосудие. Даже самая несовершенная власть, считает Августин, происходит от Бога, являясь провиденческим установлением.

Светское, земное государство со всеми своими пороками тоже божественное установление, хотя и не такое привилегированное, как церковь. Государство как социальный институт, если и оправдывается Августином, то лишь только в целях служения церкви.

Таким образом, оправдание одних и осуждение других государств осуществляется им в зависимости от отношения к авторитету теологии.

В соответствии с подобной установкой Августина, единственным видимым воплощением божьего царства как идеального сообщества людей оказывается церковь, лишь частично в организационном плане совпадающая с ним. Теория разделения двух царств - "Града божьего" и "Града земного", или двух властей была главной проблемой, занимавшей Августина. Настаивая на признании высшего авторитета церкви, он, тем не менее, не допускает подмены светской власти церковной, настаивает на их независимости друг от друга. Нарушение суверенитета каждой из них, полагает Августин, может иметь непредсказуемые последствия. Наряду с этим он допускает возможность их взаимодействия, проявляющуюся в том, что государство защищает церковь от ее врагов, еретиков, а церковь воспитывает народ в духе гражданственности и лояльности. Церковная власть выше государственной только лишь потому, что духовная жизнь выше мирской.

Реальная же практика жизни внесла в теорию разделения властей коррективы. Церковь наделила священство, по сути, светской властью - правом пап смещать королей и императоров, проводить политику прямого подчинения государей церкви.

Особое место в воззрениях Августина занимают вопросы исторической эволюции земных государств. Автор "Града божьего" делает попытку всестороннего анализа этой сложной проблемы, используя аналогию между шестью эпохами, шестью возрастами человеческой жизни и шестью днями творения в полном соответствии с ветхозаветной историей христианства. В своей периодизации истории земных градов-царств Августин выделяет шесть периодов в жизни человечества: младенческий период, детство, юность (зарождение "низшего" морального сознания), зрелость (распространение религиозного сознания), начало старости (постижение Бога душой). Зрелый возраст человечества им ассоциируется с нравственным взрослением человека и хронологически определяется временным интервалом от рождения Христа до его второго пришествия. Августин одним из первых вводит идею прогресса человеческой истории, рассматривая его во всемирно-историческом масштабе. Осуществление его возможно не в конкретных земных условиях, а в рамках божьего царства, способствуя его углублению и расширению.

Божественным установлением, по Августину, является и собственность. Августин полагал, что в естественном состоянии у людей была коллективная собственность. Все произведенное выше индивидуальных потребностей принадлежит обществу и используется в его интересах. Частная собственность способствует удовлетворению личных потребностей. Излишки сверх необходимого, по Августину, являются достоянием всех членов общества в целом. Собственность вводится и отменяется людьми. Правда, учреждение некоторых видов собственности он оставляет за Богом, имея в виду имущество церкви. К владению им допускаются только благодетельные люди.

В правовых вопросах Августин также исходит из своих теологических ориентаций. В его подходе к праву рассуждения о восходящем к богу нерушимом вечном законе являются основополагающими. Вечный закон в его "правовых" воззрениях действует и в сфере человеческих отношений. В суждениях об обязанностях, накладываемых на человека естественными, божественными и человеческими законами, правовая позиция мыслителя обнаруживается особенно отчетливо. Несмотря на то, что основной обязанностью людей является подчинение этим законам, они довольно часто их нарушают. Но нарушить действие вечного, божественного закона человеку не под силу.

Таким образом, и юридическая позиция Августина отличается предельным теоцентризмом. Учение о "естественном праве" как идеальной норме человеческих отношений и одновременно как всеобщем законе согласовывалось с его христианскими представлениями, согласно которым они - есть проявления единого богоустановленного порядка.

В вопросе о законном и преступном Августином используется та же религиозно-этическая мотивировка. В основе "законных" устремлений человека лежит изначальная предопределенность возвышения его до уровня Бога путем строгого следования принципам божественной жизни. Критерием различения преступлений и проступков, по Августину, является направленность "неукротимой страсти" человека. Действие страсти, приводящее к порче духа и тела самого человека, ассоциируется у Аквинского с проступком, если же проявлением страсти становится причинение вреда другому - это уже преступление.

Своеобразно решается им проблема наказания. Справедливое наказание, по Августину, содержится уже в самой вине и вытекает неизбежно из нее, т.е. наказание никогда не является внешним произволом. Неупорядоченная душа, считает он, сама в себе несет наказание.

К положениям трактата "О граде божьем" обращались и средневековые юристы в вопросах разграничения божественных и человеческих законов, по проблемам естественного права.

Современная модернизированная протестантская теология также находится под влиянием августинизма. Некоторые католические теологи используют его и поныне.

Тестовые задания к разделу I
«Политические и правовые учения в Древнем мире».

1. В каком из диалогов Платон дает описание первой модели идеального государства?
 - A) Политик;
 - B) Софист;
 - C) Государство;
 - D) Парменид;
 - E) Протагор;

2. Идеальной формой государственного устройства Платон считал:
 - A) Демократию;
 - B) Аристократию;
 - C) Тимократию;
 - D) Олигархию;
 - E) Тиранию;

3. Какой из нижеперечисленных определений понятия “Политика” принадлежит Платону?
 - A) Политика-это царское искусство, требующее знания и умения управлять людьми;
 - B) Политика-это участие в делах государства;
 - C) Политика-это сфера деятельности, связанная с отношениями между классами, нациями и др.;
 - D) Политика-это сфера деятельности, ядром которой является проблема завоевания, удержания государственной власти;
 - E) Политика-это деятельность по определению устройства государственной власти;

4. Кто из нижеперечисленных мыслителей является автором работы “Афинская полития”?
 - A) Сократ;
 - B) Пифагор;
 - C) Демокрит;
 - D) Платон;
 - E) Аристотель;

5. Сколько форм государства выделяет Аристотель?
 - A) 4;
 - B) 6;
 - C) 5;

- D) 7;
- E) 9;

6. Согласно Аристотелю к правильным формам государства относятся:

- A) Тирания, олигархия и демократия;
- B) Аристократия, тирания и полития;
- C) Царская власть, аристократия и полития;
- D) Царская власть, олигархия и полития;
- E) Царская власть, аристократия и демократия;

7. Какую из форм государства Аристотель считал наилучшей?

- A) Демократию;
- B) Аристократию;
- C) Царскую власть;
- D) Олигархию;
- E) Политию;

8. Наихудшей формой государства Аристотель считал:

- A) Демократию;
- B) Тиранию;
- C) Аристократию;
- D) Олигархию;
- E) Политию;

9. Кому из нижеперечисленных мыслителей принадлежит следующее определение права: “Естественное право - это то, которое имеет одинаковое значение и не зависит от признания или непризнания его. Условное право, то, которое первоначально могло быть без существенного различия таким или иным, но раз оно определено, это безразличие прекращается”.

- A) Платон;
- B) Локк;
- C) Монтескье;
- D) Аристотель;
- E) Макиавелли.

10. Назовите основной труд Полибия:

- A) Политика
- B) История в сорока книгах;
- C) Афинская полития;
- D) Левиафан или материя, форма и власть государства церковного и гражданского;
- E) О природе вещей.

11. Кто из нижеперечисленных мыслителей был сторонником теории смешанного правления?

- А) Демокрит;
- В) Пифагор;
- С) Платон;
- Д) Полибий;
- Е) Аристотель.

12. Какая из нижеперечисленных форм государства является наихудшей, согласно учению Полибия?

- А) демократия;
- В) тирания;
- С) аристократия;
- Д) олигархия;
- Е) охлократия.

13. Наилучшей формой государства Цицерон считал:

- А) царскую власть;
- В) аристократию;
- С) демократию;
- Д) смешанную;
- Е) олигархию.

14. Кто из нижеперечисленных мыслителей сформулировал следующий правовой принцип: “Под действие закона должны подпадать все”.

- А) Цицерон;
- В) Конфуций;
- С) Полибий;
- Д) Платон;
- Е) Сократ.

15. Кто из нижеперечисленных мыслителей впервые провел деление писаного права на частное и публичное?

- А) Монтескье;
- В) Гоббс;
- С) Дж. Локк;
- Д) Римские юристы;
- Е) Макиавелли.

16. Кто из нижеперечисленных мыслителей впервые сформулировал принцип международного права о необходимости соблюдения обязательств, налагаемых международными договорами:

- А) Т. Гоббс;
- В) Н. Макиавелли;

- С) Цицерон;
- Д) И. Кант;
- Е) Дж. Локк.

17. Какое из определений государства принадлежит Цицерону?
- А) государство-это высшая форма общения;
 - В) государство-это политическое состояние общества, в котором выражено отношение властвующих и подвластных;
 - С) государство-это аппарат для подавления одного класса другим;
 - Д) государство-это средство социального компромисса;
 - Е) государство-это дело, достояние народа.
18. Какой из нижеперечисленных принципов лежит в основе учения Конфуция?
- А) принцип строгого соблюдения законов;
 - В) принцип добродетели;
 - С) принцип воздержания от активных действий;
 - Д) принцип естественного равенства всех людей;
 - Е) принцип разделения властей.
19. Кому принадлежит следующее определение: “Политика-это царское искусство, требующее знания и умения управлять людьми”?
- А) Аристотель;
 - В) Сократ;
 - С) Цицерон;
 - Д) Платон;
 - Е) Макиавелли;
20. Наихудшей формой государства Платон считает:
- А) олигархию;
 - В) демократию;
 - С) тиранию;
 - Д) аристократию;
 - Е) тимократию.
21. В каком из нижеперечисленных диалогов Платон описывает вторую модель идеального государства?
- а) Государство
 - б) Политик
 - в) Законы
 - г) Критон
 - д) Протагор
22. Кто из нижеперечисленных мыслителей считал политику - наилучшей формой государства?

- A) Платон;
- B) Гоббс;
- C) Аристотель;
- D) Макиавелли;
- E) Фома Аквинский.

23. Полития - как лучшая форма государства соединяет в себе лучшие стороны:

- A) царской власти и демократии;
- B) олигархии и демократии;
- C) царской власти и аристократии;
- D) аристократии и демократии;
- E) аристократии и олигархии.

24. Кто из нижеперечисленных мыслителей считал охлократию - наихудшей формой государства?

- A) Зенон;
- B) Сократ;
- C) Цицерон;
- D) Полибий;
- E) Платон.

25. Принцип “исправления имен” лежит в основе:

- A) легизма;
- B) даосизма;
- C) конфуцианства;
- D) моизм;
- E) буддизма.

26. Кто из нижеперечисленных мыслителей является основоположником даосизма?

- A) Конфуций;
- B) Моцзы;
- C) Шан Ян;
- D) Хан Фэй;
- E) Лаоцзы.

27. В основе какого учения лежит принцип воздержания от активных действий?

- A) Конфуцианство;
- B) Моцзы;
- C) Легизма;
- D) Буддизма;
- E) Даосизма.

28. В основе какого учения лежит принцип естественного равенства всех людей?

- а) Конфуцианства
- б) легизма
- в) даосизма
- г) буддизма
- д) Моцзы

29. Кто из мыслителей нижеперечисленных школ Китая объявлял мудрость “основой управления”?”

- А) Шан Ян;
- В) Конфуций;
- С) Моцзы;
- Д) Лаоцзы;
- Е) Шэнь Бухай.

30. Учителем Платона был:

- А) Пифагор;
- В) Демокрит;
- С) Гераклит;
- Д) Сократ;
- Е) Протагор.

31. В основе государственно-правового учения Пифагора лежит:

- А) учение о числах;
- В) учение о боге;
- С) учение о счастье;
- Д) учение о добродетели;
- Е) учение о жестких законах.

32. Законы Ману-это памятник:

- А) древнекитайского права;
- В) древнегреческого права;
- С) древнеегипетского права;
- Д) древневавилонского права;
- Е) древнеиндийского права.

33. Какое из нижеперечисленных учений не является древнекитайским?

- А) легизм;
- В) буддизм;
- С) конфуцианство;
- Д) даосизм;
- Е) моизм.

34.. История политических и правовых учений это:

- А) историко-правовая дисциплина;
- Б) историческая дисциплина;
- С) история государства;
- Д) юридическая дисциплина;
- Е) теоретическая дисциплина.

35. Кто из древнекитайских мыслителей придерживался теории договорного происхождения государства?

- А) Конфуций;
- Б) Мо-цзы;
- В) Шан Ян;
- Г) Лаоцзы;
- Д) ХанФэй.

36. “Политика” – понятие введенное:

- А) греками
- Б) персами
- В) египтянами
- Г) латинянами
- Д) индусами

37. Кто ратовал и разработал самостоятельно выделенную из философии науку политики:

- А) Сократ
- Б) Демокрит
- В) Платон
- Г) Аристотель
- Д) Цицерон

38. Кому принадлежит концепция человека как “политического животного”:

- А) Сократ
- Б) Платон
- В) Аристотель
- Г) Демокрит
- Д) Цицерон

39. Кто из софистов придерживался теории естественного права:

- А) Антифонт
- Б) Протагор
- В) Фрасимах
- Г) Калликл
- Д) Продик

40. Кому из софистов принадлежит положение “справедливость, “... то что пригодно сильнейшему...”:

- A) Фрасимах;
- B) Антифонт;
- C) Калликл;
- D) Протагор;
- E) Горгий;

41. Каково соотношение права и закона “полиса” у софистов?

- A) A) Это тождественные понятия;
- B) Это различные понятия;
- C) Закон шире, чем право;
- D) Право шире, чем закона;
- E) Не различали эти понятия;

42. Аристотель делил государства на правильные и неправильные. Какой критерий он брал за основу?

- A) организацию власти;
- B) достижение порядка и спокойствия;
- C) объем власти;
- D) объем интересов (“общая польза”);
- E) общее благо государства;

43. Как называл государство Аристотель, которое определял как большинство, которое на основании закона вручает бразды правления среди состоятельных по их заслугам?

- A) аристократия;
- B) демократия;
- C) олигархия;
- D) полития;
- E) тимократия.

44. Основной причиной государственных переворотов Аристотель считал:

- A) отсутствие надлежащего равенства;
- B) деятельность демагогов;
- C) злоупотребление властью;
- D) принадлежность верховной власти демосу;
- E) несоответствие закона политической справедливости и праву.

45. Аристотель считал право политической справедливостью (“политическое право”). Что же такое политическая справедливость?

- A) есть некое равенство;
- B) есть следование законам;

- C) устойчивость;
- D) норма политического общения;
- E) все выше перечисленные.

46. По Аристотелю государство - это совокупность граждан. Кто же является гражданином?

- A) житель данной местности;
- B) тот, кто может быть истцом и ответчиком;
- C) те, кто могут участвовать в законосовещательной и судебной власти;
- D) военнопленные;
- E) ремесленники и торговцы.

47. Аристотель, говоря о “крайней демократии” как и “тирании”, отказывается считать ее государством. Почему?

- A) постановления принимаются большинством;
- B) все граждане участвуют в отправлении власти;
- C) решающее значение представляется не законам, а постановлениям народа (народное собрание);
- D) отсутствие “среднего” во всем: в нравах, имуществе, во властвовании;
- E) произвол.

48. Как назывались “Наставления о пользе”?

- A) Законы Ману;
- B) Артхашастра;
- C) Правила Маурьев;
- D) Трипитака (Три корзины учений Будды);
- E) Наставления царя.

49. Кому принадлежат эти слова: “Небо не различает больших и малых, знатных и подлых, все люди – слуги неба”.

- A) Моцзы;
- B) Конфуций;
- C) Лаоцзы;
- D) Шан Ян;
- E) Шэнь Бухай.

50. “Полис” в Древней Греции, это:

- A) форма правления государства;
- B) верховная власть;
- C) форма государственного устройства;
- D) название города;
- E) город-государство.

51. Римские юристы полагали, что источником гражданского права (*ius civile*) является:

- A) положения ученых юристов;
- B) закон (*lex*);
- C) решения Сената;
- D) установление принцепса и императора;
- E) все вышесказанные.

52. Цицерон выделял причину происхождения государства:

- A) врожденная потребность жить в обществе и принуждение к этому природой;
- B) соглашение, договор людей;
- C) насилие сильнейших, завоевание;
- D) объединение в семьи, роды, племена;
- E) божественное предписание (откровения).

53. Цицерон выступал за смешанную форму правления, так как основной недостаток простых формы государства видел в следующем:

- A) неустойчивости, неизбежном превращении в неправильную форму;
- B) они не являются достоянием народа;
- C) нет согласия в вопросах права;
- D) ведут к борьбе между различными слоями населения за власть;
- E) ведут к смене форм власти;

54. По Цицерону “истинный закон”:

- A) есть человеческое право;
- B) есть результат законодательной деятельности государства, постановления народов;
- C) “заложенный в природе высший разум”;
- D) продукт божественной воли;
- E) обычное право.

55. В какой из нижеперечисленных работ изложены политические взгляды Августина?

- A) Сумма теологии;
- B) О граде божьем;
- C) Государь;
- D) О правлении властителей;
- E) Левиафан, или материя, форма и власть государства церковного и гражданского.

РАЗДЕЛ II Политические и правовые учения в Средние века и эпоху Возрождения.

Тема 5. Политические и правовые учения в странах Арабского Востока-1ч.

1. Политическая и правовая идеология раннего ислама. Суннизм и шиизм

2. Политические и правовые идеи аль-Фараби. Происхождение и природа государства. Классификация городов-государств Учение о правителях, их роль и необходимые качества. Классификация наук.

3. Учение Ибн – Халдуна о государстве. Классификация форм государств. Теория халифата.

1. Политическая и правовая идеология раннего ислама. Суннизм и шиизм

В странах Арабского Востока в период борьбы за национальное самоопределение государств зародилась и получила широкое распространение мировая религия, ставшая со временем господствующей, ислам. Возникнув в Аравии в VII в. на базе разложения родового строя у арабских племен, ислам распространился в страны Ближнего и Среднего Востока, став господствующей религией в арабском халифате.

Мусульманское право сформировалось в период распада родоплеменной организации и становления феодального общества в Арабском халифате в VII-X вв. В нем религиозно-этическое начало тесно взаимодействует с собственно правовым.

Источниками мусульманского права являются, с одной стороны, священное писание Коран и сунны (собрание текстов-хадисов, содержащих предписываемые пророку Мухаммеду изречения) и, с другой - нормы, сформулированные мусульманско-правовой доктриной на основе принципа совещательности ("иджма") умозаключения по аналогии ("кияс"). Основополагающими нормами являются юридические предписания Корана. В случае отсутствия в Коране и сунне прямого указания по рассматриваемым правовым вопросам правоведы с помощью рациональных приемов "иджма", "кияс" и др. формировали новые правила решения конкретных спорных дел. В мусульманстве право на свободное усмотрение судьи - "иджтиха" в решении конкретных дел обосновывается ссылкой на соответствующее указание пророка Мухаммеда, приведенное в тексте Корана.

Активное использование "иджтихада" в VIII -X вв. привело к формированию конкретных норм и принципов мусульманского права. Основным источником права в этот период становится доктрина, разрабатывающая собственную систему правовых норм.

В самом общем плане мусульманско-правовая мысль исходит из того, что исламский шариат (совокупность юридических и религиозных норм, основанных на правилах ислама) включает правила поведения по любому

случаю. Правовые предписания Корана отличаются большой гибкостью зафиксированных в нем норм поведения, обладают широкими созидательными возможностями. Предписания религиозного культа в Коране строго определены и не допускают многовариантного их толкования и применения. Что касается других норм, фиксирующих рамки регулирования гражданско-правовых, конституционных, уголовно-правовых или коммерческих отношений, то они изложены в тексте Корана без излишней детализации, устанавливаются лишь основополагающие нормы и общие принципы. Например, договору купли-продажи посвящены только четыре нормы Корана. Первая из них допускает вид договора, который исключает всякое лихоимство (Коран, 2:275). Вторая норма (Коран, 4:29) предусматривает взаимное согласие сторон договора на его заключение. Третья требует гласного совершения купли-продажи (Коран, 2:282). Четвертая запрещает вести торговлю во время призыва на пятничную молитву (Коран, 62:9)

Коранические положения в области конституционного права сводятся к трем основополагающим принципам, свойственным любой справедливой конституционной власти: совещательности, справедливости, равенства. В вопросах уголовного права предписания Корана сводятся к констатации ответственности лишь за пять самых опасных преступлений - убийство, кражу, разбой, прелюбодеяние, и ложное обвинение в его совершении.

Коран дает предписания и в области правового регулирования экономических отношений. Они касаются только закрепления права бедных на часть имущества состоятельных и права малоимущих и нуждающихся на долю государственных средств.

Динамичному развитию мусульманского права способствовала и практика "иджмы", основанной на принципе совещательности как способе урегулирования правовых вопросов. Коран лишь допускает возможность использования "иджма", не оговаривая круга проблем, к которым он может быть приложен.

В правовой практике мусульманского средневековья в качестве рационального шариатского источника для решения вопросов, не предусмотренных текстом Корана или сунны, использовался "истихсан". "Истихсан" (предпочтение) представлял собой такую норму, которая обеспечивает защиту интересов людей в случаях невозможности применения общих принципов исламского шариата в конкретной ситуации. Шариатский источник права "истихсан" наглядно показал, что шариат не ставит препятствий на пути принятия любого законодательства, которое вызвано к жизни интересами и потребностями человека.

Источником права в традициях средневековья являлись и "исключительные интересы". Обеспечение интересов человека составляют содержание основной цели введения норм исламского шариата. Правовые нормы на основе "исключительных интересов" формулировались по вопросам, относительно которых отсутствовали нормы в Коране и суннах, исключалась возможность применить "кияс" и "иджму" или обратиться к

общим принципам шариата. Однако предлагаемая норма не должна была противоречить конкретным положениям шариата и его общим принципам.

Мусульманское правовое законодательство предусматривало решение вопросов на основе общей презумпции дозволенности в ситуациях, когда в качестве шариатских источников не представлялась возможность использовать даже "исключительные интересы".

Таким образом, мусульманское право давало широкий простор для судейского выбора и в то же самое время вносило неопределенность как в систему законодательства, так и в практику судопроизводства. В этой ситуации в качестве исходного пункта применения любой конкретной правовой нормы становилась "общая часть" (общие принципы) мусульманского права. Они были выработаны правоведами на основе анализа всех источников мусульманского права и практики применения его конкретных норм. Эти принципы стали едиными для всех направлений и школ мусульманского права. Нормы-принципы как элемент системы мусульманского права стоят выше любой из его отраслей. Эти принципы не могли быть пересмотрены. Доктрина становится основным источником права. Занимаясь первоначально поисками конкретных правил поведения на основе толкования Корана, они в конечном итоге направили все усилия на разработку общетеоретических и методологических основ мусульманского права.

В развитии средневековой исламской политической теории можно выделить три основных направления: концепции и учения мусульманских юристов (факихов) и авторитетов религиозного знания (улемов); теории "добродетельного города" арабо-мусульманских философов; так называемые адабные теории, развиваемые в жанре средневековой арабской литературы. Системная разработка проблем государства, власти и авторитета определяется в исламской политической мысли в рамках классических теорий государства, развиваемых преимущественно в плоскости нормативно-юридического подхода. Классическими теориями государства в интеллектуальной среде средневековья именовались учения авторитетных суннитских факихов. Классические теории государства придавали особое значение религиозному идеалу исламского государства, опирались на Коран и сунну, традиции и практику мусульманской общины "золотого века" (начало VIII-середина X вв.), на доктрины иджмы. Автором первой классической теории государства был факих аль-Маварди. Зрелой формы она достигает в воззрениях Ибн-Хальдуна.

Пытаясь приспособить нормы шариата к изменяющимся историческим условиям, некоторые авторитетные суннитские факихи стали во многом отступать от основоположений классической теории государства, меньше внимания уделять юридическо-институциональному аспекту власти, занявшись разработкой действенных и эффективных форм управления государством. На этой основе возникают так называемые теории царствования. В них синтезировались исламские политические доктрины и сасанидская традиция государственности. Ярким воплощением такого образца государственности

является Низам аль - Мулька, выраженная в его труде "Сият-намэ". В последующем его идеи развивает аль-Газали.

В своей работе Низам аль-Мульк попытался сформулировать основные положения теории и практики государства, направленные на укрепление султаната как фактического института власти. Арабское слово «султан» означает власть или авторитет. Начиная с X в. султанами стали называть всех независимых правителей, исключавших покровительство и верховенство религиозного и нравственного авторитета **халифа**. Низам аль-Мульк признавал халифат лишь как религиозный институт и халифа только как религиозного главу. Однако, признавая власть султана, полагал ее освященной божественным авторитетом. В силу того, что позиция Низам аль-Мулька не получила поддержки среди большинства суннитских юристов, он находит опору в обосновании своих идей в среде юристов-шафиитов, в том числе и у аль-Газали.

Аль-Газали всегда оставался факифом, не сомневающимся в своем суннитском кредо. Его политические воззрения отличались умеренным свободолобием, но в пределах суннитской традиции. Установившееся в Аббасидском халифате двоевластие - халифа и султана, политические интриги, двойственное положение улемов и факифов привели к загниванию военно-бюрократического аппарата и разложению центра духовной власти и улемов. Не надеясь в сложившейся ситуации на возрождение былой мощи халифа, аль-Газали будущее мусульманского государства связывает с султаном, пытается по-новому рассмотреть политико-религиозную проблему авторитета и власти. Реальная историческая практика показала несостоятельность суннитского догмата о совмещении авторитета и власти в одном лице.

Ранее в условиях Арабского халифата улемы (толкователи предписаний шариата) как выборщики имама имели широкие функции, выходявшие далеко за пределы религиозной догматики и юридических проблем. Они определяли власть и контролировали ее, опираясь на авторитет «иджмы». Цель государства связывалась с обеспечением соблюдения шариата. В политической доктрине ислама, где имам совмещал как светского, так и религиозного правителя, вопрос о природе власти не ставился, в равной мере не ставился вопрос и о природе халифата. Он рассматривался как нечто данное.

Сложившиеся исторические условия определили вопрос о необходимости разделения светской и религиозной властей.

Свою политическую теорию аль-Газали разрабатывает в рамках, близких к сасанидской традиции государственности. Согласно аль-Газали, султан как конституирующий авторитет признавал институциональный авторитет халифа, именно он как светский правитель обеспечивал единство и могущество исламского государства. Связующим звеном между султаном и имамом у аль-Газали были факихи и улемы; светские функции халифа должен был выполнять султан, а религиозные - улемы и факихи (юристы). Политическими функциями факихов и улемов были: толкование шариата в

соответствии с историческими условиями, аргументация законности назначения султаном халифа, издание религиозно-юридических актов.

В работе "Ихйа улум ад-дин" ("Возрождение религиозных наук") аль-Газали раскрывает сущность политики. Для него политика не была независимой наукой, а являлась необходимой частью религии и морали. Она рассматривалась как искусство поведения в конкретных жизненных обстоятельствах человека, который должен был соизмерять свои действия с существующим государственным порядком. Политика как наука у аль-Газали опиралась на теологию, право и этику как неразрывно связанные науки, которые указывают и определяют, по аль-Газали, способы достижения счастья.

Таким образом, у аль-Газали единое мусульманское государство (халифат) охватывает авторитет и власть халифа, султана и улемов, предполагает их тесный союз при сохранении обязательной автономии. В лице султана он видел единственную надежду, способную сохранить единое мусульманское государство.

2. Политические и правовые идеи аль -Фараби.

Наиболее обстоятельно разработка проблем государства, власти и управления в рамках этико-философского подхода была предпринята Абу Насром аль-Фараби (X в.). Немалый вклад внесли и такие известные мыслители средневекового Востока, как «Сообщество Чистых Братьев» (Xв.), Ибн-Сина (XI в.), Ибн-Рушд (XII в.).

При относительном различии в подходе к пониманию политических проблем мыслителей объединяет следование во многом античным традициям, в первую очередь воззрениям Платона и Аристотеля. Разрабатывая проблему общественного идеала - добродетельного города, под таковым они понимали любую общность людей, объединенных общностью проживания, целей и руководства. В силу того, что организующим началом, практическим руководством в реализации социального идеала у мыслителей является политика, то вопросам политической философии уделяется особое внимание.

Политическая теория, полагал аль-Фараби, изучает способы организации и сохранения добродетельного правления, оказывается методологическим руководством для обретения истинных способов обретения блага (счастья). Разработку проблем политической философии аль-Фараби предлагает в ряде своих трактатов: "О взглядах жителей добродетельного Града", "Афоризмы государственного деятеля" и "Гражданская политика". В самом общем плане "политика" у аль-Фараби - это "гражданская политика". В центре внимания философа стоит искусство верховной власти как средства достижения счастья. В соответствии с обозначенной позицией на функциональное назначение этого искусства, он полагает, что из двух городов-государств - "невежественного" и "добродетельного", только в последнем люди обнаруживают стремление к счастью. Отсюда делается вывод, что идеалом и конечной целью общественного прогресса оказывается "добродетельный" город-государство,

отличающийся совершенством порядка и моральных качеств правителя вместе с находящимися в его ведении жителями. Ведущую роль в жизни "добродетельного города" занимает просвещенный правитель, отличающийся высокими личными качествами.

Аль-Фараби полагал, что наиболее радикальным способом преобразования "невежественных" городов является просвещение, позволяющее "простонародью" подняться до постижения истинных целей своего существования. Идеальное общество аль-Фараби строится как жестко иерархическая пирамида. Сословное деление средневекового общества подменяется у него новым неравенством, основанном на интеллектуальном различии; постулируется необходимость единообразного поведения жителей идеального Града; оправдывается идеологический диктат. В целях обеспечения счастья допускается насилие, преследующее двоякую цель: для усмирения упорствующих в неподчинении правителям и в назидание остальным. Обоснованием таких позиций является рационализм. Становление добродетельного города он не связывает с претворением в нем принципов мусульманского права (шариата). Уклад, признаваемый наилучшим из возможных, предлагается как повсеместно обязательный. Все эти тенденции, свойственные модели идеального, совершенного общества, отмечаются и у других представителей арабо-мусульманской философии средневековья.

Положение о необходимости объединения людей в особо организованный социум свойственно и обществу Чистых Братьев. Духовный град Чистых Братьев представляет собой общество людей, где становится реально возможным восстановление исходного единства Мировой Души в условиях земной ("дольней") жизни. Идеальный Град является сложным образованием. В концепции совершенного общества Чистых Братьев отмечается неоднозначное толкование его с содержательной стороны. Чистые братья колеблются между пониманием его как чисто духовного, душевного объединения и как конкретного земного явления со всеми чисто человеческими характеристиками.

Структура Духовного Града аналогична структуре Вселенной. Чистые Братья описывают его как Древо Идеального Социума, прорастающего с небес на землю.

В вопросах о власти они исходят из существования двух видов руководства: "телесного" и "духовного". "Телесное" руководство представляет собой власть только над телами людей через насилие и несправедливость и свойственно только тиранами и владыкам. "Духовное" руководство свойственно тем, кто претворяя в жизнь божественные законоустановления, обеспечивает достижение людьми счастья в посмертной жизни. В соответствии с подобной установкой, главой Духовного Града является духовный руководитель, который наделяется двенадцатью врожденными чертами, необходимыми для духовного руководства. Необходимые черты первого главы Града, как их представляли Чистые Братья, полностью совпадают с теми, которые приводил аль-Фараби для

главы своего Добродетельного города. Этот факт подтверждает идейное родство Чистых братьев и аль-Фараби. Чистые Братья в отличие от аль-Фараби в вопросах определения политики вкладывали в нее иное содержание. Ими в значении "политика" использовалось выражение сийяса аммийя, которое можно перевести как "публичная политика", то есть руководство группами - руководство эмиров странами и городами, старост - деревнями, военачальников - армиями и т.п.

3. Учение Ибн – Хальдуна о государстве. Классификация форм государств. Теория халифата.

Особняком стоит среди арабо-исламских философов средневековья Ибн-Хальдун. Его враждебность по отношению к конкретному средневековому типу государства была одной из причин отрицания их социально-политических проектов.

Основные проблемы соотношения власти и государства, форм правления даются Ибн-Хальдуном в его трактате «Мукаддима» (Введение). Отличительной особенностью работы является совмещение в ней философского и юридического подходов к государству. В отличие от своих предшественников Ибн-Хальдун изучал конкретное мусульманское средневековое общество и государство. На основе анализа реальных исторических фактов он смог проследить эволюцию халифата и выделить основные допустимые варианты форм правления.

С точки зрения Ибн-Хальдуна, отличительной чертой государства является использование принудительной власти как по отношению к своим подданным, так и вовне. Внутренняя сторона власти реализуется во всевластии правителя, внешняя - в неподчинении любым внешним влияниям. обстоятельному анализу подвергаются Ибн-Хальдуном основные фазы становления государства. Он полагал, что первоначально возникнув как результат согласованных усилий и взаимной поддержки людей, государство в дальнейшем превращается в принудительную власть в руках одного слоя общества. Строго заданы им и временные рамки существования государства - в течение трех поколений. За этот исторический период государство проходит пять самостоятельных фаз развития: самоопределение новой принудительной власти взамен старой; концентрация верховной власти в руках одного правителя; расцвет государства с присущим ему ровным течением жизни, в которой царит спокойствие, порядок и стабильность; утверждение насильственных и деспотических методов правления в целях подавления оппозиции и, наконец, упадок и гибель государства.

Свою теоретическую модель эволюции государства он пытался приложить к истории халифата, выделив в ней четыре основных стадии: халифат "праведных" халифов; постепенное внедрение монархических форм правления при сохранении халифата; окончательное превращение государства в монархию при сохранении лишь видимости "халифата"; распад единого мусульманского государства и завоевание арабов другими народами.

В практике государственного управления он выделяет три формы правления: "естественную" монархию, "политическую" монархию и халифат. Первая является аналогом деспотического режима личной власти. Сущность "политической" монархии проявляется в защите "земных" интересов подданных от всего, что противостоит им. Власть халифа полностью опирается на мусульманское право, в котором учитываются все интересы подданных. Предпочтение отдается халифату, сочетавшему как религиозные, так и земные ценности.

Таким образом, мусульманская концепция государства сложилась в основном в XIV в. и развивалась преимущественно в рамках мусульманского права. Традиционный характер мусульманских политических взглядов оставался практически неизменным вплоть до первой половины XIX в.

Тема 6 Политические и правовые учения в Западной Европе в Средние века.-1ч.

1. Основные черты и особенности политико-правовой мысли в средневековой Западной Европе.
2. Учение Фомы Аквинского о государстве и праве. О соотношении церковной и светской властей. Учение о законах (вечные, естественные, божественные и человеческие).
3. Политическое и правовое учение Марсилия Падуанского. Народ как источник власти

1. Основные черты и особенности политико-правовой мысли в средневековой Западной Европе.

Средние века представляют собой тот длительный отрезок в истории европейской культуры, который непосредственно связан с христианской религией. Фактом, открывающим историю средневековой политико-правовой мысли, является сознательный союз теологии и политики, церкви и государства, христианского мировоззрения и правовых ориентаций. Условно такой союз определяется к V веку. Добившись признания еще при римских императорах, к этому времени христианство становится основой мировоззрения и политического строя. Все европейское средневековье прошло под знаком христианства, в религиозно-теологических рамках.

Средние века открывают новую веху в истории политико-правовой мысли. Это обусловлено рядом специфических особенностей эпохи, растянувшейся более чем на тысячелетие (V-XVI вв.). В отличие от Древнего мира, средневековая цивилизация характеризуется тем, что частнособственнические отношения в сочетании с товарным производством, ориентированным на рынок, стали мощным толчком к ускорению экономического, социально-политического и культурного развития.

Одновременно с эволюцией общественного развития развивалась и политико-правовая мысль, формировалось понимание сути государства, права, политики, закона. Возникло как самостоятельная отрасль знания правоведение, оформляются светские национальные правовые системы.

Средневековая цивилизация Запада была полугосударственным образованием. Она скреплялась общей системой ценностей, социальных ориентиров, общей духовной культурой, определяемых христианской религией в ее римско-католической, греко-православной и в конце эпохи - протестантской формах.

Христианская церковь являлась органичной частью экономической и политической структур западноевропейских стран. Она оказывала непосредственное влияние на становление и развитие национальных государств, смену их форм, на формирование правовых институтов, национальных правовых систем, претендуя, в конечном счете, на политическое верховенство в западноевропейском сообществе в целом. Христианские догматы определяли содержание всех без исключения наук.

Для политической истории западноевропейского средневековья отличительной особенностью являлась также непрекращающаяся борьба между римско-католической церковью, папством и светскими феодалами за ведущую роль в обществе. Поэтому одной из основных проблем политической мысли в эту эпоху становится соотношение духовной и светской властей. Убедительной формой аргументации своей правоты у враждующих сторон в Средние века была в основном экзегетика - бесконечные ссылки на текст "Священного Писания", как последнюю истину, или же обращения к писаниям Святых Отцов церкви. В политических дебатах доминировали схоластическая манера обоснования защищаемых тезисов, язык богословия.

Отличительной особенностью политико-правовой мысли рассматриваемого периода является также факт использования в новых исторических условиях идей античности.

Весомый вклад в развитие политико-юридического знания в рамках христианской теологии внес наиболее авторитетный представитель средневековой схоластической традиции, теоретик и практик богословия Фома Аквинский.

2. Учение Фомы Аквинского о государстве и праве. О соотношении церковной и светской властей. Учение о законах (вечные, естественные, божественные и человеческие).

Политические взгляды Фомы Аквинского (Аквината) изложены в работе «Правление владык», в комментариях к «Политике» и «Этике» Аристотеля. Его основным произведением, одна из глав которого посвящена непосредственно законам, является «Сумма теологии».

Схоластика как догматическое, формализованное учение, ориентирующееся на рациональное доказательство иррациональных истин,

сложилась в IX-XII вв. Учение Аквината принадлежит к так называемой зрелой или поздней схоластике. Будучи ортодоксальным теологом, Св. Фома не ограничивался религиозными догмами. Он рационализировал схоластику, связал ее с действительностью. В анализе реальности Фома следует здравому смыслу, широко пользуется реализмом Аристотеля и достижениями римского права.

Являясь религиозным мыслителем, в своих воззрениях он исходит из идей божественного творения мира. Этот постулат пронизывает все его учение о государстве и праве. Представления Фомы Аквинского о государстве были первой попыткой развить христианскую доктрину государства на базе аристотелевской "Политики". Перенимая мысль Аристотеля о том, что человек есть существо "общительное и политическое", он приходит к заключению об изначальной предзаданности у людей стремления к объединению (общности). На базе этой естественной потребности человека и возникает политическая общность - государство. Сам процесс становления государства, по Аквинскому, подобен процедуре сотворения мира Богом. Хотя создание государства у Аквината и является результатом естественной склонности к общественной жизни, тем не менее, оно предопределено волей Бога и опосредовано разумом человека. В качестве способа образования государства Аквинат допускает и общественный договор.

Целью государства, объединяющего людей разных способностей, занятий является, по Аквинату, "общее благо", обеспечение условий для достойной жизни. Основной функцией государственности оказывается при этом сохранение привилегированного положения обеспеченных властью лиц и богатых людей.

Таким образом, признавая государство частью божественного творения, Аквинат допускает возможность рационального анализа его происхождения и сущности. Существование государства, единение людей в политическое сообщество являются у мыслителя естественным законом, велением разума. Он не пренебрегает земными интересами. Будучи реалистом, Аквинат ратует за обеспечение минимума материального благосостояния, добродетельной жизни всех членов общества. Однако, являясь последователем Аристотеля в вопросах государственности, Аквинат полагает, что государство как целое логически предшествует составляющим его индивидам. Благо этого целого следует предпочитать благу любой его составляющей. Большинство членов общества должно заниматься различными видами физического труда, меньшинство - умственным трудом и управлением большинством. Особое предпочтение Аквинат отдает труду духовных пастырей - служителей римско-католической церкви. Обозначенная иерархия занятости людей в системе общественных отношений, согласно Аквинату, установлена в конечном итоге Богом. Неукоснительное следование ей соответственно служит благу общественного целого и составляющих его частей - каждому индивиду. В таком плане решает Фома проблему взаимоотношений государства и церкви.

Папство наделялось светской властью. Аквинат как теоретик католической церкви стремился обосновать духовный характер вмешательства папства в дела императоров и королей. Две власти, полагал Фома, соотносятся как душа и тело. В этом отношении духовная власть как и душа - выше светской, материальной. С точки зрения мыслителя, юрисдикция папы вполне оправдывается необходимостью наказания грешников и их отстранения от власти.

Несмотря на усиление власти папства, в рассматриваемый период исподволь начавшееся формирование национальной государственности заставило теоретика католицизма Фому Аквинского в корне пересмотреть имевшую много сторонников концепцию непосредственной теократии. "Ангельский доктор" делает вывод, что не только церковь, но и государство представляют божественное установление. Государственность необходима, полагал Аквинат, так как вне ее невозможна телесно-чувственная, реальная жизнь человека. В силу подобных ориентаций Фома обосновывает необходимость светских властей. Однако в обозначенной позиции государственная власть носит лишь опосредованный, инструментальный характер. Церковные же институты, имеющие своей целью обеспечение человеку потустороннего блаженства, выражают непосредственное руководство человеческим миром со стороны его творца. Оставаясь верен своим мировоззренческим ориентациям, Фома Аквинский теократизирует светскую власть, опосредуя ее властью духовной.

В целях обоснования превосходства духовной власти над светской Аквинат выделяет три угла зрения на государственную власть: со стороны сущности, происхождения (формы) и использования. Сущность светской власти определяется им как порядок отношений и господства, заданный Богом, т.е. она есть божественное установление.

По вопросу о формах государства Фома почти во всем следует за Аристотелем. Он вводит деление форм государственности на "правильные" (монархия, аристократия, полиция) и "неправильные" (тирания, олигархия и демагогия или иначе демократия) формы. "Правильные" формы представляют собой политическую власть, "неправильные" - деспотическую. Первая форма основывается, в соответствии с утверждением Аквината, на праве и обычае, вторая же не ограничена правом и выстраивается на произволе. Допускается мыслителем как вполне приемлемый вариант и смешанная форма правления. Автор "Правления владык" отдает предпочтение монархической форме правления, полагая, что она является реальным воплощением пожеланий Иисуса Христа. Он выделяет две разновидности монархии - абсолютную и политическую. Понимая, что выдержать монархическую форму правления в идеальном варианте весьма сложно, на практике монархической форме общественного устройства он предпочитает смешанную форму правления. Но если Аристотель в качестве идеального варианта смешанного правления предлагает политику как комбинацию из лучших свойств демократии и олигархии, то Аквинат отдает

предпочтение в этом единстве монархическому элементу в противовес тирании.

Сущность закона, применительно к человеческой жизни, таким образом, усматривается им в упорядочивании человеческой жизни и деятельности в целях достижения общего блага для всех членов сообщества. Существенным моментом в характеристике закона, согласно позиции мыслителя, является необходимость его обнародования.

Согласно Фоме Аквинскому, все законы находятся друг с другом в определенной субординации. Все законы он подразделяет на четыре основные группы: вечный закон, естественный закон, человеческий закон и божественный закон. На вершине системы права находится вечный закон, заключенный в Боге. Он тождествен сам себе, и от него производны все остальные виды законов

Взгляды Фомы Аквинского о законе не тождественны его воззрениям на право. Закон играет правоустанавливающую роль и является источником права. Концепцию права Аквинат также выстраивает на фундаменте этики. Право для него есть сфера правды, справедливости. В более конкретной интерпретации право понимается им как праведное и справедливое, проявляющееся в воздаянии каждому своего, ему принадлежащего.

В конкретно-исторических условиях средневекового феодального общества учение Фомы было направлено на укрепление позиций римской католической церкви, на обоснование и усиление господствующего теологического мировоззрения.

Тестовые задания к разделу II «Политические и правовые учения в Эпоху Средневековья».

1. Согласно учению Фомы Аквинского основной целью государственности является:

- A) установление справедливости;
- B) достижение счастья;
- C) принятие справедливых законов;
- D) достижение имущественного блага;
- E) "общее благо", обеспечение условий для достойной, разумной жизни.

2. Какую форму государства Ф. Аквинский считал наилучшей?

- A) Аристократию;
- B) Олигархию;
- C) Демократию;
- D) Смешанное правление;
- E) Монархию.

3. В основе "Пирамиды законов" Ф. Аквинского лежит:

- A) вечный закон;
- B) естественный закон;
- C) позитивный закон;
- D) божественный закон;
- E) все вышеперечисленные.

4. Среди нижеперечисленных трудов назовите труд аль-Фараби:

- A) "Государь";
- B) "Государство";
- C) "Трактат о взглядах жителей добродетельного города";
- D) "О духе законов";
- E) "Политика".

5. Кого из нижеперечисленных мыслителей называли "Аристотелем Востока"?

- A) Мукана;
- B) аль-Фараби;
- C) Навои;
- D) Маздака;
- E) Ибн Халдуна.

6. Какие виды государств различал аль-Фараби?

- A) монархия и республика;
- B) монархия, аристократия и демократия;
- C) правильные и неправильные;
- D) коллективные и невежественные;
- E) добродетельные и недобродетельные.

7. Какой из перечисленных городов-государств, по аль-Фараби, относится к невежественным:

- A) Город низости и обмана;
- B) Властолюбивый;
- C) Город обмена;
- D) Город честолюбивый;
- E) Все вышеперечисленные.

8. Идеальной формой государства Марсилией Падуанский считал:

- A) избирательную монархию;
- B) аристократию;
- C) тиранию;
- D) демократию;
- E) олигархию.

9. Кто из нижеперечисленных мыслителей различал абсолютную монархию и монархию политическую?

- А) Б. Спиноза
- В) Ж.- Ж. Руссо
- С) О. Конт
- Д) Гегель
- Е) Ф. Аквинский

10. Среди нижеперечисленных трудов назовите труд аль-Фараби:

- а) государь
- б) государство
- в) трактат о взглядах жителей добродетельного города
- г) о духе законов
- д) политика

11. Кого из нижеперечисленных мыслителей называли "Аристотелем Востока"?

- а) Муканна
- б) аль-Фараби
- в) Навои
- г) Маздак
- д) Ибн Халдун

12. Какие виды государств различал аль-Фараби?

- а) монархия и республика
- б) монархия, аристократия и демократия
- в) правильные и неправильные
- г) коллективные и невежественные
- д) добродетельные и недобродетельные

13. В какой из работ аль-Фараби дает характеристику невежественным городам-государствам:

- а) Афоризмы государственного деятеля
- б) О достижении счастья
- в) Трактат о взглядах жителей добродетельного города
- г) Классификация наук
- д) Гражданская политика

14. Идеальной формой государства Аквинский считал:

- а) монархия
- б) аристократия
- в) тирания
- г) демократия
- д) олигархия

15. Кто из нижеперечисленных мыслителей ввел термин "стато" (state)

- а) Гоббс

- б) Локк
- в) Спиноза
- г) Макиавелли
- д) Монтескье

16. Назовите автора патриархальной теории возникновения государства?

- а) Аквинский
- б) Макиавелли
- в) Аристотель
- г) Сократ
- д) Конфуций

17. Согласно патриархальной теории государство возникает:

- а) по воле бога
- б) в результате захвата одних племен другими племенами
- в) из семьи
- г) с появлением частной собственности и классов
- д) в результате заключения договора

18. Каким качеством обладает правитель невежественного города-государства (по аль-Фараби):

- а) способность к воображению
- б) любовь к обучению и познанию
- в) мудрость
- г) проницательность
- д) знание законов

19. Кому из нижеперечисленных мыслителей принадлежит следующее определение государства: "Государство-это совершенный союз свободных людей, заключенный ради соблюдения права и общей пользы"

- а) Н. Макиавелли
- б) Ж. Боден
- в) Г. Гроций
- г) Аристотель
- д) Ф. Аквинский

20. Автором какой из нижеперечисленных теории происхождения государства являлся Ф. Аквинский:

- а) патриархальная
- б) теологическая
- в) насилия
- г) органическая
- д) договорная

21. Согласно теологической теории государство возникает:

- а) из семьи
- б) по воле бога
- в) в результате захвата одних племен другими
- г) в результате заключенного договора
- д) в результате появления частной собственности

Тема 7. Политические и правовые учения в Западной Европе в эпоху Возрождения.-1ч.

1. Общая характеристика политической и правовой мысли эпохи Возрождения и Реформации.
2. Политическое и правовое учение Никколо Макиавелли. «Государь» («Князь»). Макиавелли о науке политической, о задачах и средствах политики. О происхождении и назначении государства. Учение о формах государства, смешанных формах и тирании. «Макиавеллизм».
3. Основные направления политико-правовой идеологии эпохи Реформации в Германии и других странах Западной Европы. Политико-правовые идеи Мартина Лютера, Томаса Мюнцера, Жана Кальвина.
4. Учение о государстве и праве Жана Бодена. О государстве, как о правовом явлении. Учение о суверенитете как главном признании государства. Учение о формах государства. Признание тирании.
5. Политические и правовые идеи Томаса Мора «Утопия» и Томазо Кампанеллы «Город Солнца»

1. Политические и правовые учения эпохи Возрождения и Реформации

Возрождение и Реформация - самые крупные и значительные события позднего западноевропейского Средневековья. Идеологи этого периода вновь обращают свои взгляды в античность, но возрождение древнегреческой традиции преследовало совершенно иные цели, чем это имело место в более ранние периоды рассматриваемой эпохи.

Эпоха западноевропейского Возрождения вела к освобождению общественной мысли от религиозных догматов, придавая ей разумное начало. В идеологических концепциях первых буржуазных ученых политика рассматривается не как результат божественных установлений, а как следствие научного познания объективного мира. В это время изменения в научных идеях имели огромное значение для последующих изменений в политике и праве. Но утверждение новых взглядов в вопросах общественно-политической и правовой организации общества встречало мощное сопротивление со стороны католической церкви, все еще сохранявшей свое влияние в обществе.

Реформация наносит новый удар по идейно-политическому могуществу католической церкви. Она выдвигает идеи, отражавшие интересы нарождающейся буржуазии. Сущностное ядро политико-правовых воззрений мыслителей эпохи Реформации составили требования независимой от церкви светской власти, терпимости к инакомыслию, демократизации церковной жизни, активизация людского потенциала в целях ускорения прогресса общества.

Совершенно новым явлением в эпоху позднего средневековья стало появление в общественной жизни социалистических учений. В утопических произведениях выдвигаются требования ликвидации монархии и утверждения республиканского демократического строя, уничтожение частной собственности, установление всеобщности труда и общественной организации производства.

На Руси в этот период, несмотря на некоторое своеобразие ее развития, выдвигаются в чем-то схожие идеологические концепции по вопросу сильной государственной власти, наблюдается движение еретиков, реформационные процессы в церкви, вооруженные выступления крестьянских масс. Но если на Западе все перемены были связаны с борьбой самоопределяющейся буржуазии против феодально-церковных устоев, то на Руси - с борьбой государей за укрепление самодержавия.

2. Политическое и правовое учение Никколо Макиавелли. «Государь» («Князь»). «Макиавеллизм».

Видным представителем эпохи Возрождения, выступившим против тирании церкви в жизни общества и ее догматов был итальянский мыслитель Никколо Макиавелли (1469-1527). В ряде работ социально-политического плана ("Государь", "Рассуждения о первой декаде Тита Ливия", "Искусство войны" и др.) он связывает будущее общества с незыблемостью частной собственности и свободой личности. Для Макиавелли политика - не результат божественных установлений, а следствие познания реальной действительности. Выдвигается своеобразное требование в отношении к религии: не отвергать ее, а подчинить политике. Наиболее отвечающей нуждам буржуазии Макиавелли считает такую форму государственного управления, как абсолютная монархия, рассматривая ее лишь как переходную ступень к новому общественному устройству.

Социальным идеалом, по Макиавелли, оказывается умеренная республика, сочетающая в себе монархические, аристократические и демократические элементы. В борьбе против знати и дворянства мыслитель на стороне народа. Но дворянство он, однако, полагал необходимой частью государства, из которого формируется часть государственного управления.

В работе "Государь" он выделяет особо качества, необходимые политику (правителю) в целях упрочения и расширения государства, включая в их число и аморальные, полагая, что цель оправдывает средства.

Макиавелли сторонник соблюдения законов, необходимых для обеспечения общественной безопасности.

«Макиавеллизм» и учение Макиавелли нельзя отождествлять. Хотя в основе «макиавеллизма» лежит выражение «цель оправдывает средства», это не означает, что Николо Макиавелли придерживался этого. Только великая цель, направленная на общее благо, такая как объединение страны, например, может быть оправдана, по Макиавелли, любыми средствами. Термин «макиавеллизм» появился спустя два века после смерти мыслителя. По-разному, было воспринято выражение «цель оправдывает средства» фашистами, социалистами, либералистами и др., которые присвоили ему имя Макиавелли.

3. Основные направления политико-правовой идеологии эпохи Реформации в Германии и других странах Западной Европы. Политико-правовые идеи Мартина Лютера, Томаса Мюнцера, Жана Кальвина.

В начале XVI в. страны Западной Европы охватило движение, направленное на реорганизацию католической церкви и получившее название Реформации. Его идейным вдохновителем в Германии был Мартин Лютер (1483-1546гг.) - доктор богословия. В отношении к религии занимал демократическую позицию, полагая, что она - дело добровольное, выступал за отмену индульгенций, равенство паствы и духовенства как перед Богом, так и в отношении друг к другу. Выступал за существование двух независимых правлений, учрежденных Богом: светское и духовное. Светское правление ведаёт законами, распространяемыми на землю и отношения людей друг к другу, духовное - законами, заключенными в Евангелии и распространяющимися на небо и душу. Его учение не выходило за рамки бюргерской ереси, хотя и послужило идейным толчком к крестьянской войне в Германии.

Ее возглавил Томас Мюнцер (1490-1526 гг.), оценивавший Реформацию с точки зрения глубины ее социальных преобразований. Политическая программа Мюнцера сводилась к требованиям установления общественной собственности на имущество, уничтожения эксплуатации, обязательности труда для всех членов общества, и социального равенства. Авторитету веры Мюнцер противопоставил авторитет знания.

В результате поражения крестьянской войны лютеранство одержало победу, и было признано равноправной с католической церковью. В результате его воздействия произошел раскол католической церкви, появление еще нескольких религий и сект, наиболее радикальным из которых был кальвинизм.

Основателем кальвинизма является Жан Кальвин (1509-1564 гг.), установивший выборность в церковной общине. Выборность церковных деятелей подготовила почву для выборности и светских деятелей во властные структуры социума. Основную идею концепции Кальвина составляет положение о божественной предопределенности всех проявлений

социальной жизни людей. Он приспособливает религию в интересах упрочения основ капитализма через активизацию деятельности людей, своим трудом содействующих становлению новой системы социальных отношений. Католическая церковь бросила все силы на подавление реформаторской деятельности, добившись определенных результатов.

В сложной социально-политической обстановке противостояния католической церкви и еретических движений определились два направления политической мысли. Мыслители, в учениях которых отстаивались интересы феодальных кругов, стали называться тираноборцами. Защищая феодальную раздробленность, отвергая монархические формы правления, они в целом преследовали реакционные цели. Однако отдельные их представители выступали с радикальными взглядами. К числу таковых относится Этьен Ла Бозси. В трактате "Рассуждение о добровольном рабстве" он открыто выступает против монархического строя, полагая его антигуманным, отнимающим у народа естественное право на свободу и превращая его в раба.

4. Учение о государстве и праве Жана Бодена.

С противоположными тираноборцам взглядами выступил Жан Боден - французский политический деятель, правовед и социолог. Он - сторонник укрепления наследственной власти монарха как важнейшего средства установления национального единства. В работах "Шесть книг о Республике, "Метод легкого изучения истории" он раскрывает природу государства, место монарха в нем, зависимость истории народов от их географического положения. Государство, полагал Боден, возникает из семьи или из колонии, происшедшей от другого государства. Учреждение государства осуществляется по принуждению сильнейших или по добровольному согласию народа на переход в подчинение других. Приоритетной формой государственного правления признается наследственная монархия. Боден впервые сформулировал понятие суверенитета государства. Согласно его утверждениям, суверенитет есть абсолютная и постоянная власть государства, власть над гражданами и подданными, не связанная никакими законами.

Боден исследовал и такие сложные формы государства, как федерацию и конфедерацию. Федерацией он считает образование, основанное на неравенстве, полагая, что суверенитетом может обладать только союз в целом. Конфедерация им относится к числу соединений государств, каждое из которых имеет равные права, т.е. обладает суверенитетом.

5. Политические и правовые идеи Томаса Мора «Утопия» и Томазо Кампанеллы «Город Солнца»

В условиях позднего феодализма возрождаются античные идеи социализма, но уже на совершенно иной социальной основе. Первоначально они разрабатываются в форме утопического социализма.

Родоначальником утопического социализма является Томас Мор (1478-1535 гг.), труд которого "Утопия" лег в основу нового учения. В отношении к монархии Мор занимает крайне отрицательную позицию. В его учении резкой критике подвергаются агрессивная внешняя политика, угнетение подданных. Главной причиной социального неблагополучия Томас Мор считал господство частной собственности. Политический строй Утопии демократичен. Все административные должности выборны. Важные государственные вопросы решает народное собрание.

В рамках социальной утопии строит свою концепцию государства и Томмазо Кампанелла - итальянский социалист-утопист (1568-1639 гг.). В своей основной работе "Город Солнца" он определяет основной принцип совершенного общественного строя: абсолютное равенство всех граждан в политическом и экономическом отношениях.

Глава идеального государства выступает одновременно в двух функциях: и философ, и первосвященник. Высшим правительственным органом в республике является Совет, состоящий из первосвященника, трех его помощников и нескольких высших сановников. Первосвященник и три его помощника не сменяемы.

Таким образом, в политическом строе Томмазо Кампанеллы принцип демократии сочетается с принципом «правления мудрых».

Тестовые задания к разделу II к теме 7

«Политические и правовые учения в Эпоху Возрождения и Реформации»

1. Направление общественной мысли, проповедовавшее могущество разума и опыта, а так же выступавшее против засилья Католической церкви и ее догматов получило название:

- а) тираноборчество
- б) реформация
- в) социализм утопизм
- г) атеизм
- д) позитивизм

2. Назовите теоретика социализма-утопизма:

- а) Макиавелли
- б) Ж. Боден
- в) Т. Мор
- г) Иеринг
- д) Конт

3. Кто из мыслителей не является социалистом-утопистом:

- а) Макиавелли
- б) Фурье
- в) Мор
- г) Кампанелла
- д) все вышеперечисленные

4. Кому из мыслителей принадлежат слова: " Цель оправдывает средства":

- а) Гоббс
- б) Монтескье
- в) Гроций
- г) Макиавелли
- д) Ж.-Ж. Руссо

5. Назовите основоположника Реформации:

- а) Макиавелли
- б) Кампанелла
- в) Мюнцер
- г) Мор
- б. д) Мартин Лютер

6. Назовите основоположника теории суверенитета государства:

- а) Т. Мюнцер
- б) Ж. Боден
- в) Ж.-Ж. Руссо
- г) Монтескье
- д) Спиноза

7. Какой вклад в ИППУ внес Жан Боден?

- а) разработал теорию разделения властей
- б) разработал теорию закона
- в) разработал теорию государственного суверенитета
- г) разработал теорию позитивизма
- д) разработал теорию народного суверенитета

8. Назовите произведения, написанные Ж. Боденом в котором нашли отражения его государственно-правовые взгляды:

- а) «О духе законов»
- б) «Левиафан или материя, форма и власть государства гражданского и церковного»
- в) «Шесть книг о республике»
- г) « Персидские письма»
- д) «О возникновении неравенства».

9. Наилучшей формой государства Ж. Боден считал:

- а) тираническая монархия
- б) аристократию
- в) демократию
- г) смешанную
- д) монархию законная

10. Согласно учению Н. Макиавелли: 'Государство-это ...'

- а) совершенный союз свободных людей, заключенный ради соблюдения права и общей пользы
- б) совокупность людей, соединившихся в одно целое под эгидой общего закона
- в) аппарат для подавления одного класса другим
- г) средство компромисса
- д) политическое состояние общества, отношения властвующих и подвластных, наличие политической власти, юстиции и учреждение законов

11. Какие из нижеперечисленных форм государства Макиавелли относил к неправильным:

- а) монархия, аристократия и демократия
- б) тирания, олигархия и демократия
- в) тирания, олигархия и "распушенность"
- г) тирания, олигархия и охлократия
- д) смешанную форму

12. Среди нижеперечисленных признаков государства назовите, по мнению Ж. Бодена, наиболее существенный:

- а) территория
- б) публичная власть
- в) суверенитет
- г) взимание налогов
- д) население

13. Выделить исключаящий тезис. По Н.Макиавелли политическая наука формируется на основе:

- А) изучения исторических факторов
- Б) природы человека
- В) трудов мыслителей
- Г) теологических трактатов
- Д) объективных закономерностей развития

14. По Макиавелли неотвратимо монархия превращается в тиранию, аристократия в олигархию, народное правление в "распушенность". Назовите выход из бесконечных переворотов:

- А) смириться с судьбой
- Б) смешанная форма государства
- В) установить диктатуру пролетариата

- Г) установить военный режим
- Д) абсолютная монархия

15. Каким двум зверям должен уподобиться государь по Макиавелли:

- А) лисице и льву
- Б) лисице и волку
- В) тигру и обезьяне
- Г) льву и мышши
- Д) льву и слону

16. Должен ли государь "держат слово" по Макиавелли: Выделите исключяющее

- А) не должен, если это вредит его интересы
- Б) не должен, если отпали причины, побудившие его дать обещания
- В) не должен, так как люди, будучи дурны, слово не держат
- Г) должен быть честным и справедливым
- Д) не должен, если этого требуют интересы государства

17. Политика, по Макиавелли это:

- А) сфера государственной деятельности, которая вырабатывает для себя самой собственные закономерности и собственные цели использует приемле для себя средства
- Б) это царское искусство, требующее значения и умения управлять людьми
- В) это сфера деятельности, связанная с отношениями между классами, нациями и др.
- Г) это деятельность по определению устройства государственной власти
- Д) это сфера деятельности, ядром которой является проблема завоевания, удержания государственной власти

18. Жан Боден в определении государств вводил как обязательный признак:

- А) право, правовая основа общения
- Б) объединение только граждан
- В) утверждение мира и порядка
- Г) социальное принуждение
- Д) господство корпорации

19. Назовите признаки суверенитета, выделяемые Ж. Боденом

- А) неделимость
- Б) единство
- В) постоянство
- Г) стоит над законом государственной власти
- Д) все вышеперечисленные

20. Назовите мыслителя, категорически отвергавшего идею "смешанной формы государства"

- а) Полибий
- б) Цицерон
- в) Макиавелли
- г) Ж. Боден
- д) все вышеперечисленные

РАЗДЕЛ III Политические и правовые учения XVII – первой половины XIX вв.

Тема 8. Политические и правовые учения в Голландии и Англии в XVII – XVIII вв.-2ч.

1. Общая характеристика политической и правовой идеологии в период ранних революций эпохи формирования индустриального общества. Общая характеристика теории естественного права.

2. Политические и правовые учения в Голландии в XVII веке.

Политическое и правовое учение Гуго Гроция. Книга «О праве войны и мира». Теоретическое обоснование концепции естественного права. Гроций о суверенитете государственной власти, международном праве, войне и мире.

Учение Бенедикта (Баруха) Спинозы о праве и государстве. Спиноза об естественных, неотчуждаемых правах граждан и границах деятельности государства. Спиноза о свободе (мысли, слова и др.)

3. Основные направления политической и правовой мысли в период английской революции XVII века.

Политическое и правовое учение Томаса Гоббса. Учение об естественных правах и естественных законах.

Обоснование социально-политического компромисса 1688 г. в Англии в либеральном политическом и правовом учении Джона Локка. Неотчуждаемые права человека. Теория разделения властей.

1. Общая характеристика политической и правовой идеологии в период ранних революций эпохи формирования индустриального общества. Общая характеристика теории естественного права.

XVI-XVII вв. - время, обозначившее крупные перемены в жизни Европы. Сдвиги в образе мысли, системе ценностей, духовном мироощущении - все это нашло отражение в новой проблематике и стиле политико-правовой мысли Нового времени. Новое время растянулось более, чем на два века (с конца XVI по конец первой трети XIX вв.). Политико-правовые воззрения мыслителей этого периода выстраивались с трудом - сказывалось влияние прошлых традиций.

Новое время - время утверждения господства третьего сословия. Оно связано в первую очередь с эпохой Просвещения, занимавшей особое место в развитии политической мысли и политической жизни общества. Опираясь на завоевания эпохи Возрождения, мыслители этой эпохи сделали решительный шаг на пути утверждения разума взамен теологии, провозгласили политические концепции, ставшие идеологической опорой буржуазии в борьбе с феодализмом. Эпоха Нового времени во многом предопределила развитие не только стран Европы, но и других частей света. Она породила множество новых идей. Идеологией Просвещения и было просвещение, в основе которого лежало убеждение об определяющей роли разума и науки в познании общественно-исторических процессов и человека.

К числу основополагающих идей Просвещения относят буржуазные либеральные концепции. Однако социальная неоднородность общества того периода помимо либеральных породила революционно-демократические и социалистические идеи, создаваемые под влиянием просветительских учений. Имели место в это же время и консервативные, а также и реакционные политико-правовые концепции, проповедовавшие возврат от разума к религии, к подчинению старым порядкам.

2. Политические и правовые учения в Голландии в XVII веке

Первой страной, где в ходе политической борьбы против господства испанской монархии и местных порядков была установлена буржуазная республика, является Голландия. Политическая жизнь в Голландии определялась противостоянием двух основных партий - республиканской (буржуазно-патрицианской) и оранжистской (приверженцев правления Оранского дома). В разработку ранней политико-правовой мысли крупный вклад внесли нидерландские мыслители Гуго Гроций и Бенедикт (Барух) Спиноза.

Гуго Гроций (1583-1645 гг.) - первый крупный теоретик естественного права этого периода. В своей основной работе "О праве войны и мира. Три книги, в которых объясняются естественное право и право народа, а также принципы публичного права", он формулирует рационалистическую доктрину естественного и международного права Нового времени, выстраивает теоретическое обоснование нового правопонимания, основных начал и принципов политико-правовых отношений.

По Гроцию, вопросы войны и мира - это вопросы права и справедливости, а предметом политической науки является целесообразность и польза.

Под естественным правом он подразумевает то, "что возникает из самой природы", в отличие от того, что оказывается следствием волеустановления. Естественное право, считал Гроций, покоится на основе требований разума, облекается в научную форму. Волеустановленное право, изменчивое в разных местах, должно исходить из естественного права.

Находясь под влиянием политико-правовых ориентаций прошлых теологических учений, он предусматривает в своей концепции и божественное право как проявление волеустановленного права.

В вопросе о происхождении государства Гроций исходит из утверждения, что государство есть "совершенный союз свободных людей, заключенный ради защиты частной собственности, соблюдения права и общей пользы", то есть государство - чисто человеческое установление, хотя и одобренное Богом. Важнейшим признаком государства у него является верховная власть, носителем которой в зависимости от форм правления может быть одно лицо, группа лиц или собрание, либо сочетание того, и другого. Люди должны подчиняться верховной власти на основании "Закона о непротивлении".

Оценку международного права Гроций дает с позиций общей оценки права, отличительным признаком которого является сила. Поэтому война как состояние борьбы силой не противоречит естественному праву. Однако, это утверждение относится не только ко всем войнам, а лишь к справедливым, связанным с сохранением целостности государства, защитой имущества. Несправедливые войны, он именует захватническими, поскольку они преследуют цель овладения чужим имуществом, покорения других народов. Конечной целью войны, по Гроцию, является заключение справедливого, основанного на естественном праве, мира.

Дальнейшее обоснование идей, поднятых Гроцием, продолжается в произведениях другого нидерландского мыслителя **Баруха (Бенедикта) Спинозы (1632-1677гг.)**.

Его политико-правовые взгляды изложены в ряде произведений, главным из которых является "Этика, доказанная геометрическим методом". В ней он доказывает, что единственно приемлемый метод исследования как природы, так и общества - дедуктивно-аксиоматический, математический ("геометрический") метод.

Рассматривая проблему естественного права и государства, Спиноза исходил из утверждения, что вся природа, а также общество и человек как части ее, существуют на основе естественного права, т.е. подчиняются его законам и правилам. Стоя на позициях пантеизма (отождествления Бога и природы), законы природы он считает решениями Бога.

По природе и естественному праву люди у Спинозы - враги. Их естественно-правовые отношения строятся на фактической силе, мощи. "Высший закон природы", несмотря на противостояние людей друг другу, диктует стремление каждого к самосохранению. В целях самосохранения люди прибегли к выводу о необходимости заключения общественного договора о создании государства. Посредством заключения договора люди, полагал Спиноза, переходят из естественного состояния в гражданское. Отличительным признаком гражданского состояния он считал наличие верховной власти. Под верховной властью, выступающей как сила и мощь, мыслитель в конечном счете понимал суверенитет государства. Верховная власть не связывается никаким законом. Власть передается часть

естественных прав каждого члена общества, поэтому подчиняться ей должны все. Сильная власть, по Спинозе, является гарантией соблюдения законов. Все то, что выходит за пределы функций государства, относится Спинозой к естественному праву человека. Таковыми он считает свободу слова, право на распространение своего учения, мнения и др. Отсюда следует, что мыслитель одним из первых обосновал правовой принцип, в соответствии с которым предметом законодательства могут быть только действия, а не мысли и суждения людей.

Таким образом, последогворное право гражданина характеризуется Спинозой как "частное гражданское право", т.е. дозволенная властью часть естественных прав. Реализация людьми недозволенной государством остальной части естественных прав, считается преступлением.

В русле доктрины естественного права и договорной теории государства дается анализ соотношения права и закона. Естественное право понимается им как право каждого природного существа на все, что в его власти. Границы такого права определяются желаниями и возможностями индивида. Гражданское право формируется, по Спинозе, путем договора людей об учреждении общества, верховной власти и государства, добровольного переноса части своего природного права на верховную власть.

Решая вопрос о формах государства, он выделяет в качестве таковых монархию, аристократию и демократию. Упомянутая им тирания к числу таковых не относится. Отмечая некоторые достоинства монархии и аристократии, предпочтение отдается им демократии. Он характеризует ее как "всецело абсолютную форму верховной власти".

Международные отношения строятся, по Спинозе, на естественных отношениях силы по принципу "войны всех против всех". Однако война должна, полагал он, вестись только в целях мира. Чем больше государств заключает мир, считал Спиноза, тем менее страха внушает каждое из них в отдельности.

Спиноза вошел в историю политической и правовой мысли как прогрессивный мыслитель-гуманист, первым из буржуазных идеологов давший теоретическое обоснование демократии и оценивавший разум как основу всех и каждого.

3. Основные направления английской политической и правовой мысли в XVII – первой половины XIX вв.

Английская буржуазная революция XVII в. имела гораздо больший резонанс, чем нидерландская (голландская) революция, прошедшая за несколько десятилетий до нее. Она открыла простор для быстрого роста капиталистических отношений в одной из ведущих стран западной Европы. Наиболее цельное выражение политико-правовые учения Англии XVII в. нашли отражение в концепциях **Томаса Гоббса** (1588-1679 гг.) и **Джона Локка** (1632-1704 гг.)

Политико-юридическая доктрина Томаса Гоббса содержится в основном в таких его трудах, как "Философское начало учения о гражданине" и "Левиафан, или материя, форма и власть государства церковного и гражданского". Близость к роялистским кругам, боязнь революционных потрясений, нашли отражение в политических и правовых пристрастиях Гоббса.

Учение Гоббса о государстве и обществе вытекает из его понимания человеческой природы. Он разделяет взгляды утверждающейся буржуазии о том, что люди в силу своей эгоистической природы в прошлом жили в состоянии вражды, ненависти. Это мешало осуществлению естественных законов. Для преодоления этого состояния и обеспечения безопасности требовалась сила, каковой, по Гоббсу, и является государство. Возникновение государства он связывает с общественным договором между людьми. Они передают государству свои естественные права в целях самосохранения. Сравнивая состояние общества: негосударственное, с царящими в нем несвободой, страхом, ненавистью, и гражданское, государственное, он утверждает, что совершенствование человеческой природы происходит только в условиях гражданской организации.

Государство у Гоббса как сторонника механистической теории общественного развития - единое лицо (не сводящееся, однако к механической сумме составляющих его элементов). Носитель этого лица, называется сувереном, обладающим верховной властью. Мыслитель, отстаивая единство верховной власти и неделимость суверенитета, не видел необходимости в разделении властей. Однако он допускает право подданных на восстание против суверена при нарушении им естественного закона, посягнувшего тем самым на жизнь людей.

Томас Гоббс различает три вида власти в зависимости от того, кто является носителем таковой. Если власть принадлежит одному человеку - это монархия, если - собранию всех, кто хочет участвовать во власти, то это демократия или народовластие, если - собранию лишь части горожан, то это аристократия. Предпочтение отдается абсолютной монархии. Теологическая концепция божественного происхождения королевской власти им отвергается.

По своему происхождению Гоббс выделяет государства, основанные на установлении - возникшие в результате добровольного соглашения, и основанные на приобретении, где власть приобретается с применением силы. Сохранение государства и общества в его концепции возможно только при соблюдении "естественных законов" (стремление к сохранению жизни). Естественным законам силу обязательного закона гражданских прав придают, с этой точки зрения, указы верховной власти, т.е. Гоббс практически отождествляет юридические законы общества и естественные законы.

Таким образом, государство, по Гоббсу, - социальный институт, реализующий разумность человеческой природы, результат человеческого творчества и главное условие культурного развития народа. Только вне

общества, считает он, возможны война, страх, бедность, невежество и дикость. В то же время им допускается мысль, что государство возникает в процессе политического отчуждения значительной части принадлежащих народу естественных прав и свобод. Интересы государства объявляются высшим критерием морали, ему должны подчиняться все, в том числе и церковь. Религии Гоббс отводит роль идеологического оружия государственной власти для обуздания народа. Личные отношения формируются под контролем государства, позволяющим делать все, что не запрещено законом, правилами, утвержденными сувереном.

В своей концепции Гоббс проводит четко различие между правом и законом. Право для него - это свобода что-либо делать, а закон - предписание делать или не делать что-либо.

Естественные законы Гоббса неизменны и вечны, являются предписаниями правового разума. Гражданские законы он именуется искусственными цепями для подданных, свобода которых состоит в обойденном молчанием законодателя сторон жизни людей. Сам суверен (законодатель) не подчинен гражданским законам, его свобода носит надзаконный характер. Гражданские законы Гоббс подразделяет на распределительные и уголовные. Первые адресованы всем подданным и определяют их права. Речь идет здесь по существу о вопросах частного права (материального и процессуального). Вторые адресованы должностным лицам и определяют наказания за нарушение законов. Наряду с гражданскими законами Гоббс выделяет законы божественные - заповеди Бога, адресованные определенному городу или определенным лицам, являющимися представителями Бога на земле. Для того, чтобы сгладить свои теологические уступки, мыслитель признает божественный характер естественных законов при сохранении их автономного рационалистического смысла /23/. На место бессмертного Бога он ставит законодателя - государство. Надеясь суверена управленческими, контрольными и цензорскими полномочиями, Гоббс тем самым определяет и основную функцию законодательства как орудия проведения в жизнь важных идеологических и духовных установок.

Таким образом, в политико-правовых воззрениях Томаса Гоббса отразилась вся противоречивость принадлежащей ему эпохи.

Политические и правовые проблемы нашли теоретическое обоснование в трудах другого видного буржуазного идеолога XVII в. Джона Локка (1632-1704гг.). Свое понимание политико-правовых проблем он изложил в работе "Два трактата о государственном правлении". Рассматривая вслед за Гоббсом естественное состояние человеческого общества, Локк понимает его не как состояние войны, а наоборот, мира, полной свободы равенства. Механизма, обеспечивающего сохранение естественных прав (права собственности, личной свободы, состояния равенства) как и у его предшественника, у Локка нет.

Новый порядок в государстве утверждается посредством общественного договора, основанного на принципе "согласия". Общественный договор у Локка - это не отказ от власти и передача ее в руки одного лица или группы

их, а соглашение одного лица с другими об объединении в сообщество с целью мира, безопасности и стабильности. В условиях общественного договора люди не отказываются от естественных прав как таковых, так как соглашение носит строго определенный характер и цель. Имея конкретные функции, верховная власть не может в силу этого покушаться на естественные права человека.

В целях предотвращения злоупотреблений со стороны государства своими полномочиями и упорядочения отношений между его различными органами, Локк обосновывает принцип разделения властей на законодательную и исполнительную, наделив первую верховными полномочиями. Наряду с этим он рассматривает проблему контроля и ограничения государственной власти, гарантий от нарушения закона и соблюдения режима суверенитета личности. Интересами обеспечения основных прав личности проникнута вся концепция Локка.

Личная собственность рассматривается мыслителем как гарант не только свободы и независимости человека, но и как принцип организации общества по законам природы. Частная собственность рассматривается им как вечная, обязательная сторона жизни гражданина, общества и государства.

Типологию форм государственного правления Локк дает, основываясь на таком критерии их выделения, как субъект законодательной власти: монархия - власть одного, наследственная монархия - одно лицо и его наследники, выборная монархия - одно лицо пожизненно и демократия как форма правления, предполагающая выборность должностных лиц. Локк был сторонником конституционной монархии, одним из родоначальников английского либерализма.

С позиции зарождающегося буржуазного либерализма решает Локк и вопросы соотношения права и закона. В догосударственном состоянии, полагает он, в обществе существует естественный закон, закон природы. Подчиняясь закону природы, преследуя свои интересы, отстаивая свою жизнь, человек стремится не навредить другому. В этом отношении сущностная характеристика естественного закона у Локка отличается от его понимания у Гоббса. Определяя основные права человека, он трактует их как право собственности (право на свое, собственное - жизнь, свободу, имущество. С целью преодоления недостатков естественного состояния люди передают себя под власть государства, на договорных началах.

Локк, опираясь на суверенные правомочия народа как учредителя государства, допускает законное сопротивление людей любым злоупотреблениям верховной власти, вплоть до восстания против нее и разрыва договорных отношений с государством. Принцип согласия, положенный им в основу общественного договора, противопоставляется феодальным представлениям о прирожденном подданстве людей.

Таким образом, в учении Локка речь идет не только о договорном характере происхождения государства, но и о договорной форме установления гражданства применительно к каждому отдельному человеку. "Только согласие людей, родившихся под властью какого-либо правительства, -

отмечает Локк, делает их членами этого государства" /24/. Идея неотчуждаемости основных естественных прав и свобод человека в его гражданском состоянии является ключевой в его учении.

Локковская идея свободы лежит также в основе его правопонимания. В своей концепции он не противопоставляет естественную свободу закону. В гражданском состоянии свобода конкретизируется, приобретает общественную значимость.

Гражданские законы, в свою очередь, должны соответствовать велениям естественного закона. Ни для одного человека, считает Локк, закон не должен делать исключения, дабы не поставить государственную власть в состояние войны против народа. В противном случае народ может использовать "оставшуюся у него верховную власть отстранять или изменять состав законодательного органа". В этом положении отчетливо проявляется идея неотчуждаемого в пользу государства народного суверенитета.

Таким образом, гражданский закон в идеале должен, согласно Локку, реализовать все требования естественного закона и обеспечить их публично-властной защитой. Провозглашенные Локком положения о разделении властей, верховенстве закона, суверенитете народа ныне рассматриваются в качестве основополагающих принципов государства.

Либерально-правовые идеи, заложенные в Англии XVII в., получили дальнейшее развитие в XVIII-XIX веках. Англия этого периода превратилась в ведущую капиталистическую державу. Буржуазия стремилась к утверждению тех норм права, которые в наибольшей степени отвечали бы ее интересам.

Тема 9. Основные направления политической и правовой идеологии во Франции в XVIII веке.-2ч.

1. Общая характеристика политико-правовой идеологии Просвещения
2. Учение Шарля Луи Монтескье о государстве и праве. Книга "О Духе законов". Монтескье о свободе и равенстве. Теория разделения властей. Учение о формах государства. Классификация законов.
3. Политическая философия Ж. Ж. Руссо. Учение об естественном состоянии. Руссо о праве и равенстве. Ступени общественного неравенства. Понятие "общей воли" и "воли всех".
4. Идеи об естественных правах человека и гражданина в Декларации о правах человека и гражданина 1789 г. и Якобинской Декларации 1793г.

1. Общая характеристика политико-правовой идеологии Просвещения

Элементы просвещения, заложенные мыслителями периода буржуазных революций в Голландии и Англии, достигли своего наивысшего расцвета во Франции. Объективными предпосылками становления классических образцов Просвещения в этом регионе мира явилось

обозначившееся к середине XVIII в. резкое противостояние буржуазии и абсолютной монархии. В целях политической власти буржуазия пошла на сознательный союз с народными массами, что способствовало радикальным преобразованиям в общественной жизни. Программным документом осуществляемых революционных перемен были труды видных деятелей Французского Просвещения.

Одним из вдохновителей и признанных лидеров европейского Просвещения является Франсуа Мари Аруэ (1694-1778 гг.). Псевдоним Вольтер им был взят в 1718 году. У него нет специальных работ, посвященных политико-правовой проблематике. Но вопросы политики права нашли выражение в работах, посвященных другим проблемам. В его воззрениях нашли отражение проблемы правоведения, государственного управления, свободы.

Выступая за предоставление каждому человеку естественного права, он имел в виду, при этом, свободу слова, печати, совести и полагал, что свобода зависит от хороших законов. Признавая юридическое равенство людей, мыслитель отвергал равенство социально-политическое, мотивируя этим неизбежность существования класса бедных и богатых.

Испытывая страх перед выступлением трудящихся масс, Вольтер был противником революции снизу. По этой причине он не признавал народовластие, приобщение низов к образованию и допускал религию как средство обуздания политических инициатив народа. Низшие слои общества вообще лишались им политических прав. Отрицая возможность революции снизу, Вольтер считал допустимой такую только сверху.

В вопросах политической власти мыслитель не сформулировал однозначно свою позицию. По ряду высказываний Вольтера можно сделать заключение, что он был сторонником "просвещенной монархии". Правитель, согласно его воззрениям, должен обладать универсальными знаниями для понимания необходимости тех или иных реформ. Поэтому идеалом правителя у него является король-философ.

2. Учение Шарля Луи Монтескье о государстве и праве. Книга "О Духе законов". Монтескье о свободе и равенстве. Теория разделения властей. Учение о формах государства. Классификация законов.

Другим крупнейшим мыслителем эпохи Французского Просвещения был **Шарль Луи де Монтескье** (1689-1775 гг.)- философ и правовед. Основными работами по политико-правовым проблемам у него являются "Персидские письма"(1721г.), "Размышления о причинах величия и падения римлян"(1734 г.) и особенно - "О духе законов" (1748 г.).

В анализе истории человеческого общества он руководствовался принципом историзма. В отношении к договорным теориям занимал крайне отрицательную позицию, полагая, что они легитимируют открыто гражданскую сделку народа и власти. В противовес критикуемым теориям

общественного договора Монтескье считал образование государства объективным историческим процессом. Главную цель государства он усматривал в применении противоречий между людьми и установлении правовых форм разрешения всех споров.

В вопросах форм государственного правления Монтескье признает существование монархии как правления одного человека посредством установленных неизменных законов; республики, при которой верховная власть находится в руках либо всего народа (демократия), либо части его (аристократия); и деспотической формы, характеризующейся волей и произволом одного лица. Республику он считал приемлемой для небольших государств, монархию - для средних, деспотию - для обширных империй. Допускается им также установление на обширных территориях и республики на федеральной основе ее устройства. Ни одна из форм устройства, полагал мыслитель, не гарантирует обеспечения всей полноты прав и свобод граждан, если отсутствует разделение властей. Выделяя три направления власти - законодательную, исполнительную и судебную, Монтескье выдвигает идею распределения власти пропорционально слоям общества. Основная цель разделения властей - недопущение произвола и злоупотреблений, обеспечение взаимного сдерживания и контроля, правильного исполнения законов.

В вопросе соотношения права и закона, мыслитель считал, что закон должен исходить из права и поэтому учитывать дух народа, для которого он создается. Закон вообще у Монтескье - это человеческий разум, управляющий всеми людьми. Отсюда он делает вывод о том, что "политические и гражданские законы каждого народа должны быть не более как частными случаями приложения этого разума" /28/.

Особое внимание уделяется в рассматриваемой концепции "краеугольным законам", свойственным каждой форме правления. Природа каждой формы правления определяет основные, конституирующие данный строй, законы.

Специальное внимание обращает мыслитель на соотношение закона и свободы. Он выделяет институциональный и личностный аспекты свободы. В институциональном аспекте политическая свобода устанавливается распределением властей в государстве. В личностном плане политическая свобода во многом зависит от совершенства уголовных законов. Свобода у него торжествует там, где уголовные законы налагают наказания в соответствии со спецификой преступления. Такое наказание исключает насилие над человеком.

В своих воззрениях не обходит мыслитель не менее значимый в юридической теории вопрос о законодательной технике, способах составления законов. В разработке теории законов Монтескье прочно опирается на знание истории законодательства многих стран.

3. Политическая философия Ж. Ж. Руссо. Учение об естественном состоянии. Руссо о праве и равенстве. Ступени общественного неравенства. Понятие “общей воли” и “воли всех”.

Если Вольтер и Монтескье были выразителями идей буржуазного либерализма, то Жан-Жак Руссо (1712-1778 гг.) являлся основателем нового направления политической мысли - буржуазного радикализма. Это направление выражало интересы мелкобуржуазных слоев города и деревни. Как и многие мыслители того времени, Руссо придерживался теории естественного состояния.

Основные принципы его концепции - демократизм, гуманизм, антимонархизм и коллективизм. Переход из естественного состояния в гражданское, по Руссо, осуществляется на основе общественного договора.

Общественное соглашение дает государству неограниченную власть над всеми участниками соглашения. Эта власть, согласно мысли Руссо, направляемая общей волей, и есть суверенитет (верховная власть), принадлежащий народу. Суверенитет народа, заключаемый в его законодательной власти, неотчуждаем и неделим. Поэтому у Руссо нет необходимости в представительной власти. Из рассуждений мыслителя о соотношении законодательной и исполнительной властей не следует, что он был сторонником разделения властей. У политического организма, каковым у Руссо является государство, есть две силы, обеспечивающие его функционирование - это законодательная и исполнительная власть. Законодательную власть Руссо характеризует как "сердце государства". Законодательная власть как суверенная должна осуществляться только самим народом. Исполнительная власть, создаваемая не на основе общественного договора, а по решению суверена в качестве посредника между ним и подданными, осуществляется теми, кому она вручена - монархией, аристократией или же демократией. Исполнительная власть подконтрольна народу.

Народ у Руссо обладает исключительными правами. Он вправе решать вопрос о пересмотре формы правления, расторгнуть общественный договор и вернуть себе естественную свободу. В экстремальных для государства и общества ситуациях возможно временное приостановление действия законов и возложение заботы об отечестве на пользующегося доверием народа диктатора.

Среди своих современников Руссо был самым последовательным сторонником революций. Он считал, что помимо политического, они имеют и положительное моральное значение. Идеи Руссо легли в основу государственной деятельности якобинцев.

Более умеренными были взгляды французских просветителей-материалистов Дени Дидро (1713-1784 гг.), Клода Адриана Гельвеция (1715-1771 гг.).

Дени Дидро в своей знаменитой "Энциклопедии", которая состоит из 35 томов, выразил свои взгляды по проблемам государства и власти. Он был

сторонником теории естественного права, возникновения государства путем взаимного договора людей, источником государственной власти и политического строя полагал народ. Смену феодального строя считал возможным осуществить путем реформ и воспитания народа. В вопросах форм государственного правления предпочтение отдавал республике.

Клод Анри Гельвеций, как и Дидро, был противником религии. В работе "Об уме" высказывает соображения о том, что управление народом можно осуществлять либо на законах и соглашениях, либо на произволе.

В вопросе о формах правления приводит рассуждения о том, что наиболее радикальной является та, при которой у власти стоит просвещенный правитель. В работе "О человеке" Гельвеций определяет свою позицию на законы. Он выступает поборником справедливых законов. Закон, провозглашающий общее благо, рассматривается им в качестве исходного основания для формулирования всех прочих законов. Они - лишь вспомогательные средства его обеспечения.

Последним из французских материалистов того времени был Поль Анри Гольбах (1723-1789 гг.). Его основные политико-правовые взгляды даны в работах "Система природы", "Естественная политика или беседы об истинных принципах управления". Сочинения Гольбаха направлены против основ феодального строя, абсолютной монархии и религии. Гольбах - защитник частной собственности, полагал, что она всегда была неотъемлемой правом человека.

При оценке содержательной стороны политики настаивает на понимании ее как искусства управления людьми, умения направлять их силы и энергию на сохранение и благополучие общества. Основной задачей политики он считает содействие объединению частных стремлений для достижения единой цели. Политика в адекватном ее выражении должна выстраивать взаимоотношения индивидов, основанные на свободе и стремлении к общему благу общества. Нормы взаимоотношения между отдельными индивидами переносятся им и на международный уровень. Отрицательной оценке подвергаются захватнические войны.

Впервые у Гольбаха имеет место анализ прогностической функции политики. Она должна, считает мыслитель, предвидеть будущее и предупреждать ход событий. Не менее важна воспитательная роль политики, проявляющаяся в формировании нравов народа, воспитании у него качеств, способствующих процветанию и безопасности государства.

При оценке сущности закона Гольбах исходит из учета географического фактора. Он подчеркивал, что в силу особенностей развития и географического положения, страны не могут руководствоваться одними и теми же законами. Законодательство не является вечным и неизменным на все времена. Необходимость время от времени менять законодательство объясняется им тем, что законы обладают способностью инверсировать, менять свое содержание на противоположное.

Гольбах отдает предпочтение конституционной монархии, при которой правители являются уполномоченными общества, от которого исходит

суверенная власть. Права государя - это права, которые ему доверила нация. Законы, выражающие волю общества обязательны, по Гольбаху, для исполнения и главе государства.

Многие политические и правовые идеи мыслителей Просвещения нашли свое воплощение в ходе Великой Французской буржуазной революций и в практике социально-политических преобразований последующих эпох.

Тема 10. Политические и правовые учения в США в период борьбы за независимость.-1ч.

1. Общая характеристика основных направлений политической и правовой мысли.
2. Политические и правовые взгляды Томаса Пейна. Особенности теории естественного права. Пейн о праве народа на революцию.
3. Политические и правовые взгляды Томаса Джефферсона и их воплощение в “Декларации Независимости США”.
4. Политические и правовые идеи “федералистов”. Идеи конституционализма и федерализма. Теория разделения властей. Александр Гамильтон. Джон Адамс. Джеймс Мэдисон. Джон Джей.

1. Общая характеристика основных направлений политической и правовой мысли.

Идеи Просвещения получили широкое распространение в Северной Америке, являвшейся в XVIII в. колонией Англии. Одним из первых американских просветителей был Бенджамин Франклин (1706-1790 гг.). Имя Франклина неразрывно связано с закладыванием фундамента демократической традиции современного государства и права, с созданием современной концепции федерализма в ее наиболее последовательном варианте. Еще в 60-х гг. он выступил гомруля, т.е. самоуправления и политического самоопределения североамериканских провинций, которые впервые назвал государствами-штатами. Ему принадлежит одна из версий конфедерации штатов. В 1776 г. он становится соавтором Декларации независимости. В этом документе содержалось предложенное им положение о праве народа на революцию. Франклин принимал непосредственное участие в составлении Статей конфедерации 1781 г. Именно Франклин стал одним из учредителей и первым президентом "Общества политических изысканий", задачей которого являлось развитие знания о государственном управлении и совершенствование политической науки.

2. Политические и правовые взгляды Томаса Пейна. Особенности теории естественного права. Пейн о праве народа на революцию.

В числе наиболее видных представителей демократической и правовой идеологии периода Войны за независимость (1776-1783 гг.) был Томас Пейн (1737-1809 гг.), представитель леворадикального течения. Основной работой, где он выражает свои политико-правовые взгляды, является философский очерк "Права человека". В нем предметом острой полемики Пейна оказалась проблема соотношения унаследованных традиций и радикального обновления общественных учреждений. Основные положения революционной демократии определены им именно в этой работе.

Будучи сторонником естественно-правовой теории, Пейн различал естественные и гражданские права человека. Первые даны ему от природы, а вторые он получает с образованием общества и государства. Государство у Пейна выступает в роли координатора общественных связей между людьми, не способными самостоятельно сохранять справедливость в отношениях между собой.

Оно создается на основе общественного договора и верховная власть в нем принадлежит народу в лице законодательного органа, избираемого на основе всеобщего избирательного права.

Пейн провозглашал также право народа учреждать или уничтожать любую форму правления, право на революцию.

В своем подходе к государству рассматривает его как необходимое зло, полагает, что оно создается пороками людей, в то время как общество - их потребностями. Этим положением он предвосхищает концепцию марксистов о безгосударственном обществе. Пейн выделяет две формы правления: наследственную (монархическую) и выборную (республиканскую). Монархическо-наследственную форму государственной власти он рассматривал как форму узурпации и безответственности. Им подчеркивалось, что правительственная деятельность требует очевидных способностей, которые не переходят по наследству. Пейн критиковал Конституцию 1781 г., учреждавшей двухпалатный законодательный орган, формируемый на основе цензового избирательного права, выступал против наделения президента правом вето, несменяемости судей, отдавал предпочтение коллегиальному главе исполнительной власти. Он был выразителем интересов фермерства и предпролетариата.

3. Политические и правовые взгляды Томаса Джефферсона и их воплощение в "Декларации Независимости США".

Близок к политическим взглядам Пейна Томас Джефферсон (1743-1826гг.) - американский просветитель, известный, прежде всего, как

автор проекта "Декларации независимости США", крупный ученый-гуманист и юрист.

Подобно Пейну он был сторонником естественно-правовой концепции, общественного договора, народного суверенитета. Подчеркивая равенство людей в правах, не отрицая права на собственность, Джефферсон в Декларации независимости многозначительно заменяет его правом на стремление к счастью (благоденствию). В работе "Общий обзор прав Британской Америки" он исходит из того, что естественные права имеет не только каждый индивид, но и каждый народ или сообщество людей. Мыслитель сохранил за народом естественное право на смену форм государственной власти и даже на восстание как средство защиты своих интересов. В Декларации он впервые сформулировал естественное право на отделение и образование собственного независимого государства, предложил широкий перечень гражданских прав и свобод в демократическом государстве.

В "Заметках о штате Виргиния" Джефферсон высказывается по вопросу о будущем демократии в Америке. Противодействием зла, наносимого демократией, полагает он, может быть лишь расширение демократии. Не от народа, а от аристократии, подчеркивается им, следует ожидать большей несправедливости. Как и Пейн, Джефферсон был противником монархической формы правления. Его идеалом была демократическая республика, основанная на мелком фермерском хозяйстве. Именно слои мелких собственников являлись не только большинством населения, но и самой активной силой вооруженной борьбы с Англией.

Недоверие к капиталистическому пути развития страны и, как следствие, сильная власть в руках федеральных государственных органов определили поиски им неординарных путей ограничения центральной власти и контроля над ней со стороны народа. Конституционалистские взгляды Джефферсона вытекают из его концепции республиканизма. Для нее характерно отсутствие почтения к любым унаследованным государственно-правовым формам, правовым установлениям и традициям, если они ведут к нарушениям прав человека, гражданина и народа. Оптимальным вариантом социумной организации для США, при которой естественные права граждан и народа в целом защищены максимально, является, по Джефферсону, пирамида "республик", т.е. самоуправляющихся политических сообществ.

4. Политические и правовые идеи "федералистов". Идеи конституционализма и федерализма. Теория разделения властей. Александр Гамильтон. Джон Адамс. Джеймс Мэдисон. Джон Джей.

Б. Франклин, Т. Пейн, Т. Джефферсон относились к последовательным приверженцам демократической республики, широких прав и свобод граждан, самостоятельных штатов и суверенитета народа. Им противостояла группа централистов-федералистов. Среди них наиболее влиятельным был

Александр Гамильтон (1757-1804 гг.). Гамильтон - сторонник федеративного государства с сильной центральной властью. Он полагал, что такое устройство создает прочность государству, содействует его безопасности и авторитету на международной арене. Не разделяя мнения сторонников конфедерации и соединенных штатов, считал, что та, и другая форма общественного устройства порождают разногласия, слабость и по существу являются государствами в государстве.

Александр Гамильтон был сторонником трех независимых властей - законодательной, исполнительной и судебной (так называемой системы сдержек и противовесов между ними) и сильной исполнительной власти во главе с президентом. Прочной основой, надлежащего управления и соблюдения статей Конституции он считал пожизненное назначение хорошо оплачиваемых и ни перед кем не ответственных федеральных судей, обладающих правом надзора. Народ им расценивается как реальная угроза власти в силу своего непредсказуемого поведения.

Представители централистов-федералистов, разделяя мнение республиканских демократов о верховенстве власти народа, в то же время настаивали на необходимости сдерживания дурных наклонностей людей с целью подчинения их велениям разума и порядочности.

В сборнике комментариев к проекту федеральной Конституции под названием "Заметки федералиста" Гамильтон отстаивал идею о необходимости системы сдержек и противовесов в сфере власти для обуздания неистребимого эгоизма людей, которых нужно заставлять сотrudничать ради общего блага.

Конституция США и установившиеся в стране порядки явились следствием противостояния двух групп теоретиков. Преимущество оставалось за централистами-федералистами. Их концепция легла в основу Конституции 1787 года.

Тестовые задания к разделу III «Политические и правовые учения Нового времени»

1. Какие права человека по Б. Спинозе являются неотчуждаемыми?

- а) право на частную собственность
- б) право на жизнь
- в) право на стремление к счастью
- г) свобода мышления, вероисповедования (свобода слова)
- д) право на занятие промыслами

2. Среди нижеперечисленных произведений назовите труд Гоббса, в котором изложены его государственно-правовые взгляды:

- а) о праве войны и мира
- б) персидские письма
- в) Левиафан или материя, форма и власть государства церковного и гражданского
- г) философия права

д) о духе законов

3. Автором теории "естественного состояния", "как война всех против всех" является:

- а) Монтескье
- б) Гоббс
- в) Локк
- г) Греции
- д) Спиноза

4. Кто из нижеперечисленных мыслителей внес в определение государства "правовой принцип"?

- а) Макиавелли
- б) Гоббс
- в) Монтескье
- г) Ж-Ж Руссо
- д) Боден

5. Среди нижеперечисленных естественных законов Гоббса выделите основной, самый фундаментальный:

- а) необходимо стремиться к миру и следовать ему
- б) отказ каждого человека от своих прав в той мере, в какой этого требуют интересы мира и самозащиты
- в) люди обязаны выполнять заключенные ими соглашения;
- г) человек - человеку волк
- д) все вышеперечисленные

6. Основоположником какой теории был Джон Локк?

- а) теория естественного состояния
- б) концепция о разделении властей
- в) теория государственного суверенитета
- г) теория общественного договора
- д) теория правового государства

7. Назовите одно из основных направлений в политической идеологии Франции XVIII века:

- а) тираноборчество
- б) реформация
- в) просветительство
- г) социал-утопизм
- д) революционный радикализм

8. Среди нижеперечисленных мыслителей назовите сторонников просветительских идей:

- а) Вольтер, Монтескье

- б) Марат, Робеспьер
- в) Ж. Боден
- г) Буассель, Ла Бретонн
- д) Бабеф

9. Среди нижеперечисленных мыслителей назовите сторонников революционно-демократического направления политико-правовой мысли Франции:

- а) Вольтер
- б) Монтескье
- в) Марат
- г) Мелье
- д) Морелли

10. Назовите произведения Ш. Монтескье:

- а) государь
- б) О праве войны и мира
- в) о духе законов
- г) сумма теологии
- д) О взглядах жителей добродетельного города

11. Какие три основные формы правления выделял Ш. Монтескье?

- а) тирания, аристократия, демократия
- б) тирания, олигархия, демократия
- в) монархия, аристократия, полиция
- г) тирания, олигархия, распущенность
- д) республика, монархия, деспотия

12. Движущим политическим принципом правления Республики Монтескье считал:

- а) честь
- б) справедливость
- в) страх
- г) добродетель
- д) равенство

13. Движущим политическим принципом правления монархии Монтескье считал:

- а) честь
- б) справедливость
- в) свобода
- г) добродетель
- д) равенство

14. Движущим политическим принципом правления деспотии Монтескье считал:

- А) Страх;
- В) Произвол;
- С) Зло;
- Д) Ложь;
- Е) Насилие;

15. Монтескье является автором:

- А) теории государственного суверенитета;
- В) теории правового государства;
- С) теории народного суверенитета;
- Д) теории разделения властей;
- Е) теории естественного права;

16. Назовите произведения Ж.-Ж Руссо:

- а) об общественном договоре
- б) о духе закона
- в) Персидские письма
- г) О праве войны и мира
- д) Государь

17. Ж.-Ж. Руссо являлся сторонником:

- а) патриархальной теории возникновения государства
- б) теологической теории возникновения государства
- в) ирригационной теории возникновения государства
- г) насильственной теории возникновения государства
- д) договорной

18. Выдающаяся заслуга Руссо как политического мыслителя заключается:

- а) создал теорию общественного договора
- б) разработал теорию естественного права
- в) разработал идею о равенстве всех перед законом
- г) создал учение об естественном состоянии человека
- д) различал гражданское общество, возникающее в связи с частной собственностью и государством

19. Какова главная задача законодательства, по мнению Ж.-Ж. Руссо?

- а) обеспечение счастья
- б) обеспечение блага всех граждан
- в) обеспечение свободы
- г) обеспечение равенства
- д) все вышеперечисленные

20. Кто является автором Декларации независимости США?

- а) Гамильтон
- б) Пейн
- в) Джефферсон
- г) Спенсер
- д) Штейн

21. В каком государственном акте впервые была провозглашена идея народного суверенитета?

- а) Конституции США 1787 г.
- б) Декларация прав человека и гражданина 1793 г.
- в) Билль о правах 1791 г.
- г) Декларации независимости США 1776 г.
- д) Декларация прав человека и гражданина 1789 г.

Тема 11. Либеральная концепция политики и права в Германии.-1ч.

1. Учение Иммануила Канта о государстве и праве. Теория взаимосвязи морали, права и государства. Категорический императив. Учение о морали и легальной свободе. Кантовские учения о естественном праве. Понятие государства. Формы государства. Идея всемирной федерации равноправных республик. Проект вечного мира.

2. Учение Гегеля о государстве и праве. “Философия права”. Понятие права как свободы, как формы свободы и как закона. Ступени развития понятия права (абстрактное право, мораль, нравственность). Отношение к теории естественного права и исторической школе права. Гегель о соотношении государства и гражданского общества. Понятие государства. Концепция разделения и органического единства властей. Конституционная монархия как форма правления.

3. Историческая школа права. Густав Гуго. Фридрих Карл Савиньи. Георг Пухта. Идеи естественного стихийного развития обычного и позитивного права. Дух, сознание народа и право. Язык и право. Критика теории естественного права.

Отличительной особенностью Просвещения в Германии являлась непоследовательность и робость многих просветителей в критике политико-правовых концепций феодального общества, тенденция к альянсу с властью

имущими. Основной причиной подобных ориентаций мыслителей являлся факт недостаточной оформленности буржуазии как класса. Мыслители начального периода немецкого Просвещения (XVII- первая половина XVIII в.) выражали в своих концепциях устремления именно этой становящейся части общества.

Политические и правовые идеи первого периода немецкого Просвещения нашли отражение в учениях Самуила Пуффендорфа (1632-1694гг.), Христиана Томазия (1655-1728 гг.) и Христиана Вольфа (1679-1754 гг.). Все они являются сторонниками теории естественного состояния, хотя и трактуют ее по-разному. Пуффендорф считал, что естественное состояние свойственно человечеству в догосударственный период его развития. Отличительными чертами естественного состояния являются, по Пуффендорфу, свобода и независимость индивидов. Естественное право, с этой точки зрения, не могло обеспечить безопасность населения.

Потребность в объединении ради общей пользы всех членов сообщества обусловила необходимость возникновения государства. Назначение государства - быть надежным гарантом порядка и спокойствия.

Томазий также полагал, что человеку по своей природе свойственно стремление к общежитию. В естественном состоянии, считал Томазий, человек руководствуется естественным правом, основу которого составляет мораль, позволяющая человеку вести себя так, как того требует природа человека. Однако человеку свойственно и стремление к надежности, его не может гарантировать добровольное выполнение морали. По этой причине и возникает государство с принудительной властью. Согласно учению Вольфа, государство возникает в целях создания условий для удовлетворения природного стремления людей к совершенствованию и безопасности.

Основой государства у Пуффендорфа являются два договора. Один из них касается объединения людей (собственно договор), другой - обязанностей правителя. Государство начинает функционировать только с подписания постановления. Делегированная правителю единая верховная власть имеет неограниченные полномочия. Пуффендорф был сторонником абсолютной монархии, при которой допускал возможность создания собрания сословных представителей. В условиях самоопределяющихся новых капиталистических отношений, ратовал за сохранение крепостного права. Он полагал, что оно основано на добросовестном согласии сторон.

Государство, по Томазию, возникает также, как и Пуффендорфа, на основе двух договоров. Отличительной чертой государства он считает право принуждать людей к выполнению воли этого социального института. Идеалом общественного устройства является у Томазия монархия. В случае злоупотребления властью допускает пассивное сопротивление народа.

Вольф был сторонником просвещенной монархии с неограниченной властью, обосновывал необходимость тотальной опеки народа со стороны государства. В вопросах права исходил из возможности применения пыток для признания вины.

В целом, Пуффендорф, Томазий и Вольф составили умеренное крыло немецких просветителей. Их концепции отличались половинчатостью, что придавало учениям незавершенную форму, едва ли могущую быть идейным оружием нарождающейся буржуазии.

Начиная с середины XVIII в. в Германии определились три главных проблемы: достижение национального единства, демократизация государственно-правового строя, отмена крепостничества. Фактическая слабость и нерешительность германской буржуазии, господство феодальных и полуфеодальных порядков в целом предопределили решение обозначенных проблем в русле умеренно-буржуазных воззрений.

Учение о государстве, власти и праве было существенно углублено в творчестве ведущих представителей классической немецкой философии- **Иммануила Канта (1724-1804 гг.)** и **Георга Вильгельма Фридриха Гегеля (1770-1831 гг.)**.

Учение Иммануила Канта о государстве и праве.

Политико-юридические взгляды Канта содержатся в основном в таких его трудах, как "Идеи всеобщей истории с космополитической точки зрения", "К вечному миру", "Метафизические начала учения о праве", "Критика практического разума" и др. На его воззрения большое влияние оказали политико-правовые прогрессивные идеи предшественников и результаты французской буржуазной революции. Маркс подчеркивал, что "философию Канта можно считать немецкой теорией Французской революции"/30/. Высшей ценностью им объявляется сознание, свободный разум. Поэтому политико-правовые проблемы решаются Кантом, как и Гегелем, в философской плоскости. Мыслитель верил в разум человека, который обуславливает достижение свободы действий каждым индивидуумом в пределах должной нравственности и правовых законов. Нормы поведения, нравственные законы, возникающие под влиянием разума, он именуется категорическим (безусловным) императивом.

Исходя из кантовского понимания блага, назначения государства, усматриваемых им в совершенном праве, мыслителя можно отнести к числу создателей концепции правового государства. Кантом глубоко обосновывается идея правового государства, морали и права, международных отношений и др.

"Государство, - пишет Кант, - это объединение множества людей, подчиненных правовым законам". В вопросе происхождения государства Кант близок к Руссо. Переход людей от жизни в естественном состоянии к жизни в гражданском обществе произошел, считает он, посредством договора. Общественный договор заключают между собой люди с хорошо развитой моралью. Необходимость государства связывает Кант не с практическими нуждами членов общества, а с категориями, принадлежащими умопостигаемому миру.

Под благами государства он понимает состояние наибольшей согласованности конституции с принципами права.

Кант является сторонником верховенства народа. Он провозглашает свободу и равенство всех граждан в государстве. Однако его понимание суверенитета народа менее демократично, чем у Руссо. Прямое народоправство заменяется им на парламент с ограниченными по отношению к правительству правами, допускается разделение граждан на активных и пассивных (лишенных избирательных прав) в зависимости от хозяйственной деятельности.

Как и Монтескье, он полагает, что всякое государство имеет три власти: законодательную, принадлежащую суверенной "коллективной воле народа", исполнительную, сосредоточенную у правителя и подчиненную законодательной, и судебную, назначаемую исполнительной властью. Таким образом, он не трактует идею разделения как идею равновесия властей.

Формам государственной власти Кант не придавал особого значения, отдавая, тем не менее, предпочтение конституционной монархии. В зависимости от методов государственного управления различает республиканскую и деспотическую формы. Причем, он не считал республику синонимом демократии, а абсолютизм тождественным деспотии.

В вопросах общественного переустройства Кант ориентировался на мирный, реформистский путь преобразования, отрицательно относился к насильственной революции. Вместе с тем он допускает политическое неповиновение, идейное несогласие, но лишь только в рамках дозволенных средств борьбы.

Во внешней политике философ был приверженцем установления вечного мира, противником захватнических, грабительских войн, выступал за невмешательство во внутренние дела государств, за установление добрососедских отношений между ними, настаивал на соблюдении международных договоров. Идеалом социального развития считал мировую конфедерацию равноправных суверенных государств, условием возникновения которой является просвещение народов и объективные потребности развития стран.

Правовые взгляды Канта складывались также под влиянием французского Просвещения и конституционных актов первых лет французской революции. Его правовая теория основана на идеях свободной воли, правового равенства, на нравственном законе (категорическом императиве), предписывающем видеть в человеке не средство, а цель.

Категорический императив Канта "повелевает ниспровергнуть все отношения, в которых человек является униженным, поработленным, беспомощным, презренным существом" /32/. Предписываемые разумом нормы поведения (нравственный закон) определяют и содержание права. Право касается лишь действий индивидов и обозначает только внешние границы общедопустимого поведения, дозволенность не запрещенного. Общественный договор об установлении гражданского состояния, учреждении государства, по Канту, также является не фактом, а

всего лишь идеей разума, хотя имеющем несомненную практическую значимость. Договор как идея разума раскрывается в виде требования "правового государства" с господством в нем "правовых законов".

В основе идеи "правового государства" лежит построенная им логическая схема: нравственная свобода, составляющая сущность человека, требует внешних условий ее реализации; эти условия создаются равным для всех правом, обеспечивающим всеобщую свободу; из необходимости права как внешнего принуждения следует существование государства, единственной целью которого является охрана свободы и равенства людей.

Учение Гегеля о государстве и праве. "Философия права".

Критику бессодержательности и формализма кантовского категорического императива дает Вильгельм Фридрих Гегель (1770-1831гг.) - выдающийся немецкий ученый-философ, оставивший заметные вехи как в истории философской, так и политико-правовой мысли. Его политические взгляды первоначально определились под влиянием Великой французской революции. В последующем в результате усиления феодально-дворянской реакции после наполеоновских войн они претерпели изменения в сторону консерватизма. Основными работами, отражающими политико-правовые воззрения философа, являются "Философия права", "Конституция Германии", "О научных способах исследования естественного права, его месте в практической философии и его отношении к науке о позитивном праве", "Феноменология духа".

Гегель решал проблемы государства и права с позиций объективного идеалиста. Философ отрицал естественно-правовую теорию происхождения государства. Он считал, что государство развивается из религии, а потому должно почитаться как некое "земнобожественное существо". Существование государства, считал Гегель, есть шествие Бога в мире. Его основанием служит власть разума, осуществляющего себя как волю. Государство, по мысли философа, - такое нравственное целое и абсолютная неподвижная самоцель, в которой свобода достигает своего высшего права по отношению к единичным людям, чья высшая обязанность состоит в том, чтобы быть членами общества. Он трактует его как живой организм, в котором существует органически целостная свобода - свобода государственно-организованного народа.

В период становления буржуазных отношений, полагал Гегель, возникает наряду с государством гражданское общество как самостоятельное явление, занимающее положение между семьей и государством. Под граждански обществом понимается буржуазное общество. В гражданском обществе - каждый для себя - цель, все остальные для него ничто - лишь средства для реализации цели. Гражданское общество является всеобщей семьей, следящей за воспитанием детей, пресекающая произвол родителей и

защищающее каждого своего члена. В обязанности гражданина такого общества входит, соответственно, соблюдение прав гражданского общества.

В разделе о гражданском обществе Гегель освещает также вопросы закона, правосудия, деятельности полиции. Эти институты должны защищать частную собственность и отстаивать интересы данного строя.

В политическом устройстве государства мыслитель различает гражданскую власть, направленную во вне. Гегель - сторонник наследственной конституционной монархии. Выступая за разделение властей, он считает, что конституционная монархия должна иметь три вида власти: законодательную, исполнительную и судебную. Все виды власти необходимо образуют органическое единство при объединяющей власти государя, которая есть вершина и начало целого - конституционной монархии.

Гегель критикует демократическую идею народного суверенитета и обосновывает суверенитет наследственного конституционного монарха. Народ без своего монарха, утверждает Гегель, уже не есть государство, не обладает суверенитетом, правительством, судами, сословиями и чем бы то ни было.

В учении о международном праве он выступает против кантовской идеи о вечном мире, базирующемся на моральных, религиозных и других основаниях. Исходя из тезиса: "что разумно, то и действительно, что действительно, то и разумно", Гегель допускал решение споров между государствами путем войны как чем-то временном и преходящем. Войны, полагал мыслитель, ведутся гуманно и не вызывают у людей ненависти по отношению друг к другу.

Учение о праве излагается Гегелем в "Философии права". Понятие права он дает в трех значениях: 1) право как свобода (идея права); 2) право как ступень и форма свободы (особое право); 3) право как закон (позитивное право). Превращение права в закон путем законодательства придает праву форму всеобщности и подлинной определенности. В учении философа выделяются три основные ступени развития понятия права: абстрактное право, мораль и нравственность. Первое объективное выражение свободного духа есть абстрактное право. Оно является осуществлением свободной личной воли по отношению: 1) к внешним вещам - как право собственности; 2) к другой воле - как право договора; 3) к собственному отрицательному действию - через отрицание этого отрицания - как право наказания. Вторая ступень в понимании права - учение о морали - включает в себя умысел и вину, намерение и благо, добро и совесть. Учение о нравственности охватывает проблемы семьи, гражданского общества и государства.

В нравственности право объективируется в форме закона, позитивного права. Гегель отстаивает идею связанности правителя законом. Правитель, считал он, обязан по частным вопросам признавать над собой власть суда. Закон, по Гегелю, выступает в качестве ограничителя несправедливой воли гражданина и правителя и направляет волю в русло разумности и справедливости.

Недостатки гегелевского учения о государстве и праве проявляются в возвышении государства над индивидом и обществом, в отрицании самостоятельной ценности прав и свобод личности.

Философско-правовое учение Гегеля оказало очевидное влияние на последующую политико-правовую мысль, представляет оно интерес и в настоящее время.

Тема 12. Политические и правовые учения в Западной Европе (в первой половине XIX века.)-1ч.

1. Общая характеристика основных направлений политико-правовой идеологии.

2. Основные черты политико-правовой идеологии либерализма первой половины XIX в. («Классический либерализм»).

3. Политико-правовые взгляды Бенджамин Констан (Франция). Политические и правовые идеи Иеремии Бентама (Англия). Особенности утилитаризма. Политико-правовое учение немецкого идеолога либерализма Л.Штейна.

4. Политические и правовые воззрения представителей утопического социализма. Политико-правовое учение Сен-Симона. Взгляды Ш.Фурье на государство и право. Взгляды Р.Оуэна на государство и право.

5. Политические и правовые взгляды Макса Штирнера (Германия).

Видный политический деятель и правовед Иеремия Бентам (1748-1832гг.) был одним из выразителей отмеченных стремлений. Ему принадлежит разработка теории утилитаризма, реализующей принцип пользы для каждого и счастья для всех. С точки зрения этого принципа равенство, свобода, справедливость, могущество и т.п. служат единственно только одной цели - достижению счастья.

Закон в связи с обозначенной позицией есть зло, причем, зло вынужденное. В работе "Принципы законодательства" Бентам, определяя задачи законодателя, видит их в том, чтобы зло, чинимое использованием законов, было меньше того, с которым он борется. В вопросе об изменении законов, постулируется необходимость наличия специальных причин для этого.

Бентам был противником идеи общественного договора как исходного начала в возникновении государства, отрицал существование естественных, неотчуждаемых прав. В вопросе соотношения права и закона полагал, что между ними нет никакого различия. Все законы, согласно Бентаму, целесообразно разделить, на основе опыта, на несущие положительное или отрицательное содержание.

В вопросе использования законодательства мыслитель предлагал исходить из "отношения его содействия общему благу". Теория утилитаризма встала на защиту любых условий договора, продиктованных капиталистом рабочему.

В соответствии с потребностями буржуазного общества предлагается им реформирование права, его кодификация, уделяется внимание теории доказательств и др.

Отношение к формам правления у Бентама было неоднозначным. Первоначально он являлся сторонником конституционной монархии в Англии. В последствии становится приверженцем республиканского строя, основанного на разделении властей. В работе "Тактика законодательных собраний" он склоняется к однопалатной парламентской системе (без палаты лордов)

Роль правительства видел в обеспечении безопасности граждан и их собственности, отрицательно относился к вмешательству государства в сферу экономики. Он был сторонником демократизации политического строя, расширения избирательных прав в пользу женщин. В вопросах войны выступал за мирное урегулирование спорных вопросов, осуждал политику колонизации.

Последователем Бентама, развившим прогрессивные идеи его учения, был правовед Джон Остин (1790-1899гг.) - основоположник юридического позитивизма. К праву, данному человеку от рождения ("естественному праву"), относился критически, отдавая предпочтение позитивному (положительному) праву, данному людям государством.

В вопросе о сущности права отстаивал точку зрения, согласно которой право существует лишь как закон, идущий от суверена (отдельного лица, их группы, учреждения), приказ которого является обязательным для подчиненных. В подобной интерпретации права вопрос о нем как таковом вообще снимается.

В стремлении снять все препятствия в утверждении буржуазного права, Бентам предпринимает попытки максимальной защиты его без акцентации внимания на отрицательных сторонах такового, старается упростить реализацию на практике норм и принципов буржуазного законодательства.

Известный общественный деятель и философ, представитель либерального крыла английских мыслителей Джон Стюарт Милль направил свое учение на защиту индивидуализма, прав и свобод человека. Основные политико-правовые идеи выражены в таких его работах, как "Утилитаризм. О свободе", "О свободе", "Размышления о представительном правлении" и др.

В целом, Милль скептически относился к либеральным концепциям, строящимся на доверии к правительствам, которые руководствуются интересами и волей народа. Правительство ("народ, облеченный властью"), не всегда, - считал он, представляет тождество с народом, подчиненным этой власти. Воля большинства и власти, олицетворяющей это большинство, может оказаться "тиранией" большинства, даже в условиях ответственности власти перед народом. Насильственное навязывание большинством своих

идей и правил тем индивидам, которые расходятся в своих суждениях с большинством, такое же зло, как неограниченная власть одного. Милль допускает власть общества над индивидуумом только в пределах его действий, касающихся других людей, но не его самого.

Отстаивая свободу индивида, мыслитель не отвергал роль государства в поддержании порядка. Наиболее приемлемой формой правления он считал представительное правление, представляющее народу через его депутатов право на высшую контролирующую власть. Милль является сторонником разделения властей: за парламентом закрепляется функция законотворчества, контроля за деятельностью правительства и разбора жалоб населения; функция управления закрепляется за администрацией, которая следит за соблюдением законов и обращается в суд при их нарушении.

Благодаря своим последовательным отстаиванием прав и свобод личности, Милль вошел в историю политико-правовой мысли, как теоретик и классик либерализма.

Противоположную обозначенной позиции занимало учение английского утописта-социалиста Роберта Оуэна (1771-1858 гг.). В своих работах "Книга о новом нравственном мире", "Катехезис рациональной системы", "Об образовании человеческого характера: Новый взгляд на общество" и др. он предлагает свою программу коренного переустройства общества на основе самоуправляющихся общин. Свободная Федерация самоуправляющихся общин была для Оуэна идеалом социального развития. Являясь противником частной собственности, классовой борьбы и социальных революций, он выступал за разумную систему с разумным правительством, могущим осуществить мирный переход от старого общества к новому, в котором технический прогресс обеспечит изобилие благ для всех. Однако, Милль полагал, что этот переход не затронет интересы богатых. Переустройство общества как и большинство его предшественников он связывал с преодолением невежества людей путем их воспитания и просвещения.

Тема 13. Политические и правовые учения в Западной Европе во второй половине XIX века.-1ч.

1. Основные черты и главные направления политической и правовой идеологии второй половины XIX в.
2. Политическое и правовое учение марксизма в Западной Европе
Политико-правовые идеи в работах К.Маркса и Ф.Энгельса 1840-х гг.
«Немецкая идеология». «Манифест Коммунистической партии».

3. Анархические взгляды Пьера Жозефа Прудона (Франция) на право и государство.

4. Политические и правовые концепции основоположников позитивизма.

Политико-правовое учение Огюста Конта (Франция). Политическое и правовое учение Герберта Спенсера (Англия). Органическая теория государства. Юридический позитивизм. Джона Остин (Англия), К. Бергбом и П. Лабанд (Германия), А. Эсмен (Франция). Социологический позитивизм. Р. Иеринг. (Германия). Л. Гумплович (Австрия). Учение Рудольфа фон Иеринга о государстве и праве. Дуалистическая теория государства Георга Еллинека. Неокантианская политико-правовая философия Рудольфа Штамmlера. Право как логическая первооснова хозяйства. «Возрожденная» теория естественного права с «меняющимся» содержанием.

5. Учение Фридриха Ницше о праве и государстве и привилегии. Взгляды на войну и мир. Взгляд на революцию как угрозу культуре. Антисоциализм Ф. Ницше

Раздел IV. Политические и правовые учения Новейшего времени

1. Политические и правовые учения в Западной Европе во второй половине XIX в.

Новейшее время, отсчет которого начался с середины XIX века, связан с большими социально-политическими изменениями в жизни человечества. На основе политико-правовых идей Просвещения во многих странах утверждаются правовые порядки. Разработка политико-правовых учений стала приобретать характер, определяемый интересами политических сил. Нередко сами ученые становились членами партий и политических организаций. Происходит постепенный переход многих странах утверждаются правовые порядки. Разработка политико-правовых учений и, господствующих политических сил. Нередко сами ученые становились членами партий и политических сил. Нередко сами ученые становились членами партий и политических организаций. Происходит постепенный переход многих стран мира от либеральных порядков к демократическим. Утверждается всеобщее избирательное право.

3. Политические и правовые концепции основоположников позитивизма.

Позитивизм как направление в политико-правовой мысли определился на стыке двух эпох - Нового и Новейшего времени. Основателем позитивизма, известного также под названиями "социальная физика" и "социология", является **Огюст Конт (1798-1857гг.)**.

Его теория позитивной философии противостояла модным в то время либеральным политико-правовым концепциям. Будучи в свое время учеником Сен-Симона, он унаследовал его идею о трех стадия

интеллектуальной эволюции человечества (типов мышления): теологической, при которой все явления объяснялись на основе религиозных представлений; метафизической с характерным для нее объяснением всего происходящего с помощью абстрактных, априорных (доопытных) понятий, таких как права человека, общественный договор и т.д.; позитивной, в ходе которой возникает наука об обществе, содействующая его рациональной организации. Он исходил из того, что каждая из этих стадий отвечает интересам строго определенных классов. Теологическая - только для высших классов, метафизическая - преимущественно для среднего сословия (буржуазии). Низшие сословия тяготеют к положительной (позитивной философии), являющейся для них одновременно умственной и социальной опорой.

В соответствии с трехстадийной классификацией типов мышления выстраивает он и свою типологию государств. Первому типу соответствуют теократические государства, где светская и духовная власть едины. В них господствует аристократия. По Конту, государства этого типа тяготеют к насилию и завоеваниям. Второму типу соответствует господство философов и юристов, решающую роль начинает играть "средний класс". Позитивному типу мышления соответствует промышленная эпоха, возникает "социократия", устанавливающая гармонию, основанную на иерархии.

Являясь идеологом гармонического реформирования общества, мыслитель заявлял о необходимости проведения "позитивной" (научной) политики, опирающейся на социологию и подлинную религию. В основе ее лежит позитивная философия. Конт разрабатывает проект окончательного устройства человеческого общества - "социократии". В условиях социократии, средством достаточным для нормального сосуществования капиталистов и пролетариев, является всеобщее моральное осуждение эгоистического, сверх меры потребления богатства.

Воззрения Конта на право и права личности отличаются своеобразием. Само понятие "право", считает Конт, должно быть исключено из нормального политического языка. Такая установка имеет своей исходной причиной негативное отношение Конта прежде всего к субъективному праву, антиобщественному, как считал он, по своей природе.

Сильное влияние философия Конта оказала на социологическую теорию английского ученого **Герберта Спенсера (1820-1903 гг.)**. Многие идеи его политико-правовой философии содержатся в ряде статей, объединенных под общим названием "О надлежащей сфере государственного управления".

Свою теоретическую модель человеческого общества и государства он выстраивает по аналогии с биологическим организмом. Вместе с тем, он четко проводил различия между биологическими и социальными организациями. В живом организме, указывал Спенсер, элементы существуют ради целого, в социальном - наоборот. Отдельного человека Спенсер уподобляет клеточке живого организма. Он может существовать только в государстве (обществе), его интересы не могут противоречить интересам целого. В последующем он несколько корректирует эту позицию в утверждении, что главной целью "промышленного государства" является

благо отдельного человека, охрана прав граждан /33/. Причиной, порождающей государства, он считает войны и насилие.

Спенсер выделяет два основных типа общества: военное, свойственное начальным типам становления общественного целого, и индустриальное. Военное общество по своему устройству схоже с армией. Его важнейшими чертами оказываются сильный централизованный контроль и жесткая иерархизация власти. Человек полностью поглощен обществом. Сопrotивление власти расценивается как преступление. В индустриальном обществе слепое послушание уступает место свободе индивида, согласующейся со свободой действия других. На смену принудительной кооперации приходит свободная кооперация, основу которой составляет общественный договор и принцип справедливости.

Спенсер выступает сторонником представительного парламентского правления. Вся системы гражданских прав в государстве, считает Спенсер, базируется на естественном первичном праве человека, каковым является свобода. Для Спенсера основой права становится польза, понимаемая им в чисто биологическом смысле как приспособление к внешним условиям существования. Цель права - поддерживать условия для свободного осуществления деятельности организма; цель нормы права - индивидуальная свобода. Основным законом социального развития он считал закон выживания наиболее приспособленных обществ. Социализм мыслитель отвергал, революцию считал болезнью общественного организма.

Близкими по идейному содержанию являются труды немецкого правоведа **Рудольфа фон Иеринга (1812-1892 гг.)** и австрийского государственоведа и социолога **Людвига Гумпловича (1838-1909 гг.)**. Оба они принадлежат к направлению социал-дарвинизма.

В трудах Иеринга "Дух римского права на различных ступенях его развития", "Цель в праве", "Борьба за право" прослеживается восхваление государства как социального института. Государство у него есть организация социального принуждения, порождающая право, обеспечивающая его существование и управляющая им. Аналогичную позицию занимает и Гумплович, полагающий, что государству принадлежит решающая роль в порождении права и его существования. Государство Иеринга как орган принуждения характеризуется следующими признаками: наличием аппарата принуждения, публичным характером государственной власти, суверенностью. Целью государства у Иеринга является защита общих интересов от давления со стороны частных. В силу того, что интересы общества выше личных, то и государство выше личной свободы. Содержанием права у него также оказываются интересы общества в целом, защищаемые государством. Таким образом, объектом правоведения, по Иерингу, должна быть не логика, а реальные жизненные интересы людей. В отличие от Канта и Гегеля, Иеринг предлагает изучать право не как оторванную от жизни систему правовых норм и понятий, а как действующий правопорядок, обусловленный социальными целями и интересами.

Источником права и способом его защиты, по Иерингу, является борьба социальных субъектов. В политико-правовой теории Иеринга борьба за право напоминает борьбу за существование видов, что послужило основанием говорить о социал-дарвинизме мыслителя. "В борьбе обрешь ты право свое" - этот принцип является лейтмотивом всей его политико-правовой концепции. Однако, если "борьба за право есть обязанность правомочного по отношению к самому себе, то защита права есть обязанность перед обществом" .

Учение Иеринга оказало влияние на формирование таких известных правовых доктрин XX века, как "юриспруденция интересов" в Германии и юридический прагматизм в США.

Гумплович, будучи теоретиком социал-дарвинистского толка, исходил из того, что история общества - это естественный процесс столкновения социальных групп в борьбе за существование. Возникает государство как организация господства меньшинства над большинством. Таким образом, причину происхождения и основу политической власти и государства он видел не в экономических отношениях, а в насилии, порабощении одних племен другими.

Для государства Гумпловича право и правопорядок не более чем средства, поэтому он отрицает наличие неотчуждаемых, т.е. естественных прав.

Интересные выводы, касающиеся ряда политико-правовых проблем, высказывает **Георг Еллинек (1857-1911 гг.)** - немецкий юрист, классик науки государственного права. Он - представитель юридического позитивизма.

В одной из главных работ "Общее учение о государстве" Еллинек впервые проанализировал государство не только с социологической, но и с юридической точки зрения, предопределив тем самым дуалистическую теорию государства. Социологический метод, по Еллинеку, означает рассмотрение государства в его эмпирическом существовании: возникновении, развитии и во взаимосвязи с другими социальными явлениями, в то время как юридический ориентирует на исследование государства в плоскости должностования, через призму абстрактных нормативных правовых суждений.

В самом общем плане он рассматривает государство как часть общества, обуславливающую другие формы и в то же время являющаяся их продуктом. В вопросе о суверенитете государства Еллинек отмечает, что он означает власть, не знающую над собой власти, т.е. независимую власть. Суверенитет - правовое понятие, следовательно, полагает Еллинек, независимость государственной власти должна выстраиваться как правовая, а не фактическая независимость.

Мыслитель поднимает и такой весьма актуальный для своего времени вопрос, как союз государств. Союз не умаляет суверенитета его членов - независимых государств, имеющих лишь определенные, совместные функции. Для реализации решений союза всегда необходим волевой акт отдельных, входящих в него государств.

Иное дело союзное государство. Входящие в него отдельные государства не суверенны.

Еллинек одним из первых рассмотрел вопрос о политических партиях, характере, назначении и их месте в обществе. Политические партии, по Еллинеку не имеют государственного значения, не являются замкнутыми группами как партийные организации. Ставится им вопрос и о сущности псевдопартий, под которыми понимаются партии, преследующие личные, а не общие цели (например, религиозные, национальные партии).

5. Учение Фридриха Ницше о праве и государстве и привилегии. Взгляды на войну и мир. Взгляд на революцию как угрозу культуре. Антисоциализм Ф. Ницше

Идеи Еллинека не потеряли своего значения и поныне. Проблема силы как власти, хотя и трактуемая иначе, чем у предшественников, лежит в основе учения **Фридриха Вильгельма Ницше (1844-1890 гг.)** - немецкого философа, отличавшегося сугубо индивидуальным, неординарным подходом к рассмотрению политических и правовых проблем. Его политические и правовые воззрения представлены в работах "Так говорил Заратуштра", "По ту сторону добра и зла", "Утренняя заря", "К генеалогии морали", "Человеческое, слишком человеческое" и др. Это по существу литературные произведения, пронизанные рассуждениями о проблемах морали, политики, права, религии, государства, личности и масс.

Политико-правовые идеи созданы им на стыке естественно-правовой школы и теории насилия. Отношение к государству у мыслителя неоднозначное: с одной стороны, он называет его кумиром-холодным, беспристрастным, лживым; с другой - усматривает в государстве средство, обеспечивающее интересы аристократии, немногих высших людей. В силу этой позиции он крайне отрицательно относился к нарастающей инициативе низов.

Отрицая традиционные нормы христианской морали - сострадание, вину, любовь к обездоленным и т.п., он оценивает их как основное препятствие, задерживающее прогресс общества. Им противопоставляется мораль господ, основой которой составляет стремление к власти. Зло, полагал Ницше есть лучшая сила человека. Поэтому идеалом человека у философа и является сверхчеловек, обладающий развитыми инстинктами, силой жизни, настойчивостью, ничем не ограниченным стремлением к власти /36/.

Отношение к войне у него самое благосклонное. Благо войны освещает всякую цель, поэтому не должно быть долгого мира, считает Ницше.

Правовые взгляды Ницше изложены бессистемно, а порой и противоречиво. К праву он подходит с позиций сторонника высшего света. Требование равенства прав, выдвигаемое социалистами, продиктовано из алчности, а не из соображений справедливости, полагал философ. Народное право исчерпало себя. Ницше утверждал, что подлинное естественное право,

пришедшее на смену традиционному правовому чувству, - право войны и победителя, аристократически-кастовый правопорядок. "Наши обязанности, говорит Ницше, - права для других. Право других - уступка нашего чувства власти этих других. Если наша власть потрясается и падает, наши права исчезают". Поэтому в самом общем плане право у Ницше - это результат договора между победителями и побежденными или же между обладающими равной силой противниками. Таким образом, право у него имеет в своем основании силу (власть) и своего рода равенство положений, позволяющих утверждать о праве сильнейших и праве слабейших.

Значительное место в своей концепции Ницше отводит наказанию. Наказание, считает он, имеет целый ряд смыслов: как обезвреживание, как возмещение убытков потерпевшему, как средство изоляции, устрашение, как праздник, если это акт насилия над врагом. Наказание приручает человека, но не делает его лучше, скорее всего наоборот.

Неоднозначность правовых и политических оценок Ницше привела к тому, что в XX веке его взгляды оказали влияние как на крайне реакционные политико-правовые идеи (фашизм), так и на прогрессивные теории (Бердяев Н., Вебер М.).

3. Анархические взгляды Пьера Жозефа Прудона (Франция) на право и государство.

Во второй половине XIX в. возникают новые разновидности социалистических учений. Одним из них был анархизм, основоположником которого является французский мелкобуржуазный реформатор **Пьер Жозеф Прудон (1809-1866 гг.)**.

Выступая против крупной капиталистической собственности, называя ее кражей, Прудон отстаивал мелкую собственность, не связанную с эксплуатацией труда. Истинное народовластие, основанное на началах взаимопомощи, достигается, по Прудону, благодаря смене порядка, установленного законами государства, на порядок договорной. Порядок, основанный на институте взаимовыгодных договоров, заключаемых между индивидами, группами, семьями, городами, провинциями, а не на институтах государственной власти и закона, он именует анархией. Высшая степень совершенства обществ достигается у Прудона через соединение порядка с анархией, т.е. безвластием.

В вопросе о государстве рассуждал, что - это "создание человеческой фантазии". Демократию расценивает как форму абсолютизма.

В работе "О федеративном принципе" Прудон заменил положение о ликвидации государства планом раздробления его на мелкие автономные области, между которыми допустима война. Выступление против политической борьбы и существования государства становятся основными положениями анархизма, определяющими его сущность.

2. Политическое и правовое учение марксизма в Западной Европе

Политико-правовые идеи в работах К.Маркса и Ф.Энгельса 1840-х гг. «Немецкая идеология». «Манифест Коммунистической партии».

В середине XIX в. возникает и быстро укрепляет свои позиции марксизм, вошедший в историю как научный социализм. Основоположниками его были Карл Маркс (1818-1883г.г.) и Фридрих Энгельс (1820-1895г.г.). Исходным положением политико-правовой мысли Маркса является идея о том, что основу существования и развития общества составляет материальное производство (его реальный базис). Экономическое развитие общества он считает конечной причиной и решающей силой всех важных исторических событий. По отношению к экономической структуре общества государство и право, утверждал марксизм, являются надстроечными образованиями. Этот реальный базис не только лежит в основе политико-юридической надстройки, но и определяет ее саму.

В "Манифесте коммунистической партии", Маркс и Энгельс обосновывают тезис о том, что переход одной общественно-экономической формации к другой осуществляется в форме классовой борьбы господствующих и угнетенных классов. Капитализм - последняя эксплуататорская формация. В ее недрах вызревает пролетариат, которому отведена роль могильщика буржуазного и организатора социалистического общества.

Марксисты полагали, что уничтожение капитализма возможно через социальную революцию, осуществляемую мирным или немирным путем. Конечной целью революции является слом старой государственной машины и установление диктатуры пролетариата.

В качестве неременного условия строительства коммунистического общества Маркс и Энгельс считали уничтожение частной собственности и установление общественной собственности на средства производства, ликвидацию конкуренции и организацию промышленности на плановых основах.

В коммунистическом обществе ими выделяется две фазы: низшая (социализм) и высшая (коммунизм).

К основным идеям Маркса о праве относятся выводы об экономической обусловленности права и его классовой сущности. Право и закон, согласно марксизму, как явления надстроечные изменяются вместе с изменением общества. Не общество должно основываться на законе, а наоборот - закон на обществе. Он должен быть выражением его общих интересов и потребностей, вытекающих из данного способа производства.

В вопросе о соотношении права и закона Марксом проводится мысль о первичности и определяющей роли права по отношению к закону, законодательству. Именно в праве, полагал он, законодатель должен найти "разумное правило" и "объективное мерило" для формулируемых положений закона. Такая обусловленность закона правом придает законотворческому процессу объективный характер.

В связи с происходящими в современном мире событиями возникает переоценка ценностей марксистского учения. Вместе с тем нельзя отрицать и того факта, что марксизм оказал огромное воздействие на политическую и духовную жизнь человеческого общества во второй половине XIX и по существу всего XX столетия.

Тема 14 Политические и правовые учения в России в XIX - начале XX вв.-1ч.

1. Основные направления политической и правовой мысли в России во второй половине XIX - - начала XX вв. и ее особенности.
2. Политические и правовые идеи анархизма XIX - начала XX вв. М.А. Бакунин, П.А. Кропоткин, Л.Н. Толстой.
3. Политическая и правовая идеология социал-демократии в революционном движении в России в конце XIX - начале XX вв. Политическая и правовая идеология леворадикального марксизма (большевизма). В.И. Ленин.
4. Либеральная теория права и государства в России во второй половине XIX - начале XX вв.

Учение Бориса Чичерина о праве и государстве. Право как определяемая законом внешняя свобода человека, ее развитие. Обоснование необходимости конституционной монархии и разделения властей.

Юридический позитивизм (С.В.Пахман, Г.Ф.Шершеневич). «Внутренняя» и «внешняя» стороны права. «Метаюридические» и юридические аспекты права «Чистая» форма права (мера, величина) как предмет юридической науки. Критика «социологизации» права.

Социологическая теория права С.А. Муромцева. Общая теория права и «прикладная» политика права, ее задача. Общественные отношения как основа права. Правовой порядок. Нормы «мертвые» и «действующие». Суд и администрация как творцы права.

Социально – психологическая теория государства и государственной власти Н.М. Коркунова. Сознание зависимости подвластного как основа власти.

Психологическая теория права и государства начала XX в. (Л.И.Петражицкий, М.А.Рейснер). Право и государство как продукты психики, результат функционирования человеческого сознания.

**Политическая и правовая мысль России
второй половины XIX - первой половины XX века**

Одним из идейно-политических течений, возникших под влиянием неудач России в Крымской войне 1853-1856 гг., был панславизм, в котором нашли проявление некоторые стороны славянофильства. Видным представителем панславизма является Николай Яковлевич Данилевский (1822-1885 гг.). Свою концепцию он проводит в напечатанной в 1871 г. книге "Россия и Европа". Суть ее: только одна народность должна составлять государство. Однако для защиты и укрепления связи с другими народами возможен вариант создания федерации, которая может принять форму союзного государства, союза государств или просто политической системы.

Причиной создания государства у Данилевского является не условия и не договор, а какая-то внешняя сила. Данилевский, проследив путь русского государства, приходит к выводу, что русский народ, пройдя различные формы зависимости, создал государство на прочной народной основе.

Данилевскому присуща мысль о том, что каждый народ или их группа принадлежит к определенному культурно-историческому типу. Единственным средством защиты самобытности народа он считает его культурную изоляцию. Он считал, что никакие особые гарантии политических и гражданских прав невозможны, кроме тех, которые верховная власть захочет предоставить своему народу. Противостоять влиянию Европы, полагал он, может только соединенное славянство. В качестве такого варианта союза Данилевский предлагает создать самостоятельную политическую систему государств - Всеславянский союз при главенствующей роли в нем России. Он высоко оценивал значение свободы слова, считая её не привилегией, а естественным правом.

Известное место в истории русской историографии занимает либерализм. Крупной фигурой в либеральной философской мысли второй половины XIX в. был Чичерин Борис Николаевич (1828-1904 гг.) - известный юрист, философ, историк. Его основные работы "Курс государственной науки" и "О народном представительстве" дают представление о его политико-правовых воззрениях на место и роль государства, власти, народа и партий в политической жизни страны.

Отрицая эксплуататорскую природу государства, он рассматривает его как организацию всеобщего благоденствия, орудие социальной гармонии. Происхождение государства трактует с позиций абсолютного идеализма. Оно - объективный организм, воплощающий в себе мировые идеи, развивающиеся в истории человечества. Чичерин выступает против вмешательства государства в частное предпринимательство. Отстаивает единство исторического процесса народов Западной и Восточной Европы.

В вопросах государственного управления выделяет две его формы: республиканскую и монархическую, отдавая предпочтение конституционной монархии, сочетающей, как полагал философ, разнообразные элементы государства: монархического, аристократического и демократического. Рассматривается им также вопрос о сложных

государствах (федерациях), соединяющих в себе преимущества больших и малых государств.

Выступая приверженцем непосредственного участия народа в решении государственных дел, он высоко оценивает свойства народного представительства, признает за народом всю полноту верховной власти.

Право Чичерин определяет как начало индивидуалистическое, рассматривая его как внешнюю свободу человека в рамках общего закона.

Наряду с либеральными, буржуазными в своей основе, политико-правовыми учениями в России второй половины XIX в. получают развитие социалистический утопизм. Видными представителями русского утопического социализма являются **Александр Иванович Герцен (1812-1877гг.)** и **Николай Гаврилович Чернышевский (1828-1889 гг.)**.

Оба они признавали близость своих взглядов к позициям словянофилов. Герцен воспринял сельскую крестьянскую общину как основу будущего русского социализма. Мелкобуржуазный характер герценовского социализма проступал в его противопоставлении "неопределенного права на труд" и "ясного права на землю", в идеализации крестьянской общины и рабочих артелей, которые он рассматривал также в качестве подвижной деревенской общины, могущей соединить город с деревней.

Социализм Герцена - народнический и одновременно индивидуалистический. Герцена по праву можно отнести к основоположникам народничества. Перспективными формами организации человеческого общества он считал монархию и республику, хотя не высказывает благожелательного отношения ни к той, ни к другой. Он подчеркивал, что "я друг республики и друг демократии, но гораздо больше друг свободы и развития".

Чернышевский также считал внутриобщинное регулирование без "вмешательства всякой центральной и посторонней администрации" более приемлемым, чем правительственное регулирование с помощью законов. В отличие от Герцена - он убежденный демократ, полагая, что демократия по своему характеру противоположна бюрократии. Народ он считал главной силой исторического развития, "высшей инстанцией" при решении важных вопросов общества.

Наряду с русскими революционными демократами-социалистами в то же время появляется новое для России общественно-политическое течение - анархизм.

Виднейшим представителем анархизма в России и Западной Европе был Михаил Александрович Бакунин. Он, разделяя взгляды Прудона, не сходил с ним по ряду вопросов. В частности, был уверен, что государство может быть уничтожено не мирным, а только насильственным путем. Ратовал на замену в будущем обществе мелкой частной собственности коллективной. Основной работой, где изложены его политико-правовые воззрения является "Государственность и анархизм". Ведущей мыслью работы становится утверждение, согласно которому организованная

политическая борьба не только не нужна, но даже вредна, так как отвлекает народ от главной задачи-бунта.

В вопросах происхождения и сущности государства придерживался позиции, в соответствии с которой государство основано на преступлении и его власть им же и поддерживается. Государство не просто орган принуждения, а всецело само принуждение.

Право у Бакунина есть такое же зло, как и государство, и представляет собой "торжество навязанной силы". Отрицательное отношение к законам и законодательству у него сложилось под влиянием характерного для анархизма негативного восприятия любых форм государственной власти, будь то демократия или диктатура пролетариата. Все юридические законы у Бакунина являются внешне связанными, а поэтому деспотическими. Наиболее радикальной формой правового регулирования считал традиции "человеческого" (естественного) права.

Идеи безгосударственного, "безвластного коммунизма" проповедовал и **Петр Алексеевич Кропоткин**. На своей нисходящей стадии анархизм как течение общественно-политической мысли нашел отражение в работах его видных представителей **А.А.Боровского** и **А.А.Гордина**.

Свои, отличавшиеся от концепции русских социалистов-утопистов и анархистов, социалистические идейно-политические взгляды имели революционные народники. Видными представителями народничества были **Петр Никитич Ткачев (1844-1885 гг.)** и **Петр Лаврович Лавров (1823-1900 гг.)**.

Лавров П.Л. в своих "Исторических записках" связывает прогресс общества с физическим, умственным и нравственным развитием критически мыслящей, борющейся со злом во имя достижения своих целей личности. Именно критически мыслящие личности, вышедшие из числа интеллигенции, являются главной движущей силой истории. Осуществление социальных преобразований предполагается произвести не только для народа, но и "посредством народа", не достигшего политической зрелости, недовольного существующим общественным порядком. В этих целях предлагается создать партию сознательных революционеров, которая необходима для подготовки политического и социального переворота. После победы революционных сил, считал Лавров, будет установлена диктатура пролетариата.

Идеалом государственного строя у него является общество, построенное на основе договора. По мере эволюции общества принудительность государственного договора должна ослабевать, а государство все более будет принимать характер союза лиц, заключивших свободный договор и свободно его отменяющих.

Ткачев, в отличие от Лаврова, не возлагал надежды на успех революционной пропаганды, полагая, что угнетенный и задавленный народ не воспримет ее. Необходима, полагал он, немедленная борьба с самодержавием, иначе будет упущено время для революции, которую должно совершить сознательное меньшинство. Она подготавливается путем

государственного заговора. Главной задачей революционной партии, по Ткачеву, является не подготовка революции в будущем, а осуществление ее в настоящем. Вместе с этим революционная партия должна создать представительные органы, во главе которых будет стоять Народная Дума.

Интерес в политико-правовой мысли России начала XX в. представляют идейные искания мыслителей русского зарубежья, наиболее известными из которых были Петр Бернгардович Струве (1870-1952 гг.), Семен Людвигович Франк (1877-1959 гг.), Лев Платонович Карсавин (1882-1952 гг.) и Пителим Александрович Сорокин (1889-1968 гг.).

Струве - философ, политический деятель, историк, в начале своей деятельности был близок социал-демократии, являлся главой легального марксизма, затем становится членом ЦК кадетов.

В сочинениях Струве большое внимание уделяется проблемам русской революции, российского могущества, государства, власти, русской национальной идее. Он утверждал, что государственная мощь России невозможна без осуществления национальной идеи, заключающейся в примирении между властью и народом, который становится нацией. Государство и нация должны органически срастись.

Отрицательно восприняв Октябрьскую революцию 1917 г., Струве расценивал большевизм как крушение социализма. Отстаивал идею сохранения в новой России старых традиций, былой мощи ее. Позиция примирения по многим вопросам социальной политики позволяет считать его деятелем, заложившим основы либерально-консервативного мышления.

Мировоззрение Франка, философа и социолога, эволюционировало от "легального марксизма" к идеализму и религиозному миропониманию. Это нашло отражение и в его политико-правовых воззрениях.

Отрицая саму суть социалистической идеи, подчеркивал высокий разрушительный потенциал социализма, проявляющийся в его материализме и интернационализме, исключающих организационную духовную силу национальной государственности, идеи права. Подвергая критике слабые стороны консерватизма русского общества, он, тем не менее, отдает должное русскому консерватизму, способствовавшему созданию мощного государства, загубленного русским революционизмом. Главной задачей своей социально-политической доктрины считал преодоление несостоятельности либерализма и консерватизма.

Карсавин - русский философ, историк и идеолог евразийства. Как теоретик евразийства проповедовал идею всеединства, имея в виду при этом "всеединство вселенское, т.е. всяческое всеединство всего человечества", олицетворяемое церковью. Однако это единение - не простое смешение народов, а такое, при котором за каждым из них сохраняется их культурная, национальная, религиозная и т.п. самобытность, неповторимость. Истинный путь развития России видит не в ее европеизации, а в соединении западного христианства и восточного православия, в утверждении абсолютной монархии.

В оценке большевизма допускал его неоднозначные оценки. С одной стороны, расценивал его как режим, характеризующийся крайней невежественностью, деспотизмом и нетерпимостью фанатиков, а с другой стороны, рассматривал его как единственно приемлемое для России того периода средство сохранения русской государственности и культуры.

Известный социолог, правовед, культуролог и политический деятель XX в. Питирим Сорокин оставил заметный след не только в области социологических изысканий, но и в сфере политико-правовой мысли.

В области политической Сорокин занимался проблемами русской революции, легитимности власти, соотношения социального и национального.

На примере революции 1917 г. Сорокин показывает основные этапы, через которые проходит любая революция: этап подъема и роста; этап ее спада после максимального развития и этап окончательного установления общественного равновесия (своего рода баланс между старым режимом и новым порядком).

В вопросе соотношения социального и национального, первенство сохраняет за первым. Прогресс Европы он видит не в утверждении национального принципа, а в федерации государств на основе равенства прав всех входящих в нее личностей и народов. Национальные "ограничения", полагал Сорокин, являются очевидной противоположностью стремлению создать "полное правовое равенство" личностей.

Рассматривая проблему эволюции норм поведения людей, которые им подразделяются на дозволенные, запрещенные и рекомендованные, Сорокин утверждает, что с ростом цивилизации шаблоны поведения подвергаются изменению. По мере развития культуры некоторые шаблоны устаревают или становятся тормозом в духовном развитии людей. Они подлежат искоренению. Поэтому исчезает надобность в использовании карательных мер по пресечению асоциального поведения.

Прогресс России связывал с неизбежным падением коммунизма. В России с 1870-х годов начали распространяться идеи К. Маркса. В 1898 г. была создана общероссийская партия, расколовшаяся, спустя пять лет, на два течения - большевизм и меньшевизм. Ведущим лидером большевизма был **Владимир Ильич Ленин (Ульянов) (1879-1924 гг.)**, в числе лидеров меньшевизма состояли - Георгий Валентинович Плеханов (1856-1918 гг.) и Юлий Осипович Мартов /Цедербаум (1873-1923 гг.).

Перу Плеханова принадлежит немало работ по политико-правовой проблематике, в числе которых "Социализм и политическая борьба", "Наши разногласия", "К вопросу о развитии монистического взгляда на историю". Именно эти работы получили достаточно высокую оценку большевиков. В вопросах об отношении к политической борьбе Плеханов утверждал, что только борьба за политическую свободу создает условия для осуществления социалистической революции. Эксплуататорское государство рассматривается им как орудие притеснения угнетенного класса. Исследуется в связи с этим проблема "диктатуры рабочего класса" как форма

политической власти. Объективно оценив политическую обстановку в России того периода, Плеханов проводит тезис о невозможности победы революции в ближайшее время. Только с установлением конституционных форм жизни допускает он в качестве самостоятельной политической силы рабочий класс.

Задачей политических сил на рассматриваемый период он считал борьбу против абсолютизма, не прибегая при этом к социальной революции. Совмещение двух моментов общественного развития низвержение абсолютизма и социальной революции применительно к специфике России полагал недопустимым. Развитие человеческого общества рассматривал как естественно-необходимый процесс, подчиняющийся непреложным законам.

Роль личности в истории ставил в зависимость от организации общества, соотношения его сил.

Мартов по своим политическим взглядам - марксист, сторонник социалистических преобразований в России. Он - приверженец классовой борьбы, могущей уничтожить самодержавие и обеспечить политическую свободу. Однако, полагает он, в силу отсталости русского пролетариата политической борьбе должна предшествовать политическая агитация.

Мартовым дается общая характеристика политическим партиям России, определившимся в начале XX века. Первую группу составляют правые реакционно-консервативные партии, отстаивающие сохранение старых, самодержавных порядков. Вторую группу составляют умеренно-консервативные партии, защищающие учреждение такого варианта политического управления обществом, при котором верховная власть принадлежит монарху вкупе с выборными представителями власти с совещательным голосом. Третью группу представляют либерально-демократические партии, добивающиеся конституционного порядка. Последнюю группу составили революционные партии, борющиеся за демократическую республику и народовластие, за предоставление полной свободы самоуправления вплоть до отделения от России отдельных народностей.

Будучи представителем социал-демократической партии, входящей в последнюю обозначенную группу политических партий, Мартов полагал, что управление государством и законодательство должны принадлежать палате народных представителей, избранных всеобщим, равным, прямым и тайным голосованием. Настаивал на отсутствии верхних палат и главы государства как наследственного, так и выборного, на обеспечении неограниченной свободы слова, печати, союзов, собраний, стачек и т.д.

Оценивал Октябрьскую революцию 1917 г. как сочетание мелкобуржуазной, якобинской, антифеодальной тенденции, стихийным прорывом к освобождению городского пролетариата. Большевизм рассматривал как подмену самостоятельного движения рабочих масс повиновением политическим вождям, как диктатуры партии над массами.

Лидером и идеологом большевизма стал В.И. Ленин - российский политический деятель. Его концепция власти и государства являлась

дальнейшим развитием основных положений Маркса и Энгельса о государстве. Определяющей чертой государства у Ленина является такая врожденная, неотъемлемая и всеопределяющая его характеристика как классовость.

Вторая сущностная характеристика государства, сводится к пониманию его как орудия диктатуры господствующего класса. Ленин выделяет основные признаки диктатуры класса, к каковым относит: господство над всеми остальными социальными группами, ориентация на насилие, несвязанность ее законами. Ведущей формой диктатуры пролетариата считал Республику Советов. Принадлежащим Ленину открытием в области политической теории является конституирование советского государства. Учреждением, одновременно издающим, исполняющим и контролирующим исполнение становятся Советы.

В полном соответствии с негативными взглядами Маркса на парламентаризм, как особую форму разделения органов власти на исполнительную и законодательную, Ленин ставит вопрос о замене парламента Советами, соединяющими в себе эти две функции. Советы одновременно издают, исполняют и контролируют издаваемые ими же законы.

К вопросу о свободе он обращается только для демонстрации очевидных преимуществ демократии как формы управления. Демократия у него - одна из форм государства, выступающая при любых обстоятельствах как орган принуждения. Пока есть государство, - утверждал Ленин, нет свободы. Когда появляется свобода, исчезает государство, а вместе с ним и демократия. Проводится им мысль о том, что при социализме буржуазное право отменяется не полностью, а лишь частично.

Лениным признавалась законность большевистской партии воздействовать на государственную власть. Это никак не соотнобразывалось с ее задачами, обусловленными принадлежностью партии к гражданскому обществу. Игнорирование этого факта привело к сращиванию государственных и правовых структур, к умалению суверенитета государства. Ленин не выделял и другие общественные организации в отдельную от государства часть, именуемую гражданским обществом. Этому социальному институту в его учении места нет. В теории партия и институты государства внешне сохраняют свою специфику, на практике эти структуры полностью сращиваются. При таком положении, по сути, нет и самой государственности как суверенной организации публичной власти.

Тема 15. Политическая и правовая мысль в Казахстане во второй половине XIX - начале XX вв.-1ч.

1. Общая характеристика самобытной политико-правовой мысли Казахстана до середины XIX века. Влияние политико-правовой идеологии России.

2. Политико-правовые идеи казахских просветителей, их особенности. Политико-правовые взгляды Чокана Валиханова.. «Записка о судебной системе»
3. Политико-правовые идеи Абая Кунанбаева.. Политическая и правовая мысль в Казахстане в первой четверти XX в.
4. Политическая и правовая идеология партии «Алаш» и ее эволюция. Идеи о революционном переустройстве России и Казахстана. Форма правления и форма государственного устройства в России. Статус Казахстана в составе России. Идеи о суде и судопроизводстве.

Политические и правовые взгляды Алихана Букейханова.

Политические и правовые взгляды в программе партии «Уш-Жуз».

Представления о политической и правовой истории Казахстана останутся неполными без анализа истоков политико-правовых идей начала XX века, к каковым относятся политико-правовые взгляды Чокана Валиханова. Проблемам политико-правовой жизни и истории Центрально-азиатского региона политике России в Казахстане Ч.Валиханов посвятил немало работ: «О мусульманстве в степи», «Сношения России с Китаем», «Из Тарихи-Рашиди», «Аблай», «Среднеазиатские ханства Хива, Бухара и Коканд и их отношение к России» и другие. Своеобразным духовным завещанием Ч.Валиханова по политико-правовым проблемам является его труд «Записки о судебной реформе» 1864 года, Записка была написана в период подготовки и проведения судебной реформы. Представляла она интерес и на исходе XX века. Подготовка судебной реформы активно велась с конца 1850 годов и к 1864 году вступила в завершающую фазу. Ч.Валиханов в вопросах проведения судебной реформы занимал самостоятельную позицию. Основное внимание он уделял необходимости учета национальной специфики в ходе проведения реформ, предлагал скорректировать прогрессивные реформы с устоявшимися традициями, обычаями, условиями жизни казахского народа. Реформа должна отражать не интересы какой-то социальной группы или сословия, а всей нации. «Интересы целой нации, - писал он,- по строгой справедливости должны предпочитаться выгодам отдельного сословия»/59/. В этом смысле Ч. Валиханов является одним из предшественников идейного течения, оформившегося к 1917 году в партию «Алаш». Ч.Ч.Валиханов ратовал за сохранение традиционного народного суда биев, отвергая необходимость унификации казахского судопроизводства с общероссийским, выявляя отличие бийского судопроизводства от мировых российских судов, тем самым, затрагивал вопрос исламского фактора в его отношении к вопросам права.

Основной целью осуществления политических и правовых реформ он считал содействие осуществлению экономических преобразований. «Необходимо, чтобы реформа... соответствовала материальным нуждам и была приспособлена к национальному характеру того общества, для пользы которого она предпринята. Всякое нововведение вне этих условий может быть вредно и как явление аномальное может порождать только одни неизлечимые болезни и аномалии», - писал он /58/. Говоря о поступательном

движении казахского народа по пути цивилизационного процесса, Ч.Ч.Валиханов полагал, что для процветания и духовного становления его необходимы не только учет опыта других стран и народов, но и “саморазвитие, самозащиты, самоуправление и самосуд” народа. Принцип саморазвития, самоорганизации народа понимался им, видимо, в плане постепенного обретения национального суверенитета. Возлагая на судебную и политическую реформы задачу введения более рационального, чем сложный российский вариант управления, он наряду с этим предостерегал “от излишней ревности к гуманным теориям, нововведениям и реформам, совершенно ненужным в данный момент и при известном положении дел. С точки зрения Ч.Ч.Валиханова, вопрос о реформах, проводимых с учетом национальной специфики, требует особой осторожности, принимая в расчет их обусловленность множеством различных факторов внутренней жизни.

Таким образом, Ч.Ч.Валиханов, отстаивая идею реформирования судопроизводства, исходил из необходимости соответствия осуществляемых реформ множеству факторов и, прежде всего, условиям жизни людей. Защищая некоторые традиционные политико-правовые формы, уходящие в глубинные основы культуры народа, он рассматривал их в качестве средства исторического самоопределения казахской нации. Согласно его воззрениям, суд биев и обычное право как естественные элементы народной жизни, имеющие прямую связь с обычаями, верой, нравственностью и бытом народа, нельзя чисто механически разрушать. Правомерность суждений Ч.Ч. Валиханова в вопросах судебной реформы подтвердила реальная практика политико-правовых преобразований в Казахстане в последующие годы XIX века. В период современной правовой реформы в Республике Казахстан многие проблемы, поднимаемые Ч.Ч. Валихановым, остаются актуальными и сейчас.

Во второй половине XIX века по причине очевидной неопределенности и неоднозначности интерпретации законодательства, установления новых границ, межродовых споров, несовпадения санкционированного российского законодательства с признаваемыми большинством народа нормами обычного права предписаниями мусульманской религии на чрезвычайных съездах биев создавались сводные законодательства - “Ереже”. “Ереже” как общее начало судопроизводства и материального права представляло собой синтез норм российского законодательства, казахского обычного права и шариата. В мае 1885 года на Чрезвычайном съезде биев в Карамоле принимается наиболее известное из них - “Чарское Ереже”, проект которого был разработан Абаем Кунанбаевым. “Чарское Постановление” явилось образцом справедливого и гуманистического подхода у уголовному законодательству. “Ереже” Абая Кунанбаева предусматривало запрет на нелегитимную расправу, являвшуюся обычной нормой сурового мусульманского правосудия. Процедура судопроизводства по “Чарскому Положению” была довольно проста. Право разбирать все дела, вплоть до убийства, и выносить по ним решения имел выбираемый судящимися бий. По особо важным делам состав биев

расширяется до 12 человек. Тщательно разработанным наказанием за проступки и преступления становится “аип” - штраф, выплачиваемый обидчиком. Наряду с нормами обычного права, игравшими ведущую роль в общественной жизни, применялись активно и положения шариата. Однако в руки мусульманского правосудия Абай отдает лишь незначительную часть преступлений с четко разработанной системой платы за увечья, не допускающие самосуд. В целом, такое своеобразное сочетание различных норм в одном законодательном документе говорит о сложном и довольно-таки длительном пути выстраивания в Казахстане собственного законодательства.

ТЕМА 16. Политические и правовые учения в странах Европы и США в XX веке.-1ч.

1. Характерные черты и основные направления политической и правовой мысли в XX веке.
2. Политическая и правовая теория солидаризма Леона Дюги.
3. Нормативистская теория Г.Кельзена. “Чистая” теория права и ее деидеологизация. Ступени права - основная норма, конституционные нормы. Право как “специфический порядок или организация власти”. Возражения Г.Кельзена против естественно-правовой аргументации.
4. Теория права М.Ориу.
5. Социологическая юриспруденция. Солидаризм в праве (Э. Дюрингейм, Л. Дюги), «свободного судебного усмотрения» (Е. Эрлих), социальной инженерии в праве (Р. Паунд) и др.

Социально-психологическое течение движения свободного права (Г.Канторович и др.). Роль интуиции, чувств в обосновании судебного правотворчества.

6. Психологические теории права (В. Луншtedт, А.Росс, К. Оливекрона и др.). Право как продукт сознания и психики. Правовые понятия как “субъективные убеждения”. Идеи об инстинктивной основе права. Критика иллюзорной нормативности законодательства.

6. Теории естественного права, их основные разновидности. Методологические основы. Трактовки естественного права: неотомистская, феноменологическая, экзистенциалистская, герменевтическая, интуитивистская, социобиологическая, психологическая.

Концепция метаправа. Антропоцентризм земного права «Золотое правило» земного права и «великий принцип метаправа».

7. Политико-правовая идеология фашизма. Идеи “национального социализма” и государственного контроля за трудом и капиталом. Антикоммунизм. Политико-правовая идеология неофашизма. Модернизация и “гуманизация” идей фашизм

8. Политическая и правовая теория постклассического анархизма в России. Л.А. Боровой. А.Л. Гордин. А.А. Солонович.

11. Эволюция официальной политической и правовой доктрины в СССР во второй половине 1950-х - начале 1980-х гг. Политические и правовые идеи

XX и XXII съездов КПСС. Концепции общенародного государства и права. Постепенная дестабилизация политико-правовой идеологии.

12. Эволюция теории права. Концепция «широкого» правопонимания. Концепция различения права и закона.

Основной проблемой мировой политической мысли двадцатого столетия является проблема власти, ее сущности, придания ей законного и нравственного характера в условиях дальнейшей демократизации общественной жизни.

К числу наиболее известных авторитетных разработчиков теории власти в зарубежной политической мысли конца XIX - начала XX в. относится немецкий **ученый-политолог и социолог Макс Вебер (1864-1920 гг.)**.

В вопросе о государстве Вебер стоит на позициях этатизма. Выступая сторонником государства, он подчеркивал, что как и другие, исторически предшествующие политические союзы, оно есть отношение господства людей над людьми, опирающееся на легитимное насилие, в основе которого лежит авторитет.

Вебер в работе "Политика как призвание и профессия" дает классификацию основных исторических типов власти. Патриархальная власть (традиционное господство) основана на авторитете главы племени, княжества, монархов. Харизматическая власть, покоится на приоритете необычных личных качествах человека (харизме лидера). Рационально-законная власть обосновывается рационально созданными правилами. Сердцевиной последней является профессиональная бюрократия.

Выделяя преимущества профессионального политика - высокооплачиваемого чиновника, Вебер тем не менее подчеркивал, что политика не может быть подлинной профессией чиновника. В этом отношении чиновник отличается от политика - вождя. Им рассматривается вопрос о соотношении этики и политики. Этика политического лидера должна быть "этикой ответственности", а не "этикой убеждения", подчеркивает он. Вместе с тем главным средством политики он считает насилие.

В начале XX века определился элитарный подход к изучению политики, вошедший в историю политико-правовых учений как теория элит.

Представителем этого направления является **Вильфредо Парето (1848-1923 гг.)**. Он первым дал теоретическое обоснование элиты, рассмотрел ее особенности, роль в обществе. В своей концепции Парето исходил из того, что каждому человеку в конкретной сфере деятельности в зависимости от реального проявления его возможностей, присваивается индекс его способностей. Обладателей высоких индексов в своей сфере деятельности он называет избранным классом или элитой. Этот играющий заметную роль в управлении обществом класс он делит на две группы: управляющую элиту и неуправляющую элиту.

В соответствии с индексом способностей Парето все общество также делит на две страты: высшую - элиту и низшую - неэлиту. Высшая страта является

управляющей, а низшая - управляемой. Разделением общества на страты он выстраивает фундаментальное различие между элитой и массой. Элита в его концепции является аналогом аристократии (в современной формулировке - меритократией - властью достойных). Сфера индексируемой деятельности распространялась не только на политику, но и на просвещение, бизнес и др. Природа элит, считает Парето, - это тот критерий, который позволяет отличать одни общества от других. Вся политическая жизнь таких обществ есть также борьба и смена элит.

Политические элиты Парето подразделяет на два вида: элита "львов" и элита "лис". Элита "львов" отдает предпочтение в управлении большинством насилию, в то время как элита "лис" - хитрости, изворотливости. В период монополистического капитализма господствует элита "лис", которую Парето именуется "демократической плутократией". Любая элита подвержена, считает Парето, энтропии, рано или поздно вырождается. Взамен ее выделяется новая потенциальная элита. Слабые элиты соответствуют кризисным и слабым обществам. К числу последних, он относит социалистическое общество.

Приверженец элитизма, Г. Моска, термину "политическая элита" предпочитал понятие "правлящий класс". Он положил начало рассмотрению политических элит закрытого и открытого типа. К первой группе им относятся все правящие классы (меньшинство), стремящиеся стать наследственными если не по закону, то фактически. При необходимости проявления в обществе новых черт, требующих свежего притока сил, меняется способ формирования правящего класса: высшие правящие классы уступают место низшим (управляемому большинству).

Будучи приверженцем элитаризма, Моска негативно относился к демократии, считая ее утопией, миражом. Политическое руководство, к которому он относил также и административное, военное, религиозное и моральное руководство, осуществляется организованным меньшинством, правящим классом во всех без исключения классовых обществах.

Немецкий политолог **Роберт Михельс (1876-1936 гг.)**, разрабатывавший наряду с В. Парето и Г. Моской теорию элит, не ограничивается рассмотрением сущности и судеб правящей элиты. Он подвергает анализу сам процесс становления и развития партий, приводящий в итоге к разделению партий на членов и вождей. Естественным состоянием такого разделения оказывается борьба вождей за независимость своей деятельности. Партиям как ячейке социума в той же мере, как и обществу в целом, заключает Михельс, свойственен олигархизм (необходимость господства одного слоя общества над другим). "Железный закон олигархии" как необходимая форма существования коллективной жизни гласит, что классовая борьба всегда приводит к возникновению новой олигархии.

Отрицательную оценку дает Михельс государству диктатуры пролетариата, оценивая его как диктатуру вождей социалистов. Понятие "диктатура" он противопоставляет понятию "демократия", полагая, что они соотносятся как война и мир. Однако Михельс - не сторонник демократии. В своих последних работах он склоняется к фашизму и авторитаризму.

Разработкой проблем политических институтов и политической власти занимался и французский политолог, юрист **Морис Дюверже (родился в 1917г.)** он является сторонником теории плюралистической демократии. Согласно этой доктрине, различные общественные организации, включая и трудящихся, делят власть с правительством по принципу рассеивания ее между множеством институтов государственного и негосударственного характера. Посредством "плюрализма власти" политическая власть становится достоянием всех, по сути, всенародной. Отсюда делается вывод, что в плюралистическом обществе государство выражает интересы всех классов и слоев. С точки зрения Дюверже, после расцвета либеральной демократии и ее кризиса, возникает новая форма политической организации общества и государства, которая сочетает в себе уцелевшие остатки либеральной демократии с новой олигархией в лице капиталистов, техноструктуры корпорации и правительственных учреждений /38/. Новая политическая организация общества, по Дюверже, имеет два центра активности: управленческая техноструктура с входящими в нее капиталистами-собственниками, министерствами и высшим слоем чиновничества; политическая техноструктура - сфера деятельности политиков. Новый тип организации государственного управления является прочным сплавом капиталистической плутократии и техноструктуры.

Особое место в воззрениях Дюверже занимает проблема возникновения, организационного построения и методов деятельности различных политических партий. В работе "Политические партии" он указывает, что причиной появления партий является возникновение и развитие парламентской системы.

Соперничество политических групп, порождаемое выборами депутатов, в конечном итоге приводит к возникновению партий. Такие партии он называет парламентскими.

Наиболее распространенным способом возникновения партий он считает идеологический способ организации партий. Идеологические партии вначале не ставят своей задачей участие в избирательной кампании и борьбу за власть.

Дюверже делит партии на кадровые и массовые. Кадровые партии состоят из небольшого жала активистов, кооперирующихся в автономные в своей работе комитеты.

Наибольшей активности деятельность таких партий достигает в периоды избирательных компаний. Основным программным документом таких партий являются предвыборные платформы. Массовые партии открыты для новых членов и состоят из секций. В отличие от кадровых партий, они идеологизированы и считают себя выразителями интересов лиц наемного труда. Кадровые и массовые партии строятся по территориальному принципу.

В последующем возникают партии, построенные по территориально-отраслевому принципу и унаследовавшие элементы кадровых и массовых

партий. Все эти особенности, полагал Дюверже, характерны для коммунистических партий.

В работе "Политические институты и конституционное право" он дает понятие политического института, совокупность которых определяет политический режим страны, исследует средства обеспечения властью повиновения масс. Принуждение, по Дюверже, осуществляется в следующих формах: физическое, экономическое принуждение, принуждение личным воздействием, принуждение организацией. В качестве средства для убеждения людей подчиниться правительству большое значение придает Дюверже пропаганде, Государственная власть в современных условиях, подчеркивал Дюверже, должна осуществляться в правовых формах, соответствовать концепции права.

Одним из первых к разработке конкретных проблем сущности права и его роли в обществе обратился с новых позиций **Ганс Кельзен (1881-1973 гг.)** - известный австрийский юрист, основатель позитивистского (правового) нормативизма. В своей работе "Чистая теория права", он выстраивает концепцию позитивного (т.е. действующего) права, которая в целях обеспечения своей "чистоты" отбрасывает все, что чуждо позитивному праву. Это достигается за счет автономизации правоведения от других социальных наук (социологии, политологии, психологии, этики) /39/.

Правоведение Кельзен рассматривает как нормативную социальную науку. Ее цель - описание и познание правовых норм "правил должного" и созданных ими отношений между людьми. Правовой позитивизм Кельзена сводился к исключению "нормы справедливости" из научного рассмотрения права. Он подчеркивал, что "действительность позитивного права не зависит от его соотношения с нормами справедливости" и что в этом состоит важное отличие правового позитивизма от естественно-правовой теории.

Характеризуя естественное право как доктрину, основанную на решении извечной проблемы справедливости, Кельзен подчеркивал, что здесь допускается смешение различий между научно-общепризнанными законами природы, правилами этики и юриспруденции. Оценка "естественности" в поведении человека выстраивается исключительно на субъективном понимании феномена.

Позитивное право определяется Кельзеном как иерархия норм права, в которой наивысшей и последней нормой, обеспечивающей единство всех норм, является основная норма. Понятие основной нормы - ключевое в позитивистской теории права Кельзена. Данная норма не зафиксирована ни в каких юридических текстах, - это "трансцендентально-логический постулат", который гласит: "Должно вести себя так, как предписывает конституция". Назначение этой нормы - вводить все официальные действия должностных лиц в контекст правопорядка.

В вопросе о соотношении государства и права, Кельзен допускает отождествление правопорядка и государственной власти. Опираясь на исходное понимание права как "специфического порядка или организации власти", он в определении государства допускает отождествление его с

централизованной организацией принуждения. Отсюда напрашивается вывод о появлении права задолго до возникновения государства как социального института (т.е. в первобытную эпоху). Решая проблему соотношения политики и науки, Кельзен исходил из утверждения, что поиск истинный не должен быть подвержен влиянию политических интересов.

Иное отношение к естественному праву у американского юриста **Джерома Франка (1889-1957 гг.)**. Он выступает за познание фундаментальных принципов естественного права, составляющих основу современной цивилизации и справедливости. Правовой реализм Френка в целом представлял собой доктрину, построенную на соединении принципов социологического и психологического подходов к изучению права. Выделяя особенности нового правопонимания, Френк обращает внимание на то, что право получает практическую реализацию в виде специального судебного решения, где оно нацелено на приумножение справедливости в судах. Одной из причин несовершенства современной юридической системы он считает понимание того, что правовые нормы выражают конкретные моральные ценности. Он вносит предложение приблизить существующую юридическую систему к принятым в обществе способам решения проблемы справедливости.

С пересмотром основ естественно-правовой теории выступили также Джон Роулс и Джон Финнис. Джон Роулс в своей работе "Теория справедливости" проводит мысль об основополагающей роли принципа справедливости в естественном праве. Этот принцип конкретизируется в принципах справедливого распределения и равных возможностей.

По сравнению с предшественниками, Роулс привносит новые моменты в истолкование понятия справедливости. Он характеризует ее как "процессуальную справедливость", обеспечиваемую с помощью правовых норм.

Джон Финнис исходил из утверждения, что вся совокупность необходимых человеку благ должна распределиться также в соответствии с принципом справедливости. Реальным воплощением справедливости, по Финнису, является использование позитивного права таким образом, чтобы оно максимально способствовало обеспечению справедливости. В противном случае, несправедливое право утрачивает силу.

В истории политико-правовой мысли XX века предпринимались попытки связать правовую и политическую теории с помощью понятия социального института. Конкретное выражение они нашли в **теории институционализма Мориса Ориу (1856-1929 г.)**.

В основе его теории лежит понятие института. Согласно его воззрениям, общество представляет собой не столько взаимодействие индивидов, сколько взаимодействие социальных институтов - партий, государств, армии, церкви, корпораций, торговых обществ и т.д. Все социальные институты являются юридическими организациями.

В системе институтов, указывал Ориу, роль государства неоднозначна. Государство как социальный институт - это нечто целое, включающее в себя

и общую идею как направляющую силу ячеек общества, и исторически формирующуюся национальную коллективную общность (народ), и суверенную власть, и правопорядок.

Рассматривая государство как объективно существующий социальный институт, Ориу подчеркивает, что стабильность этого института зависит от динамического равновесия между "установившимся правом" и новым правом, исходящим от публичной власти. В современных государствах это равновесие выражается в подчинении "правительственных источников права" конституции. По Ориу, таким способом осуществляется "правовое самоограничение государства".

Отказавшись от договорной теории и от командно-административной законности социалистов, Ориу в основу своей политической концепции положил понятие равновесия. Всю жизнь современных государств, полагает он, можно представить как бесчисленные социальные равновесия.

Право относится им к одной из таких систем равновесия, в которых уравниваются враждебные и противоположные интересы людей, социальных групп и классов. Система правового равновесия универсальна по своему воздействию. Пронизывая все сферы социальной жизни, правовые отношения регулируют рассеивание власти в системе социальных институтов общества. В этом плане право выступает как действующий порядок отношений в социальных структурах общества.

Современные политологи и социологи используют разработанный Ориу институциональный метод в качестве одного из методов анализа.

В первой половине XX в. широкое распространение получило такое политико-правовое учение, как солидаризм, главным представителем которого был **Леон Дюги (1859-1928 гг.)** - французский социолог и теоретик права.

Центральной и объединяющей всю систему политико-правовых построений Дюги является категория солидарности. Солидарность - это "факт взаимной зависимости членов рода человеческого", обусловленный, с одной стороны, сходством, а с другой - различием потребностей и способностей людей, принадлежащих к одной и той же социальной группе /42/. Он считал, что каждый класс вносит свою лепту в обеспечение солидарности и гармонии общества.

Осознание людьми факта солидарности, которая гласит: "Не только ничего не делать, что противоречит этой солидарности, но и еще делать все, для ее увеличения и развития". Социальная норма солидарности составляет основу всего объективного права. Верхним пластом социальной нормы является юридическая норма. С позиций солидаризма Дюги отрицает субъективное право и право субъекта. Он растворяет субъективное право в социальном долге человека, подчеркивая, что "его права суть лишь последствия его обязанностей"/43/. Поэтому социальную и правовую защиту получают только действия, соответствующие норме права.

С позиции социальной солидарности решает Дюги и вопрос об отношении к частной собственности, интерпретируя ее как социальную обязанность, выполняемую в интересах общего блага.

Дюги выступает против идеи равенства и понятия прав личности, утверждая, что люди от природы не равны, и следовательно, не могут быть уравнены в социальном и юридическом отношениях.

Дюги - противник насилия, всеобщей забастовки, борьбы классов в гражданском обществе. Вместе с тем он всецело разделял и поддерживал насильственное синдикалистское движение, имеющее целью обуздать эгоизм частных предпринимателей.

Крайне отрицательно относился к принципам парламентаризма. Право, согласно учению Дюги, не является делом государства: оно предшествует ему и возвышается над ним, являясь границей государственной силы; государство есть лишь сила, отданная на служение прав.

Наиболее приемлемую форму государственного устройства он усматривает в федерации классов, организованных в синдикаты, отношения между которыми будут регулироваться соглашениями, основанными на взаимных уступках.

Хотя Дюги не был сторонником авторитаризма, его концепция солидарности, синдикализма (корпоративности) использовалась идеологами национал-социализма и отчасти фашизмом.

Основателем и бессменным главой фашистской партии и фашистской диктатуры Италии был Бенито Муссолини (1883-1945 гг.). Им сформулированы основные концепции фашизма. Суть фашизма как наиболее реакционной доктрины XX века выражена в работе Муссолини "Доктрина фашизма".

Самым главным в учении фашизма считается государство как абсолют: оно включает в себя все ценности и является основным импульсом жизни народа. Вне государства нет ни индивидов, ни классов, ни культурной жизни вообще. Стремление к самопожертвованию, построенное на долге перед государством становится моральным и политическим императивом поведения людей.

В этом отношении фашистское государство - внутренне принятый стандарт, правило и дисциплина человека как целого.

Совершенно новым для истории фактом является провозглашение Муссолини тезиса о верховенстве партии, полностью управляющей обществом.

Фашизм противопоставляет себя всем политическим учениям. Марксизму, исходящему из определяющей роли экономического базиса в историческом развитии, фашизм противопоставляет героизм, основанный на единстве противостоящих друг другу классов.

Учение либерализма отвергается им за его идею приоритета личности над государством.

Демократию фашизм отвергает за ее идею превосходства большинства над меньшинством. Отрекается он и от пацифизма за его веру в возможность и полезность установления вечного мира.

В начале 20-х годов в Германии после поражения в первой мировой войне возникает национал-социализм (немецкий фашизм) во главе с Адольфом Гитлером (1889-1945 гг.). Национал-социализм является логическим завершением фашизма.

Он провозглашает тоталитарную политическую власть, объединяющей нацию в единое целое, устанавливает контроль над всеми сферами жизни.

Главным звеном фашистской системы объявляется нацистская партия, ставшая в итоге единственным обладателем высшей власти в стране.

Всю иерархическую систему власти, состоящую из членов нацистской партии, возглавляет вождь, фюрер, сосредоточивший в своих руках все руководство государством и обществом.

Национал-социалисты отстаивали теорию расового превосходства немецкой нации, ее право на подчинение других народов как "неполноценных". Война рассматривается как единственное средство подчинения других стран своему влиянию.

Единство нации, полагали национал-социалисты, достигается путем согласия между различными социальными группами.

Существенный вклад в разработку проблем власти, авторитета, управления, классификации политических систем, месте оппозиции в демократическом обществе, внес известный американский политолог Роберт Алан Даль (род. в 1915 г.). Ему принадлежит разработка теории полиархии, которая нашла отражение в его работе "Полиархия, плюрализм и пространство".

В ней он указывает основные признаки отличия полиархии от других режимов как прошлого, так и настоящего. К таковым им относятся: универсальное избирательное право; право участвовать в общественных делах; справедливые выборы; свобода выражения своего мнения вплоть до критики режима, идеологии и правительства; наличие независимых от правительства источников информации; свобода создания автономных и разнообразных организации вплоть до оппозиционных политических партий; достаточно высокая зависимость правительства от результатов выборов.

Олигархия - не антипод демократии. Он не приемлет только монистический вариант демократии, который определился в городах - государствах Древнего мира, ратует за плюрализм демократии.

Очевидным показателем олигархии Даль считает открытое соревнование между политическими элитами за власть.

Таким образом, олигархия, по Далю, есть лишь более совершенный вариант демократии, позволяющий выразить ее действительную сущность.

Таким образом, если оценивать политико-правовые учения Новейшего времени, то их можно определить как буржуазные и социалистические, отличающиеся неоднородностью составляющих их элементов.

При всем несовпадении многообразных политических и правовых концепций, прослеживается строго определенная цель, связанная с

обеспечением исходного равенства и справедливости, прав и свобод личности, которые понимаются создателями концепций не всегда однозначно.

—

Тема 17. Политические и правовые идеи в национально-освободительном движении в Китае, Индии и новых независимых государствах в XX веке.-1ч.

1. Общая характеристика политико-правовой идеологии национально-освободительного движения.

2. Политические и правовые идеи национально-освободительного движения в Китае. Политическая концепция Сунь Ят Сена о праве нации на самостоятельную государственность. Принципы национализма, народовластия и народного благосостояния.

3. Политические и правовые идеи национально-освободительного движения в Индии. Учение М. Ганди об основании естественного права на ненасильственное сопротивление; его учение о демократии.

Эволюция официальной политической и правовой идеологии накануне распада СССР. Политические и правовые идеи о государственной независимости, государственном суверенитете и национально-государственном строительстве накануне и после распада СССР в новых независимых государствах - бывших республиках СССР.

Политические и правовые идеи в Казахстане в период возникновения и становления суверенного государства, их эволюции. Концепции Евразийского Союза (ЕАС). Реальная история формирования государственной идентичности Республики Казахстан. Декларация о государственном суверенитете Казахской ССР 25 октября 1990 года. Конституционный закон “О государственной независимости Республики Казахстан” 16 декабря 1991 года, Конституции Республики Казахстан 1993 г. и 1995 года

Политические и правовые идеи в Казахстане в период возникновения и становления суверенного государства, их эволюция. Концепция Евразийского Союза (ЕАС). Политико-правовые идеи концепции развития Казахстана до 2030 года.

Новый этап в развитии казахской государственности начался в переломном 1917 году. В политически активной части казахского общества произошло размежевание на либерально-демократическое и левое крыло. Выдвинутая в августе 1917 года либерально-демократическим течением идея

формирования национально-территориальной автономии начала реализовываться после Октябрьского переворота. По постановлению II Общеказахского съезда в декабре 1917 года создается территориально-национальная автономия ряда областей, получившая название Алаш-Орда. Идеологической, направляющей силой самопровозглашенной киргизской /казахской/ автономии стала политическая партия с одноименным названием - Алаш-Орда, примкнувшая к белому движению. Осенью 1918 года решением Временного Российского Правительства все областные и автономные правительства упраздняются, в том числе и Алаш-Орда. К декабрю 1919 года Алаш-Орда полностью прекращает свое существование, признав советскую власть. 26 августа 1920 года в составе РСФСР образовывается Киргизская Автономная Социалистическая Республика (КАССР). В 1924-1925 годах в результате национально-государственного размежевания в Средней Азии завершается процесс воссоединения всех казахских земель в составе КАССР. По сути, это было своеобразным восстановлением исторического названия, территориального единства и казахской государственности.

В 1936 году республика приобретает статус союзной, хотя еще долго, вплоть до начала 1990 года обладала самостоятельностью только на бумаге.

Потери от голода 1921-1922 годов, голощекинского “малого Октября” и Великой Отечественной войны привели к резкому сокращению численности коренного населения. Казахи на своей исторической родине оказались в меньшинстве. И только в начале 90-х годов XX века народ Казахстана становится подлинным субъектом, основателем суверенного государства и гарантом возрождения национальной культуры и духовности.

В период между 1924-1977 годами суверенитет союзных республик, и в том числе Казахстана, был ограничен суверенитетом Союза. Суверенитет по своей правовой основе един и неделим. Его идеологическим основанием выступает национальная государственность, перескочить которую не позволено ни одному современному территориальному образованию. В рамках полиэтнической общности Казахстана национальный суверенитет связан органически с народным суверенитетом, являясь его правовым выражением. Во внешней политике суверенитет проявляется в признании мировым сообществом данного государства как юридически равного партнера. Сущность внутреннего суверенитета государства проявляется в единстве трех ветвей государственной власти.

Реальная история формирования государственной идентичности Республики Казахстан начинает отсчет с момента принятия Декларации о государственном суверенитете Казахской ССР от 25 октября 1990 года. Источниками государственного суверенитета наряду с этим документом являются Конституционный закон “О государственной независимости Республики Казахстан” от 10 декабря 1991 г., Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 г. и принципы международного права. Если Декларация о государственном суверенитете Казахстана была провозглашением внутреннего суверенитета, закрепляющего за

представителями любой национальности право на участие в политической и культурной жизни страны, то Конституционный закон “О государственной независимости Республики Казахстан”, декларированный в декабре 1991 г., являлся правовой подачей внешнего самоопределения Казахстана. Конституция Республики Казахстан 1993 года стала лишь правовым закреплением основополагающих идей и стратегических целей суверенного государства, определенных Декларацией о государственном суверенитете Казахстана.

Период государственно-правового развития Казахстана до октября 1990 года характеризуется все еще бесправным положением республики, хотя Председатель Верховного Совета Казахской ССР обладал правом напрямую представлять Казахстан в международных отношениях. Однако, в промежутке от провозглашения Декларации о государственном суверенитете Казахской ССР до Беловежского соглашения между Россией, Украиной и Белоруссией (25 октября 1990 г. - 8 декабря 1991 г.) начинается процесс активизации деятельности политических партий, движений, бурный рост национального самосознания народов Казахстана. В это время предприятия и организации союзного подчинения переходят под юрисдикцию республики.

Укрепление и совершенствование государственности в Казахстане на этом этапе все еще осуществляется в опоре на старую административную систему управления. В ходе проводимых реформ шла медленная их трансформация и безболезненная замена.

Окончательное провозглашение государственной независимости Республики Казахстан связывается с Конституционным Законом “О государственной независимости Республики Казахстан”, декларированным 16 декабря 1991 года. Показательным в решении проблемы возрождения независимой казахстанской государственности стал 1992 год. На этом этапе формирования государственности были проведены существенные институциональные преобразования: созданы Вооруженные Силы Республики Казахстан, принята новая государственная символика. В сфере внешней политики также наметились кардинальные перемены: впервые Казахстан представляется мировому сообществу как независимое государство, устанавливаются дипломатические связи со многими зарубежными странами. Так, 2 марта 1992 года была закреплена международная правосубъектность Казахстана принятием его в организацию Объединенных Наций, 22 мая 1992 года независимое государство вступает в UNESCO, 10 июля 1992 года им подписывается Заключительный акт СБСЕ.

Однако характер создаваемой новой государственности определяется соответствием всех элементов государства признакам независимого государства. В связи с вновь наметившейся во внешней и внутренней политике проблемой конфронтацией сил возникла потребность в разработке и всенародном обсуждении текста первой Конституции Республики Казахстан. Выработка основных положений новой конституции и ее всенародное обсуждение проходили в сложной обстановке политических разногласий. Верховным Советом 12-го созыва 23 января была принята новая

Конституция, закрепившая основополагающие идеи и стратегические цели суверенного государства. Хотя принятая Конституция и способствовала дальнейшему проведению рыночных и демократических преобразований, тем не менее, она вызывала споры из-за неотрегулированности вопроса о полномочиях законодательной и исполнительной ветвей власти. В этот период в силу медлительности и незаинтересованности со стороны Верховного Совета в принятии рыночных законов, несовершенства Кодекса о выборах, непрекращающихся дебатов по поводу многих положений Конституции обострилась политическая ситуация и возникла необходимость разработки новой Конституции, принятой на референдуме 30 августа 1995 года.

Новая Конституция установила сильную президентскую форму правления в стране и продлевала срок полномочий Президента на период до 1 декабря 2000 года.

Конституция 1995 года юридически оформила становление сильной президентской республики и распределение полномочий между тремя ветвями власти - законодательной, исполнительной и судебной, взаимодействующих между собой с использованием системы издержек и противовесов. Согласно новой Конституции, высшим органом страны, осуществляющим законодательные функции, является Парламент. Он формирует правовую систему государства. Исполнительную власть в республике осуществляет Правительство, реализующее установленные главой государства акты и основные направления внутренней и внешней политики. Третью ветвь государственной власти составляют суды, осуществляющие практику независимости судей, несменяемости их и неприкосновенности. Конституция страны предусматривает и такой государственный орган, как Конституционный Совет, обеспечивающий конституционную законность в условиях, когда верховным арбитром в государстве является Президент.

Особенность становления института президентства, определенная новой Конституцией 1995 года, состоит в том, что Президент не входит ни в одну ветвь власти, а как бы стоит над ними, обеспечивая их согласованное функционирование и ответственность органов власти перед народом. Дальнейшее становление и развитие института президентства нашло отражение в принятом 7 октября 1998 года Законе Республики Казахстан "О внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан". Изменения и дополнения оговаривают условия освобождения или отрешения Президента от власти, внесены ряд изменений относительно выборов, сроков принятия присяги главой государства. Изменения коснулись и высших законодательных органов Парламента Сената в части срока их полномочий. Внесены дополнения, несколько расширяющие полномочия Парламента по вопросу о вынесении на республиканский референдум изменений и дополнений в Конституцию. В соответствии с предоставленными ему новыми полномочиями Парламент принял решение о внесении изменений и

дополнений в Конституцию Республики и о проведении досрочных выборов Президента 10 января 1999 года.

Для Республики Казахстан, ставшей независимым государством, необходимы были кардинальные реформы также и в судебно-правовой сфере. У нового государства, обретшего независимость, возникла потребность в установлении соответствия между международными и внутригосударственными правовыми нормами. 12 февраля 1994 года вышел Указ Президента Н.А.Назарбаева “О государственной концепции правовой реформы в Республике Казахстан”. Приоритетными направлениями реформирования судебной системы были повышение профессионального уровня судей, организационное укрепление судов и усиление судебской независимости. В Указе также поднимался вопрос и об общественном и материальном положении судей. Защита прав судьи стала одним из ведущих принципов проводимой реформы. В этих целях 20 декабря 1995 года выходит Указ президента “О судах и статусе судей в Республике Казахстан”, в котором статус судей определяется в соответствии с мировыми стандартами. Закон “О судах и статусе судей в Республике Казахстан” однозначно оговаривает полномочия Пленума и президиума Верховного суда и отводит достаточно высокое правовое положение судье. Отличительной особенностью правового положения судьи в суверенном государстве являются, согласно Указу, его независимость при осуществлении правосудия, несменяемость и подчинение только Конституции, Закону. Вне сомнения, международный статус независимого государства требует дальнейшего совершенствования всей правовой системы в соответствии с требованиями времени. Стратегия Казахстана, выраженная в его внешнеполитических инициативах и тесно смыкающаяся с внутренней политикой суверенного государства - обеспечение независимости Казахстана, его территориальной целостности, формирование новых демократических институтов, на фоне общих интегративных усилий Казахстана в отношении своих партнеров по ближнему и дальнему зарубежью. Включить приоритетные направления (30) 2007 г., десятилетие 1997-2007 гг. «Стратегии 20-30»

ПРОГРАММА КУРСА

ЛИТЕРАТУРА

Основная литература

1. Азаркин Н.Н., Левченко В.Н., Мартынин О.В. История политических и правовых учений. М., 2000.
2. Борисов Л.Н. История политических и правовых учений. М., 2000.
3. История политических и правовых учений /Под ред. Нерсесянца В.С./ М., 2000.
4. История политических и правовых учений /под ред. Лейста О. Э., 2000.
5. Антология мировой правовой мысли в 5 – ти томах. Москва, 1999.
6. История политических и правовых учений /под ред. Мартышина О.М. М., 1994. Вып.1.
7. История политических и правовых учений /под ред. Мартышина О.М. М., 1996. Вып.2.
8. История политических и правовых учений. Средние века и Возрождение /под ред. Нерсесянца В.М./ М., 1986.
9. История политических и правовых учений. XVII-XVIII вв./под ред. Нерсесянца В.М./ М., 1989.
10. История политических и правовых учений XIX в./под ред. Нерсесянца В.С./ М., 1993.
11. История политических и правовых учений. Политические и правовые учения Древнего мира и Средневековья. М., 1999. Юнита 1.
12. История политических и правовых учений. Политические и правовые учения эпохи Возрождения, Нового и Новейшего времени. М., 1999. Юнита 2.
13. Нерсесянц В.С. Право и закон. Из истории правовых учений. М., 1983.
14. Тадевосян Э.В. Словарь-справочник по социологии и политологии. М., 1996.
15. Орачева О.И., Подвинцев О.В. Политическая мысль в терминах и лицах. Пермь, 1995.

Дополнительная литература:

1. Авеста. Избранные гимны. Душанбе, 1960.
2. Аристотель. Политика //Сочинения в 4-х т. Т. 4. М., 1984.
3. Архашастра или наука политики. М.-Л., 1959.
4. Антология мировой правовой мысли в 5-ти т. Т.1. М., 1999.

5. Бонгард-Левин Г.М. Древнеиндийская цивилизация. Философия, наука, религия. М., 1992.
6. Гуртов В.А. Античная социальная утопия. Вопросы истории и теории. Л., 1989.
7. Дао и Даосизм в Китае. М., 1982.
8. Законы Ману. М., 1960.
9. Мирзоев С.Б. Полибий. М., 1989.
10. Нерсесянц В.С. Политические учения Древнего Мира. М., 1979.
11. Платон. Государство // Сочинения в 3-х т. Т. 3. ч. 1. М., 1971.
12. Переломов Л.С. Конфуцианство и легизм в политической истории Китая. М., 1981.
13. Переломов Л.С. Книга правителей области Шан. М., 1968.
14. Ригведа: Избранные гимны. М., 1972.
15. Титаренко М.Д. Древнекитайский философ Мо-ди и его школа. М., 1985.
16. Феномен восточного деспотизма. Структура управления и власти. М., 1993.
17. Чанышев А.Н. Курс лекций по древней философии. М., 1981.
18. Аврелий Августин. Исповедь. Пьер Абеляр. История моих бедствий. М., 1992.
19. Антология мировой правовой мысли в 5-ти т. Т.1. М., 1999.
20. Аль-Фараби. Социально-этические трактаты. Алма-Ата, 1973.
21. Джахид А.М. Некоторые вопросы теории государства в воззрениях Абу Наср Аль-Фараби. Душанбе, 1983.
22. Боргош Ю. Фома Аквинский. М., 1960.
23. Грюнбаум Г.Э. Классический ислам. М., 1988.
24. Мир политической мысли. Хрестоматия по политологии /под ред. В.Г. Юстужева/. Спб., 1995. Ч.2. Средневековье, Эпоха Возрождения и Реформации.
25. Игнатенко А.А. В поисках счастья. Общественно-политические взгляды арабо-исламских философов средневековья. М., 1989.
26. Культура эпохи Возрождения и Реформации. Л., 1981.
27. Сагадеев А.В. Ибн-Рушд (Аверроэс). М., 1978.
28. Сагадеев А.В. Ибн-Сина. М., 1985.
29. Соколов В.В. Средневековая философия. М., 1979.
30. Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право. М., 1986.
31. Хайруллаев М.М. Абу Наср Аль-Фараби. М., 1982.
32. Человек как философская проблема: Восток-Запад. М., 1991.