# КОНСПЕКТ КУРСА «ИСТОРИЯ ПОЛИТИЧЕСКИХ И ПРАВОВЫХ УЧЕНИЙ»

# лекции + учебники

# 1. Предмет и метод ИППУ

Для юриста знание ИППУ является обязательным. История политических учений – история философии права- история учения ОГиП- ИППУ.

Михайловский внес значительный вклад (проф ТГУ) «фсф права является венцом юридической подготовки».

Фсф права изучается в ретроспективе- как сложились отношения в области человечества и права, по каким законам идут политические перемены и т.д. История имеет свою внутреннюю логику, с ее законами надо считаться. ИППУ формирует теоретическое мышление и историческое сознание в политико-правовой действительности.

Две главных области в истории:

1)теоретическая

2)практическая

В ИППУ как в зеркале отражается фсф ход мыслей, практика развития государственных учреждений. Это дает возможность изучать идеи. ИППУ – это часть истории фсф которая трактует не общую часть бытия и сознания, а вопросы государства, права, политики.

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

По структуре методической, доктрина включает 3 компонента:

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

Содержательные положения (прогнозы, оценки, идеалы)

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

Содержательную основу составляет обширная и завершенная система взглядов на государство, политику, право, имеющих ключевое значение. Не входят фрагментарные, неразвитые концепции и взгляды. Это связующее звено между программным положением и методологической основой. Но эта связь многовариантна. Со временем оформились традиционные определенные проблемы, в развитие которых внесли вклад многие ученые.

* что такое государство, как оно создается : по воле людей или высшими силами
* служит общему благу или отдельным социальным группам
* компетентность правителей или наследственное право монарха
* что есть право: величие разума, божественное писание или предписание правителей
* предмет государства, права и обязанности граждан- надо ли повиноваться законам и власти, стоящей за ними
* в чем состоит справедливость и что справедливо (равенство- неравенство)
* как соотноситься политика и нравственность: должен ли политический деятель руководствоваться абсолютными требованиями морали или во имя общего блага можно отступить
* соотношение нравственности и права (нравственность закона и юридического закона)
* какое место в обществе с социальными противоречиями занимает личность, где гарантии ее свободы, индивидуальности и материальной обеспеченности

В Др Греции главное внимание уделялось устройству государства и закономерности устройства государственности, повышенное внимание к формам правления, стремление найти наилучшую.

В средние века вопрос о соотношении государства и церкви- светская и духовная власть. В 17-18 века: проблема юридического неравенства, свободы и прав личности.

В 19-20 века: проблема материальных и социальных гарантий прав личности, вопрос о формах политического режима, разработка теории правового государства, связь государства с политическими партиями.

Историческая школа права не могла возникнуть в 18 веке- общественное сознание было настроено не исторически (история как препятствие переменам). Господствовала школа естественного права. В 19 веке условия изменились.

Программная часть политико-правовой доктрины включает интересы и идеалы различных классов и сословий, их отношение к государству и праву. Нет ни одной теории в ИППУ, которая была адекватно воплощена в реальную жизнь.

Лучше сложилась судьба доктрин, которые обобщали государственно-правовую практику. Например, теория разделения властей Локка и МонтескьЁ обобщала опыт государственно-правовой истории Английской революции и носила комментаторский характер, т.е. связь с практикой.

Древние теории были более далеки от жизни. Например, теория народного суверенитета Руссо как руководящая программа для якобинцев (они создали свою партию представительные учреждения).Платон «Путешествия в Серакузы», его трактат о государстве. Идеи Оуэна.

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

1. Распределение собственность
2. Характер политических учреждений
3. Религия
4. Быт и традиции народа
5. Стремление теоретиков отстоять интересы своей социальной группы, своего класса и опровергнуть интересы других групп - иногда сознательно, иногда нет, но избежать нельзя
6. Отпечаток личности мыслителя, разработавшего теорию (уровень образования, религиозные чувства, жизненные условия и т.д.)
7. Относительная самостоятельность политических доктрин и часто слабая связь их с жизнью- Т. Мор и его «Утопия»

Методологические установки ИППУ:

1. Общенаучные методы исследования:

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

2. Философские методы (?):

* теоретический
* метафизический

В советское время также использовался марксистский метод материальной диалектики. Русской философии не был присущ материализм!

Требуется критическое отношение к источникам и научный объективизм.

# 2. Основные направления политической и правовой мысли Древней Индии (не лекция).

Формирование политической и правовой мысли Древней Индии осуществляется под влиянием мифологических и религиозных представлений. С этим связано то доминирующее положение, которое занимали жрецы (брахманы) в духовной и социально-политической жизни Древнеиндийского общества. Зачатки идеологии брахманизма встречаются уже в ряде древнеиндийских памятников 2 тыс. лет до н. э., именуемых ВЕДАМИ (знание). В них говорится о делении общества на 4 варны (сословия), которые созданы богом из Пуруши (мирового тела). Члены всех варн были свободны. Сами варны и их члены были неравноправны: две первые (жрецы [брахманы] и войны [кшатрии]) были господствующими, а две оставшиеся (торговцы и ремесленники [вайшьи] и шурды, стоящие в самом низу) –подчиненные.

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

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

Существенная роль в Законах Ману отводится вопросу наказаний (весь мир подчиняется посредством наказания). Неравенство прав и обязанностей различных варн включает их неравенство перед законом в вопросах преступления и наказания. Привилегии у жрецов. Исходя из представления о переселении душ, используются земные наказания и загробные кары.

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

# 3. Политическая и правовая мысль Древнего Китая (не лекция)

Основателем даосизма (наиболее влиятельным учением общественно- политической мысли Древнего Китая) считается Лао-Цзы. Его взгляды отражены в книге «Книга о дао и дэ». Традиции дао - проявление небесной силы. В отличии от них, Лао-Цзы характеризует дао как независимость от небес владыки, естественный ход вещей, естественную закономерность. Дао определяет закон неба как закон природы общества. Оно олицетворяет высшую добродетель и справедливость. Существенную роль в даосизме отводится принципу недеяния, воздержания от активных действий (недеяние в этом учении выступает как призыв богатых воздерживаться от притеснения народа). Все неестественное (культура ,законодательство) согласно даосизму это откланяется от дао и есть ложный путь. Влияние естественных факторов на общественную и политическую жизнь по данной концепции осуществляется таким следованием дао, которое означает отказ от культуры и простое возвращение к естественному образу жизни, нежели дальнейшее совершенствование общества, государства, закона на основе и с учетом требований дао. Лао-цзы критикует войны, насилие. Однако восхваляя недеяние, лао призывал к пассивности т.е. к патриархальной простоте, к жизни в маленьких поселениях, отказу от письменности.

Фундаментальная роль в политической мысли Китая сыграло учение КОНФУЦИЯ в книге «Беседы и высказывания». На протяжении многих веков она влияла на мировоззрение китайцев. Конфуций развивал патриархально-патерналистскую концепцию государства. Государство трактовалось им как большая семья, власть императора уподоблялась власти отца, а отношения правящих и подданных как младших, зависящих от старших. Конфуций выступал за аристократические концепции правления, простой народ полностью отстранялся от правления.(темные люди, простолюдины, низкие ,младшие дети). Подчиненные благородным мужам, лучшим, высшим, старшим. Его политический идеал состоял в правлении аристократической добродетели и знания. Будучи сторон ненасильственных методов правления, он призывал правителей и подданных строить свои взаимоотношения на началах добродетели. Этот призыв обращался прежде всего к правящим, поскольку соблюдение ими требований добра играло важную роль в отношениях с подданными. К подданным призыв состоял в послушании и почтенности к старшим. Политическая этика Конфуция направлена на достижение мира между верхами и низами, стабильность правления. Отрицание относился он и к внешним войнам, завоевательным походам. В целом добродетель трактовалась как комплекс этико-правовых норм и принципов, в которые входят правила ритуала, заботы о людях, преданности и т.д.

Законодателю он уделял вспомогательную роль. Социально-политическую нагрузку несет принцип изменения имени т. е. приведение имени в соответствие с реальностью, обозначая место, ранг и т.д. Канфуцианство было признано влиятельным течением политической мысли и стало играть роль государственной религии.

Мо-цзы основал школу моистов. Он выражал интересы мелких собственников, ремесленников чье положение было неустойчиво. Моисты осуждали замещение государственных должностей по принципу происхождения и родства т.к. считали, что люди равны. На государственную службу следует выдвигать более мудрых, независимо от происхождения. Источником мудрости является не знания из книг, а жизненный опыт. Поэтому управление государством не требует обучения. В противовес Конфуцианским принципам человеколюбия, они выдвигают принцип всеобщей любви т.к. считают что истинное человеколюбие должно быть одинаково для всех независимо от сословия. Всеобщая любовь истолковывается как взаимовыгода. Из бескорыстной добродетели всеобщая любовь превращается в расчетливое услужение для получения выгод. Идеальным организацией власти считается государство с мудрым правителем и отлаженной исполнительной службой. Для установления полного единства государству предлагается насаждать единомыслие, искоренять вредные учения, поощрять доносы. Поддерживать данный порядок необходимо посредством наказаний и наград. Таким образом идеи равенства были отброшены. Ученый мо-цзы занимает промежуточное положение между Конфуцием и легистами. Интересы имущей и служивой знати отстаивают легисты.

Представители Шан Ян, инициировали реформу узаконения частной собственности. Легисты разработали учение о технике отправления власти, руководство стремлением служивой знати. Другие особенности составляли элементы, исторически подходящие к общественным явлениям. Идеология легизма намечала проведение общественных комплексных экономических и политических реформ. Всю власть предлагали сосредоточить в руках правительства, лишить наместников властных полномочий. Намечалось упразднение передачи должности по наследству. На административные посты выдвигали тех, кто зарекомендовал себя верным государству. Предусматривалась продажа должностей. Легисты считали необходимым подчинять семейные кланы местной администрации. Предлагали установить единые для всего государства законы. Отношения между властью и народом рассматривались как противоборство враждебных сторон. Высшая деятельность государя – создание могущественной власти. Легизм содержал более полную программу централизованного государства. Применение легистких учений привело к усилению деспотизма. Конфуцианство дополнилось новыми идеями и утвердилось в качестве государственной религии. Моисты постепенно отмирают. Конфуцианство оставалось официальным политическим учением до 1913г.

# 4. Политико-правовые идеи софистов (не лекция).

Рабовладельческая демократия достигла расцвета во второй половине V в. до н. э., когда экономическим и политическим центром древнегреческого общества стали Афины. В исторической литературе за этим периодом закрепилось название “золотой век” афинской демократии, или, по имени одного из ее вождей, “век Перикла”.

Политическая мысль рабовладельческой демократии получила обоснование в произведениях *софистов.*

Возникновение школы софистов как общественного движения было вызвано укреплением демократического строя Афин во второй половине V в. до н.э. Софистами (слово произошло от греческого “софос” – мудрый) называли тогда философов, которые обучали искусству спорить, доказывать, выступать в суде и народном собрании. В этом отношении софисты реализовывали практически одну из программных идей демократии – идею обучения мудрости, распространения знаний.

По утвердившейся традиции различают старших и младших софистов. К видным представителям старшего поколения софистов принадлежали Протагор, Горгий, Гиппий и Антифонт. Старшие софисты придерживались в целом прогрессивных, демократических воззрений.

Одним из основателей этого направления был *Протагор.* Согласно знаменитому мифу Протагора, где рассказывается о возникновении общества, человек первоначально отличался от животных только умением обращаться с огнем. Этому искусству его научил Прометей, выкравший огонь у богов. Постепенно люди овладели ремеслами, но продолжали жить разбросанно, у них не было оружия, и они погибали от нападения диких зверей. Людям неизвестно было умение жить в сообществе. Как только они собирались вместе, так сейчас же начинались раздоры. Тогда боги ввели стыд и правду, наделив ими всех людей, так что каждый стал причастен к справедливости и политическому искусству. Никакое государство не устоит, заключает Протагор, если политическим искусством будут владеть немногие. Общепризнанной истины и единого блага просто не бывает. Носителем знаний и справедливости является не только мудрец, но и каждый отдельный человек. Эту мысль Протагор выразил в формуле, которая воспринималась современниками как своеобразный лозунг софистов:

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

Развивая представления об относительности и условности морали, *Горгий* выделял добродетель для мужчины и женщины, свободного и раба, добродетель для каждого возраста, рода занятий и конкретного дела. Софисты старшего поколения наполнили учение о морали индивидуалистическим содержанием. Справедливость поступков предлагалось оценивать в зависимости от условий места и времени, состояния человека и т.д. Подобного рода концепции, отрицающие существование абсолютного единого блага, получили позднее название этического релятивизма.

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

*Гиппий* под законом понимал “то, что граждане по общему соглашению написали, установив, что должно делать и от чего надо воздерживаться”. *Антифонт* приравнивал справедливость к исполнению закона. Справедливость заключается в том, чтобы “не нарушать законы государства, в котором состоишь гражданином”. Предписания законов – результат соглашения.

Приведенные высказывания Антифонта и Алкидаманта представляют собой не что иное, как простейшую форму моральной критики привилегий аристократии и свободных граждан. Было бы ошибкой усматривать здесь нечто большее – осуждение рабства, признание естественных прав человека, равенства всех людей и т.п. Политической мысли рабовладельческой демократии не были известны представления о всеобщем равенстве. Не случайно провозглашение равенства эллинов и варваров у Антифонта соседствует с высказыванием, где понятие “варвар” употреблено в качестве синонима человеческой низости. Антифонт повторяет здесь распространенные суждения о превосходстве греческой культуры над варварским миром. “Естественное равенство” софистов отнюдь не исключало рабства по “закону” или “умственному превосходству”.

В первой половине IV в. до н.э. софистика как движение преимущественно сторонников демократии вырождается. Преподавательская деятельность софистов все больше ограничивалась областью риторики (искусства красноречия), теории доказательств, логики. Возможностью такого обучения не преминула воспользоваться аристократия. Среди младших софистов были поэтому представители и демократии (Алкидамант, Ликофрон), и аристократического лагеря (Калликл).

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

Разработку политико-правовых идей демократии в IV в. до н.э. продолжили ораторы во главе с Демосфеном. В своих речах они подчеркивали равенство граждан, незыблемость закона как гаранта гражданских прав, защищали права собственников на свое имущество, указывая на положительную роль богатства в государственной жизни, доказывали преимущества демократического строя по сравнению с другими формами государства, а также призывали к объединению греческих полисов под властью Афин.

# 5. Сократ о государстве и праве.

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

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

Монарху подчиняются добровольно, тирану – насильственно.

Плутократия господство богатых

Аристократия- господство меньшинства.

Демократия – идеал Сократа, правление всех.

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

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

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

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

Сократ вошел в историю как учитель нравственности.

# 6. Учение Платона о государстве и праве.

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

Платон – первый греческий философ, учение которого дошло в оригинале. Почти все они написаны в форме диалогов. По воззрениям он идеалист.

Различает:

1. Мир вечный неизменных идей, существующий сам по себе, независимо от нашего сознания и является подлинно реальным
2. Мир отражения этих идей – окружающий нас мир приходящих явлений.

До нашего рождения душа пребывает в мире идей, что дает человеку способность к общим понятиям. Наши идеи – воплощение нашей души. Знание мы получаем из воспоминаний нашей души, а не из чувственности.

Взгляды на государство и законы изложены в 3-х диалогах: «Государство», «Политика», «Законы».

В трактате «Политик» лучшим правителем должен быть мудрейший. Его мудрости достаточно, чтобы сделать правление совершеннейшим. Закон – ранее самый лучший и праведный не в состоянии предписать всем и каждому все соответствующее. Закон не для наложения цепей, связывания правителя. Для мудрого правителя законы не нужны. Обладая всеми добродетелями, он сам закон и должен руководствоваться своим усмотрением. Лучшая форма правления – неограниченная никакими законами власть мудрейшего над подчиненной ему массой граждан: «Правитель - пастух». Если мудрец один – то это царство. Если несколько дурейших – это аристократия, которая есть лучшая форма правления.

В сочинении «Государство» Платон изображает идеальное государственный строй. Критикуя Афинскую демократию, он дает очерк совершенного общественного и государственного устройства: «Свобода должна замениться на твердый порядок, господство массы - на правление мудрецов, отсутствие просвещения – продуманной системой воспитания и образования. Имущественные отношения строго регулируются».

Население должно делиться на следующие классы:

1. Достаточное количество людей, занятых материальным трудом – низшие сословия, едва достойные звания граждан (земледельцы, ремесленники и купцы). Это сословие питает государство, большинство населения.
2. Защитники государства (воины, стражи). Основная цель – охранять государство от внешних и внутренних врагов. Это граждане в собственном смысле слова, которые соединяют храбрость против врагов с кротостью к согражданам. Это достигается тщательным воспитанием, образом жизни.

Платон разработал свою систему по воспитанию граждан: гимнастика и музыка, которая должна быть подчинена человечеству. Стражи живут в полном коммунизме – нет частной собственности, нет жен и детей, все общее. Все материальные ресурсы они получают от первого класса граждан, золота и серебра у них не должно быть. Все имущество у них должно быть отнято, дети после рождения отбираются у матерей и воспитываются государством. У граждан все интересы, радости и печали будут общими. «Уничтожение частной жизни – это лишение, но хорошо воспитанные стражи находят счастье в служении общему благу».

3. Из стражей выделяются правители, старшие годами и обладающие наибольшими добродетелями. Они немногочисленны, им вверяется неограниченная власть в государстве.

Процесс деторождения строго контролируется. Человеку определяют место в государстве по его способностям, распределяют по классам. Граждане – пассивный материал из которого возводится государственное строение. Правители правят волей и разумом, над ними нет закона.

Такое государство будет вершиной всех добродетелей: мудрость живет в правителях, храбрость в воинах, умеренность в низшем сословии. Над всеми царит справедливость.

Платон уподобляет государство отдельному человеку, который состоит из 3-х частей:

* мудрость \* в голове человека
* храбрость \* в сердце
* умеренность \* в низших частях тела

«Органическая теория» происхождения человечества

Все происхождение достигается тем, что направлять должны философы, руководствующиеся вечными истинами. *Принадлежность власти философам – главное условие правильной политики.* Таков утопический идеал Платон. Ближе всех к совершенным формам правления из всех существующих несовершенных находится

ТИМОКРАТИЯ – правление мужественных и храбрых воинов.

ОЛИГАРХИЯ - господствуют богатейшие граждане

ДЕМОКРАТИЯ И ТИРАНИЯ –худшие формы: они напрочь лишены всех добродетелей. В демократии слишком легко жить, но при этой легкости происходит упадок нравов и управления. Это анархия !!! Произвольное равенство вырождается в худшее неравенство, т.к. должности получают случайно, по жребию, по лести толпе. Это ведет к тирании – жесточайшему рабству. Тиран вырастает как ставленник неимущего народа, дает ему щедрые обещания.

Через 15 лет едет в Сиракузы воплотить свои идеи. Но разочаровался. Почти в 80 лет написал новый труд – трактат «Законы», где уже сам стремиться дать указание как должно быть устроено «второе по достоинству государство».

Убедившись в несбыточности своего политического идеала, он берет смешанную форму правления из монархии и демократии, некоторые из этих форм могут доводить до крайности своё одностороннее начало. Монархия- власти, демократия- свободы, что и приводит правление к гибели. Примером первого он считает персидское царство, второго- афинское государство. Политическая мудрость состоит в умении правителей себя воздерживать. Монархия должна быть ограниченна свободой граждан, а демократия усилием власти в необходимых случаях. В государстве будут господствовать умеренность и согласие.

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

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

В таком государстве велика роль законов. Здесь уже сами правители должны подчиняться законам, т.е. позиция Платона меняется (он убедился в том, что правители несовершенны). Теперь и воля правителя сдерживается до мелочей разработанными законами.

Вместо абсолютного правления философов он теперь предлагает абсолютное правление законов, которые неизменны: «в них оправдано все, что касается религии, брака, воспитания детей – игры детей, песни и танцы, похороны».Весь распорядок жизни

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

Лучшая критика Платона принадлежит его ученику- Аристотелю: «Излишнее единство разрушает единство государства. Общность имеет и другую сторону, которая заботиться больше о своем имуществе». У человека есть два чувства: собственность и привязанность.

# 7. Политическое и правовое учение Аристотеля.

*Аристотель* (384 – 322 гг. до н.э.). Он родился в небольшой греческой колонии Стагире (отсюда второе имя философа, упоминаемое в литературе, – Стагирит). Юношей Аристотель отправился в Афины и вступил в платоновскую Академию, где сначала учился, а потом преподавал многие годы. После смерти учителя Аристотель странствовал по городам Малой Азии. Затем около трех лет он провел в Македонии, исполняя обязанности воспитателя наследника царского престола – будущего знаменитого полководца Александра Македонского. По возвращении в Афины он открыл собственную философскую школу – Ликей. Свое политико-правовое учение Аристотель изложил в трактатах “Политика” и “Никомахова этика”. К ним примыкает сочинение “Афинская полития”, содержащее исторический очерк развития государственного устройства Афин.

В его воззрениях больше здравого смысла, чем у Платона, у которого внешний мир - тень идей. В политической сфере не увлекался мечтами об идеальном обществе, а постоянно сообразовывался с действительностью. Анализируя античное государство, старался изучить, стремился показать ошибки, ведущие к гибели. Целая глава посвящается необходимости рабовладения.

У раба на 1 месте тело, у господина - душа. Душа должна господствовать над телом, т.к. она начало властвующее, а тело подчиняющееся. Граждане должны всецело отдаваться служению государству, поэтому должны не беспокоиться о материальном состоянии, для этого у них существовали рабы.

О государстве.

Человек по природе коллективное существо и стремиться к совместному жительству, Государство есть совершенная форма такого общежития. Цель государства - достижение общего блага, не для войны, не для предотвращения преступности, а чтобы жить счастливо. Т.к. цель общая - управление должно быть общим. Это приводит Аристотеля к оправданию остракизма (богатые и известные граждане, которые становились популярными политиками, во имя демократии подвергались суду посредством черепков и изгонялись на 10 лет из государств. Это было почетнейшее изгнание!.

Равенство - основной принцип. Цель государства - общественное благо => формы должны соответствовать этой цели, все ост формы - извращенные.

Формы государства

Монархия - правит один в интересах общества.

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

Полития - власть общества.

Извращенные формы:

[монархия]-тирания

[аристократия] - олигархия, где правят богатые для своего счастья

[полития]- охлократия, где правят бедные, не заботясь о богатых.

Идеальное политическое устройство:

1.Государство должно быть среднее по величине т.к. в большом государстве сложно установить порядок, а в малом недостаточно ресурсов гражданам.

2.В нем должны жить греки, ибо северные народы храбры, но не умны, азиаты - умны но не храбры, греки соединение этих прекрасных качеств

3.Граждане должны полностью посвятить себя служению государству, гражданство не предоставлялось земледельцам, т.к. они не служат добродетели.

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

Государственный строй должен быть смешанным: в государстве живут и богатые и бедные => необходимо сочетание олигархии и демократии. Высший класс - гордиться своим богатством и не подчиняется власти, низший - плохо управляет обществом => только средний класс сочетает в себе чувство равенства с умением подчиняться предписаниям закона - он может дать прочность политическим учреждениям.

Главной причиной переворотов является стремление к равенству. Демократия прочнее олигархии, т.к. народу противостоит меньшинство. Олигархии угрожает народ и члены собственного состава. Другие причины - зависть, интриги, честолюбие... эти причины в различных формах правления действуют по-разному => различные способности поддерживаются. Олигархия должна заботится о народе, полезно предоставлять низшие должности представителям низшего класса. Внутри сословия олигархов должно быть равенство в слое, это предупреждает распри. Тирания должна воспитывать в подданных чувства взаимного недоверия, запретить собрания, где люди м прийти к взаимному мнению, шпионство. Но тиран должен во всем придерживаться умеренности и не искать излишков, должен приблизиться к монархии. Тирания и олигарх - самые шаткие из всех форм правления.

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

Правовые воззрения в трактате "Риторика". Законы устанавливает каждый народ для себя. Есть неписаные законы - "правда", они восполняют писаное право. Пробелы могут быть:

- ненамеренные (что-либо ускользнуло от законодателя)

- намеренные (нельзя урегулировать определенный случай).

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

# 8. Политико- правовая теория Полибия.

ПОЛИБИЙ (род 201 или 120 до н.э.)- дипломат. Был епархом - начальником конницы, выполнял дипломатические миссии, выдающийся историк и правовед, фсф. После победы Римлян в числе богатых Афинян был отправлен в Рим в качестве заложника. Был принят в Римское общество.

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

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

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

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

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

# 9. Политическая и правовая теория Цицерона

Марк Туллий Цицерон (106 – 43гг до н. э ) был виднейшим идеологом римской аристократии в период республики. Знаменитый оратор, писатель, юрист. Личность его сложна и противоречива. Его эпоха- переломный момент в истории Рима. Рим уже стал мировой державой. Внутренняя сторона- переход от демократии к тоталитарному режиму империи.

Цицерон получил юридическое образование. Стал практикующим юристом и в 26 лет оправдал на суде отцеубийцу, затем вообще прославился победами в суде, красноречием, добился популярности. В 66 году (40 лет) стал претором, в 63 – консулом, но вскоре сошел с политической арены. Выступал против Антония после убийства Цезаря, что и послужило причиной его убийства как неугодного правителю лица. По образу мыслей он был ЭКЛЕКТИКОМ – сочетал в себе различные философские школы, выбирая из них самое необходимое. Его учение- это соединение идей стоиков и эпикурейцев, взглядов Платона и Аристотеля. Свое учение он изложил, подражая Платону, в диалогах “О государстве” и “О законах”. Некоторые аспекты государственно-правовой проблематики затрагиваются им также в сочинениях по этике (например, в трактате “Об обязанностях”) и в многочисленных речах.

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

*Это определение не совсем верно. Например, завоеванный народ управляется против его воли. Разве не может тут быть государства. Так что Цицерон заблуждается.*

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

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

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

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

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

Таким образом, сущность права Цицерон усматривает в истинном разуме, являющимся выражением справедливости и предписывающим людям вечные и неизменные законы.

# 10. Римские юристы о праве.

Римский юрист был юристом-практиком. И выполнял 2 функции:

1. *Составление юридических документов*.

Для того чтобы иск был рассмотрен в суде, его необходимо было привести в соответствующую юридическую формулу. Этим занимались жрецы- понтифики. Формулы держались в строгом секрете, т.к. они б источником их высокого положения. В 3 в до н. э. один из понтификов Гней Флавий выкрал их и опубликовал. После освобождения юристов от влияния жрецов, проявилась их творческая роль.

1. *Дача юридических советов и разъяснений в том числе самим судам*.

С середины 2 века до н. э. начинается эпоха responsa – квалифицированный ответ римского юриста на запрос суда. Интерпретация в то время имела нормотворческое значение, являлась самостоятельным источником права. Благодаря response юрист в Риме сравнивался с творцом правовых норм.

На закате республики, когда в ряды респодентов влились смутные личности, Август предоставил право обязательных для суда консультаций только отдельным, наиболее авторитетным, юристам. Только их объяснения с их подписью и печатью имели законную силу и могли представляться в суде. Со времен Деоклетиана юристы перестали давать такие ответы.

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

Работы римских юристов представляли собой сборники казусов, толкование законов, комментарии к судебным делам. Однако основная сила правоведа заключалась в разборе отдельного конкретного случая. Издавали учебники, чтобы дать начинающим юристам доступные представления о правовых институтах.

Существовала традиция – в юристы шли лучшие люди, наиболее образованные и талантливые. Обучение на юриста включало в себя риторику, философию, начала социальной психологии, приемы толкования и применения норм прецедента, стилистика и т.д. Юристы выходили из нобилитета и всадничества.

Наиболее удачным было учение о дисциплине, что соответствовало римским порядкам. Римские юристы-стоики не могли пройти мимо института рабства. Они утверждали, что рабство противно природе, так как все люди равны между собой.

3 вида права, действующего в Риме:

1. Естественное право
2. Право народов
3. Право цивильное

Естественное право – это совокупность правил, вытекающих из природы всего сущего и определяющих поведение людей и животных. И как идущее от природы оно вечно и неизменно.

Право народов – совокупность правил, которые соблюдаются у всех народов одинаково. Оно искусственно по происхождению, но равно соответствует народам по интересам.

Универсальное право- право одного народа или положительное право.

Римская юриспруденция – это целое мировоззрение. Существовало много школ.

Основные:

1.Сабинианская ( основатель – Капитон)

2.Прокулианская ( основатель – Лабион).

Различие – в методе исследования правового материала. Сабинианцы больше значения предавали внешней стороне правовых институтов. Прокулианцы – внутреннему основанию, целям. Сабинианцы за “букву” положительного права. Прокулианцы допускали больше свободного толкования норм, т.е. следовали духу закона.

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

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

Вообще обращение римского права к справедливости и совести привело, что при коллизии права и справедливости, нужно отдавать предпочтение последней. Теория правовой презумпции распространялась на все отрасли права. В Гражданском Праве – двусмысленность договора должна толковаться в пользу должника.

В УП, УПП – всегда предполагается добросовестность, если не доказан злой умысел. Каждый считается честным, пока не доказано обратное.

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

После 3 века до н.э. начинается упадок классической римской юриспруденции. Основным источником деятельности становиться законодательная деятельность императора. Это время было значительно беднее на юридические сомнения. Юридическая профессия теряет престижность, юридическая терминология теряет точность.

# 11. Августин Аврелий о церкви и государстве.

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

Притязания церкви на участие в государственном управлении называются теократическими теориями. Знаменитой вехой в развитии политической правовой идеологии церкви был ученый северо -африканский епископ Августин Аврелий, прозванный «блаженным», а католической церковью святым и учителем церкви. В произведении «О граде божьем» Августин Аврелий писал что на земле существует 2 государства: божий град (церковь) и град земной (государство). В церкви – право и общественная польза, истины, справедливый мир и покой, а государство – временное создание человека, созданное насилием и держащееся принуждением. Оправдание государства в том, что оно поддерживает земной порядок, причем существует 2 земных государства: одно основано на насилии, а другое на заботе о подданных. В конечном счете оправдание государства в служении церкви, в помощи небесному граду направлять мир земной к небесному миру.

Божественным установлением являются и частная собственность, имущественное неравенство, деление на бедных и богатых. “Кто сотворил тех и других? – Господь! Богатого – чтобы помочь бедному, бедного – чтобы испытать богатого”. В произведениях Августина христианское вероучение открыто и откровенно приспосабливается к самым земным интересам власть имущих. “Сколько богатые обязаны Христу, который возмещает им убыток: если был у них неверный раб, Христос обращает его и не говорит ему: оставь своего господина”.

Августин Аврелий первый, кто предложил приобщать к христианству насильственным, вооруженным путем искоренять ереси. Источник зла - свободная воля людей, влекущая их от единства к множественности. Оправдание государства и в поддержании социального порядка. Августин Аврелий выдвинул новый подход к рабству. Источник рабства грех, но исторически рабство отделяет людей – плен, причем плен имеет оправдание, поскольку согласно его учения, войны не противоречат божьим заповедям. Божественное установлением является и частная собственность, социальное неравенство, деление на бедных и богатых. Характеризуя христианское государство, он писал: “Государство лучше всего устрояется и хранится, будучи основано и связано верой и прочным согласием, когда все любят общее благо; высшее же благо есть бог”.

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

# 12. Учение Фомы Аквинского о государстве и праве.

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

Авторитеты в области фсф были Платон и Аристотель. Следовать им было невозможно, т.к. они были язычниками, и во многом противоречили Христианству => надо было привести в соответствие. Свое наивысшее развитие схоластическая фсф приобрела при Ф. Аквинском. Он был аристократического происхождения, преподавал в Парижском Университете. "Богословская сумма" –фундаментальный труд по всем наукам, в т.ч. отдельную главу посвятил государству и праву.

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

Различается точка зрения человеческая и божественный закон, каждый из которых разделяется на естественный и положительный.

4 вида законов:

1. Вечный – сам божественный разум управляющий миром, божественная мудрость отражается в явлениях природы и душе человека в форме естественных наклонностей.
2. Естественный – это отражение вечного закона в человеческом разуме. Основное начало здесь: надо делать добро и избегать зла. Он устанавливает нормы морали, ему принадлежат все добродетельные действия людей.
3. Человеческий – нужен для дисциплины. «Порочных надо силой и страхом воздерживать от зла», то есть Фомич смешивает юридический закон с нравственностью.
4. Божественный – содержится в божественном откровении- Священном Писании. Он нужен, чтобы не было расхождений мнений людей о правде и неправде, для исправления несовершенства человеческого закона.

Взгляд на государство

Все должно иметь какое- либо участие в верховной власти, чтобы сохранялась доля народа. Наилучший образ правления – тот, где правит один с добродетелью. Затем- аристократия (где правят немногие, движимые добродетелью). Третье место у демократии. «Но царство- наилучшее из правлений, когда оно не извращается». Оно легко может превратиться в тиранию.

Сочинение «О правлении князей» осталось неоконченным. Следуя Аристотелю, выделяет три правильных (монархия, аристократия и полития) и три искаженных (тирания, олигархия и демократия). Но вопрос об их преимуществе решает в пользу монархии. «Сама природа везде устанавливает одно правящее начало: в теле – сердце, в душе- разум».

Примеры берет из истории человечества – «Где нет единого правителя, у тех народов бедствуют раздоры». На престол должен возводиться человек, не способный обратиться в тирана и власть его должна быть умеренной. Нол тиранию надо терпеть, пока она не превосходит всякие меры. Для государства будет опасно, если частные лица будут вправе посягать на правителя. Правитель рассматривается как власть, стоящая над человечеством и от него независимая. Направление деятельности всего государства определяет правитель как кормчий на корабле.

У Аристотеля мотивом деятельности правителя считается сознание его зависимости от государства, общности интересов, а у Фомы – это Божья воля, ставящая правителя над государством. Аристотель добродетелью, соответствующей взаимоотношениям правителя и подданных, считает общительность, Фома – повиновение, которое является высшей добродетелью.

На вопрос, должны ли крестьяне повиноваться светским властям, Фома отвечает, что вера в Христа не освобождает от повиновения светской власти. Границы повиновения: повиноваться настолько, насколько они от Бога.

Власть может быть не от Бога:

1. По неправильному приобретению
2. По злоупотреблению, которое может быть двоякообразно

* повелевается то, что противно велению божьему, т.е. грех Подданные должны ослушаться вплоть до восстания, но оно не должно приносить больше вреда, чем пользы. Преступлением является любое выступление против законных властей
* повелевается то, на что не простирается власть правителя Подданные не обязаны подчиняться, но не обязаны и ослушаться.

Фома предоставляет государю власть только на телесные действия подданных, правление душами должно быть в руках церкви. Т.к. тело подчиняется душе, то гражданская власть подчиняется духовной, как и тело душе.

Вопрос о собственности

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

В 1879 году Папа Лев 13 объявил учение Фомы Святого истинным в католической вере.

# 13. Политико - правовое учение Марсилия Падуанского.

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

Наиболее желательным в государстве является спокойствие, а не раздоры. Самая главная причина раздоров – ложное понятие о церковной власти и непомерные притязания папства. «Хорошая жизнь определяется хорошим состоянием всех частей жизни». Причины происхождения государства ( сходно с Аристотелем) – конечная цель людей, объединяющихся в государство, - хорошо жить, то есть физического, духовного блага людей. Но так как нужд у людей много, необходимо разделение занятий и должностей.

6 групп:

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

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

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

Верховная власть всегда принадлежит законодателю, которые всегда один – народ.:

1. Только народ может дать наилучшие законы, ибо законы издаются для общего блага, а оно лучше усматривается всеми.
2. Законодателем должен быть тот, чьи законы лучше всего исполняются, то есть народ.

Причем большинство имеет и больше силы, что бы заставить непокорных исполнять закон. Санкционировать законы тоже должен народ.

Кому принадлежит право устанавливать правителя?

Ответ: опять же народу. Кто издает законы, тот и должен назначать того, кто будет приводить их в действие. Народ имеет право назначать правителя и лишать его власти в случае превышения полномочий для общего блага. Обязанности правителя – толковать закон. Правитель обязан судить и повелевать на основании закона.

Устройство исполнительной власти:

Исполнительная власть должна иметь единоличный характер. Власть должна быть выборной – выборной монархией. Народ должен выбирать лучшего правителя, тогда как случайная наследственность этого не может обеспечить. Выборный монарх больше заботиться о населении, чем наследственный. Наследственному монарху народ подчиняется по привычке. А выборный вместо привычки опирается на уважение. Также добродетель родителей не является гарантией наличия таких же качеств у детей. Итак, наилучшая форма правления по Падуанскому – выборная монархия с разделением законодательной и исполнительной властей.

Принадлежит ли церковной власти право принудительного суда?

Ответ: В Писании Христос дал своим ученикам лишь власть учить, но не принуждать. Светской власти подчинены все граждане без исключения, а духовенству принудительной власти не дано.

Слово закон имеет разнообразное значение:

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

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

Распределение наград и наказаний может иметь место как в настоящей жизни так и в будущей. Закон в настоящей жизни – закон человеческий. Суд в будущем – закон Божий.

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

Поскольку еретики должны быть судимы по закону Божьему, то и наказаны они могут быть Христом в будущей жизни. Священник может действовать только посредством увещевания.

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

Его компетенция:

1. Обсуждение только религиозных вопросов.

2.Издание церковных законов.

3.Наложеие наказания за неисполнение христианских обязанностей, отлучение от церкви в качестве нравственного наказания.

Церковь должна действовать только нравственными методами, но не как ни принуждением. - Эта мысль шла в разрез с той эпохой, поэтому не была принята.

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

В. Падуанский во многом предварил мысли Руссо.

# 14. Основные направления политической мысли в период образования Русского централизованного государства.

Социальные явления, которые к этому привели:

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

Эти факторы предопределили содержание политической мысли:

* проблемы происхождения русских князей
* правомерность их династических притязаний
* взаимоотношения между светским и духовными властями

Москва ревностно отстаивала свою независимость. Это нашло отражение в повести "О флорентийском соборе": защищается идея преемственности власти византийским императором и московскими князями. По мнению автора, Иоанн Палеолог, согласившись на унию с католической церковью, лишился права считаться защитником православной веры. Единственным ее защитником стали московские князья. После собора в российских церковных кругах - недоверие к грекам. Стали себя осознавать единым носителем Христовой веры в ее чистом виде. Российский царь получил право рассматривать свою власть как полученную от Бога. Когда Византия пала, эта мысль стала еще настойчивей. "Сказания о князьях Владимирских" - как выбрали Рюрика - мысль о происхождении русских князей от римских императоров - они могли претендовать на царский титул, т.к. потомки императорского рода. К концу 15 в монах Филофей пишет труд "Москва - 3-й Рим". Вся история человечества - история трех царств:

1 - Древний Рим пал из-за язычества

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

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

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

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

Возвышение царской власти над удельными князьями было возможно только при помощи обоснования теологических свойств верховенства, эту проблему решили при помощи церкви - Иосиф Володский (Иван Санин) "Просветитель", "Множество посланий". В этих посланиях он стремился окружить князя ореолом божественности. «Когда царская власть стремилась ограничить мощь церкви и ставила вопрос о передаче монастырских земель государству, он подчинил государственную власть церковной власти. Нужно ограничить власть государственную духовным контролем, т.к. государь - человек и может ошибаться, а божественная воля не может быть ошибочной».

В дальнейшем он отказывается от этой позиции и подчиняет церковь государству. Царь - над всеми, но он должен и защищать всех. Он должен быть защитником веры. В этом вопросе Санин проявил нетерпимость к инакомыслию. Требуя защиту веры связать с требованием защиты церковного имуществ. Имущество церкви – имущество Бога, всякое покушение на него - покушение на божеское => обосновал законность монастырских земель.

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

# 15. Политические и правовые идеи Ивана Пересветова.

Пересветов был служилым дворянином, выходцем из русских земель, входивших в то время в состав Великого княжества Литовского. До приезда в Россию он служил польскому, венгерскому, чешскому королям и молдавскому воеводе. В своих челобитных (около 1550 г.) Ивану IV Пересветов жалуется на притеснения его боярами и просит “оборонить от насильства сильных людей”. 1549г. пишет "Сказание о Магомет - султане и царе Константине"

Боярское засилье – причина не только материального оскудения государства, казны, но и ослабления военного могущества страны. Бояре “крепко за веру христианскую не стоят и люто против недруга смертною игрою не играют”. Византийские вельможи поработили страну, а “в котором царстве люди порабощены, и в том царстве люди не храбры и в бою не смелы против недруга”. Как результат – Византия завоевана “безбожным Магметом-султаном”.

Охарактеризовав таким образом гибельные для государства последствия боярского засилия, Пересветов обосновывает необходимость коренного изменения внутренней и внешней политики русского государя. Настоящая опора царской власти в борьбе с внутренними и внешними врагами – служилое дворянство, “воинники”, страдающие от бояр-вельмож, верные царю, готовые “против недруга государства играть смертной игрой”. Не знатность рода и богатство, а личные заслуги перед царем, преданность ему и храбрость должны определять положение “воинника” на государевой службе: “Кто царю верно служит, хотя и меньшего колена, и он его на величество подымает и имя ему велико дает и жалования ему много прибавляет”. Пересветов настоятельно повторяет, что именно “воинниками” царь “силен и славен”. Союз между ними и царской властью – необходимое условие проведения назревших социально-политических преобразований в Русском государстве.

Намечая необходимые, по его мнению, преобразования, Пересветов в “Сказании о Магмете-султане” ставит в пример проведенные этим султаном реформы: “Есть ли к той истинной вере християнской да правда турсская, ино бы с ними ангелы беседовали”. Эта “правда” – в отмене наместничества и системы кормлений, в изгнании из судов судей-мздоимцев и установлении правосудия, в военной реформе, запрещении кабального холопства.

Наместничество должно быть отменено, так как ослабляет власть государя, ведет к усобицам. Пересветов писал (ссылаясь на времена малолетства Ивана Грозного), что наместничество привело к тому, что царь “усобную войну на царство свое напущает”. Необходимо отменить и систему кормлений – она причина упадка государства и неправедного обогащения боярства. Для укрепления финансовой системы государства все доходы нужно собирать в царскую казну. Сборщики налогов должны получать жалованье из казны. Для проведения судебной реформы нужно назначать судей, которые бы не пошлинами с суда обогащались, а денежное жалованье получали из казны и руководствовались царскими “судебными книгами”. Неправедных же судей нужно казнить.

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

Антибоярская направленность программы Пересветова отражала чаяния формирующегося дворянства, связывавшего свои надежды с сильной царской властью. То, о чем писал Пересветов, во многом оказалось реализованным в реформах Ивана IV – поместной, приказной, финансовой, военной – и в Судебнике 1550 г. Совпали с политикой царя и наметки внешнеполитической программы Пересветова – завоевание Казани. Близким царю оказалось и рекомендованное Пересветовым средство осуществления преобразований: “Как конь под царем без узды, так царство без угрозы”.

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

Пересветов не получил ничего, что просил в своих челобитных у царя для себя, но многие его идеи оказались созвучными идеям Ивана IV и были использованы в борьбе последнего за укрепление самодержавия.

# 16. Политические идеи А. Курбского. Полемика с Иваном Грозным.

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

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

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

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

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

1)*Царь ведет родословную московских князей от кесаря Августа* и его брата Прусса к Рюрику и киевским князьям, утверждая законность унаследованного от предков царства. «Власть московского царя равна по полноте и силе власти Августа и Константина Мономаха, связанным с московской династией кровным родством». «Все истинные цари обладали неограниченной властью».

2) *Теократическая теория богоустановленности царской власти*. В письмах Курбскому он пишет, что «царская власть от бога и сопротивляться ей - божьему повелению сопротивление». Ссылается на текст Священного Писания и утверждает, что царь не отвечает в своей деятельности ни перед Богом, ни перед подданными, а потому выше закона.

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

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

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

# 17. Средневековые ереси в России.

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

В 14-16 века среди посадских людей Новгорода и Пскова зародилось учение стригольников против взымания платы за посвящение в сословия => за отмену платы за все церковные обряды. Они выступают против поборов духовенства, против монастырского землевладения. Представители крайнего крыла течения даже призывали к раздаче имущества нищим. Отрицание церковной иерархии, требование уничтожения церковных чинов, выдвигали идею дешевой церкви и упрощенного богослужения. Идеал - свободная община верующих, основанная на самоуправлении. Новая волна еретического движения прокатилась в 16 веке в связи с неудачами Ивана 4 во внутреннем управлении, которое охватила не только Посад, но и сельское население.

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

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

# 18. Учение Макиавелли о государстве и праве.

Н. МАКИАВЕЛЛИ (1469-27). 16 век в истории Европы - это окончательное формирование центральных государств. Важная роль в оформлении политических идей сыграл Макиавелли, написав труды «Рассуждения на 1-ю декаду Тита Левия» и «Государство» .

По его мнению, люди по природе злы и склонны предаваться дурным наклонностям при всяком удобном случае. Правитель должен исходить из того, что люди неблагодарны, трусливы, падки на прибыль => кто полагался на добрые качества - был обманут. Главное в достижении основной цели - общественное благо, для этого можно пойти на любые меры. Успех любой ценой. Его идеал - республика в Риме.

«Рассуждения на 1-ю декаду Тита Ливия» начинаются с размышлений о формах правления. Здесь он следует Полибию. Наилучшее правление - смешанное (монархия+аристократия+демократия). Из чистых форм предпочитает демократию - хорошо устроенная и связанная законами народа, разумнее и постояннее всякого правителя. Необходимое условие демократии - гражданская доблесть. Развращенному народу не удержать свободы, его спасение в монархии; свобода может удержаться и у народов, не испорченных деспотией.

Аристократическое устройство - для небольших замкнутых государств, но не для государств, которые постоянно воюют, где необходима поддержка народа. Средства, способы поддержки республиканского строя - указание на религию, это для него чисто пол оружие.

Хорошим средством воздействия на народ считает религию. Религиозным народом легче управлять, христианская религия в отличии от язычества ослабила волю и стремление к свободе. «В христианских народах находиться в упадке любовь к свободе и республиканский дух». Т.е. религия может использоваться для воспитания рабской покорности (христианство) и гражданской доблести (как это было в древнем Риме).

В республике следует обуздывать сильных личностей, не допускать их выдвижения - они опасность для народного правления. Необходимо дать народу право обвинения против таких лиц Опасно и сосредоточение власти в руках одного лица - диктатора. В Риме он был необходим лишь на время опасности и назначался на 6 месяцев, не мог сделать ничего дурного республике, после устранения опасности - ликвидировался. В республике необходима строгость нравов, считает необходимым учреждение цензоров, надзирающих за гражданами.

Для увеличения своего внешнего могущества у народа 3 пути:

1.Союз равносильных государств (хорош для обороны, т.к. нет единства воли и возможны разногласия, завоевания в пользу союза а не в свою собственную не так заманчивы)

2.Главенство над союзниками (наиболее приемлемый – оставляя другим народам-союзникам права и самоуправление, делясь добычей, Римляне сумели завоевать мир)

3. Совершенное покорение других народов (ненадежно, т.к. трудно долго удерживать в подчинении).

"Государь" Макиавелли начал писать не закончив 1-ю книгу. Противоречия с первой книгой: выступает в пользу деспотизма. Он говорит, что развращенный народ спасет только монархия - это наиболее приемлемая форма. Понимая, что свое отечество может спасти только через монархию, пишет "Государя".

«Главная основа всех государств - хорошие законы и войско» (не наемное, а свое). Законы ничто без войска- поэтому государь должен опираться на свое войско, ибо наемное войско не имеет не любви к отечеству и правителю- оно бесполезно и опасно. Одна из причин гибели Рима- использование наемников. Союзнические войска также опасны для государя, поэтому главная его забота должна быть устремлена на военное дело, и кто ей пренебрегает, тот рискует лишиться власти.

Гражданские средства укрепления государства

Кто поступает добродетельно, тот обязательно будет обманут => правитель должен быть скуп, чем щедр / его должны больше бояться, чем любить (это в человеческой природе). Любят государя по своему усмотрению, а бояться по его усмотрению. Но не надо, чтобы государя ненавидели, чтобы не наживать внутренних врагов. Поэтому надо воздерживаться от жен и имущества своих подданных.

Слово надо держать, когда это выгодно. Государь должен сочетать в себе силу льва и хитрость лисицы. Для достижения своей цели он может прибегнуть ко лжи и вероломству, к жестокости. Выбирать советников надо глядя на их мудрость. Он должен избегать льстецов, и окружать себя теми, кто высказал всю правду, но их должно быть несколько человек, т.к. если все будут говорить правду, то перестанут выказывать уважение. Заканчивает свою книгу

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

# 19. Учение Ж. Бодена о государстве и праве.

Ж. БОДЕН (1530-96) Юрист, политический деятель, избирался от третьего сословия в Генеральные Штаты. Он теоретик абсолютизма во Франции. Он творец государственного права. "6 книг о республике". Впервые установил понятие суверенитета как обязательного признака государства.

Государство - правое управление множеством семей ( и тем, что у них общее), обличенное верховой властью.

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

2) Семья - главная основа государства, от сем быта зависит благосостояние государственных дел. Домашняя власть похожа на политическую, но управляет частным достоянием, а политическая – общим. НО ! Эта власть не должна поглощать семейного быта и частной собственности. Здесь он критикует утопические идеи Платона и Т. Мора.

Сем власть должна быть едина и принадлежать мужу. Еще больше права у отца в отношении детей. От отеческой власти зависит воспитание детей- там где она слабеет, государства падают. Например, Римская Империя. Закон не должен вмешиваться в отношения родителей и детей.

Выступал против рабства, кот является источником смут и волнений.

3) Верховная власть - *постоянная* (только перенесенная на лицо и на неопределенное время она сохраняет свою верховность) и *абсолютная* (неограниченная никакими условиями). Т.е. переданная на определенное время или данная уполномоченному лицу власть не является верховной.

Обличенное властью лицо может издавать любые законы, оно подчиняется закону божьему и естественному и стоит выше человеческих законов. Не связано ни законами своих предшественников, ни своими собственными законами.

Верховная власть едина и не допускает никаких органов, стоящих над нею или рядом. В праве единоличного издания и отмены закона состоят и все другие полномочия этой власти: право войны и мира, назначения высших сановников, верховного суда и помилования, право чеканить монету- все это принадлежности суверенитета Это права неотчуждаемые и непередаваемые.

## Устройство верховной власти (формы правления)

3 формы правления:

1. Монархия
2. аристократия
3. демократия

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

## Сравнивает три формы правления.

***Демократия (+)***

1. Она дает равенство и правду
2. Отсутствие привилегий, что устраняет повод к раздору
3. Граждане связаны самой тесной дружбой, т.к. равны между собой
4. Лучше всего здесь сохраняется присущая человеку свобода.

Но эти доводы неубедительны !

***Демократия (-)***

1. Природа не создала всех людей равными, одни умны, другие не очень. Не может быть равенства в почестях, в правах, в имуществе.
2. «Общее дело хуже всего управляется, когда находится в руках толпы». Лучшие люди всегда составляют большинство, а в демократии это большинство приносится в жертву власти.
3. Народ выбирает правителей «по себе», не заботясь о справедливости.

Боден считает, что если управлять, то должны это делать лучшие.

***Аристократия (+)***

1. Наилучшее во всем – это середина, т.е. аристократия.
2. Власть вручена достойнейшим.
3. И монархия, и демократия нуждаются в сенате для обсуждения важных проблем. Сенат- учреждение аристократическое. Но Боден отвергает эти плюсы.

***Аристократия (-)***

1. Мудрость и добродетель находится в небольшом количестве людей, следовательно во всякой коллегии большинство будет состоять из худших людей.
2. Аристократии трудно держаться против народа, которые ненавидит ее. Знатные люди живут в постоянном страхе. В больших же государствах аристократия вовсе немыслима.

Боден считал, что ***Монархия*** - лучшая форма. Только в монархии существует настоящая верховная власть, принадлежащая одному человеку. Если для обсуждения государственных дел полезны многие умы, то для решения лучше один. Разделенная власть всегда будет слабее. «Даже римляне в критические минуты прибегали к диктатуре». Монархия самая прочная из всех государственных форм и сообразная с законами природы. Особенно необходима монархия в больших государствах. Другие формы правления могут существовать только в малых государствах.

***Монархия*** должна быть непременно наследственной и передаваться по праву первородства, т.к.

1. Смерть выборного монарха погружает государство в анархию. В период междуцарствия совершаются величайшие злодеяния.
2. Выборный монарх не заботиться об общем достоянии, зная, что не передаст его потомству. Напротив, он расточает государственное имущество, обогащая себя и родственников.
3. Выбор монарха всегда возбуждает самое сильное состязание между искателями престола, влеча за собой бесчисленные раздоры и междоусобицы.
4. Выбор не всегда падает на достойного. Здесь скорее преуспевает самый ловкий, дерзкий и неразборчивый в средствах претендент.

Престол должен переходить по праву первородства, чтобы устранить козни и смуты. Не допускается наследие престола женщиной, как противоречащее естественному закону. Не допускается и разделение государственной власти между нескольким наследниками т.к. это противоречит единству верховной власти.

Верховная власть должна принадлежать монарху безраздельно, но в управлении он должен давать место и свободе, и высшему достоинству для устранения повода к раздорам. Сословия умеряют, но не ограничивают власть.

Боден ставит вопросы: можно ли свергать монарха ?

Противопоставляет монарха тирану. «Но различие это надо проводить крайне осторожно, не смешивать строгость и тиранию. Строгая монархия лучше мягкой, т.к. строгость нужна для обуздания сильных людей и поддержания спокойствия в государстве. Относительно тирана, который приобретает власть силой, подданный, посягающий на верховную власть является преступником и должен быть наказан».

Можно ли убивать законного носителя власти, злоупотребляющего своими правами ?

Нельзя, т.к. правитель священние и неприкосновенние отца. Власть монарха ограничена только божественным и естественным законом.

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

Он анализирует причины падения государств и средства их поддержания. Дополняет мысли Аристотеля опытом нового времени и выводит некоторые свои законы. «Политические перемены в государстве не должны совершаться разом. Нет ничего опаснее, чем разом вводить новое законодательство. Всякая коренная перемена расшатывает государственную конструкцию. Если же необходимость заставляет менять законы или государственное устройство, то надо чтобы это совершалось постепенно, а не внезапным переворотом. Из всех причин, ведущих к переворотам, первое место Боден отдает неравномерному распределению богатства. Но он не признает общности имущества и восстает против ликвидации долгов как пути решения этого вопроса. Для устранения вредных последствий неравенства советует применить меры против излишнего накопления богатства в одних руках. Это может быть например законы против ростовщичества, законы о наследстве, законы, ограничивающие приобретение земель церковью. Другой причиной перемен в государстве являются жестокость и притеснения правления, военные неудачи, перемены в законах о религии. Больше всего опасность переворота угрожает демократии и больше всего наследственной монархии как здоровому политическому организму».

Вопрос о политических партиях

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

Вопрос о религии

Рассматривает их с точки зрения государства и государственной пользы. Он считал необходимым запретить всякие прения о религии, ибо они колеблят истину в умах, плодят раздоры. Между тем религия – первое основание государства. Люди, которым отказывают в свободе исповедания, нередко обращаются в атеизм, а это худшее из зол. Когда в государстве несколько вероисповеданий- это лучше. Если же их только два- они неизбежно вступают в борьбу. Следовательно, государственная власть должна стоять выше различия вероисповеданий и держать между ними равновесие. Нельзя принуждать кого-либо к вере, т.е. Боден защищает свободу совести.

Боден считает, что политические учреждения должны сообразовываться с историческим различием народов, с разнообразием природы, нравов и общественного быта. Северные народы храбры, у южных народов- тонкость ума. Обитатели средней полосы соединяют в себе и то и другое. Народы востока ближе к южным, западные ближе к северным. «На севере правительство держится силой. В средней полосе – справедливостью, на юге- религией.»

«Теория климата и почвы»

Плодородие влияет на различие в правах, т.к. обитатели бесплодных земель более предприимчивы, склонны к ремеслам и искусствам. Обитатели плодородных земель таких побуждений не имеют. Все это отражается на государственном устройстве: храбрые жители Севера и горцы не выносят иного правления, кроме народного или устанавливают выборные монархии. Изнеженные обитатели юга и равнин легко подчиняются власти единого правителя.

# 20. Политико-правовые идеи Реформации (Лютер, Мюнцер).

16 века- начало мирового религиозного движения, охватившего ряд стран Западной Европы- Реформация. Первоначально деятели реформации хотели «очищения веры», возврата к Евангелическому слову, т.е. некоторое улучшение, реформирование. Католическая церковь все больше приобретала официальный характер, утрачивая нравственный ореол. Верующие хотели быть больше внутренней, личной, сокровенной религии жизни. Однако католическая церковь не хотела отдавать своих позиций. Поэтому задачи реформаторов изменились: они хотели изменений не только внутри, а уже и внешних, т.е. воздвигнуть новую церковь. Возникла новая форма христианства - протестантство, появившийся под знанием свободы.

Свобода эта выражалась в избавлении верующих от принудительного авторитета церкви, от всех церковных законов и обрядов. Все это заменялось личным отношением к Богу, требовалась только лишь вера в Христа.

Религия превращалась в круг личных воззрений в Бога, «христианин спасается исключительно верой».

Христос умер за нас, взяв на себя все наши грехи. Кто в него верит- тот и спасен. Требования же определенных дел и исполнения церковного закона- все это изобретено духовенством, чтобы держать верующих под контролем.

Чтобы оставаться в рамках христианства, новая церковь должна иметь общий фундамент, общую связь, т.е. признанное всеми учение. Протестантство объявило Священное Писание не подлежащим критике, привел учение в систему. Со временем сам протестантизм стал на место католической церкви, также преследовались «богохульники». В Женеве создали протестантскую инквизицию.

Реформация была переворотом не только в религии, мировоззрении, но и во всей общественной жизни. Как религиозное учение, протестантизм не был последовательным. В богословском отношении он не был шагом вперед, но зато имел много нравственных достоинств. Протестантизм возвысил знание человека, провозгласив принцип индивидуальной свободы. Свобода совести, мысли и слова именно в протестантских странах получили первоначальное распространение. Рождался свободный человек-деятель. Принципы частного предпринимательства, новая деловая этика, культ труда. Труд- наипервейшая человеческая обязанность, форма служения богу. Человек- творец собственной жизни.

Возникает новый тип личности и новый тип предпринимателя. Протестантизм определил рождение нового мировоззрения, предопределив бурное общественное развитие Европы.

Реформация подготавливает духовную почву для буржуазной революции. Была уничтожена церковная иерархия. «Все верующие должны участвовать в церковном управлении». Таким образом, церковь превращалась в чисто демократическую общину.

Отношения новой церкви с государством. Ведомство церкви ограничивалось одним лишь поучением и нравственной дисциплиной. Всякие вмешательства в светские дела признавались незаконными. Протестантская церковь становиться союзом, подчиненным государству, превратившись, по сути, в орган государственной власти по делам веры.

Реформации была революцией в делах веры свершались не сверху, а обычными частными лицами, руководствующимися своей совестью и Евангелием. Однако различие мнений среди протестантов сыграло ту роль, что протестантизм сразу распался на множество направлений:

* лютеранство
* кальвинистскую церковь
* англиканскую церковь
* секту анабаптистов

Основатель немецкого протестантизма был Мартин Лютер. Он происходил из крестьянской семьи. Его отец скопил достаточно денег на рудниках. Под давлением отца Лютер поступил в Эрфуртский Университет, но юриспруденция его не привлекала. В 1505 году он стал монахом Эрфуртского монастыря. В 1508 г. Лютер становиться настоятелем городской церкви в Виттенберге. Получил ученую степень доктора богословия. 1517г. на воротах Виттенбергской церкви прибили «95 тезисов против учения об отпущении грехов». В них Лютер разъяснял, что подлинное покаяние не может быть актом купли- продажи. Не может быть сделки между человеком и Богом, а у церкви нет власти над Чистилищем. Отвергались и церковные гарантии небесного оправдания и спасения. Полный разрыв его с Римом произошел в 1520 году, когда Лютер публично сжег Папскую Буллу об отлучении его от католической церкви.

Основные реформаторские труды были созданы в 1520 году в ответ на буллу. Главные из них- тезис «Об оправдании веры». Каталицизм считал, что грешный человек может быть оправдан не верой, а добрыми делами, степень богоугодности которых оценивает церковь. Лютер объявил веру единственным путем спасения души, которая даруется человеку непосредственно богом. Лютер осуждал различия званий светского и духовного, исключительное право папства толковать Священное Писание. Он отстаивает «принцип всеобщего священства». Каждый верующий может быть толкователем и проповедником Слова Божьего.

Таким образом, все равны в делах веры. Тезис о всеобщем священстве освобождал человека от всяких авторитетов и посредников от незыблемых толкований, давая простор внутренней вере. Лютер отвергал авторитет Папских декретов и посланий. «Единственный авторитет - Священное Писание».

«Индульгенции, церковные наказания, богомолье, лишние церковные праздники должны быть упразднены». Лютер требует социальной реформы – уничтожения нищенства, правильное организация дела общественного призрения. «В университетах надо низвергнуть язычника- Аристотеля и основным предметом сделать Священное Писание». Лютер выражал требования к веротерпимости, настаивая на борьбе лишь силой убеждения, слова.

В сочинении 1520 года «О свободе христианина» Лютер строит церковный идеал. Церковная община должна иметь демократическую основу и все духовные лица должны назначаться и смещаться волею всей общины. Все церковные таинства он сводит к двум: крещению и причащению. Осуждает монастырский аскетизм, отвергает инстинкт монашества. «Богу не нужны пустые демонстрации, оторванные от жизни». В результате этого от католической церкви отпала масса недавних приверженцев. Бывшая монашка стала женой Лютера. На время Лютер стал символом немецкой нации, своеобразным мучеником, героем.

В 1523 году в работе «О светской власти» Лютер признает божественность этой власти и указывает, что она мечом должна охранять существующие порядки. Он отрицает за народом право на сопротивление власти. «Христианскую свободу следует понимать лишь в смысле духовной свободы, с которой телесная несвобода, включая крепостное состояние, вполне совместима».

Крестьяне напрасно надеялись на Лютера. Он выступал за безусловное повиновение власти, утверждая, что Евангелие проповедует страдание и терпение. Всякое восстание должно быть осуждено, как противное христианскому закону. В обращении «Против разбойников и кровопийц крестьян» Лютер предлагает властям не останавливаться не перед чем. От немецкой Реформации выиграли больше светские правители, которые были признаны «блюстителями веры и церкви».

Лютер отказывается от своей демократической теории выбора священников народом и признает князей главами местной церковной юриспруденции и управления. Он противник свободной организации церковных общин. Требует вмешательства государственной власти в борьбу против богохульства, напоминая, что недаром Бог дал меч властям.

«Из уважения к привычкам верующих» Лютер старался сохранить черты старого культа. Но Лютер все же был реформатором, создав первое победившее католическую церковь религиозное учение. Коренные преобразование культа привело к социально- политическим сдвигам в Германии:

1. Освобождение от засилья Рима, прекратил отток громадных денежных средств из страны
2. Стимулирование предпринимательской деятельности
3. Ликвидация многих церковных таинств упразднило огромную массу духовенства
4. Освобождение от больших расходов на церковь большинства населения

**МЮНЦЕР** (1490-25). Представлял плебейские направления. Первоначально был сторонником Лютера, но вскоре пришел к коммунистическим идеям. Его идея близка к атеизму, он не верил в ад, мучения грешников. Его сторонники жгли церкви, разрушали часовни.

Его реформация - преображение мира на началах справедливости и революционное устранение всех безбожников. Социальная программа близка к коммунистической - против роскоши, золота идолов в домах. За установление такого строя, где нет класс различий, частной собственности и чуждой народу власти.

Это программа скорейшего установления Царства Божьего на земле – установление строя, где должно быть равенство и братство. Наступить оно может только в результате революционной борьбы. Ремесленники, и пахари должны объединиться в союз, могут войти и князья, если они откажутся – должны быть уничтожены. Он хотел создать единую германскую республику.

# 21. Утопический социализм в Англии в 16 веке («Утопия» Т. Мора»).

Первоначально идеи социализма облекались в мысли христианско-этических авторов о царстве божьем. Идея социализма одна из самых древних и вечных. Как законченная идея сложилась в 16-17 веках, в эпоху религиозных войн и реформации, накопления капитала, появления новых форм гнета. Это время зарождения новых капиталистических форм эксплуатации.

Т.МОР (1738-45) родоначальник идеи. В 1516 г. была опубликована “Золотая книга, столь же полезная, как и забавная, о наилучшем устройстве государства и о новом острове Утопии”. Автор книги – англичанин *Томас Мор* (1478–1535 гг.), правовед по образованию, прославился как блестящий адвокат, был избран в парламент, затем занимал должность судьи, помощника шерифа г. Лондона и другие должности. “Утопия” создана во время поездки во Фландрию в составе посольства.

1 часть - критика политических и социальных пороков современных европейских государств

2 часть - о несуществующем острове утопия.

Указывает на большое количество знати, обирающей народ, власти, вместо наказания виновных, обрушивающейся на бедняков кровавыми законами.

Государство - заговор богачей, ратующих над своим благополучием под вывеской государства. Частная собственность есть зло, т.к. сосредоточена в руках немногих и дает им почести и власть. Для уничтожения бедности и прочих зол необходимо уничтожить частную собственность.

«Утопия»- в переводе с греческого «место, которого нет».

Остров Утопия недалеко от Америки, на нем 54 города живут в условиях полного коммунизма. Семья - основная общественная ячейка. В городе семья занимается определенным ремеслом. В деревенской семье 40 взрослых человек ( в городе от 10 до16 человек), если ребенок хочет заниматься другим ремеслом, он должен быть усыновлен другим семейством. Семья – это как бы общественная мастерская.

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

Рост производительности и изобилие объясняется:

1.Отсутствием праздных людей (богачей, воинов, здоровых и нищенствующих, т.е. паразитов)

2. Женщины работают как и мужчины

2..От физического труда освобождаются должностные лица и те, кто призван заниматься наукой. Если себя не оправдывают – их возвращают к физическому труду.

4.Самих нужд меньше, т.к. нет пустых прихотей и мнимых потребностей. Каждый носит одинаковую одежду из грубой ткани 2 года, во время работы - шкуры и кожа (1шт на 7 лет).

Дома определяются для проживания по жребию каждые 10 лет, они не перестраиваются и не запираются. Золото и серебро хранятся на случай внешней войны. В мирное время из них делают цепи для рабов. Кольца носят преступники. Драгоценные камни- игрушки для маленьких детей. Избыток произведенного отправляется за границу для приобретения золота и серебра на случай войны.

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

Неприятные работы выполняют рабы и посвятившие себя этому люди. Рабы - осужденные за преступление и выкупленные за границей осужденные к смерти, а также военнопленные, взятые с оружием в руках. Народ миролюбивый, войны предпринимают для отмщения обид, для самообороны и освобождения других народов от тирании. Войско - добровольное, но своих граждан надо беречь=> наемники.

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

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

Во главе государства *князь* и С*енат* (находится в столице для решения общих дел) по три депутата от каждого города. Важные дела решаются при собрании всех должностных лиц. Вне Собрания и Сената обсуждать государственные дела запрещено под страхом смерти.

Религии у утопийцев разные, но все сходятся к поклонению единому божеству. Те, кто не верит ни в проведение, ни в бессмертие души не допускаются к должностям. Священников немного, это почетные люди , они занимаются воспитанием детей.

Законов мало, адвокатов нет, т.к. каждый знаток законов. Вопрос о наказании решает Сенат. За воровство казнить нельзя.

Фсф состоит в достижении честного и согласного с добродетелью счастья как цели человеческой жизни.

Мор вдохновился идеями Платона. Сходство исключительно внешнее: у Платона общность имущества требуется не для всего общества, а лишь для меньшинства – лучших (правителей). Он считал это лишением, необходимым для общественного блага. У Платона большинство трудящегося народа живет вне коммунизма, а у Т. Мора именно эти классы выдвигаются на первый план. Общественное устройство Утопии строится на 2 началах, отрицавшихся в античном мире: *равенство людей и святость труда.*

Таким образом, у Платона отказ от частной собственности - жертва, у Мора - выгода и верный путь к счастью.

Критический анализ «Утопии»

Игнорируется индивидуальность человека, его страсти, пороки и наклонности. Предполагается наличие лишь добродетельных граждан. Если же предположить недостаток чего- либо, то вся коммунистическая система начнет рушиться. Уже сама общность имущества предполагает несправедливость !!! Все мельчайшие детали жестко регламентированы (одежда, время сна и время подъема, вопросы о друзьях). Заблуждение, что никто не будет брать лишнего, т.к. все в изобилии. Остается в стороне и вопрос о правах и свободах личности.

«Утопия» не являлось программой действия !!!!!

# 22. Политико-правовые идеи раннего коммунизма ( «Город солнца» Томмазо Кампанеллы).

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

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

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

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

Остальные должностные лица могут смещаться по воле нар.

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

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

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

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

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

За духовными лицами признается право творить правосудие.

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

# 23. Учение Гуго Гроция о праве и государстве.

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

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

Естественное право – это идеал для положительного, право должное, то, что обычно называют фсф права.

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

Он имел необыкновенные способности –в 11 лет стал студентом университета, в 14 лет защищал тезисы по юриспруденции, математике, фсф. В 16 лет стал доктором наук.

Его слава предопределила славу его произведений. Трактат «О праве войны и мира» (1625). В своих приемах использует априорный путь исследования (умозаключения) и научную обоснованность.

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

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

1) Воздержание от чужого и возвращение того, что принадлежит другому

2) Исполнение обещаний

3)Вознаграждение за виновное причинение убытков, наказание

Норм являются непоколебимыми. Они ясны, достоверны и искушены.

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

Человеческое право делится на :

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

Человеческое право источником имеет другое, ибо его силой люди подчинены власти, а т.к. обязательность его исполнять вытекает из естественного закона, то он также будет источником позитивного права.

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

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

Виды государств:

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

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

Книга Гроция –это целая эпоха в истории политической и правовой науки, ее появление начало новый отсчет.

# 24. Политические воззрения Б. Спинозы.

Занимался общефилософскими проблемами бытия и сознания, но исследовал и государство.

«Политический трактат» - не закончил, т.к. умер. Не состоял ни в одной партий. «Богословско- политический трактат» 1670. Человеческие страсти рассматривал не как пороки, а как естественные свойства. Эта позиция привела к невысокому мнению о природе человека. Все хотят притеснить другого => распри. Разум может обуздать страсти, но люди руководствуются страстями, которые их разобщают => по природе они враги. Естественные права тождественны законам природы => каждое существо имеет столько прав сколько у него сил. В естественном состоянии никто не обязан уважать чужое право, естественный закон запрещает то, на что недостаточно сил.

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

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

Государственное влияние не знает границ, не сдержанно никаким законами. В интересах самой власти содействовать общественному благу т.к. неразумно подрывать священную силу. Добродетели власти - мир и безопасность. Мир как внутреннее согласие граждан. Необходимо устроение государства так, чтобы правители не могли делать зла независимо от побуждения. Более всего мир и согласие достигается при одном правителе т.к. монархическое правление самое устойчивое, но тут смешивается мир с рабством, т.е. сосредоточение власти в одних руках ведет к рабству. Для устранение недостатков и надлежащей организации монархического правления, Спиноза предлагал привлечь народ к участию в управлении властью. Он предлагает устройство, которое под видом монархии - демократическое правление. Воля монарха должна быть связана мнениями многочисленного совета из членов всего народа, каждого семейства из лиц старше 50 лет. Все просьбы к монарху должны обязательно проходить через этот совет. Мнение, которое имеет не более ста голосов за себя - устраняется.

Из оставшихся ему предоставляется право сделать выбор, а единогласное мнение совета обязательно утвердить монархом. Совет собирается 4 раза в год, а для рассмотрения текущих дел. Из требования больших советов избирается для ежедневных заседаний Совет 50. Для отправления правосудия избирается основной судебный орган из одних юристов от 51 до 61 человека.

Аристократия правит лучше монарха, т.к.:

1.Монрхи смертны, а собрания вечны, т.е. их власть устойчивей.

2.Правление монарха можно затруднить болезнью, дряхлостью

3.Единоличнаня воля изменчива, чего нельзя сказать о собрании.

Сущность аристократического правления в верховном совете. Важнее всего законы, которые определяют его состояние. Число должно быть не менее 1 к 50.

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

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

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

Т.о. демократические правила приближенны к требованию разума. Аристократия - правление, состоящие из нескольких выборных лиц. Именно признание избранного аристократического правления отличается от демократического. Отдает предпочтение такой аристократии, где правящая коллегия сама себя восполняет посредством выбора. Если же правители не избираются, а выделяются по принципу рождения, то имеет место \*\*\* (государства, где участие во власти предоставляется либо старшему в роду, либо достигшему определенного возраста).

Рассматривая монархическое правление, отдает предпочтение тем, в которых право голоса и доступ к должностям имеют все подчиненные законам, и ведущие честностью жизни. Этим определением исключаются только иждивенцы, лица пользующиеся чужими законами, лица, лишенные права за преступления и ведущие постыдный образ жизни.

Большое внимание - вопрос о свободе совести и мысли. Не отделяет церковь от государства, предписывает верховной власти установить все, что касается веры, но при этом отстаивает неприкосновенность человеческой совести. Внутреннее поклонение остается принципом каждого лица, оно не дается внешней силой. Предписать можно только действия, а не помыслы => нужно считать насильственным правление, которое отрицает у подданных свободу думать и отрицать то, что думаешь.

# 25. Политико-правовое учение Т. Гоббса.

Томас Гоббс (1588-1679) - в 15 лет поступил в Оксфорд. Учитель математики у сына Карла 1, много путешествует, имеет много знакомств. По своим фсф воззрениям был материалистом. Отец прихода, священник. Был знаком с Галлилеем. Знаком с теорией Коперника. Так же много общего у Гоббса со Спинозой, который заимствовал мысли у него

Политическая теория связана с его фсф воззрениями. Его теория - механическая мировоззренческая картина мира. Задача науки - объяснять причины явлений. Богословие - только образ веры.

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

Отталкиваются от естественного состояния, когда люди жили без власти и законов. Он исходит из того, что основа человеческой природы составляют эгиостические стремления.

Отвергает убеждения Аристотеля об общественной природе человека. Человек - существо единоличное, каждый сам по себе, люди соединяются ради выгод, которые может получиться из этого общения. => в естественном состоянии сообщество людей должно вылиться во всеобщ борьбу и вражду. Между людьми, не сдержанными властью, господствует страх, вытекающий из взаимного опасения зла.

Это проистекает из:

1.Сравнения умственных способностей - каждый считает себя выше другого.

2.Часто одну вещь желает несколько людей. => человечеству грозит много опасностей - необходимо искать мира => *Первый закон человеческой природы* – нужно искать мира, из этого должны исходить другие законы. Для сохранения мира человек должен ограждать свои притязания, это достигается только по взаимному договору, который должен свято соблюдаться => *Второй закон* - соглашения должны соблюдаться. Далее выводит еще 18 законов, необходимых для поддержки мира: благодарность, услужливость, признание другого равным себе…

*Первое и общее правило* – не делать другому того, что не хочешь себе. Естественные законы равны нравственным. Они вечные и неизменные, но большинство людей в силу стремления к непосредственным выгодам не склонны их соблюдать, а т.к. веления естественных законов не обладают высшей силой, они недостаточны для обеспечения мира между людьми.

Чтобы законы получили силу, надо их утвердить властью, которая бы стояла на страже закона и воздержала людей от действий противоречащих мирному сожительству. Для этого необходимо чтобы все отказались от своего безграничного права на все, отказ должен быть в форме перенесения принципов всех на одного или нескольких лиц, нужно чтобы все подчиняли свою волю какому-нибудь лицу или собранию, воля которого считалась бы волею всех.

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

Устройство власти может быть:

1.Монархическим

2.Аристакратическим

3.Демократическим.

Смешанное правление отрицается, т.к. противоречит единству власти. Лучше всего монархия. Всякая форма власти не избегает использования правителем в своих личных интересах, но в демократии много правителей, много демагогов и все они добиваются власти и богатства.

В монархии один правитель, который может легко удовлетворять свои интересы - меньше претензий. Постоянное малочисленное собрание лучше многочисленного, т.к. там много несведущих людей. Борьба партий, непостоянство толпы, влияние демагогов – минусы народного правления. Даже на время войны вручали власть одному правителю, что касается аристократии, то она тем лучше, чем больше приближается к монархии.

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

# 26. Политико-правовая идеология индепендентов (Д. Мильтон, Д. Гаррингтон).

Реформация в Англии, проведенная королями в 16 веке оставалась незавершенной. Вместо папства,

установилось главенство короля. Таким образом, Реформация здесь носила чисто политический характер.

Новая церковь, возглавленная королем, сильно от католической не отличалась, была дорогостоящей, владела обширными земельными угодьями, действовала на чувства верующих внешними средствами. Это был католицизм без Папы, а не истинный протестантизм.

По духу английскому народу больше подходил ПУРИТАНИЗМ (от pure - чистый). Основной идеей его было очищение английской церкви от остатков католицизма.

В социально- экономической жизни:

1)Накопление, а не потребление является целью производства

2)Поощрение инициативы, деловитости, трудолюбия и накопление материальных ценностей с целью служения обществу

3)В труде и предпринимательстве находит выражение служение Богу.

В области нравственности:

1)Критика распущенности, развращенности, расточительности аристократов

2)Прославление семейных добродетелей, бережливость, аккуратность, умеренность, трезвость, некоторый аскетизм

Это глубокое изменение в религии, настроениям английского общества повлияло на политику:

1. На основе пуританских идей сложились взгляды вождей революционных партий, вступивших в борьбу с королем. Стюарты тяготели к католицизму=}пропаганда. «Король- глава враждебной церкви».
2. Пуритане составили основу антиабсолютистской армии Кромвеля
3. Переселение масс пуритан на американскую землю
4. Пуританский дух создал важнейшие документы мирового значения – «Декларацию независимости США».

Пуританство не было единым социально-политическим и религиозным учением. Еще до революции в нем оформились два течения:

1. Пресветориане

Были больше ортодоксальны, призывали к беспощадной борьбе со всяким инакомыслием, к единообразию и жестокой централизации, независимо от короля церкви. В политической сфере их идея – ограниченная парламентом монархия, т.е. компромисс с королем.

1. Индепенденты

Первоначально к ним примыкали широкие круги оппозиции. В ходе революции от них отклонились левеллеры, возглавляемые Лильберном.

В политической области партия индепендентов выдвигала более умеренную программу, чем левеллеры. Среди индепендентов было много защитников республиканских и демократических идей.

Д. Мильтон(1608-1674)

Воспел английскую революцию. Сын нотариуса, закончил Кембриджский университет, путешествовал по Италии и Франции. Подружился с Галлилеем и Гроцием. Стал правительственным секретарем по латинской корреспонденции. Реставрация монархии в 1660 году лишила его состояния. Основное произведение «Защита английского народа против Салмазия», «Вторая защита английского народа против анонимного памфлета», «О державе королей и сановников» и «О гражданской власти и духовных делах».

Основная идея- люди по природе рождаются свободными. «Сначала они жили по полной воле, пока вследствие грехопадения не завелись у них раздоры и насилие». Тогда, сознавая, что это ведет их к гибели они решили общим союзом охранять друг друга. Так возникли города и государства. Но так как одной верности слову недостаточно, то они установили власть, которая, наказывая, обуздывает нарушителей мира. Для удобства ее вверили одному или нескольким лицам. Так произошли короли и сановники. «Власть последних чисто производная. Она дана им не как господам, а как поверенным, уполномоченным». Источник же власти остается в народе».

Исходя из этого:

1. За королем нельзя признавать такого же наследственного права на престол, которое принадлежит отдельным лицам на их собственность.
2. Утверждает, что короли обязаны отчитываться лишь перед богом – значит подрывать основы всякого правительства.
3. Поскольку короли и сановники свою власть держат от народа и для его пользы, то народ может, когда захочет, или избрать или же низложить правителя, когда ему это представляется необходимым, и уж тем более народ может свергнуть с себя иго тирана.

Своим оппонентам, ссылавшимся на то, что верховная власть не имеет над собой судьи, Мильтон отвечает, что такая власть никогда не может принадлежать королю, т.к. он держит её от народа по его поручению. Поэтому истинная верховная власть всегда принадлежит народу, а монархия как и другие граждане, должна подчиняться закону.

Таким образом, это ТЕОРИЯ НАРОДНОГО СУВЕРЕНИТЕТА в чистом виде. В отличии от Гоббса, Мильтон полагает, что власть не только первоначально принадлежит народу, но и всегда у него остается. Из всех форм правления одна лишь республика может считаться правомерной формой государственного устройства.

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

Мильтон написал протест против предварительной цензуры «Ариопагетика» красноречивая защита свободы печати. «Человек должен сам заботиться о своем умственном здоровье. Цензура же была установлена врагами истины».

Джеймс Гаррингтон (1611-1677). В отличии от Мильтона, он был чужд политической борьбе, но интересовался политикой. Его идеал- республика аристократического характера, он умереннее Мильтона. В сочинении «Республика Оксания» он дает изображение республиканского строя. Только высшие классы имеют время и средства для занятия политическими делами. Но политическое преобладание аристократии должно сочетаться с демократическими началами. Аристократия не должна превращаться в замкнутый круг, а должна быть открытой для всех. В республике действует принцип периодической смены должностных лиц, чтобы правление не стало олигархическим. Народ тоже должен быть допущен к управлению делами, но не для обсуждения предполагаемых мер, а для принятия уже окончательного решения(принятие- непринятие). Этот идеал был навеян отчасти венецианскими порядками.

# 27. Политико-правовая идеология левеллеров (Д. Лильберн).

Образовано от левого крыла индепендентов. Они не отстаивали каких-либо трактатов, но являлись идеологическим вдохновением. Они последовательнее всех провели мысль, что свобода совести и мысли – неприкосновенная область, куда не может наложить руку даже король. Возглавлял их Джон Лильберн – ярый борец за свободу, популярный среди народа. Часто арестовывался, но отпускался из-за требования народа. Его взгляды не получили систематического отражения в работах, это скорее программные документы, чем политическое учение. ( соглашение свободных жителей Англии на счет мер установления мира, основной закон вольности Англии.).

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

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

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

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

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

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

# 28. Политико-правовая идеология диггеров (Д. Уинстенли).

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

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

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

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

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

# 29. Обоснование «Славной Революции» 1688 года в учении Дж. Локка о государстве и праве.

Джон Локк (1632- 1704) родился в пуританской семье образованного юриста. Из Вестминстерской аббатской школы поступил в Оксфордский Университет. Стал домашним секретарем лорда Эшли, воспитывал его сына. 5 лет жил в Голландии, спасаясь от преследований английского правительства, сблизился с Вильгельмом Оранским. А когда тот стал королем, Локк вернулся в Англию.

1689 год «2 трактата о правлении»: обоснование Славной Революции.

В ее ходе (1688-1689) на престол были воздвигнуты супруги Оранские – Вильгельм и Мария. Революция называется «славной», т.к. не было пролито ни капли крови.

Происхождение государства.

Обращается к естественному состоянию людей. «Это состояние полной свободы, когда каждый делает все что хочет, но с тем, чтобы оставаться в границах закона природы». Люди не могут вредить имуществу, жизни и здоровью других людей.

Чтобы закон природы не нарушался, каждому дано право наказывать обидчиков, т.к. в естественном состоянии нет власти, которая бы разрешала споры людей. Это неизбежно ведет к состоянию войны. Чтобы избежать этого, люди учредили государство. Таим образом, государство образуется там, где свободные люди отказываются от своего права лично защищать свое достояние и наказывать нарушителей, предоставляя это публичной власти.

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

Итак, произвольной власти над подданными у Локка правительство не получает, т.е. власть государства не имеет абсолютного характера. Абсолютная власть монарха совершенно не совместима с гражданским порядком и неправомерна, т.к. здесь фактически продолжает оставаться «естественное состояние».

Государственный порядок –это такой порядок, при котором для разрешения всех споров о праве, кого бы они не касались, имеется беспристрастный, высший судья. Отсюда Локк выводит «внутреннюю форму государства». В соответствии со своим назначением государство получает:

1. Власть издавать законы, определяющие размер наказания за различные преступления т.е. законодательная власть
2. Власть наказывать за совершенные преступления членами союза (государства) т.е. исполнит власть
3. Власть наказывать обиды, наносимые союзу внешними врагами т.е. право войны и мира

Законодательная власть является верховной, т.к. она повелевает всеми остальными. Но она не безгранична:

1. Она не имеет абсолютной и произвольной власти над имуществом подданных
2. Законодатель не может действовать путем частных и произвольных решений, а на основе постоянных законов, одинаковых для всех
3. Верховная власть не имеет право взять у кого-либо часть его собственности без его согласия, т.к. люди соединились в государство для охраны собственности- для взимания податей надо согласие государства.
4. Верховная власть (законодатель) не может передать свою власть в чужие руки. Только народ может установить законодателя.

То, что Локк называет «верховной властью» таковой на деле не является, т.к. над ней возвышается еще более верховная власть- власть самого народа. Здесь Локк стоит на идее левеллеров о неотчуждаемости народного суверенитета. В хорошо организованном государстве законодательная власть вручается собранию лиц, которые сами подчиняются законам. Но !!! Верховный исполнитель может действовать и помимо закона: «Есть много вещей, которые законодатель не может предвидеть и предопределять и которые должны быть предоставлены усмотрению верховного исполнителя- короля».

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

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

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

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

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

Локк считает, что позволительно сопротивление законному носителю власти, если он нарушает закон во вред гражданам. Т.е. нарушение общественного договора есть основание возвращения народу его прав и он может учредить новую власть. Защищая право народа на восстание, Локк оправдывает совершившийся в ходе Славной Революции переворот, приведший иноземного правителя.

Таким образом, это *теория конституционной монархии.*

# 30.Обоснование российского абсолютизма в произведениях Феофана Прокоповича и Татищева. (не лекция)

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

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

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

1) естественной - власть отца

2) договорной - власть монарха

3)отношения найма между хозяином и слугой.

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

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

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

# 31. Отражение интересов нарождающейся российской буржуазии в политической программе И.Т. Посошкова.

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

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

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

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

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

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

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

# 32. Учение о государстве и праве Пуфендорфа. (не лекция)

ПУФЕНДОРФ (1632-94) "Общий обзор элементарных начал юриспруденции". Государство: он более следовал Гоббсу: человек - существо эгоистичное и свою пользу любит более всего, общественный договор заключается из соображений общей пользы и безопасности. Основной закон – человек, насколько это от него зависит, должен жить и оставаться в отношениях дружбы и мирного общежития, согласно с природой и целью человеческого рода, все, что способствует этому - является предписанием естественного закона. Бог создал человека, дал ему возможность понимать естественные законы => человек должен соблюдать их.

Государство образуется в результате договора:

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

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

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

1.иметь одинаковое устройство,

2.почти равные силы,

3.из союза должна вытекать одинаковая для всех польза.

В зависимости от этого - правильные и неправильные системы.

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

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

# 33. Учение о государстве и праве Х. Вольфа. (не лекция)

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

Содержание закона - обязанности человека:

1.Обязанности к себе самому - совершенствование души, тела, обязанности труда, довольства своей судьбой.

2. Обязанности по отношению к богу.

3. Обязанности по отношению к ближнему - помогать другим в достижении совершенства.

4.Обязанности, касающиеся собственности.

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

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

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

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

Наказание – есть не только средство исправления преступлений, но и пример для остальных. Наказание в отдалении от дома не может сделать человека добродетельнее, но может удержать его от зла. Вольф возлагал на государство обязанность обеспечить каждому пищу и одежду в зависимости от своего состояния и общественного положения. Во имя нравственного совершенствования подданных рука правительства должна простираться на все и для личной инициативы не остается места. Теория о построении полицейского государства, т.е. бдительного контроля государственной властью за жизнью подданных. Смешивает нравственные цели жизни с политическими задачами государственной деятельности, он требует чтобы государство следило за добродетельностью подданных и за исполнением ими своих обязанностей. Он не оставлял неприкосновенной ни одной области частных отношений, везде государственный надзор. Эту систему Вольф распространял на все формы правления, он теоретик полицейского государства.

# 34. Государственно-правовые воззрения Вольтера.

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

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

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

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

Теоретически отдавая предпочтение республике, но считал, что она мало применима на практике. Образцом государственного учреждения считал парламентские учреждения в Англии. Политический идеал в последней работе – разделение властей. Грядущие преобразования связывал с развитием знаний и культуры, что приведет правительство к реформе. Исторически место Вольтера как мыслителя определяется тем ,что он наметил программу просвещения, поставил ряд фундаментальных проблем и заложил основы просветительской критики религии. По своему значению его идеи имели революционный характер.

# 35. Учение Монтескьё(!) о государстве и праве.

(МОНТЕСКЬЁ 1689-55). Родоначальник либерализма, крупный исследователь в области вопросов фсф истории и права. Произведение "О духе законов"(1748г., стало основой конституционных учений в Европе). Первым указал на отношение властей друг к другу, сдерживание и уравновешение их для обеспечения политической стабильности. В сочинении он исходит из того, что законы не произвольные установления людей, а отношения между явлениями, вытекающими из их природы. Эти отношения видоизменяются в соответствии с условиями, в которых живут люди => законы каждого государства будут приспособлены к тому народу, для которого издаются. Законы должны соответствовать климату, физическим свойствам, качеству почвы, положению и величине территории, образу жизни населения, религии народа, его богатству, нравам, привычкам. Совокупность всех этих составляющих и образует ДУХ ЗАКОНОВ.

Связь законов с естественными условиями страны.

У Монтескьё есть зачатки «исторической школы права».

*Климат*: у северных народов больше силы, храбрости, но меньше впечатлительности, чем у южных. Южные ленивы и изнежены, но имеют тонкость чувств и буйство страстей. Все это влияет на жизненные потребности и нравы, и следовательно на государство. Законы должны быть преградой порокам, которые обуславливаются климатом, т.е. умный правитель должен противоборствовать порокам, вызываемыми климатом. Климат влияет на рабство, это его источник, т.е. в южных краях такая лень и изнеженность, что человек не решается на тяжелую работу иначе как под страхом наказания. Семейное рабство также зависит от лени- в южных краях женщины красивы уже в том возрасте, когда разум еще не развит. Но и быстро увядают- многоженство оправданно. В умеренном климате женщины позднее расцветают и сохраняются дольше- равенство с мужчинами.

*Политическое рабство*: трусость и изнеженность южных народов делает их жертвами деспотизма, храбрость северных народов сохраняет у н их свободу.

*Почва*: плодородная почва благоприятствует подчинению, бесплодная- свободе, т.к. бесплодная почва делает людей более инициативными. В горах же свобода единственное, чем надо дорожить.

*Островное* *положение*: обитатели островов более склонны к свободе, т.к. острова естественная преграда завоевателям. Внутри острова одной части населения нелегко поработить другую (малая территория). Дикие народы также имеют большую свободу, т.к. у них мало потребностей. У них по неволе удерживается равенство.

*Религия*: христианство проповедует кротость, благоприятствующую умеренному правлению, магометанство => деспотизму, католицизм более присущ неограниченной монархии, протестантство - свободным государствам. Законы должны быть ясны и точны.

Законы определяются также *формой государства*, т.е. соответствующей формой правления. Монтескьё выделяет три типа вместо традиционных двух:

1.Монархия

2.Республика (аристократия /демократия)

3.Деспотия

Каждая из этих форм правления имеет свою природу, из которых вытекают основные законы государства, основывающие политическое устройство страны.

Природа демократической республики в том, что верховенство предоставляется народу, который является одновременно правителем и подданным. Законы должны определять состав и способы действия Народного Собрания, способы подачи голосов (тайное или явное - в демократии должны подаваться явно, а в аристократии тайно).

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

Монархия - правит лицо, ограниченное и руководствующееся основными законами. Состоит в существовании посредствующих властей между монархией и народом из привилегированных сословий и самостоятельных корпораций( типа парламента). Самая естественная посредствующая связь - это дворянство (без него нет монарха, а есть деспот). Там, где исчезают привилегированные сословия в монархическом правлении => демократия, либо деспотия.

Деспотия – произвол одного лица. Администрация (управление) также вверяется одному лицу. Назначение "визиря"(1-х министров) - основной закон деспотии.

Монтескьё выделял основные начала политических форм (жизненные принципы) -нравственная сила, действующая в государстве. Образ правления связан с нравственным мировоззрением народа. В *демократии* – гражданская доблесть, т.е. любовь к общему делу, любовь к Отечеству, стремление к равенству, высокий патриотизм.

Когда исчезает дух равенства, демократия исчезает, т.к. власть попадает в руки корыстолюбцев. В *аристократической республике* - умерение личных стремлений, чтобы злоупотребления правящих не выводили народ из терпения. *Монархия* - честь - это начало в отношениях между подчиненными и властью. Честь - чувство собственного достоинства. Уходит честь – приходит деспотия. *Деспотия* - страх. От подданных не требуется ничего, кроме раболепства.

Законы о воспитании имеют целью в *монархии*- воспитать честь, собственное достоинство, но в сочетании с преклонением короне. В *демократической* *республике* – внушение любви к отечеству и уважение к закону. В *аристократической* *республике*- воспитать чувство умеренности. В *деспотии*- унизить человеческую душу и сделать ее раболепной.

Законы, регулирующие имущественные отношения, опосредуются основными началами политической формы: в *демократии* - равенство в имущественном состоянии (умеренность/ запрет накопления наследства в одних руках/ законы, возлагающие повинности на богатых для обеспечения бедных). В аристократии - чрезмерное неравенство между правителями и подданными, а неравенство между правителями - опасность. Законы должны обеспечить положение, чтобы народ не чувствовал тягости сословного управления . Правители не должны присваивать себе привилегии, тягостные для народа. В *монархии* законы должны поддерживать дворянство, т.е. установление майората(равенство первородства). *Деспотия* - не надо много законов, т.к. господствует произвол. В отношении уголовного закона, любое упрощение служит первейшим признаком деспотизма.

Причины извращения форм правления:

1.Извращение начал - отклонение от них - преувеличенное их развитие (например, в демократии - чрезмерное стремление к равенству; в правильной демократии люди равны только как граждане)

2.Внешние причины, например изменение территории государства. Республика может держаться только у малых народов, т.к. общий интерес здесь у всех на виду. В больших государствах интересы классов разобщаются и общая выгода приносится в жертву частной. Монархия - для государств средней величины. При расширении территории вельможи полагаясь на безнаказанность могут легко уйти от повиновения- единственным выходом будет тогда неограниченная монархия. Поэтому большие государства склоняются к деспотизму.

Оборонительная политика

Республике опасность грозит с двух сторон: если она мала, то это внешние силы, а если велика- она уничтожается внутренней порчей. Избежать этого можно союзным устройством, сочетающим выгоды больших и малых государств. Но все члены союзного объединения должны иметь одинаковые политические учреждения.

Монтескьё показывает преимущества союзного государства перед союзом государств, т.е. федерации перед конфедерацией.

Общий вывод: всякое направление, стремящееся усилить свои начала, подавляет другие, ведет к деспотизму. Поэтому актуален вопрос о сущности свободы.

Свобода бывает 2-х видов: политическая и личная. Свобода народа не есть народовластие, т.к. деспотия не является способом обеспечения свободы. Свобода встречается только там, где власть умеренная. Всякий человек и собрание людей склонно злоупотреблять властью, поэтому политическая свобода обеспечивается устройством, устанавливающим разделение и взаимное равновесие властей. Пример- Англия.

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

Законодательная власть принадлежит народу, т.к. в большинстве государств собрать всех невозможно, нужно чтобы избирались представители, на которых возлагается составление законов и их исполнение. Равенство голоса при выборе представителя имеют все граждане, исключая тех, которые полностью лишены самостоятельной воли. Но в государстве всегда есть люди, возвышающиеся над другими богатством и почетом => надо дать им участие в законотворчестве соразмерно их фактическому положению - учредить особые аристократические палаты, которые сдерживали бы увлечения народа. Законодательный корпус не может быть постоянно в сборе, но и долго бездействовать тоже не может, т.к. это даст исполнительным органам власть и вызовет его к законотворчеству.

Исполнительная власть - у монарха, т.к. исполнение лучше, когда 1 лицо. Исполнение требует единства воли и оперативности, но оно должно быть поручено лицу, независимому от законодательного собрания. Нельзя, чтобы исполнительная власть могла приостанавливать решения законодательного собрания и могла его распускать, иначе исполнительная власть может собрать власть в своих руках и стать деспотичной. Законодательная не может разогнать исполнительную власть. ЗВ наблюдая за правильностью исполнения закона, не может требовать к ответу само лицо, облаченное верховной исполнительной властью, т.к. это лицо должно быть неприкосновенным. А вот за злоупотребление своими полномочиями должны отвечать министры. Но народные представители не могут судить- суд над ними лучше отдать верхней аристократической палате ЗВ, которая более независима и беспристрастна. Исполнительная власть заведует деньгами, войсками. Также предоставляет народному представительству право устанавливать налоги на содержание армии. По этим вопросам издаются законы на годичный срок.

Судебная власть должна быть обособленной от других властей. Она не должна

быть постоянной и должна избираться из народа на определенный срок.

Эта теория конституционной монархии была признана аксиомой и была применена на практике во Франции. Французы провели еще более строгое разделение между властями. Законодательное Собрание созывалось и распускалось без согласия короля и законы принимались без его одобрения => вражда между властями: падение короля и установление консульского режима, т.е. полное обособление власти непрактично. Он дал в своей теории более демократические основы (всеобщие выборы), чем это было на практике. Он проглядел то, что министры назначались из числа правящей партии парламента.

Личные свободы граждан - в безопасности. Он говорил, что они зависят от законов уголовных, которые более всего нарушают своим произволом обвинение и наказание. Требования:

1. Помыслы не подлежат преследованию
2. Надо быть осторожнее в преследовании за преступления, определения которых зависят от произвола (судебного усмотрения)
3. Опасны законы об оскорблении величия. Еще хуже, если люди осуждаются за образ жизни или неосторожные высказывания.

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

# 36. Государственно-правовое учение Руссо.

Родился в Женеве. Первое сочинение- "Рассуждение о науках и искусствах" 1750 г.

«Просвещение портит нравственное и умственное развитие, ведет к умножению мнимых потребностей, прихоти вкусов, в ущерб нравственности и правде». Ссылаясь на древних, показывает, что народ играл роль, которая сохраняет в себе первобытную чистоту. Просвещение вредно, культура есть ложь и преступление.

1754 г. "Рассуждения о происхождении и основах неравенства между людьми". - необходимо представлять человека в естественном состоянии. Первоначально люди жили разобщено: это ни добрый ни злой человек, нет нравственных отношений и признаваемых всеми обязанностей. С полной свободой соединяется совершенное равенство, т.к. физические силы развиваются одинаково, а умственное развитие у всех на одном уровне. Человек мог оставаться в таком состоянии всегда, но препятствия возбудили деятельность мысли - изобретаются орудия труда, способ возделывания земли => возникла собственность, исчезло неравенство - все бедствия человеческого рода.

С установлением собственности проявляются все пороки (превосходства над другими). богат<=>бедн, кажд хочет воспользоваться плодами чужого труда, распри, раздоры. Богатые убеждают своих приемников соединяться вместе, для водворения мира и охранения всех и каждого. Таково было происхождение общества и законов. Все другие способы происхождения отвергаются: гражданский порядок не может быть следствием завоевания, т.к. сила не рождает права; отвергал и патриархальную теорию, т.к. в естественном состоянии отец не может властвовать над взрослыми детьми, отеческая власть получает силу от гражданской.

Гражданское общество - это не соединение бедных, т.к. у них нет ничего кроме свободы => нет смысла от нее отказываться. Гражаднское общество - это хитрый план богатых для защиты своей собственности. С водворением гражданского порядка, народы признали власть над собой, но еще не подчинились деспотизму- произвол власти, когда правители рассматривают государство как свою собственность, а граждан – как рабов.

Ступени неравенства:

1. Разложение на богатых и бедных
2. Разложение на властвующих и подчиняющихся
3. Разложение на господ и рабов (все равны по степени бесправия).

Искал идеал в диком состоянии, где он видел равенство.

Надеялся найти устройство, которое соединяло бы людей вместе, сохраняя в неприкосновенности естественную свободу человека и данные ему природные права. "Сочинение об общественном договоре" - 1762 г. Человек рождается свободным, а везде он в оковах. Как произошла эта перемена и что делать? Обращается к единственному основанию человеческого общежития - общественному договору. Его условия везде одинаковы, определяются самой природой, но официально не зафиксированы. Сущность - каждый отдает себя и свои права в пользу общества.

Никто не может сохранять за собой даже часть естественных прав => анархия, подчинение должно быть безусловным. Выгоды для человека - получение гражданской свободы, собственность обеспечивается государством, законное равенство. Оставаясь на почве индивидуализма, намерен сохранить в государстве личную свободу человека и сделать это, давая каждому члену общества неотъемлемое права участвовать во всех общественных решениях=> каждый подчиняется общественной воле, участником которой он является, получается что все одинаково подчинены и одинаково господствуют. Сохраняется равенство членов, совмещение принципов свободы с началом общежития достигается при помощи установления народного верховенства, при котором вся власть переходит к народу.

Руссо осуждает всякое представительство, т.е. верховная власть никому не может быть передана, как только передается - уничтожается ее смысл => народная свобода существует только в момент избрания. Верховная воля должна быть единой и нераздельной. В действительности народ может обмануться => надо различать *общую волю* от *воли всех*.

*Общая воля* то, на чем сходятся все человеческие воли.

*Воля всех* совокупность человеческих воль, из которых каждая стремится к собственному интересу. Чтобы получить первое из второго надо откинуть разногласия, устранить крайние из воль, в остатке - общая воля.

Воля всякой партии - частная воля и не может иметь притязаний на превосходство, даже если в партии большинство членов. Надо, чтобы при общих решениях каждый подавал голос за себя без всякого соглашения с другими - только тогда будет истинное выражение общей воли. Неотъемлемая принадлежность верховной власти - законодательство. «Закон есть выражение общей воли на счет общего предмета». Общая воля должна быть постоянной, распространенной на всех, а не касаться лишь отдельных лиц (требование нормативности).

Целью законодательства является *свобода* и *равенство*.

СВОБОДА: Каждый гражданин должен быть независим от других, хотя и в полной мере зависит от целого;

РАВЕНСТВО: могущество лица всегда бы подчинялось одному закону, а мера богатства была бы такова, чтобы никто не был в состоянии купить другого, а никому не было бы нужды себя продавать. Руссо не социалист, он выступает за юридическое равенство.

Правительство - только исполнитель законов. Законодатель всегда народ, он суверен, но не может быть правителем, т.к. исполнение состоит из частных действий, которые не могут исходить из общества.

Правительство - посредник между верховной властью и подданными. Чем многочисленнее правительство, тем большее преобладание получает в нем личная воля, тем больше силы истрачивается на воздержание личной воли, меньше остается на решение задач правительства.

*Составом правительства определяется форма правления*. Руссо выделяет демократию, аристократию, монархию и смешанные формы. Самодержавец один - народ, правительство может разнообразить государственное устройство=> разные формы правления.

Демократия на практике показывает неудобства ( мысль народа обращается к частным вопросам, трудно собрать большие массы народа, необходимо равенство в богатстве - гражданам трудно собираться постоянно для управления общественными делами). «Демократия в чистом виде неосуществима применительно к совместному действию, она годится богам».

Руссо склоняется на сторону аристократии и выделяет три ее формы:

1. Естественная – власть, основанная на авторитете родовых старейшин
2. Наследственная - худшая из всех
3. Выборная - лучшая, т.к. здесь самый мудрый и достойный управляет народом, имея в виду не собственную выгоду, а выгоду народа. Для выборной аристократии необходимы два условия: *умеренность со стороны богатых и правящих* и *довольство со стороны бедных*.

Монархическая форма дает правительству максимальную силу и единство, но эти достоинства могут обрнуться в частную пользу лица, стоящего во главе. Монархия больше подходит большим государствам, но сил монарха на все не хватает и приходиться подбирать соответствующих должностных лиц. Здесь и проявляются недостатки - окружение могут составить ничтожные люди, умеющие угодить правителю интригами и лестью. Невыгодна монархия и потому, что со смертью государя прерывается и власть правления. Против выборной монархии, т.к. ей характерны кромола и подкупы.

Руссо не признает установления договора между правителем и народом, т.к. договор предполагает независимость и равенство участников. Поэтому установление правительства- это акт народной воли, в котором есть 2 части:

1) Установление закона, определяющего образ правления

2) Порядок избрания правящих лиц.

Даже самое совершенное правительство (в отличии от законодательной власти которая выражает общую волю) имеет свою частную волю, по своей природе действующую в свою пользу. Главным лекарством против этого зла является постоянная деятельность верховной власти. Чем сильнее правительство, тем чаще должен показываться суверен (народ).

Руссо требует, чтобы народное собрание сопровождалось 2 предложениями:

* нужно ли сохранить образ правления
* угодно ли оставить управление в руках этих лиц.

Итак, правители всегда могут быть удалены.

Другое средство воздержания правительства - установление трибуната, т.е. учреждения, которое должно быть хранителем законов и законодательной власти. Но если он получит лишнюю власть, то станет тиранистическим, т.к. заберет в свои руки исполнительную власть. Руссо не ставит ограничений в компетенции исполнительной власти, не допускает разделения светских и духовных властей, т.к. это нарушает общественное единство.

Подчинения государству церкви недостаточно, чтобы народ был религиозным законодателем, чтобы в обществе не возродилось двоевластие.

Религия: Руссо отвергает язычество, которое хотя и привязывает граждан к Отечествуву, но коренясь в заблуждениях, вводит людей в обман. Христианство отстраняет людей от земных дел. Придумывает чисто гражданскую религию, где верховная власть требует от граждан только то, что требуется для общественной пользы, предоставляя гражданам в остальном верить так, как им хочется.

*Догматы*:

1. Признание божества, бессмертия души, будущих наград и наказаний
2. Святость общественных договоров и законов. К вере никого принуждать нельзя, но каждый неверующий должен изгоняться из государства как враг общества, как неспособный искренне любить правду, уважать законы и жертвовать собой для правды общества.

В теории Руссо много противоречий:

1. Как представитель индивидуалистической школы, он предписывает человеку неограниченную свободу. Но в тоже время указывает, что гражданский порядок предполагает подчинение индивидов обществу. Но, обретая новую природу, человек должен повиноваться только своей собственной воле. Отсюда и предоставление всем гражданам политического голоса, устранение представительственных начал.
2. «Народ-самодержец» у Руссо с одной стороны настолько полновластен, что может менять правителей, но с другой стороны он связан по рукам и ногам и вынужден вверять управление правительству. Т.е. граждане должны подчиняться общественной пользе.
3. Для личной свободы уже не остается места: вводится даже обязательная религия. Личность теряется в массе.

Человек 18 века на это бы не согласился. Идеалы Руссо навеяны не только античностью, но и Женевой, в которой были установлены подобные порядки, но затем они выродились. Учение Руссо повлияло на Канта, Фихте, Мирабо, Робеспьера, Вашингтона и других. Наполеон: «Если бы не было Руссо, не было бы Французской Революции».

# 37. Политические и правовые идеи Мелье и Мабли.

МЕЛЬЕ 1664-29

Француз. Родился в Шампании. Стал священником. Поссорился с дворянином, началась его травля- покончил жизнь самоубийством, уморив себя голодом. В 1762 году Гольдбах издал его произведение «Завещание». Появляются новые произведения - теоретические рассуждения о необходимости построенного коммунистического общества.

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

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

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

ГАБРИЕЛЬ БАННО ДЕ МАБЛИ 1709-85

Родился в дворянской семье, был аббатом. Религиозное образование. Один из основателей учения о правах человека. В сочинении «О природе и обязанностях гражданина» обосновал необходимость радикальных преобразований общества. Восхваляет коммунизм, порядки древних..

Источник всех несчастий- частная собственность, приведшая к неравенству, нищете, рабству и порокам. Свою задачу видит в приближении общества к утраченному раю коммунистического века. В отличии от Морелли, сознает что в настоящее время при нынешнем состоянии умов нет возможности вернуться в тот коммунистический рай, а можно только в пустынных края из диких племен. Поэтому все, что пока можно сделать законодатель- обуздать жадность и стараться принять начала равенства к уже искаженному естеству человека.

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

1. Законы против роскоши должны распространяться на все имущество- жилище, мебель, одежду, слуг. Чем суровее они будут, тем более опасным будет неравенство имущества

2. Законы о порядке наследования, отмена завещаний и дробления состояний между наследниками.

3. Аграрные законы об ограничении величины земельных владений

4. Законы об отказе государства от покровительства торговле и купечеству и т.д.

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

Личные претензии на счастье устраняются как абсолютное требование.

**Дегтярева:** У всех свобода человека, личности подчинена задаче всеобщего равенства. Требуется жесткая регламентация всех сторон жизни. Уничтожается свободный труд, блага распределяются государством. Создается «прокрустово ложе».

# 38. Политико-правовые идеи Морелли.

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

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

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

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

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

Брачно-семейные отношения. Традиционная моногамная семья, каждый гражданин с 15 до 18 лет должен вступить в брак. Развод допускается лишь через 10 лет совместной жизни. Виновные в разводе не могут вступать в брак с лицами, более молодыми по возрасту, а также ранее не состоявшими в браке. Количество людей, посвящающих себя наукам и искусству определяется для каждой отрасли. Для остальных – только после 30 лет.

Законодательно ограничивается роскошь. Только с 30 лет можно одеваться по своему вкусу. Дома одинаковой формы.

Организация власти

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

Преступление и наказание.

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

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

# 39. Правовая теория Ч. Беккариа.

Политическая история Италии эпохи феодализма представляет собой весьма сложную картину. Многие века сохранялась политическая раздробленность страны. Усобицы правителей итальянских княжеств и городов-республик обессилели и обескровили страну, сделали ее сравнительно легкой добычей Испании, король которой фактически стал управлять значительной частью Италии, и Австрии. Политические неурядицы существенно затрудняли социальное развитие страны. Итальянская буржуазия, преимущественно ростовщическая и торговая, далекая от народа и экономически связанная с феодалами, была настроена весьма умеренно. Дальше пожеланий политической централизации и осуждения произвола и беззакония, характерных для феодализма, она не шла. Это и обусловило в конечном счете трактовку учения о естественном праве итальянскими просветителями XVIII в., наиболее видным представителем которых был *Чезаре Беккариа* (1738 - 1794).

Беккариа родился в Милане, находившемся под властью Австрии. Он окончил иезуитскую школу (как и Вольтер, Гельвецкий, Дидро). Его основная работа – «О преступлениях и наказаниях» была опубликована в 1764 г. сначала тайно и вызвала как ожесточенные выпадки церковников, так и широкое признание просвещенных людей того времени, в том чиле императрицы Марии-Терезии. Она претендовала на “просвещенный абсолютизм” и стала покровительствовать Беккариа, предоставив ему кафедру в Милане, а затем ряд государственных должностей.

В теории Беккариа заметны следы идей Гроция и Гоббса. Но наибольшее влияние на него оказало французское Просвещение. Он с большим уважением отзывался о Вольтере, Монтескье, Гельвеции, Дидро, Даламбере, Кондильяке, Руссо, точно также, как многие из них высоко оценили его книгу “ О преступлениях и наказаниях ”. Это сочинение, принесшее ему широкую известность, проникнуто в духе просветительства верой в человеческий разум, свободолюбием, идеями гуманизма и законности.

Трактовка естественного состояния и причин, побудивших людей перейти от него к политическому общежитию, у Беккариа мало чем отличается от трактовок Гоббса. В естественном состоянии люди жили в одиночку. Постоянные столкновения между ними делали их свободу необеспеченной и потому бесполезной. Для общего блага люди объединились и пожертвовали частью своей свободы во имя безопасности и обеспечения оставшейся у них части свободы (здесь Беккариа ближе к Гроцию). Из пожертвованной людьми части свободы и образовалась по общественному договору верховная власть государства. Хранителем ее стал суверен как представитель всего общества. Он должен был обеспечить людям общее благо – безопасность и справедливость.

Беккариа различает справедливость божественную, естественную и человеческую. Первые две – основаны на божественных и естественных законах. Человеческая справедливость основана на обшественном договоре, устанавливающем пределы власти государства. Она изменчива. Ее критерием должно быть общее благо. Основанные на ней законы государства должны иметь в виду возможно большее счастье для возможно большего числа лиц. Но невежественные представления о справедливости, полагал Беккариа, привели к тому, что законы государства являются оружием в руках незначительного меньшинства. Они несправедливы, закрепляют сословные привилегии, неравенство перед уголовным законом, право сильного и связанные с ним произвол и насилие. Беккариа резко критиковал современную ему юриспруденцию, при которой законами считаются изречения римских и средневековых юристов, а уголовное право опирается на вековые предрассудки. Существующие законы, писал он, “служат только для прикрытия насилия”, помогают приносить народ “в жертву ненасытному идолу деспотизма”.

Причину этого Беккариа видел в утверждении частной собственности, дающей одним влать и благополучие, а другим – нищету и бесправие. Право собственности – “ужасное и, может быть, не необходимое право”. Однако дальше констатации этого Беккариа не идет. Он не помышляет об уничтожении частной собственности, довольствуясь пожеланием постепенного уравнения материального положения людей.

Не выступает он и за радикальное переустройство общества. Все его надежды связаны с просвещенным монархом, заботящимся о своих подданных, об устранении нищеты и неравенства, покровительствующим наукам и искусству. Такой монарх, считал Беккариа, издаст справедливые и мудрые законы, перед которыми все будут равны, которые будут строго соблюдаться и обеспечат права человека.

Развивая идею законности, Беккариа утверждал, что свобода гражданина – в его праве делать все, что не противоречит законам, что сами власти должны строго соблюдать законы. Вот почему посягательства на безопасность и свободу граждан являются одним из тяжких преступлений. Только законы могут устанавливать наказания, и право их издания принадлежит суверену как представителю всего общества. Сам суверен может издавать лишь общие законы, но не может судить за их нарушения. Это задача суда, выясняющего факты. Наказание же, определяемое судом , не может выходить за пределы, установленные законом, иначе оно несправедливо и не соответствует условиям общественного договора.

Исходя из изложенных теоретических посылок Беккариа в своей книге “О преступлениях и наказаниях” обосновывает идеи, положенные в основу “классической теории ” уголовного права. Он утверждал, что причина преступности лежит в социальных условиях. Нужно отличать преступления действительные от мнимых и произвольных, и целью наказания должно являться предупреждение новых преступлений и исправление преступников. Для этого наказание должно быть публичным, наименьшим из возможных в каждом конкретном случае, соразмерным преступлению и установленным в законе. Вот почему Беккариа протестовал против применения широко распространенных в эпоху феодализма пыток и призывал к ограничению применения смертной казни. Он отстаивал равенство всех перед законом и возможность наказания человека только за те деяния, которые определены законом как преступные. Легко заметить, что эти идеи Беккариа нашли отражение в таких исторически важных документах, как французские Декларации прав человека и гражданина конца XVIII в., а также в уголовном и уголовно-процессуальном законодательстве Франции начала XIX в.

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

Теоретически, по естественному праву, недопустимо, чтобы человек желал лишить себя жизни и, следовательно, он не мог предоставить это право другим. Смертная казнь – “война нации с гражданином”, т.е. возврат в естественное состояние. Практически же многовековой опыт показывает, что угроза смертной казни не останавливает преступника, и более эффективно пожизненное лишение свободы. Смертная казнь неоправданна и с моральной точки зрения, так как способствует распространению в народе ожесточенности и безнравственности. Неоправданна она, доказывал Беккариа несколько позже, и сточки зрения юридической – ее применение может быть результатом ошибки судей, которая становится уже непоправимой.

Идеи Беккариа были восприняты классическим направлением в уголовно-правовой науке и уголовным законодательством, закрепившим такие прогрессивные принципы, как равенство перед законом, “нет преступления и нет наказания без указания о том в законе”, соответствие тяжести наказания тяжести совершенного преступления.

# 40. Основные направления политико-правовой мысли в период Великой Французской революции.

Выделяют 3 этапа:

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

Идеологи каждой из групп опираются на политические учения Вольтера, МонтескьЁ, Руссо. Крупный идеолог-конституционалист был Оноре де Мирабо, прославившийся своими речами против абсолютизма, Эманюэль Сиейес, Антуан Барнав. Для них характерны призывы к объединению против аристократии и абсолютизму, идеи всеобщего равенства и свободы. В брошюре «Что такое третье сословие ?» проводится мысль о единстве третьего сословия, в отличие от других сословий, составляющих большинство нации.

В августе 1789г. Учредительное Собрание принимает декларацию прав человека и гражданина, в которой провозглашается равенство прав и свобода. Она закрепляет неотъемлемые и естественные права человека (свободы, собственность, безопасность), равенство перед законам, принцип разделения властей. Значение декларации в том, что это один из первых конституционных актов провозгласивших права и свободы, равенство граждан.

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

Они отстаивали принцип народного суверенитета, общей воли как основы законодательства. Законодательный акт ликвидировал монархию и делил граждан на активную и пассивную часть. В этот период впервые была установлена республика, представительное правление в унитарном государстве (Франция была объявлена единой республикой ), т.е. была доказана возможность установления республики в большом государстве без федеративного устройства. Жирондисты медлили с решением аграрного вопроса, противились установлению твердых цен, проводили политику, направленную на закрепление свободы предпринимательской деятельности в ущерб простому народу.

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

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

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

ГАМИЛЬТОН один из наиболее видных политических деятелей периода образования США, чьи взгляды оказали решающее воздействие на создание Конституции 1787г., в процессе подготовки которой разгорелся скандал между федералистами и антифедералистами. Гамильтон принадлежал к числу наиболее влиятельных лидеров федералистов, считав, что федеративное устройство преодолеет слабость конфедерации США. Гамильтон считал только сильную центральную власть способной создать прочное государство. Федерализм будет барьером внутренним раздорам. Федералисты представляли интересы крупной торгово-промышленной буржуазии, антифедералисты- мелких фермеров и т.д. Политические позиции – выступают за мирное разрешение конфликтов. Признание теории разделения властей и установление республиканского строя.

Обязательным условием считали создание сильной президентской власти. Президент избирается пожизненно, обладает широкими полномочиями, в том числе контролирует представительный орган. Предлагали сделать назначенных президентом министров неответственными перед парламентом. Сам парламент 2-палатный, формируемый на основе избирательного права с высоким имущественным цензом. Деление людей на богатых и бедных, просвещенных и непросвещенных, способных и неспособных управлять делами общества имеет, по его мнению, естественное происхождение и неустранимо. Только богатые и просвещенные могут быть представлены в высший государственный орган, т.к. они способны обеспечить стабильность политического строя. Предоставление народу возможности участия в государственных делах приведет к ошибкам. Не все идеи Гамильтона были восприняты Конституцией США (пожизненное президентство, цензы избирательного права).

ДЖЕФФЕРСОН воспринял естественно-правовую доктрину. Она проявлялась в представлениях об общественном договоре как основе устройства общества, дающем его участникам право участвовать в государственной власти. Отсюда вытекает идея о народном суверенитете, равенстве прав (политических, избирательных) Джефферсон критиковал капитализм, ведущий к разорению масс. Главная причина этого бедствия- развитие крупных капиталистических производств. Его идеал- демократическая республика свободных и равноправных фермеров. Его пропаганда позволила склонить на свою сторону народные массы. Еще большее значение имело то, что он был автором Декларации Независимости, обосновал отдельные от Англии колонии и создал государство.

Разграничение с религией представлений о государстве, народный суверенитет, защита личных и прав граждан делало Декларацию выдающейся политико-правовой доктриной того времени. В преамбуле Декларации провозглашается естественное равенство людей, что люди наделены равными правами: правом на жизнь, свободу, стремление к счастью. В перечне названных в декларации прав отсутствует право собственности т.к. оно является приобретенным правом и не является неотъемлемым ( тоже говорил Т. Пейн). Джефферсон учит, что основы конфликта лежат в посягательствах англичан на материальные интересы колонистов, следовавших для колонизации. Они свободно ассоциировалась в беспрепятственном развитии собственности. Таким образом, свобода в Декларации включала в себя право собственности, пользования и распоряжения своими благами. Правительство создали люди для охранения естественных прав человека. Власть правителей проистекает из согласия народа подчиняться ему. Следовательно, народ вправе изменить или уничтожить существующую форму правления, т.е. обосновывается право на революцию. Далее в Декларации содержится 27 пункт, обвиняющий Английского короля. Для характеристики его взглядов необходимо отметить, что в проекте было 28 пунктов, но из-за возражений южных плантаторов они не вошли в окончательный текст. Джефферсон был убежден, что рабство противно человеческой природе и естественным правам людей. Значение Декларации не только в том, что она была способна образовать США, но и в том, что в ней провозглашаются наиболее передовые идеи того времени.

# 42. Политико- правовые идеи Т. Пейна.

***Томас Пейн***(1737-1809) относится к числу наиболее радикальных представителей демократической, политической и правовой идеологии Войны за независимость. Позднее других ее представителей включившись в освободительное движение колоний, он первым среди них в 1775 г. в статье “Серьезная мысль” поставил вопрос об отделении колоний от Англии и создании независимого государства.

Наиболее известное произведение Т. Пейна памфлет "*Здравый смысл*" 1776 г. Идеи этого произведения были частично отражены в Декларации Независимости США. Памфлет имел характерные подзаголовок "О происхождение и назначение правительственной власти с краткими замечаниями по поводу Английской конституции". В ней открыто провозглашалось, чтовопрос о независимости Америкиесть вопрос только целесообразности и экономической выгоды. Поэтому решать его надо не в судах, а в торговле, на рынках, и сделать это не трудно, если исходить из здравого смысла и конкретных интересов простых людей.

Проведя республиканские идеи, автор памфлета критикует государственное устройство Великобритании. Подробное исследование "хваленой конституции Англии" приводит его к убеждению, что она представляла собой нечто благородное лишь в те мрачные времена рабства, когда создавалась. Теперь же легко показать ее несовершенство и неспособность дать то, что она будто бы обещает.

Составные части Английской конституции являются порочными остатками двух древних тираний (монархической тирании в лице короля и аристократической в лице пэров), к которым примешены новые республиканские элементы (палата общин). Оба первых учреждений, будучи наследственными, не зависят от народа и поэтому "в конституционном смысле" ничем не способствуют свободе государства.

Он предложил название государства, которое должны образовать колонисты, - “Соединенные Штаты Америки”. Находясь во Франции во время революции там, Пейн приветствует ее и в 1791 г. публикует работу “Права человека”, в которой защищает демократические права и свободы, провозглашенные во французской Декларации прав человека и гражданина 1789 г.

В 1792 г. Пейн был избран членом Конвента, встал на сторону жирондистов и с приходом к власти якобинцев был арестован, приговорен к смертной казни, но сумел спастись. Будучи в заключении Пейн написал памфлет “Век разума”, давший рационалистическую критику Библии. Как и многие другие представители естественно-правовой теории того времени, Пейн различал естественные и гражданские права человека. К первым он относил право на счастье, свободу совести, свободу мысли. С образованием общества и государства, которые Пейн различал (“общество создается нашими потребностями, а правительство – нашими пороками…”), люди передали часть своих естественных прав в “общий фонд”. Так возникают гражданские права, принадлежащие человеку как члену общества. Как и Руссо, Пейн считал, что в естественном состоянии не существовало частной собственности, которая появляется с переходом к земледелию и которая является причиной деления на богатых и бедных.

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

Естественные и гражданские права

Как представитель естественно-правовой теории, Пейн различал *естественные* и *гражданские права* человека. Первые присущи ему по природе (например: право на счастье, свободу совести, свободу слова, равенство перед законом и др.). Этими правами человек, обладая в естественном состоянии, которое, по Пейну, было историческим фактом и сохранялось еще у североамериканских индейцев. Их человек не передает обществу.

*Гражданские же права* принадлежат человеку, как члену общества и обеспечиваются государством (например, право собственности), т.е. с образованием общества люди передают часть своих естественных прав для охраны которых требуется содействие общества, которые будут недостаточно ограждены без его помощи.

Значит:

1. Гражданские права проистекают из естественных прав
2. Гражданская власть образуется из совокупности той части прав, которые недостаточно обеспечиваются самим лицом и поэтому передаются в общее достояние.
3. Гражданская власть не вправе посягать на те права, которые человек удерживает за собой.

Пейн более последовательно придерживается линии, что при вступлении в общество человек все свои природные права оставляет за собой, и только часть некоторых требует защиты со стороны власти.

Общество и государство

Одним из первых в истории политической мысли он приводит *различие между* обществом *и* государством. Они различаются не только своей ролью, но и своим происхождением: "общество создается нашими потребностями, а правительство - нашими пороками". Первое способствует нашему счастью, положительно объединяя наши благие порывы, второе же - отрицательно, обуздывая наши пороки; одно поощряет сближение, другое поощряет рознь". Государство, по Пейну, возникает вслед за объединением людей в обществе, потому что объединившиеся люди не способны сами сохранять справедливость в отношениях между собой.

Пейн считает, что зарождение и существование государственной власти строиться только на согласии управляемых (по общественному договору), поэтому *верховная власть государства* должна принадлежать самому народу. Из этой идеи народного суверенитета Пейн делает вывод о праве народа учреждать или уничтожать любую форму правления, то есть о праве на восстание. Этими же идеями народного суверенитета и право на революцию Пейн обосновал допустимость отделения колоний от Англии и образование собственного независимого государства.

Государство, по Пейну, возникает вслед за объединением людей в общество, ибо объединившиеся люди не способны сами сохранять справедливость в отношениях между собой. Целью государства является не умаление прирожденных прав человека, а их обеспечение. Государство создается людьми по общественному договору, поэтому верховная власть в государстве должна принадлежать самому народу.

Формы государственного правления

Все формы государственного правления Пейн делит *на два вида*:

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

Выделяет также «новые правительства», где Конституция является актом народной воли и дает предписания власти, которая уже от нее получает все свои права.

Республиканское правление, согласно идеям Пейна, должно быть основано на принципе народного представительства. Поскольку в основе такого управления лежит народный суверинитет, постольку верховной властью должен обладать законодательный орган, избираемый на основе всеобщего избирательного права как реализации естественного равенства людей. Пейн утверждал, что каждое поколение должно само определять, что соответствует его интересам, и поэтому иметь право изменять Конституцию.

Верховной властью должен обладать, по его мнению, законодательный орган, избираемый на основе всеобщего избирательного права (исходя из принципа естественного равенства людей).

С этих позиций Пейн критиковал Конституцию 1787 г. Недостаток Конституции он видел и в создании двухпалатного законодательного органа, формируемого на основе цензового избирательного права, Пейн был сторонником однопалатной структуры парламента, в то время как для других мыслителей она представлялась прямой угрозой скорого самовырождения и компрометации. Возражая на этот аргумент, Пейн делал ставку на наличие Конституции. Она должна определять полномочия и устанавливать правила, в рамках которых будет действовать парламент. Такая Конституция, по его мнению, сама по себе более эффективное, сдерживающее средство, чем любой другой контроль.

Важным инструментом, призванным нейтрализовать вредное следствие импульсивности работы однопалатного парламента, он считал *единообразный принцип представительства*. Слишком большим был (6 лет), по его мнению, срок полномочий сенаторов.

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

Вывод: Политические взгляды Пейна выражали интересы наиболее широких слоев американцев - фермеров. Они оказали большое воздействие на ход Войны за Независимость. Более того, они повлияли на освободительное движение в Латинской Америке против испанского колониального господства и способствовали формированию идеологии чартистского движения в Англии.

# 43. Политико- правовые идеи русских просветителей 18в. (С.Е. Десницкий) (не лекция)

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

# 44. «Наказ» Екатерины П. Проблемы государства и права в произведениях М. Щербатова (не лекция)

Первые годы правления Екатерины II ознаменованы разработкой новой официальной идеологии, использующей для апологии самодержавия ряд идей Просвещения. В 1767 г. была создана Комиссия для сочинения проекта нового Уложения (Уложенная комиссия), в которой были представлены все сословия, кроме крепостных крестьян. Стремясь предстать перед общественным мнением России и Европы как “мудрый законодатель”, Екатерины II подготовила для этой Комиссии обширный “Наказ”, большая часть текста которого воспроизводит фразы и идеи западноевропейских просветителей, преимущественно Монтескье и Беккариа.

В “Наказе” содержится ряд декларативных положений, неосуществимых в самодержавно-крепостнической стране: равенство граждан, состоящее в подчинении общим для всех законам, свобода как зависисимость только от закона, уверенность граждан в своей безопасности, ограничение государственной власти пределами, ею же положенными, власть законов и др. Декларативные положения “Наказа” должны были свидетельствовать о просвещенности российского монарха и способствовать приобщению России к ведущим цивилизованным державам. В окончательном тексте “Наказа” крепостничество (“рабство”, “неволя”) берется как факт, не подлежащий критике; для его обоснования приспосабливаются даже отдельные высказывания западноевропейских просветителей.

Политика абсолютизма, хотя и отвечавшая интересам дворянства в целом, порой не вполне соответствовала настроениям и пожеланиям части верхушки класса феодалов. Родовитая знать была недовольна самодурством самодержцев, заносчивостью и произволом фаворитов-временщиков.

Наиболее видным идеологом родовитой аристократии был князь ***Михаил Михайлович Щербатов*** (1733-1790) – князь, родился в Москве, получил домашнее образование, знал несколько европейских языков. Службу начал в Петербурге в семеновском полку. В 1762 году ушел в отставку (манифест «О даровании вольностей всему дворянству») В 1767 избран депутатом ярославского дворянства в комиссию перед которой Екатерина 2 поставила задачу о пересмотре законадательства и создания нового свода законов. Для этой комиссии он составил проект «Наказа ярославского дворянства» и написал замечания на Большой Наказ Екатерины 2. Произведения: «О надобности и пользе городских законов», «Разные рассуждения о правлении», «Размышления о законодательстве вообще».

Подверг резкой критике абсолютную монархию как форму правления и деятельность всего Екатерининского правительства, отмечая масштабное злоупотребление, взяточничество. Выход из этого положения заключается в ограничении власти монарха и соблюдении законности во всех сферах государственной деятельности.

Происхождение государства видел в естественно-правовой теории и концепции договорного происхождения государства. Исходил из естественного равенства всех людей от природы. Это равенство постепенно разрушается по причине различия в силах и способностях людей, ибо наделяя людей различными дарованиями, природа сама усмотрела возможность неравенства.

Это неравенство стало закрепляться в потомствах.

Договор об образовании государства люди заключили в целях обеспечения безопасности и при его заключении уступили меньшую часть своих прав, сохраняя неотчуждаемую свободу. При анализе государственной власти, выдел 4 формы правления: монархия, аристократия, демократия, деспотия.

При анализе форм правления западно-европейских государств наиболее привлекательной видел английскую конституционную монархию (разделение властей, определенная законом компетенция). Критиковал деспотичность правления, которая возникла при сосредоточении абсолютных полномочий главы государства (беззаконие, своевластие правителей, формирование продажного своекорыстного аппарата управления). Результат – тирания, всеобщее падение нравов.

Самовластие, по мнению Щербатова, разрушает силу государства в самом ее начале. Республика не вызывает симпатий, поскольку всегда есть вероятность бунтов и мятежей. В более поздних произведениях стал находить достоинство республиканской формы правления: развитие торговли, для которой предпочтительней вольность, подъем патриотических чувств, обеспечение законности, ибо в республике все люди подчинены не множеству правителей, а единому закону. Достоинства эти он ставил в прямую зависимость от учреждения определенной равности между гражданами, в результате которой все они почитают себя единым народом.

Монархия может быть ограниченной и неограниченной. Симпатии на стороне ограниченной монархии, которая должна хранить жизнь, честь и спокойствие граждан. Для России эта форма правления традиционна т.к великие князья всегда правили опираясь на Совет, в который входили лучшие мужи отечества. Щербатов полагал, что монарх не правомочен без согласия народа объявлять войну, вводить налоги, издавать законы и т.д. В своей идеальной модели он перечислил основные составляющие высшего правительства: дворянскую, купеческую, мещанский, депутаты.

Высшее Правительство - представительный орган, сосредоточивший законодательную, судебную власти. Монарх возглавляет исполнительную власть и руководит страной в законных пределах. За нарушение закона монархом предусмотрена ответственность. Таки образом монарх - высший чиновник государства и не более того.

Классифицируя закон в духе традиций естественно-правовой школы, делит его на божественные, естественные и положительные, твердо полагая, что последние должны соответствовать первым двум.

Щербатов предлагал передать законодательную власть дворянскому сословному собранию и ограничить власть монарха “основательными законами”.

Судопроизводство: процесс открытый, гласный, предусматривается участие защитника. Цитировал «хабеас корпус акт», выступая за то чтобы никто не наказывался без суда. Каждый может быть арестован только с разрешения соответствующего органа в предусмотренном законом порядке. Ответственность - за вину, суровость наказания - соответственно тяжести преступления.

Социальные взгляды: каждому сословию определить его правовой статус, а также определить круг занятий. Он выступал против наделения купечества правом владеть крепостными, а также против присвоения дворянского звания выходцам из других сословий. Критиковал крепостное право, но при этом считал что освобождение крестьян дело будущего т.к. крестьяне не просвещены и нравственно не подготовлены к свободной жизни. Они могут перестать заниматься земледелием, оставить неплодородные земли и отправиться к плодородным, центр страны может оскудеть и стране будет грозить разорение. Щербатов оспаривал возможность предоставления крепостным права на какое бы то ни было имущество и отрицательно относился к просвещению народа, которое по его мнению, ведет к духу неповиновения.

Средства для ближайших преобразований в с\х видел в сокращении расходов на содержание армии. Вносил предложение об устройстве военных поселений, в организации которых видел экономическое средство повышения благосостояния армии ( в связи с уменьшением численности), ослаблением бремени рекрутчины и налогового бремени для населен. Все преобразования осуществлять необходимо постепенно, вводя хорошие законы и просвещая народ.

Щербатов часто ссылался на идеи Просвещения, рассуждал, что люди имеют разные способности; это естественное неравенство связано и с сословным неравенством, которое возникло исторически, в процессе возникновения государства и разделения труда.

# 45. Радищев о праве и государстве (не лекция)

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

превратить абсолютную монархию в просвещенную;

конституционное ограничение монарха;

республиканский образ правления.

Радищев предложил радикальные ответ на эти вопросы.

РАДИЩЕВ (1749 – 02) родился в саратовской губернии в дворянской семье, получил домашнее образование, окончил пажеский корпус, потом Юридический Факультет, знает несколько древних и новых европейских языков. Долг перед отечеством усматривает в борьбе с крепостничеством и самодержавием ("Путешествие из Петербурга в Москву"). Термин самодержавие употребляет в смысле сосредоточение неограниченной власти в руках монарха, он ставит равенство между всеми организациями монархической власти.

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

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

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

Социальный идеал: общество свободных и равных собственников. Земля должна быть передана безвозмездно тем, кто ее обрабатывает. Наилучшая политическая организация - Народное Собрание. Концепцию разделения властей не признавал, т.к. народ может быть единственным государем. Народ избирает магистратов, сосредотачивает всю полноту власти у себя. Будущее государственное устройство России - в форме свободной и добровольной федерации городов с вечевыми собраниями. Столица Н. Новгород. Это устройство может обеспечить свободу мысли, слова, деяния, защите самого себя, когда закон это сделать не в силах, право собственности и право быть судимым себе равными.

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

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

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

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

# 46. Проекты государственных преобразований М.М. Сперанского.

М.М. Сперанский -известный государственный деятель. Основной занятием его была подготовка закона для уничтожения произвола правления. По зад Александра 1 подготавливал проекты усовершенствований государственного строя империи (введение к уложению, государственные законы Российской империи, Проект уложения, и связан с ними записки и проекты).

Сперанский подчеркивал, что государство основывается на общей воле народа и передаче правителю сил. Из физической силы создается войско, из народных богатств –деньги, из уважения- почести. Если государство распоряжается ими неправильно, то чрезмерное войск порождает нехватку вооружения, выпуск денег в большем количестве -мнимую монету, обильные почести- неуважение чинов. Таким образом в государстве может быть войско без силы, деньги без богатств, почести без уважения. Цель государства является обеспечить безопасность личности, собственности, чести каждого.

Закон, определяющий предел самодержавию, называется конституцией. Он считает, что конституция будет пустой теорией, если у законодательной власти не будет сил заставить исполнительную власть подчиниться конституции. Сперанский различал внешний образ правления(постанов, уставы об устройстве государства) и внутренний – расположение государственных сил. Главное не в том, как государство называет или как оно издает закон, а главное ограничивает ли самовластность правителя или нет. Наст конституционная сущность не на бумаге, а в реальном распределении сил в государстве.

Сперанский критикует действовавший общественный и государственный строй России, т.к. он основывается на зависимости крестьянина от помещика, а дворянина от государя. Разделение на дворян и рабов оставляет на стороне правителя неограниченность действий. Он пишет, что монархическая система не возможна в стране, где половина населения -рабы. Все это накладывает отпечаток на политические и военные системы.

Отмена крепостного права, по мнению Сперанского, должна проводиться в 2 этапа:

1) на основании закона определяются повинности крестьян, урегулируются отношения крестьян и помещиков

2) возвращается право крестьянину и деревне свободно переходить от одного помещика к другому

Сперанский ставил задачи установления Российского престола на твердых столпах закона и всеобщего порядка. Для охраны закона предлагал создать высший малочисленный класс истинного монархического дворянства, который бы не зависел от монарха. Поначалу в этот класс следовало зачислить дворян (статский и военный генералитет), затем это класс будет пополняться на началах первородства (наследование всего имения старшим сыном). Этот класс посредник между престолом и народом, гарант незыблемости закона. В последствии Сперанский отказался от плана создания данного класса, т.к. это на руку вельможам. Также он резко критиковал право первородства.

Сперанский считал свободу печати, гласность государственным делом, силу общественного мнения. Республикой он называл государство, где власть ограничена законом, в составе которой принимают участие все граждане. Феодальная система основывается на власти самодержавной и ограничивает ее не закон, а разделение властей. Деспотичность не допускает ни меры, ни границ власти. Время просвещения и промышленности ведет к новому порядку вещей и новой полноте свободы. Наметился переход - от феодального правления к республике (основанный на политическом состоянии государства).

Проект реформы не лишен предостережений (нет такого народа, который долго в рабстве может быть) Предоставляя Алексею 1 проект, он утверждает, что конституция упорядочит осуществление государственной власти, но не ограничит императора. Император, по Сперанскому, верховный законодатель, охранитель правосудия, исполнительной власти и глава церкви. Реформа Сперанского призвана изменить общественно-политический строй России.

**1-я реформа** состоит в обеспечении прав и свобод россиян. В 1802-03 упор делает на порицание политического и гражданского рабства. В 1809 развитие этих мыслей, излагает обоснование и раскрывает содержание прав и свобод. Сперанский различает права гражданские и политические. Гражданские права использует каждый индивид (права определяют степень имущественной свободы), а политические права используются коллективно (определяют степень участия в управлении государством) Гражданские права означают, что никто не может быть наказ без суда. Для помещика и крепостного крестьянина нет политических и гражданских прав, т.к. рабство в России должно уничтожаться постепенно. Но в конечном итоге гражданскими правами должны быть наделены все граждане Российской империи. Политические права рассматриваются как гарантии соблюдения правительством гражданских прав. К политическим правам относят участие в делах государства, но этим правом обладают лишь собственники т.к. если наделить политическими правами тех, кто не имеет имущества то будет перевес.

Предполагается создание 3 классов:

1) дворян (им все гражданские и политические права, особые права: приобретает населен земли и свободу от личной повинности, но обязаны 10 лет служить, а при уклонении теряют титул дворянина);

2) среднее сословие (обладают гражд правами, а политические в соотвестствии с собственностью);

3) народ рабочий (имеют гражданские права, но не имеют политических прав. К ним относится крестьяне, ремесленники, слуги). Эти сословия не должны быть разобщены.

**2-я реформа** 1809- преобразование правовой системы. Закон по Сперанскому призван ограничивать свободу личности и совмещать ее со свободой других лиц. Все поступают исходя из принципа не делай другим то, что не хочешь себе. Закон имеет своим предметом отношения постоянные и неизменяемые. Соотношение законов и других актов ( в законе вводятся какие-либо изменения) Будущей законодательной власти предлагается принять различные уложения (кодексы) с разъяснениями.

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

В 1812 – сослан в ссылку…

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

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

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

Оба общества имели схожие цели:

1)отмена крепостного права

2)ликвидация самодержавия и установление республики или конституционной монархии

3)отмена сословного строя, равенство прав и свобод граждан

4)план «военной революции» как средства достижения цели (предполагалось что офицеры-члены тайных обществ в назначенный день с помощью руководимых ими воинских частей вынудят правительство к капитуляции).

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

Возникновение в России «аристокрации богатств» неизбежно т.к. в гражданском обществе будут обеспечены свобода промыслов, собственность, частная инициатива, конкуренция. Поэтому необходимо принять меры против всевластия богатых и обнищания масс.

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

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

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

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

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

# 48. Политические и правовые взгляды Н.П. Муравьева.

\*историю появления Южного общества и цели см. выше (48 вопрос)\*

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

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

Верховная исполнительная власть принадлежит императору. При вступлении в правление он приносит присягу посреди Народного Вече. Права императора обширны: назначение министров, чиновников, послов, право отлагательного вето, но его деятельность и деятельность чиновников подлежит контролю и оценке Народного Вече.

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

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

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

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

# 49. Историческая школа права.

В науке права 17-18 веков господствовал взгляд, который можно представить как теорию произвольного установления права.

Вольтер: “Хотите иметь хорошие законы, сожгите старые и создайте новые.”

Единственным творцом права является верховная власть, которая вправе издать любой закон, исходя из общего блага. С этой теорией близка школа естественного права – при помощи одного лишь разума можно извлечь из начал естественного права целые кодексы, которые бы подходили всем народам. Как реакция против этих крайностей в начале 19 века в Германии выступила историческая школа юристов ( ее предшественник – Монтескьё). “Право обусловлено местом и временем, поэтому законы одного государства не пригодны для другого”- Монтескьё.

Основы исторической школы права заложил Густав Гуго ( 1764-1844).

Свои взгляды он изложил в сочинении “Учебник естественного права как философия положительного права”.

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

Статья Гуго “Являются ли законы единственным источником правовых истин?”

Положительное право народа – есть часть его языка – язык же образуется сам по себе. Тоже самое происходит и с правом.

Всякая игра – борьба по определенным правилам. Только эти правила редко изначально закрепляются - устанавливаются законами. Они складываются мало-помалу. И сотни решений смутных ситуаций составляют окончательные правила.

Ценность такого права заключается в общеизвестности его норм, их определенности, надежности, в привычке и уважении к ним населения. Сами собой установленные правила лучше соответствуют потребностям народа. При этом важно не содержание, а внешняя функция - обеспечение мира и порядка. Если это выполняется, и люди к нему привыкли - право должно быть признано хорошим. Многие законы и постановления не соблюдаются, причем не соблюдаются и честными людьми.

Здесь Гуго солидарен с Жаном Батистом Вико (“Основание науки для общей природы наций”.) Обычай похож на царя, а закон на тирана – первому повинуются с удовольствием, как своему родному, равному, а второй применяет насилие и воспринимается как нечто чуждое.

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

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

Оценка Маркса : Историческая школа права оправдывает подлость сегодняшнего дня подлостью вчерашнего.

Карл Савиньи ( 1779-1861) – ученик Гуго.

Был ректором Берлинского университета. Труды: “О призвании нашего времени к законодательству и правоведению” и “Системы совершенного римского права” .

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

После падения Франции, влияние французского ГК было ликвидировано и встал вопрос: что же делать с законодательством?

Главным защитником кодификации был юрист Тибо, который в 1814 году написал брошюру о необходимости общего ГК для Германии, где утверждал, что настоящие законы представляют собой хаос безобразных, не связанных между собой постановлений, в базе которых лежит рецепированное римское право.

Савиньи в работе “О призвании нашего времени…” разбил позицию Тибо.

. Нельзя произвольно составлять ГК. Право - не продукт воли законодателя, а продукт народного духа. Право находится в тесной связи со всей культурой, религией, искусством. Право подобно языку является органичным проявлением жизни. Перемены в одной сфере жизни всегда влекут перемены в других. Право развивается в медленном самопроизвольном процессе, поэтому источником права является не закон, а народное сознание.

В процессе дальнейшего развития, все то что лежало в сознании народа, становилось предметом деятельности особого сословия людей – юристов. Основу исторической школы права разработал и представил именно Савиньи, хотя Гуго также внес свою значимую лепту. Но идеи Савиньи в тот период не помещали принятию нового законодательства.

Георг Пухта (1798-1846)

Произведения: “Обычное право ” и “Курс институций”.

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

История права – есть постепенное раскрытие духа народа. Данное раскрытие осуществляется без всякого участия личности. Право не устанавливается законодателем, а уже предполагается им. Первоначальная форма права – есть обычай, вытекающий из народного сознания. Так как обычай может стать шатким и неясным, появляется необходимость выразить его в твердой форме ( в форме закона). В дальнейшем сознание права становиться достоянием особого сословия – юристов. Они вскрывают такие положения, которые лежали в глубине народного духа, но не были ясно высказаны ни обычаем, ни законом. Но и обычай , и закон служат лишь средством распознавания права, уже лежащего в основе народного духа.

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

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

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

Минус исторической школы права: преувеличение ценности обычного права Обычному праву присущи косность и консерватизм, затрата большого количества времени для признания и отмены законов, т.е. невозможность провести реформу немедленно.

Достоинства школы: идея закономерности исторических процессов и развития права, хотя школа и устранила творчество законодателя, она оказала большое влияние на развитие частного права, она требует большего изучения истории права, уподобление развития права развитию организма из семени.

# 50. Критика ортодоксальной исторической школы права в трудах Р. Иеринга (не лекция)

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

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

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

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

**Жизнь права – есть борьба.**

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

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

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

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

Общее и для Иеринга и школы естественного права:

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

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

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

# Учение Канта о государстве и праве.

КАНТ (1724-04). Первоначально был последователем Вольфа, затем Юма - нельзя идти вперед без непосредственного познания истоков. Написал работу под названием "Критика чистого разума"(1781г.), исследующую познавательные возможности человека. Объясняет происхождение границ человеческого познания. Чистый разум – это разум, не зависящий ни от какого опыта. Он хотел показать что мы получаем из опыта, а что черпаем из чистого разума. Опыт дает разнообразие явлений, создающих материал познания, связь и единство вносит разум. Так, человеческое сознание получает свое содержание из опыта, а свою форму- от разума.

Признавая «условное», (видимое, мир чувств), разум должен постоянно стремиться к «безусловному» (мир сущностей) и для этого должен искать полноты и системности знаний. Но эта цель не может быть достигнута, ибо связь с условным и безусловным не доступна нашему пониманию.

Кант открыл новую эпоху в человеческой мысли, отвергнув так называемые «сенсуалистические теории». Доказал наличие в человеке двоякого источника познания - разума и чувства, связь между которыми объявил непостижимой.

В сфере «практического разума» он показал, что воля человека складывается из двух противоположных начал: разума и влечений. Человек действует не только под влиянием внешних побуждений, но и по внутренним мотивам (обязанностям), вытекающим из разума. Так он выводит «основной закон нравственности»: «Действуй так, чтобы правило твоего поведения могло быть общим законом для всех разумных существ». Этот закон должен соблюдаться при любых обстоятельствах.

Учение говорит о том, что разумное существо должно во всех своих действиях руководствоваться не личными побуждениями, а объективным законом - это источник всякой нравственности. Различия между юридическим законом и нравственностью: юриспруденция определяет лишь внешние действия, а нравственность имеет дело с побуждениями. Юридическое законодательство придает им принудительный характер. Государство - соединение определенного количества людей под юр законами. Общее соединение воли этого союза заключает в себе 3-кую власть – законодательную, правительственную и судебную.

Законодательную власть может принадлежать согласной воле всех лиц, составляющих союз. *Гражданская свобода* в государстве - право лица подчиняться только так закону, на который лицо дало согласие. Эта свобода неотъемлемо принадлежит гражданину. *Гражданское равенство* - право признать над собой только такого высшего, которого мы можем обязать к тому же. Из этого *вытекает гражданская самостоятельность*, т.е. независимость от чужого произвола в отношении своего положения, а потому и право не быть представляемым кем бы то ни было в своих юридических действиях.

Это делит граждан на зависимых («страдательных») и независимых («деятельных»). Право голоса может быть предоставлено только независимому от чужой воли гражданину. Таким образом, каждому нельзя предоставлять право участия наравне с другими в принят общественно-значимых решений лицам, подчиненным кому-либо (женщины, дети, подмастерья, слуги и т.п. - все, кто получает содержание от других). Их зависимость не противоречит принципу равенства с другими людьми. Но!!! Каждый гражданин должен иметь возможность из страдательного гражданина сделаться деятельным. \*Это все равно не снимает противоречий в теории Канта.

Отрицает всякие наследственные привилегии, предлагает их постепенно уничтожать.

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

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

Единственное правильное государственное устройство – республика, т.к. соотносится с принципом свободы и равенства . Он стоит за представительную республику, не объясняя как представительство может совмещаться с правом каждого гражданина на принятие общего решения, которое является неотчуждаемым (т.е. правом на непосредственное участие!).

Республика – это НЕ демократия. В работе "О вечном мире" он разделяет все образы правления на:

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

Демократия склонна к деспотизму. Каким бы ни было устройство государственной власти, оно имеет право требовать от подданных полного повиновения. Сопротивление правительству недопустимо, иначе мы признаем, что верховность власти не есть верховность. Поддан могут только приносить жалобы и подавать прошения.

Противоречие: безусловное требование свободы и требование повиновения всякому установлению власти.

Свою политическую теорию кладет в основу понимания международного права. Все народы живут на одном земном шаре, который составляет общее достояние всех => объединить всех в одно государство с подчинением единой власти.

Кант указывает предварительные условия вечного мира:

1.Запрет приобретения государства частным способом (наследованием)

2.Уничтожение по мере возможности постоянных войск, кот грозят вечной опасностью соседям.

3.Запрет заключать займы для ведения внешней войны

4.Запрет вмешиваться во внутренние дела другого государства

5.Запрет применения в войне средства, кот уничтожит доверие в будущих отношениях.

6.Окончательное условие - установление во всех государствах республиканского правления.(см. особенности понимания республики Кантом! Это конституционная монархия).

Фсф истории Канта. Всемирная история- не есть случайное стечение обстоятельств, а разумное движение, направляемое внутренней целью, стремлением к полному и сознательному развитию всех способностей человека. Это скрытый ПЛАН ПРИРОДЫ, ведущий человечество к установлению совершенного государственного устройства, как единственного состояния, котором могут развиваться все способности человека.

# Учение Гегеля о государстве и праве.

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

ТЕЗИС – АНТИТЕЗИС - СИНТЕЗИС

«Абсолютная идея». Наличие творческой разумной силы, управляющей Вселенной.

3 части- 3 ступени развития идеи:

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

##### Учение об объективном духе

Ступени развития объективного духа - ступени развития свободы:

1)Право – бытие свободной воли.. Это отвлеченное право, т.к. лишено всякого конкретного содержания. Устанавливает лишь возможность свободы.

2)Мораль –субъективное начало, определяющее должное. Это противоположность праву. Объективное начало, определяющее должное. Это внутреннее самоопределение воли, поведение человека, когда он в состоянии определить содержание добра и зла на основании общепризнанных разумных принципов.

3)Нравственность- синтез права и долга, действительность свободы, ее реализация

*Нравственная идея осуществляется в трех общественных союзах:*

1.*В семье, представляющей единство*

Основана на естественных отношениях. Сила нравственно-юридического начала превращает соединение полов в союз духовный, образующий одно нравственное лицо. Дети – цель данного союза. С достижением цели этот союз распадается, дети создают новые семьи и устанавливают отношения иного рода.

*2.В гражданском обществе, являющимся в противоположность семье множеством*

Союз людей как самостоятельных единиц. Возникает сложная сеть. Общее начало в этой системе – право, охрана труда и собственности каждого. Право выступает как положительный закон. Личность и собственность получают закрепление, право выступает как система закрепленных государством норм.

*3.В государстве, дающем новое объединение – множественное единство*

Чтобы поддерживать общую связь людей, необходим высший надзор подчинением высшей цели всех частных. Этот надзор принадлежит государству.

Итак, государство есть завершение диалектического развития внутреннего духа. В нем человек достигает высшего назначения. Частная свобода сохраняет свое значение, к ней присоединяется еще и политическая свобода. Образуется система раздельных властей.

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

Законодательная власть устанавливает общие нормы.

Правительство прилагает эти нормы к конкретным случаям, подводит частное под общее.

Королевская власть – верховное решение и связывает две остальные.

Итак, из всех политических форм полное развитие идеи государства представляет собой только конституционная монархия. Иные формы правления относятся к низшим ступеням государственного развития.

##### Устройство конституционной монархии

Первое место принадлежит *монарху*, он представитель государственного полновластия, которое принадлежит государству как лицу, а не народу как массе. Монархия должна быть наследственной, иначе ставиться в зависимость от борьбы людей и партий. Ограничение монарха мнением народным представительством не даст разразиться произволу. Если конституция установлена твердо, монарху остается только подписывать документы, придавая завершенность законодательному акту.

*Власть исполнения* – применение уже принятых решений. Заключает в себе полицию и суд. Назначение правительственной власти состоит в применении закона к частным случаям, т.е. прямое соприкосновение с гражданами и союзами. Государственное управление охраняет общий интерес, а союзы – местные и корпоративные. Государственная власть возлагается на особых государственных служителей, получающих содержание от государства.

*Законодательная власть* берет материал для деятельности от исполнительной власти, а народное представительство его обсуждает. Народ НЕ ЛУЧШЕ понимает потребности и интересы, он сам не знает чего хочет – нужны знания и компетентность. При этом создается многоголовый и гласный контроль над правительственной деятельностью.

«Закон» и «государство» через этот орган получают опору в народе. Должна быть выражена не воля разрозненных лиц, а сословный интерес.

3 сословия:

1. Государственные служители, посвятившие себя управлению. Играет роль посредника между монархом и собственно представительством.
2. Земледельцы. Должны быть образованы посредники между монархом и народом, которые были бы материально независимы – это достигается посредством майоратов. Это дворянство – юнкеры, которые составляют верхнюю палату.
3. Представители промышленного сословия, разделенные на корпорации и общины. Это нижняя палата.

Прения палат должны быть публичны, чтобы народ был знаком и мог влиять на политические вопросы, обсуждая их устно и в печати.

###### Фсф истории

Все народы и нации являются орудиями мирового духа – деятельной и активной силы истории, а не стихийной силы. Это начало созидательное, носитель скрытой исторической необходимости. Всемирная история, движущей силой которой является мировой дух, осуществляет свое развитие и движение через деятельность определенных народов, поочередно выступающий на сцену мировой истории.

Ступени развития мировой истории:

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

В государствах востока признавалась свобода только одного – деспота, перед лицом его все были рабами. У греков и римлян признавалась свобода немногих – полноправных граждан. Германский мир стремиться к осуществлению свободы всех. Он унаследовал плоды Реформации и Французской Революции. Задача – достижение всеобщей политической и гражданской свободы.

Таким образом, история у Гегеля – это воплощение свободы в бытии различных народов.

# 53. Взгляды Ш. Фурье на государство и право.

Для Фурье (1772-1837гг.)политика и политическая деятельность представлялись бесполезным занятием. Он гордился тем, что обнаружил аналогию 4-х движений (материального, органического, животного, социального) и выявил их основу – всеобщий закон тяготения и притяжения. В обществе эти законы действуют через игру многообразных людских страстей, заложенных богом с целью обеспечения людей свободой их удовлетворять. Вскрыть, описать и классифицировать эти страсти – значит наметить единственный путь радикального исправления общества, найти верное средство, способное обеспечить введение нового социального порядка. Его приход близится, само поступательное движение истории подводит к нему. Первая из четырех фаз близится к концу и завершается периодом цивилизации, который несет возможность гармоничного существования людей. Не подготовка необходимой посылки для этого (материальной, духовной, социальной) есть движение цивилизации вспять. Прежние достижения, приносившие пользу, обращаются во вред (тирания феодалов меняется тиранией собственников-капиталистов). Каждый индивид оказывается в состоянии войны с коллективом. При строе цивилизации бедность рождается из изобилия.

Он критиковал современную систему буржуазного общества. «Современное государство всегда стояло на стороне богатых и защищало их господствующее положение. Бедные классы совершенно оттеснены от власти. Государство сурово относится к бедным и идет на поводу у богатых». Характерным признаком цивилизации является тирания индивидуальной собственности над массой. Провозглашенные в различных декларациях права и свободы, для большинства остаются пышными фразами на бумаге. Он считает, что общество должно в первую очередь официально признавать право на труд, который не осуществляется при цивилизации, но без которого ничего не стоят остальные права.

Критикуя существующий строй, он пытается определить способ избавления от него. Революцию он отвергал. Считал, что ни народный суверенитет, ни всеобщее избирательное право не изменят жалкого состояния народа. Оно изменится, если в основе общества будут стоять производственно- потребительские товарищества, в которые будут входить члены различных социальных групп. Ячейкой ассоциативного строя станет фаланга (коллектив примерно из 1600 человек). Сеть фаланг принципиально независимых и самовладеющих покроет все страны. Фаланги наследуют частную собственность, сохраняют имущественное неравенство. Однако формы труда, обслуживания и воспитания таковы, что позволяет членам фаланг умножить общественное богатство до колоссальных размеров, постепенно стереть классовый антагонизм, зажить дружно и свободно.

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

# 54. Взгляды Р. Оуэн на государство и право.

Центральное звено его взглядов - учение о характере человека. Он исходил из того, что человеческий характер – результат взаимодействия природы индивида и окружающей его среды, которая играет в этом важную роль. Таким же образом формируется характер целых общественных классов. Он был уверен, что предложенное им учение открывает людям путь к разумному и справедливому устроению общества. Основ источник всех зол - частная собственность. Осуждая социально-экономические порядки, он осознавал, что при капитализме имеет место прогресс производительных сил, рост крупной промышленности, использование научных знаний. Он считает, что все эти изменения происходят согласно законам природы и являются важной подготовительной ступенью к социальной революции, которая приближается.

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

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

Ячейкой грядущего строя выступает самообеспечиваемая коммуна. Поселения группируются в федерации национального масштаба, а затем объединяются в международном масштабе. Со времени действия на земном шаре - единый свод законов. Население становится большой семьей. Эти поселения (от300до 3000 человек) должны строиться и функционировать на основе коллективного труда. Общественная собственность, равенство прав и обязанностей. Между членами коммуны устанавливаются отношения взаимопомощи, облагораживаются нравы и отпадает необходимость в поощрениях и наказаниях.

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

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

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

Эти элементы препятствуют развитию сельского пролетариата, и дают возможность миновать стадию капиталистического развития. В 50-х гг. Герцен основывает в Лондоне типографию и выпускает газету «Колокол» нелегально ввозившуюся в Россию. По мнению Герцена, отмена крепостного права при сохранении общины даст возможность избежать опыта капиталистически развивающегося запада и прямо перейти к социализму. Существовавшую в России общину Герцен считал основой, но не главной ячейкой будущего общественного устройства. Ее глав недостаток он видел в поглощении личности общиной. Главная задача состоит в соединении прав личности с общинным устройством.

Герцен уделял внимание способу осуществления социальной революции. В его произведениях немало суждений о неизбежном насильственном низвержении капитала, но он не являлся сторонником обязательного насилия. В период подготовки крестьянской реформы в колоколе высказывал надежд на отмену крепостного права правительством на выгодных условиях для крестьян. Эти надежды на мирное решение крестьянского вопроса вызвали возражение других революционных социалистов. Но Герцен отвечал, что «нужно призыв не к топору а к метле чтоб вымести сор из избы».

Герцен разрабатывал идею избрания и созыва Великого собора- учредит собрания для отмены крепостного права, узаконения пропаганды социалистических идей, борьбы с самодержавием. Эта идея стала частью идеологии России. Герцен обращал особое внимание на международное соединение работников (интернационал) как первый всход будущего экономического устройства.

В теории русского социализма Герцена проблемы государства и права рассматриваются как второстепенные, подчиняющиеся экономической и социальной проблемам. Он писал что «государство, как и рабство, идет к свободе, к самоуничтожению. Будущее общества- союз объединений самоуправляющих общин.

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

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

Основная идея Чернышевского – развитие общинного землевладения в общинное производство, а затем и потребление*.* Он считал наиболее желательным изменение гражданских учреждений посредством реформ, но для России считал реформы невозможными т.к. самодержавие когда-то породило крепостничество, а теперь пытается лишь изменить его форму, сохранив сущность. В публицистических изданиях он вел антиправительственную пропаганду, использую эзопов язык, намеки, исторические параллели. Об устройстве власти, которая свергнет самодержавие говорилось в прокламации «Барским крестьянам от их доброжелателей поклон». В ней одобряются страны, в которых народный староста (президент) избирается на срок, а также царства, где царь не смеет ничего сделать без народа и всему народу оказывает послушание. Необходимость государства, по мнению Чернышевского, порождена конфликтом, обусловленным несоответствием между уровнем производства и потребностей люд. В результате роста производства и перехода к распределению по потребностям исчез конфликт между людьми, а тем самым надобность в государстве. После длительного перехода общество сложится в федерацию, основанных на самоуправлении союзов земледельческих общин, промышленно-земледельческих объединений, фабрик перешедших в собственность рабочих. Он в статье «Экономическая деятельность и законодательство» критикуя теорию буржуазного либерализма, доказывает, что невмешательство государства в экономическую деятельность обеспечивается только заменой частнособственнического строя общинным владением.

В «Современнике» критиковались западноевропейские либеральные теории и развивающийся конституционализм. Ссылаясь на экономическую зависимость, он утверждал, что права и свободы, провозглашенные западом, являются обманом.

# 57. Либерализм во Франции в 1-ой половине 19 века (Б. Констан).

КОНСТАН (1767-30) Первый критик конституционного права. Основание его политич6еского учения является начало свободы. Еще 1797 году он издал два памфлета «О действиях террора», «О политических реакциях». В первом он восстает против крайностей революций и диктатуры якобинцев. Во втором он выступает против крайностей реакции, стараясь противостоять реакционным стремлениям во французском термидорианского переворота.

При Наполеоне он был вынужден покинуть Францию и написал произведение «О духе завоеваний» и «О похищении престола», выступая против правления Наполеона. Здесь он пытается найти гарантии как против произвола толпы, так и против произвола власти. Эти гарантии он находит в конституционной монархии. Именно с помощью Констана Наполеон издал в период своего 100-дневного правления «Дополнительный акт» от 1815 года. Комментарием к нему стал его труд «Начала политики».

Считал, что начало народного верховенства составляет основание всякого закона о правительстве. Но устанавливая начала народного верховенства, надо определить его границы, чтобы оно не превратилось в такой же деспотизм, как и произвол человека. Права принадлежат человеку независимо от государственной власти, которая устанавливается, чтобы их охранять, а не уничтожать. Свобода заключается в том, чтобы власть находилась в руках народа, вне зависимость от государственной власти.

Написал работу «О свободе древних по сравнению со свободой новых народов». Свобода древних была свободой политической. Право каждого гражданина участвовать в осуществлении государственной власти, образовании законов, отправлении правосудия, решение вопросов войны и мира, изобретение для лиц и т.д. Но этим свобода древних исчерпывалась. Индивид был сувереном в отношении общественных дел и рабом в отношении дел частных. Свобода же новых народов – преимущественно личная. Гражданская свобода, свобода состоящая в известной независимости личности от власти. Индивид, будучи свободным в частной жизни, ограничен как суверен.

Граждане могли найти гарантии против произвола власти только в признании неприкосновенных для этой власти прав личности: личная свобода, свобода совести мнений, право собственности и другие.

Власть, посягающая на эти права, уничтожает свое собственное основание. Ну как помешать ей делать это ?

Гарантии против возможных злоупотреблений может быть:

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

Сторонник конституционной монархии. В отличии от Монтескьё, считает, что эти три власти могут придти в столкновение, необходима сдерживающая всех их четвертая власть – королевская, задача которой – приведение к согласованной деятельности. Законодательную власть делит на две.

Всего выделяет 5 властей:

1. Королевская

Констан впервые осознал необходимость согласования действий всех ветвей власти. «Эта роль должна принадлежать королю»

1. Исполнительная власть министров

Министры подлежат ответственности:

- за дурное употребление своих законных прав

- за беззаконные действия, противные общему благу

- за беззаконные действия, нарушающие личные права граждан

За деяния последней категории министры подсудны обычным судам. Но обычным судам нельзя предоставить разрешение первых двух категорий правонарушений. Объективным и беспристрастным политическим судом для них будет ПАЛАТА ПЭРОВ, независимая ни от народа, ни от правительства. Монарх же тут может участвовать лишь правом помилования.

Ответственность низших чиновников, исполняющих незаконные предписания - не могут ссылаться на приказание начальника, т.к. лично отвечает за свои действия. Это относится и к военной дисциплине, ибо человек – не машина, он должен осмыслять свои действия.

1. Власть, представляющая постоянство в виде наследственной палаты

В наследственной монархии необходимо высшее сословие, которое будет составлять верхнюю палату. Именно наследственность дает ей независимость. Выборность ее уничтожит элемент постоянства. Но чтобы наследственная палата не стала замкнутой аристократией, необходимо чтобы число пэров не было ограниченно.

«Теоретически, аристократия составляет самую крепкую основу конституционной монархии, но она возможно лишь там, где ее создала история, т.е. принадлежать определенной традиции, крупные имения и т.д., в противном случае вместо могущественной независимости сословий, это будет либо лагерь, либо передняя (комната для прислуги)».

1. Власть, представляющая общественное мнение в виде выборной палаты

Только прямые выборы могут обеспечить прямую связь избираемой палаты с народом, но необходим имущественный ценз. Самая крайняя демократия исключает иностранцев и лиц, не достигших определенного возраста. Беднота ничуть не лучше их- нет интереса и нет разумения (ввиду отсутствия собственности). Только собственность делает человека несобственники,

имеющие политические права, захотят с помощью законодательных мер захватить чужую собственность. Начнутся смуты и гражданские войны. Поэтому представительские собрания должны состоять из собственников. Но каковы должны быть размеры собственности? Оптимальным размером считается доход, который дает человеку существовать в течении одного года без необходимости работать на других. Гарантией для исполнителя, ослушавшегося приказания начальника, должен быть суд присяжных.

5. Судебная власть

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

Земельная собственность обладает перед промышленной собственностью следующими преимуществами: в силу своих знаний земледелец приучается к правильной жизни, не зависит от других людей, поэтому имеет чувство безопасности, любовь к порядку, своему делу.

Промышленная собственность более искусственна и подвижна, здесь больше зависимость от других людей. Возбуждается тщеславие.

Земельная собственность привязывает человека к месту, создает ему родину, а для промышленной собственности все страны одинаковы. Тут нет патриотизма.

Выделяет он и «умственную собственность». Но обладание действительно умственным капиталом доказывается успехом, успех ведет к обогащению. Умственные профессии не дают практического опыта. Таким образом только поземельная собственность дает избирательное право.

Но позднее Констан изменил свое мнение: рядом с поземельной собственностью, как условие политических прав, он допустил и промышленную собственность, с которой платятся соответствующие подати.

Констан выступали за независимость местной власти. Все что касается интересов данной местности должно быть решено представителями этой местности, а превращение местной власти в агентов правительства приведет или к не исполнению общих законов, или к пренебрежению местными нуждами, а чаще- и то и другое.

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

Учение о правах личности

Личные права не подлежат ведению государственной власти - это частная жизнь людей.

Констан не причисляет право собственности к личным правам, изъятым из действия власти:»Своим происхождением собственность обязана обществу ,но все же она священна и неприкосновенна». Он восстает против коммунизма, обрекающего человечество на неподвижность.

С другой стороны, собственность так сильно связанна с личностью, что ее нарушение неизбежно влечет нарушение личной свободы.

Поэтому Констан категорически против конфискации и других мер, лишающих человека законной собственности.

Нарушение личной свободы человека является посягательством на главное условие и цель гражданского порядка. Поэтому Констан считает, что против произвола власти существует только одно средство-соблюдение установленных законом форм и ответственности чиновников. Всякие аресты и ссылки без суда должны быть запрещены. Еще более важна свобода совести. В государстве должна быть полнейшая веротерпимость. Умножение конфессий, которого все опасаются, напротив, полезна и для религии и для государства. Государству легче иметь дело с многочисленными, но слабыми религиозными союзами, нежели предотвратить столкновение немногих и крупных.

Важна и свобода печати. Долговременное лишение свободы ведет к революции, а не свобода печати. В современных государствах свобода печати- единственное средство гласности.. И все гарантии при отсутствии ее становятся призрачными. Писатели должны отвечать перед судом за свои сочинения, носящие преступный характер, всякие предупредительные меры вредны для государства.

С личной свободой связана свобода промышленности. Вмешательство государства сюда возможно только когда есть определенная несправедливость, соперничество и обман. Поэтому государство должно охранять только свободное соперничество. Всякое установление привилегий есть притеснение.

Личный интерес без всякой поддержки правительства совершенно достаточен.

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

Констан против всякого нарушения конституционных положений «во имя спасения» страны. Это средство не может служить поддержанием правительства, ибо беззаконие со стороны самой власти возбуждает стремление к беззаконию в гражданах.

К развитой Монтескьё теории властей, Констан присоединил необходимость их согласования. Он разработал учение о королевской власти как высшей нейтральной силе, уравновешивающей другие власти. Именно Констан создал современную концепцию конституционной монархии.

# 58. Бентам о праве и государстве.

БЕНТАМ (1747-32) родился в семье адвокатов, не стал заниматься практикой а интересовался вопросами фсф права.

"Отрывок об управлении", "О лучшем состоянии и обработке законов".

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

Различал 3 возможных принципа нравственности:

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

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

3.Принц пользы - верховный принцип всей человеческой жизни - основным двигателем всей политической жизни является заложенное в человеке чувство удовольствия и страдания, т.о. удовольствие - высшее благо, поэтому максимальная польза – в достижении максимальной суммы удовольствия. Человек, стремясь к личному счастью, может увеличить счастье других. Наибольшее количество счастья для наибольшего количества людей - руководящий принцип утилитаризма.

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

1. Простые (неделимые удовольствия и страдания)
2. Сложные (состоящие из нескольких удовольствий и страданий)

**15 групп** простых удовольствий - общение, надежда, дружба, власть, богатство...

**11 групп** простых страданий - неловкость, вражда, страх...

Цена страданий и удовольствий определяется следующими признаками:

1.Интенсивность

2.Продолжительность

3.Прочность

4.Близость

5.Плодотворность

6.Чистота

7.Распространенность по числу причастных лиц.

Основными различиями чувственности служат темперамент, здоровье, сила, уродство и увечье, степень умственного развития, религиозные чувства ...

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

Нравственность охватывает все действия человека: публичные и частные. Закон не может идти так далеко и не должно этого делать, т.к.:

1.Законодатель может влиять на поведение людей посредством наказания, а это зло и может быть оправдано лишь когда им устраняется большее зло. Дело в средствах: право - принуждать, нравственность опираться на другие санкции. Когда нравственную норму следует переводить в юридическую - это вопрос целесообразности. Нравственная обязанность - на обязанностях к себе в отношении других => может быть отрицательная ( в воздержании от посягательств на другое счастье) и + (содействие умножению чужого счастья). Благоразумие не нуждается в содействии закона: себе вред не причинишь - только по недостатку ума или по ошибке. Общее правило - предоставляя людям самые широкие свободы во всем, они могут вредить только сами себе. Достаточно лишь установление штрафа, когда дело получит огласку. В отношении благодеяния следует различать содействие общему благу и благу отдельных лиц. Обязанности по содержанию общественному благу должны быть законодательно установлены (дело общественного призрения). Содействие личному благу должно быть предоставлено нравственностью. В некоторых случаях ( неоказание помощи гибнущему) устанавливается исключение.

Отношение к учению естественного права

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

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

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

# 59. Вопросы государства и права в «Манифесте Коммунистической партии» (не лекция)

В "Манифесте коммунистичес­кой партии" изложена программа пролетарской революции: «Пер­вым шагом в рабочей революции является превращение пролета­риата в господствующий класс, завоевание демократии».

Пролетариат использует свое политическое господство для того, чтобы вырвать у буржуазии шаг за шагом весь капитал, централи­зовать все орудия производства в руках государства, т.е. пролета­риата, организованного как господствующий класс, и возможно бо­лее быстро увеличить сумму производительных сил.

Это может, конечно, произойти сначала лишь при помощи дес­потического вмешательства в право собственности и в буржуазные производственные отношения". Там же перечислены конкретные мероприятия, необходимые для переворота во всем способе произ­водства (отмена права наследования, высокий прогрессивный налог, конфискация имущества эмигрантов и мятежников, монополизация государственного банка, подчинение производства плану, учрежде­ние промышленных армий, в особенности для земледелия, и др.).

В начале 50-х гг. Маркс назвал политическую власть рабочего класса диктатурой пролетариата, ссылаясь на О. Бланки. "Этот со­циализм, — писал Маркс о революционном коммунизме Бланки, — есть объявление непрерывной революции, классовая диктатура про­летариата как необходимая переходная ступень к уничтожению классовых различий вообще".

Об идее диктатуры пролетариата Маркс и Энгельс потом пи­сали неоднократно. Существенные новшества, внесенные ими в эту идею, состояли в следующем. В работе "Критика Готской програм­мы" (1875 г.) Маркс рассматривал две фазы коммунистического общества, на первой из которых "в обществе, основанном на нача­лах коллективизма", сохранится "узкий горизонт буржуазного пра­ва" в связи с распределением по труду. На второй, высшей, фазе коммунизма, когда осуществится принцип распределения "по потреб­ностям", отпадет надобность в праве и государстве. Упоминание в этой работе и о диктатуре пролетариата, и о "будущей государствен­ности коммунистического общества" впоследствии создало ряд тео­ретических неясностей об исторических рамках диктатуры проле­тариата и даже породило идею "общенародного государства", про­тив которой Маркс энергично возражал в той же самой работе.

Другие дополнения и уточнения идей коммунистической рево­люции и диктатуры пролетариата состояли в суждениях о темпах и формах развития революции. В 70-е гг. Маркс говорил о возмож­ности мирного, ненасильственного развития пролетарской револю­ции в Англии и США (предположительно сказано о Голландии), где не было развитого военно-бюрократического аппарата исполнитель­ной власти. Энгельс в 90-е гг. писал, что можно "представить себе" (чисто теоретически) мирное осуществление требований социалис­тической партии в демократических республиках (Франция, Аме­рика) или в таких монархиях, как Англия.

Мысли о возможности "легальной" пролетарской революции подробно изложены в последней работе Ф. Энгельса — во "Введе­нии" к "Классовой борьбе во Франции с 1848 по 1850 г." К. Маркса, переизданной по инициативе Энгельса в 1895 г. Отнюдь не отвергая возможности в будущем уличных боев пролетариата и протестуя против сокращения рассуждений об "уличных боях" в своем "Вве­дении", опубликованном в газете "Форвертс", Энгельс пишет об успехах германской социал-демократии на выборах и замечает, что буржуазия и правительство стали бояться легальной деятельности рабочей партии больше, чем нелегальной, успехов на выборах го­раздо больше, чем успехов восстания. Ссылаясь на результаты вы­боров в ландтаги, в муниципальные советы, в промысловые суды, Энгельс отмечал, что в государственных учреждениях, в которых буржуазия организует свое господство, есть вообще много такого, чем может воспользоваться рабочий класс для борьбы против этих самых учреждений. Использование рабочим классом представитель­ных учреждений и всеобщего избирательного права для борьбы против буржуазии тем более необходимо, считал Энгельс, что темп развития социальной революции оказался не таким, каким виделся в 1848 г., — история свидетельствовала, что тогдашний уровень экономического развития был недостаточен для устранения капи­талистического способа производства. Мощная армия пролетариа­та еще и теперь (в 1895 г.), писал Энгельс, далека от того, чтобы добиться победы одним великим ударом — она принуждена мед­ленно пробиваться вперед, упорной борьбой отстаивая позицию за позицией. Использование всеобщего избирательного права и эконо­мический переворот откроют широким массам рабочих путь к по­литическому господству.

В ряде работ Маркс и Энгельс одобряли Парижскую коммуну 1871 г. В работе "Гражданская война во Франции" Маркс высоко оценивал мероприятия Парижской коммуны. Отмечая ряд особен­ностей Коммуны Парижа, свойственных ей как традиционному орга­ну городского самоуправления (право отзыва депутатов, их обязан­ность отчитываться перед избирателями, выборность и сменяемость всех должностных лиц, соединение в Совете коммуны законодатель­ных и исполнительных функций и др.), Маркс писал, что "Коммуна должна была быть не парламентарной, а работающей корпораци­ей... Она была, по сути дела, правительством рабочего класса... Она была открытой, наконец, политической формой, при которой могло совершиться экономическое освобождение труда".

Политико-правовое учение марксизма содержит идею отмира­ния политической власти (государства) в коммунистическом обще­стве, когда не будет классов с противоположными интересами. Эта идея особенно резко защищалась Энгельсом, называвшим государ­ство злом, которое по наследству передается пролетариату, ставив­шим задачу отправить в будущем обществе государство "в музей древностей, рядом с прялкой и с бронзовым топором".

Маркс и Энгельс разрабатывали и распространяли свою тео­рию в бескомпромиссной и жестокой борьбе с другими социалисти­ческими и коммунистическими учениями. Большая часть их произ­ведений носит острополемический характер, посвящена разоблаче­нию буржуазной или мелкобуржуазной сущности иных социалис­тических и коммунистических теорий того времени. Уже в книге "Нищета философии" крайне резко критикуется доктрина Прудона, в "Манифесте коммунистической партии" все вообще социали­стические и коммунистические теории той эпохи отвергаются как реакционные, буржуазные, мелкобуржуазные, феодальные, утопи­ческие и т.п. Активное неприятие и предвзято критический настрой ко всем другим идеям и теориям опирались на незыблемую уверен­ность в научности собственной доктрины. Авторы "Манифеста ком­мунистической партии" открыто притязали на то, что только у них в теоретическом отношении "перед остальной массой пролетариата преимущество в понимании условий, хода и общих результатов про­летарского движения".

Однако марксизм, несмотря на все разногласия и расколы его сторонников, избежал судьбы доктринерских и догматических тео­рий первой половины XIX в., ставших достоянием узких кружков единомышленников. Распространению марксизма и становлению его как влиятельного направления политико-правовой идеологии спо­собствовало участие Маркса и Энгельса в деятельности Междуна­родного Товарищества Рабочих (Интернационала). Через эту орга­низацию они получили возможность широкого для того времени идейного влияния на растущее рабочее движение, тем более, что еще с "Манифеста коммунистической партии" марксизм был твердо ори­ентирован не на какую-либо страну или группу стран, а на всемирную пролетарскую революцию. Распространению и росту автори­тета марксизма содействовали находившиеся под его прямым или . опосредованным влиянием рабочие партии Германии, после внуши­тельных успехов на выборах в рейхстаг получившие официальное признание. Марксистские идеи были популярны среди социалистов ряда стран Европы, причем Рабочая партия Франции с самого на­чала была создана на основе программы, составленной Марксом совместно с социалистами Ж. Гедом и П. Лафаргом. Важную роль играло и то обстоятельство, что в политической жизни Западной Европы марксизм выступал в окаймлении социал-демократических идей. Суть дела в том, что партии, поддерживав­шие марксистскую критику капитализма, соединяли ее с идеями со­циальной демократии и боролись за практическое улучшение жиз­ни наемных рабочих не в далеком будущем (после победы комму­нистической революции), а уже в современном им обществе, при ка­питализме.

"Манифест коммунистической партии" не утратил зна­чения программного документа, однако стремление сторонников мар­ксизма опереться на социал-демократическое движение привело к тому, что марксистскую теорию стали называть «научным социализмом».

**60. Политические идеи Г. Спенсера.**

Спенсер - философ позитивист. Основная работа – «Система синтетической философии». Спенсер рассматривает общество как своеобразный организм, развивающийся по законам эволюции. Эволюция есть переход от неопределенной однородности к определенной разнородности, сопровождающей рассеяние движения и интеграцию материи. Общество взаимодействует с окружающей средой и испытывает влияние этой среды; в результате складывается государство: «Правительство возникает вследствие оборонительной и наступательной войны против других обществ». По началу основной обязанностью государства является защита от внешнего врага и охрана общества от внутреннего врага. На этой основе сложился воинственный тип социальной организации.

Ее характерные черты:

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

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

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

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

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

# 62. Политико-правовая доктрина Б.Н. Чичерина.

Чичерин (1828-1904гг.)- деятель либерального движения в России. Принадлежал к старинному русскому роду. Обучался в Московском Университете на юридическом факультете. На него оказал сильное влияние его наставник – профессор московского университета Грановский. По рекомендации Чичерина в ТГУ приехал преподавать профессор Михайловский. Занимал пост Московской Городской Главы. Его перу принадлежат труды по государству и праву, истории политических и правовых учений. Чичерин воспринял философию Гегеля, однако гегелевскую триаду (тезис, антитез, синтез) заменил логической схемой из 4-х элементов, в результате чего образовался круговорот из 4-х начал. В общественной жизни различал: власть, закон, свободу, общественную цель.

В общежитии различал 4 союза:

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

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

Право делил на объективное и субъективное. Субъективное – законная свобода что-либо делать или требовать. Объективное право – сам закон, определяющий свободу, устанавливающий права и обязанности людей. Оба понятия неразрывно связаны. Соотношение права и нравственности: право устанавливает внешнюю деятельность, внутренняя же регулируется нравственностью. Но ! Право не есть низшая ступень нравственности, т.к. такое понимание уничтожило бы свободу.

Соотношение общества и государства: эти понятия не совпадают ни по объему, ни по содержанию. Общество образуется от соединения различных единичных воль и не приобретает организационного единства. Общество более устойчиво, чем государство, т.к. частный быт охватывает человека всецело. Поколебать традиции гораздо труднее, чем изменить государственный порядок, образующий вершину общественного здания. Не подлежит сомнению и независимость общества от государства.

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

Каждый народ в своей истории не ограничивается в установленной политической форме. С изменением жизненных условий, изменяется и форм государства. Высшей стадией развития идей государства является конституционная монархия, монарх в которой различает начала общежития, приводящие к идеальному единству: монарх - представляет начало власти, народ- начало свободы, аристократическое собрание – постоянство закона. Все эти элем должны действовать для достижения общих целей. Власть монарха ограничивается 2-х палатным парламентом. Верхняя палата состоит из крупных землевладельцев, нижняя - из народных представителей. Должности избираются на основ имущественного ценза т.к. у богатых более широкий кругозор, а бедным нечего терять. Нижняя палата наделяется правом вотирования бюджета, правом контроля за исполнением закона.

В судебной власти играют роль все 3 силы: глава государства назначает судей; представители народа – присяжные заседатели – решают вопрос факта; парламент выступает в роли суда по отношению к министрам, совершившим должностное преступление. Таким образом, он считал, что конституционная монархия без коренного изменения может приспособиться к народной жизни. Политический выбор рассматривается как высшее развитие личных свобод и их единственная гарантия. Ценность конституционной монархии состоит в возможности расширения демократического элемента без потрясений господствующего класса. Он критикует существующее правление в России, считает его тормозом развит т.к. власть ничем не ограничена. Основным его достижением стало создание либерально-консервативного направления политико-правовой мысли в России. Чичерин враждебно относился к социалистическим теориям.

# 63. Учение В.И. Ленина о государстве и праве. (не лекция)

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

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

1. воплощение в государстве антагонизма классов, расколовших общество со времен утверждения в нем частной собственности и общественных групп с противоречащими экономическими интересами, т.е. государство - есть продукт и проявление непримиримых классовых противоречий.
2. комплектование аппарата государства лицами из среды господствующего класса.
3. осуществление политики, угодной для господствующего класса, отвечающей его интересам.

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

Конкретное содержание феномена диктатур класса Ленин видит таким:

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

Оборотная сторона марксистско-ленинской теории государства как классов диктатур – это восприятие и оценка демократии, свободы, права как малозначимых компонентов общественно-политической жизни. Различные демократическо-правовые институты достойны разоблачения и отрицания, но некоторые из них (парламентаризм) следует стараться исполнять в борьбе против диктатур господствующего класса. К вопросу о свободе, реализуемой посредством института демократии, Ленин оставался равнодушным. Он вообще был анти-либералом, презирал либерализм. Анализируя проблемы государства и революции, он писал, что переход власти из одних рук в другие есть первый признак революции.

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

Ликвидацию государственной машины он мыслит следующим образом. Это ликвидация бюрократических и военных институтов государственной власти, ликвидация репрессирующего аппарата, отказ от территориальных принципов формирования представительных учреждений, отказ от принципа разделения властей, от равенства всех граждан перед законом и от многих начал демократического устройства. Вообще пролетариат учреждает новое государство не для установления свободы в обществе, а для свержения своих противников. Но противником пролетариата может оказаться почти любой гражданин Российского государства. Следовательно, царит произвол.

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

Советы - это учреждение, которое одновременно является законодательным органом, которое исполняет закон и контролирует их исполнение. Строится и функционирует республика на основе выборности всех органов власти, подотчетности и подконтрольности, сменяемости депутатов. Для Ленина главное насколько Советы фактически в состоянии будут инструментом диктатуры пролетариата. Роль коммунистической партии в механизме государственной власти определяется как «диктатура, осуществляемая организационно в совете пролетариата, которым руководит коммунистическая партия». Большевик, в качестве партийного функционера выносит управленческие решения, а в качестве руководства государственного аппарата – приводит их в исполнение.

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

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

**66. Политико-правовые идеи национально- освободительного движения в Индии (Ганди) (не лекция)**

**МОХАНДАС КАРАМЧАНД** ГАНДИодин из руководителей национально-освободительного движения Индии, основоположник доктрины, известной под названием «гандизм». Родился в гуджаратском княжестве Порбандар. Отец Ганди был министром в ряде княжеств полуострова Катхиявар. Ганди рос в семье, где строго соблюдались обычаи индуистской религии, что оказало влияние на формирование его мировоззрения. Получив в 1891 юридическое образование в Англии, Ганди до 1893 занимался адвокатской практикой в Бомбее. В 1893-1914 служил юрисконсультом гуджаратской торговой фирмы в Южной Африке. Здесь Ганди возглавил борьбу против расовой дискриминации и притеснения индийцев, организуя мирные демонстрации, петиции на имя правительства. В результате южноафриканским индийцам удалось добиться отмены некоторых дискриминационных законов. В Южной Африке Ганди выработал тактику ненасильственного сопротивления, названную им сатьяграхой.

Когда в 1919 англичане провели законы Роулетта, продлившие срок действия ограничений, касавшихся гражданских свобод индийцев, Ганди объявил первую всеиндийскую сатьяграху. Тысячи жителей страны выразили свой протест, не прибегая к насилию, но во многих местах происходили массовые уличные беспорядки. Англичане прибегли к репрессиям, завершившимся побоищем в Амритсаре, где из пулеметов была расстреляна толпа индийцев и погибли 379 человек. События в Амритсаре превратили Ганди из сторонника Британской империи в ее решительного противника.   
Вторую всеиндийскую сатьяграху Ганди начал в 1920. Вскоре он призвал соотечественников бойкотировать британские текстильные товары и производить собственные ткани на ручных станках. В 1922 его арестовали за подстрекательство к мятежу, судили и приговорили к шести годам заключения (освобожден в 1924).

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

Во время англо-бурской (1899-1902) и англо-зулусской (1906) войн Ганди создал санитарные отряды из индийцев для помощи англичанам, хотя, по его собственному признанию, считал справедливой борьбу буров и зулусов; свои действия он рассматривал как доказательство лояльности индийцев к британской империи, что, по мнению Ганди, должно было убедить англичан предоставить Индии самоуправление. В этот период Ганди познакомился с трудами Л.Толстого, который оказал на него большое влияние и которого Ганди считал своим учителем и духовным наставником.   
По возвращении на родину (январь 1915) Ганди сблизился с партией Индийский национальный конгресс и вскоре стал одним из ведущих лидеров национально-освободительного движения Индии, идейным руководителем конгресса. После 1-й мировой войны 1914-18 в Индии, в результате резкого обострения противоречий между индийским народом и колонизаторами, началось массовое антиимпериалистическое движение. Ганди и его последователи разъезжали по Индии, выступая на многолюдных митингах с призывами к борьбе против английского господства. Эту борьбу Ганди ограничивал исключительно ненасильственными формами, осуждая всякое насилие со стороны революционного народа. Он также осуждал классовую борьбу и проповедовал разрешение социальных конфликтов путём арбитража, исходя из принципа опеки. Эта позиция Ганди отвечала интересам индийской буржуазии, и партия Индийский национальный конгресс поддержала её полностью. В 1919-47 Национальный конгресс под руководством Ганди превратился в массовую национальную организацию, пользовавшуюся поддержкой народа. Вовлечение масс в национально-освободительное движение является основной заслугой Ганди и источником его огромной популярности в народе, прозвавшем Ганди Махатмой (Великой душой).

Ганди идеализировал патриархальные отношения, проповедовал исключительность исторического развития Индии. Он выступал за возрождение крестьянской общины, деревенского ремесла, кустарной промышленности на основе повсеместного введения ручного прядения и ткачества, в которых видел не только средство ликвидации безработицы и облегчения положения трудящихся, но и возможность освободить экономику Индии от иностранной зависимости.

Ганди боролся против всех проявлений английской политики и "разделяй и властвуй", против разжигания индусско-мусульманской розни, против сохранения каст. В период подъёма национально-освободительного движения в Индии (1919-22) Ганди возглавил кампанию ненасильственного несотрудничества с английскими властями. Однако в феврале 1922 руководство Национального конгресса по предложению Ганди прекратило эту кампанию ввиду насильственных мер жителей местечка Чаури-Чаура по отношению к английским полицейским, применившим оружие против участников демонстрации. После этого массовое движение в Индии пошло на спад. В 1923-28 Ганди сосредоточил свою политическую. деятельность на агитации за возрождение ручного прядения и ткачества. В годы нового подъёма антианглийского движения (1929-33) Ганди руководил кампанией гражданского неповиновения, направленной против правительственной соляной монополии ("Соляной поход"). В 1931 Ганди пошёл на компромисс и заключил соглашение с вице-королём Ирвином, по которому Национальный конгресс свёртывал эту кампанию; Ганди соглашался представлять конгресс на конференции "Круглого стола", а вице-король обязался освободить арестованных конгрессистов и пойти на некоторые уступки индийской буржуазии. В сентябре 1934 Ганди заявил о выходе из Национального конгресса, но фактически Ганди оставался лидером Национального конгресса до конца жизни.

В 1942, во время 2-й мировой войны, когда английское правительство отказалось сформировать национальное индийское правительство, и в связи с ростом антиимпериалистических настроений Ганди выдвинул в отношении английских колонизаторов лозунг: "Вон из Индии!", мотивируя это тем, что только независимая Индия сможет оказать сопротивление японским агрессорам. В обстановке подъёма массового антиколониального движения в 1946-47, приведшего к завоеванию Индией независимости (1947), Ганди осуждал революционные выступления (в т.ч. и восстание индийских моряков в феврале 1946). В это же время Ганди выступал против братоубийственных кровопролитных столкновений между индусами и мусульманами, начавшихся в связи с подготовкой и осуществлением раздела Индии на два государства Индию и Пакистан. Ганди выступал с призывом к единению индусов и мусульман. 30 января 1948 Ганди был убит членом индусской шовинистической организации.

# 67. Политическая идеология фашизма. (не лекция)

В начале 20-х гг. в Германии на почве экономических и социальных трудностей, политического и идеологического конфликта, возник национал социалистическое движение. Оно явилось выражением кризиса, который охватил страну. С 1933 по 1945 немецкие националисты стояли у власти и внедрили в государственно-правовую практику исповедываемые ими принципы.

У немецких национал-социалистов есть 3 источника.

1.Немецкий национализм, который включает в себя как признание этнического (расового) начала решающим фактором общественно-идеологических процессов, так и идею превосходства немецкой нации над всеми остальными нациями. Концепция неравенства рас, их деление на полноценные и неполноценные соединил с германцами Хьюстон Чемберлен.

2.Вся доморощенная доктрина национал социализма. В 1919 вышла в свет книга Освальда Шпенглера «Пруссачество и социализм». Отличительная черта прусского социализма – торжество принципа чиновничества, согласно которого, каждый член немецкой народной общности независимо от рода обретает и реализует статус чиновника; частнособственнический уклад жизни остается непоколебимым, но *производится и обращается в организованный посредством государства*.

3. Традиция антилиберализма, издавна бывшая в Германии. Им было неугодно превращать верноподданнического обывателя в свободную личность. Для них свободная личность являлась бедствием. Мыслительный материал, пошедший на построение национал социалистической идеологии, вобрал в себя самые худшие продукты в истории немецкой культуры.

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

Государство образуется из:

национал- социалистической немецкой рабочей партии

государственного аппарата

народа.

В структуре политической общности ее приоритетной частью, в идеологии фашистов является партия. Она считается объединением, собравшим лучших людей нации (обладающих энергией, способных понять и воплотить требования национального духа, кто готов идти на все ради достижения цели).

Цели партии: устранение других политических партий и группировок, курс на превращение фашистской партии в монопольного обладателя публично-властных прерогатив, линия на установление безраздельного контроля фашистской партии над государством и лишение его самостоятельного политического значения. Диктатура партии над государством предполагает обеспечение следующих средств. Упор делался на срастание партии с государством и на осуществление партией полновластного руководства (назначение на посты член партии, принадлежность к ней важнейшая привилегия для занятия государственных должностей, узаконивание государством контроля партии над государственными органами и т.д.).

Одновременно подчеркивается потребность сохранения сугубо формальных различий между партией и государством. Фашистско-партийному государству подлежит стать противоположностью демократическо-правовому государству. В демократии их не устраивает отсутствие режима личного господства и носителя принципа подлинной государственности.

Идеал государства – государство, где покончено с демократией. Такое государство должно было сложится на расовой основе. В нем нет места гражданам – все подданные, кот обязаны исполнять приказы. В этом государстве действует постулат: приказы сверху в низ ответственность - наоборот.

Руководство таким государством осуществляет вождь, так как они видят в вождизме естественное следствие иерархичного построения расовой общности. Для них вождизм идеальная организация власти. Вождь лучший из лучших. В нем воплощена судьба народа. Фюрер персонифицирует волю народа, выражает его расовый дух. Фюрер и народ едины Нацисты уверены, что народ является их основополагающей ценностью.

Это утверждение зиждется на убеждении, что

1) Немецкий народ есть общность людей объединенных одной кровью. Неизменность крови обеспечивает вечность народа;

2) Народ - единое целое и каждый является его частичкой. Нацистские идеи проникают в юриспруденцию, которая быстро пришла в упадок т.к. противоречила естественной теории права.

Действующий тезис, что полноценные субъекты расово-народного права являются членами народной общности. Единый творец права –фюрер. Судьям предписывалось, что преступники определяются не исходя из закона, а исходя из идеи, что правонарушения должны быть удалены из общества. Фашизм явился наиболее агрессивной формой национал социалистической идеологии.

# Нормативизм Г. Кельзена. (не лекция).

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

Ганс Кельзен (1881-1973) родоначальник этого учения. В 1934 выходит в свет его работа «Чистая теория права». Под чистой теорией права автор понимает доктрину, из которой устранены все элементы, чуждые юридической науке. Современные юристы, по его мнению, обращаются к проблемам социологии и психологии, этики и политической теории, пренебрегая изучением своего собственного предмета. Кельзен убежден, что юридическая наука призвана заниматься не социальными предпосылками или нравственными основаниями правовых установлений, а специфически юридическим (нормативным) содержанием права.

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

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

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

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

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

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

Государства подразделяет на демократические и недемократические. Демократия не сводится к утверждению законов большинством голосов и формально-юридическим способам решения социальных конфликтов. Это скорее духовная свобода- свобода высказывать мнение, свобода совести и убеждений, терпимость.